

POSTANOWIENIE
z dnia 26 lipca 2018 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Danuta Dziubińska

Członkowie: Anna Chudzik

Przemysław Dzierzędzki

Protokolant: Piotr Cegłowski

wobec cofnięcia w dniu 23 lipca 2018 r., przed otwarciem rozprawy, odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu w dniu 13 lipca 2018 r. przez wykonawcę **SKANSKA S.A. z siedzibą w Warszawie, Aleja „Solidarności” 173, 00-877 Warszawa** w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego **PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. z siedzibą w Warszawie, ul. Targowa 74, 03-734 Warszawa**

przy udziale wykonawcy – **BUDIMEX S.A. z siedzibą w Warszawie, ul. Stawki 40, 01-040 Warszawa** zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie odwołującego

postanawia:

1. **umarza postępowanie;**
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz odwołującego **SKANSKA S.A. z siedzibą w Warszawie, Aleja „Solidarności” 173, 00-877 Warszawa** kwoty **18 000 zł 00 gr** (słownie: osiemnaście tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 z późn. zm.) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do **Sądu Okręgowego Warszawa-Praga w Warszawie**.

Przewodniczący:

Członkowie:

.....

Uzasadnienie

PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. (dalej „Zamawiający”) prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2017 r. 1579 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na zaprojektowanie i wykonanie robót na odcinku od km 1,675 do km 31,046 w ramach projektu „rewitalizacja linii kolejowej nr 117 odc. Kalwaria Zebrzydowska Lanckorona - Wadowice – granica województwa” (etap I), nr referencyjny: IREZA3f-216-08/18. Zamówienie zostało podzielone na trzy zadania.

Wartość zamówienia przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 Ustawy. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 3 lipca 2018 r. nr 2018/S 125 – 286393. Specyfikacja istotnych warunków zamówienia (dalej: „SIWZ”) została zamieszczona na stronie internetowej Zamawiającego w dniu 3 lipca 2018 r.

W dniu 13 lipca 2018 r. SKANSKA S.A. (dalej: Odwołujący”) wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie na treść SIWZ, w tym stanowiących jej integralną część Warunków umowy, Instrukcji dla Wykonawców, a także Programu Funkcjonalno - Użytkowego i Rozbicia Ceny Ofertowej.

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie:

- 1) art. 7 ust. 1 i 3 art. 29 ust. 1 i 2 oraz art. 31 ust. 1, 2 i 3 ustawy Pzp w związku z rozporządzeniem Ministra Infrastruktury z dnia 2 września 2004 r. w sprawie szczegółowego zakresu i formy dokumentacji projektowej, specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych oraz programu funkcjonalno-użytkowego,
- 2) art. 7 w związku z art. 14 ustawy Pzp w związku z art. 5 kodeksu cywilnego w związku z art 58 § 1 kodeksu cywilnego i art. 353¹ kodeksu cywilnego,
- 3) art. 144 ust. 1 ustawy Pzp w związku z art. 36 ust. 1 pkt. 16 ustawy Pzp oraz art. 14 ust. 1 ustawy Pzp w związku z art. 139 ust. 1 ustawy Pzp w związku z art. 647 i 651 kodeksu cywilnego w związku z art. 353¹ kodeksu cywilnego.

W związku z podniesionymi zarzutami, Odwołujący wniósł m.in. o uwzględnienie odwołania i zasądzenie od Zamawiającego na jego rzecz kosztów postępowania oraz nakazanie Zamawiającemu:

- 1) dokonania jednoznacznego i wyczerpującego Opisu Przedmiotu Zamówienia poprzez zmianę Programu Funkcjonalno-Użytkowego oraz Warunków Umowy w sposób wskazany w odwołaniu,
- 2) przedłużenia terminu składania ofert o niezbędny dodatkowy czas na wprowadzenie zmian w ofertach wykonawców.

Pismem z dnia 16 lipca 2018 r., z zachowaniem wymogów określonych w przepisach art. 185 ust. 2 i 3 ustawy Pzp, które stanowią, iż: *Wykonawca może zgłosić przystąpienie do postępowania odwoławczego w terminie 3 dni od dnia otrzymania od zamawiającego kopii odwołania, wskazując stronę, do której przystępuje i interes w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystępuje. Wykonawcy, którzy przystąpili do postępowania odwoławczego, stają się uczestnikami postępowania odwoławczego, jeżeli mają interes w tym, aby odwołanie zostało rozstrzygnięte na korzyść jednej ze stron*, swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego zgłosił wykonawca: Budimex S.A. z siedzibą w Warszawie.

W dniu 23 lipca 2018 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęło oświadczenie Odwołującego o wycofaniu odwołania, zawierające wniosek o zwrot 90% uiszczzonego przez niego wpisu od odwołania. Z oświadczenia Odwołującego wynika m.in., że w dniu 17 lipca 2018 r. Zamawiający zamieścił na stronie internetowej zmiany treści SIWZ nr 2, które w sposób bezpośredni korespondują z zarzutami podniesionymi w odwołaniu.

Stosownie do przepisu art. 187 ust. 8 ustawy Pzp: *Odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy; w takim przypadku Izba umarza postępowanie odwoławcze. Jeżeli cofnięcie odwołania nastąpiło przed otwarciem rozprawy, odwołującemu zwraca się 90% wpisu.*

Zgodnie z art. 192 ust. 1 ustawy Pzp *o oddaleniu odwołania lub jego uwzględnieniu Izba orzeka w wyroku, w pozostałych przypadkach Izba wydaje postanowienie.*

Wobec powyższego, na podstawie art. 187 ust. 8 w związku z art. 192 ust. 1 ustawy Pzp, postępowanie odwoławcze należało umorzyć.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono stosownie do art. 187 ust. 8 zdanie drugie ustawy Pzp w związku z § 5 ust. 1 pkt 3 lit. a rozporządzenia Prezesa Rady

Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (tekst jednolity Dz. U. z 2018 r. poz. 972), nakazując zwrot na rzecz Odwołującego kwoty 18 000,00 zł stanowiącej 90% uiszczonego wpisu.

Przewodniczący:

Członkowie:

.....