

Sygn. akt: KIO 164/19

Sygn. akt: KIO 172/19

POSTANOWIENIE
z dnia 19 lutego 2019 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący: Ryszard Tetzlaff

Członkowie: Monika Szymanowska

Paweł Trojan

Protokolant: Piotr Cegłowski

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron w dniu **14 i 19 lutego 2019 r.** w Warszawie odwołań wniesionych do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej:

- A. w dniu 30 stycznia 2019 r. przez wykonawcę **Nokia Solutions and Networks Sp. z o.o., ul. Rodziny Hiszpańskich 8, 02-685 Warszawa** (w sprawie o sygn. akt: KIO 164/19)
- B. w dniu 31 stycznia 2019 r. przez wykonawcę **PKP TELKOL Sp. z o.o., Aleje Jerozolimskie 142B WEST STATION II, 02-305 Warszawa** (sygn. akt: KIO 172/19)

w postępowaniu prowadzonym przez **PKP Polskie Linie Kolejowe S.A., ul. Targowa 74, 03-734 Warszawa,**

przy udziale:

- A. wykonawcę **PKP TELKOL Sp. z o.o., Aleje Jerozolimskie 142B WEST STATION II, 02-305 Warszawa,** zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt: KIO 164/19 po stronie odwołującego
- B. wykonawcę **Nokia Solutions and Networks Sp. z o.o., ul. Rodziny Hiszpańskich 8, 02-685 Warszawa** zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt: KIO 172/19 po stronie odwołującego

C. wykonawcę **EXATEL S.A., ul. Perkuna 47, 04-164 Warszawa** zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt: KIO 172/19 po stronie odwołującego

postanawia:

1. **A. umorzyć postępowanie odwoławcze o sygn. akt: KIO 164/19;**
B. umorzyć postępowanie odwoławcze o sygn. akt: KIO 172/19;

2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty **27 000 zł 00 gr** (słownie: dwadzieścia siedem tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu, kwoty **13 500 zł 00 gr** (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy) na rzecz **Nokia Solutions and Networks Sp. z o.o., ul. Rodziny Hiszpańskich 8, 02-685 Warszawa** oraz kwoty **13 500 zł 00 gr** (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy) na rzecz **PKP TELKOL Sp. z o.o., Aleje Jerozolimskie 142B WEST STATION II, 02-305 Warszawa,**

3. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty **10 000 zł 00 gr** (słownie: dziesięć tysięcy złotych zero groszy) z tytułu nadpłaconego wpisu od odwołań, kwoty **5 000 zł 00 gr** (słownie: pięć tysięcy złotych zero groszy) na rzecz: **Nokia Solutions and Networks Sp. z o.o., ul. Rodziny Hiszpańskich 8, 02-685 Warszawa** oraz kwoty **5 000 zł 00 gr** (słownie: pięć tysięcy złotych zero groszy) na rzecz: **PKP TELKOL Sp. z o.o., Aleje Jerozolimskie 142B WEST STATION II, 02-305 Warszawa,**

4. zasądza od wykonawcy **Nokia Solutions and Networks Sp. z o.o., ul. Rodziny Hiszpańskich 8, 02-685 Warszawa** na rzecz **Polskie Linie Kolejowe S.A., ul. Targowa 74, 03-734 Warszawa** kwotę **3 600 zł 00 gr** (słownie: trzy tysiące sześćset złotych zero groszy) stanowiącą koszty postępowania odwoławczego poniesione z tytułu wynagrodzenia pełnomocnika;

5. zasądza od wykonawcy **PKP TELKOL Sp. z o.o., Aleje Jerozolimskie 142B WEST STATION II, 02-305 Warszawa** na rzecz **Polskie Linie Kolejowe S.A., ul. Targowa 74, 03-734 Warszawa** kwotę **3 600 zł 00 gr** (słownie: trzy tysiące sześćset złotych zero groszy) stanowiącą koszty postępowania odwoławczego poniesione z tytułu wynagrodzenia pełnomocnika.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 16 października 2018 r. poz. 1986 ze zm.) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego **w Warszawie**.

Przewodniczący:

.....

Członek:

.....

.....

Sygn. akt: KIO 164/19

Sygn. akt: KIO 172/19

Uzasadnienie

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego sektorowego prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego na: *„Zaprojektowanie, dostawa i instalacja elementów prezentacji dynamicznej informacji pasażerskiej oraz systemu monitoringu wizyjnego wraz z infrastrukturą techniczną na dworcach, stacjach i przystankach kolejowych w ramach realizacji projektu pn. „Projekt, dostawa i instalacja elementów prezentacji dynamicznej informacji pasażerskiej oraz systemu monitoringu wizyjnego wraz z infrastrukturą techniczną na dworcach, stacjach i przystankach kolejowych.”*, nr referencyjny: 9090/ERZU/00019/00211/19/P, zostało wszczęte ogłoszeniem w ogłoszeniu opublikowanym w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 21.01.2019 r. pod nr 2019/S 014 - 029765 przez PKP Polskie Linie Kolejowe S.A., ul. Targowa 74, 03-734 Warszawa zwanym dalej: *„Zamawiającym”*. W tym samym dniu Zamawiający opublikował na swojej stronie internetowej postanowienia Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia zwanej dalej: *„SIWZ”*.

Na mocy zarządzenia Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej z 04.02.2019 r. sprawy o sygn. akt: KIO 164/19, sygn. akt: KIO 168/19, sygn. akt: KIO 172/19 zostały skierowane do łącznego rozpatrzenia. Sprawa o sygn. akt: KIO 168/19, tzn. odwołanie w tym zakresie zostało skierowana do rozpoznania na rozprawie.

Odwołanie o sygn. akt: KIO 164/19 – Nokia Solutions and Networks Sp. z o.o.:

W dniu 30.01.2019 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) Nokia Solutions and Networks Sp. z o.o., ul. Rodziny Hiszpańskich 8, 02-685 Warszawa zwana dalej: *„Nokia Solutions and Networks Sp. z o.o.”* albo *„Odwołującym w sprawie o sygn. akt: KIO 164/19”* albo *„Przystępującym w sprawie o sygn. akt: KIO 172/19”* wniosło odwołanie na treść SIWZ. Kopie odwołania Zamawiający otrzymał w tym samym dniu (wpływ bezpośredni do Kancelarii Zamawiającego).

Zamawiający w dniu 01.02.2019 r. wezwał (umieszczając na stronie internetowej) wraz kopią odwołania, w trybie art. 185 ust.1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 16 października 2018 r. poz. 1986) zwanej dalej: *„Pzp”*, uczestników postępowania przetargowego do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym.

W dniu 04.02.2019 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) - PKP TELKOL Sp. z o.o., Aleje Jerozolimskie 142B WEST STATION II, 02-305 Warszawa zwana dalej: „PKP TELKOL Sp. z o.o.” albo „Przystępującym w sprawie o sygn. akt: KIO 164/19” albo „Odwołującym w sprawie o sygn. akt: KIO 172/19” zgłosiło przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego wnosząc o uwzględnienie odwołania w całości. Kopia zgłoszenia została przekazana Zamawiającemu oraz Odwołującemu. Zamawiający ani Odwołujący nie złożyli oświadczenia w przedmiocie zgłoszenia opozycji (w trybie art. 185 ust. 4 Pzp) przeciwko zgłoszonemu przystąpieniu innego wykonawcy. W konsekwencji Izba uznała skuteczność przystąpienia do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego: PKP TELKOL Sp. z o.o.

Odwołanie o sygn. akt: KIO 172/19 - PKP TELKOL Sp. z o.o.:

W dniu 31.01.2019 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) PKP TELKOL Sp. z o.o. wniosło odwołanie na treść SIWZ. Kopie odwołania Zamawiający otrzymał w tym samym dniu (e-mailem).

Zamawiający w dniu 01.02.2019 r. wezwał (umieszczając na stronie internetowej) wraz kopią odwołania, w trybie art. 185 ust.1 Pzp, uczestników postępowania przetargowego do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym.

W dniu 04.02.2019 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) Nokia Solutions and Networks Sp. z o.o. zgłosiła przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego wnosząc o uwzględnienie odwołania w całości. Kopia zgłoszenia została przekazana Zamawiającemu oraz Odwołującemu. Zamawiający ani Odwołujący nie złożyli oświadczenia w przedmiocie zgłoszenia opozycji (w trybie art. 185 ust. 4 Pzp) przeciwko zgłoszonemu przystąpieniu innego wykonawcy. W konsekwencji Izba uznała skuteczność przystąpienia do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego: Nokia Solutions and Networks Sp. z o.o.

W dniu 04.02.2019 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) EXATEL S.A., ul. Perkuna 47, 04-164 Warszawa zwanej dalej: „EXATEL S.A.” albo „Przystępującym w sprawie o sygn. akt: KIO 172/19” zgłosiło przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego wnosząc o uwzględnienie odwołania w całości. Kopia zgłoszenia została przekazana Zamawiającemu oraz Odwołującemu. Zamawiający ani Odwołujący nie złożyli oświadczenia w przedmiocie zgłoszenia opozycji (w trybie art. 185 ust. 4 Pzp) przeciwko zgłoszonemu przystąpieniu innego wykonawcy. W konsekwencji Izba uznała skuteczność przystąpienia do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego: „EXATEL S.A.”

Odwołanie o sygn. akt: KIO 164/19, sygn. akt: KIO 172/19:

W dniu 13.02.2019 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) Zamawiający wobec wniesienia odwołań wniósł na piśmie, w trybie art. 186 ust. 1 Pzp, odpowiedzi na odwołania, w których wnosił o oddalenie obu odwołań. Kopia została przekazana Odwołującemu oraz Przystępującemu.

W dniu 14.02.2019 r. w związku z postanowieniem Izby z dnia 04.02.2019 r. odbyło się posiedzenie niejawne z udziałem stron.

Podczas posiedzenia Odwołujący w sprawie o sygn. akt: KIO 164/19 oraz KIO 172/19 zgodnie oświadczyli, że wobec modyfikacji postanowień SIWZ 13.02.2019 r. istnieje wola ewentualnych dalszych zmian w tym zakresie. Z tych powodów wnieśli o odroczenie posiedzenia celem uzgodnienia z Zamawiającym dalszych zmian w zakresie spornych kwestii wskazanych w obu odwołaniach. Zamawiający poparł wniosek o odroczenie posiedzenia z tych samych względów.

Izba uznała w/w wniosek i odroczył termin posiedzenia do dnia 19.02.2019 r.

W dniu 19.02.2019 r. wznowiono odroczone posiedzenie niejawne z udziałem stron.

W jego toku Odwołujący w sprawie o sygn. akt: KIO 164/19 oraz KIO 172/19 zgodnie oświadczyli, przez swoich umocowanych pełnomocników, że wobec kolejnej modyfikacji postanowień SIWZ 18.02.2019 r. dokonanej przez Zamawiającego wycofują swoje odwołania.

Wobec wycofania odwołań przed otwarciem rozprawy w sprawie o sygn. akt: KIO 164/19 oraz KIO 172/19, Izba, działając na podstawie art. 187 ust. 8 oraz art. 192 ust. 1 zd. 2 Pzp, umorzyła postępowanie odwoławcze w sprawie o sygn. akt: KIO 164/19 oraz KIO 172/19.

Izba, działając na podstawie art. 192 ust. 8 Pzp w zw. z § 13 ust. 3 zd. 2 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań (t.j. Dz. U. z 2018 poz. 1092 i poz. 1992), wydała w sprawach o sygn. akt: KIO 164/19 oraz sygn. akt: KIO 172/19 orzeczenie łączne.

Na podstawie art. 187 ust. 8 zd. 2 Pzp oraz § 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 (t.j.: Dz. U. z 2018 r. poz. 972), Izba orzekła o dokonaniu zwrotu Odwołującemu z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych 90 % kwoty uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Izba także na podstawie § 5 ust. 1 pkt 3 lit. b ww. rozporządzenia zasądziła oddzielnie od obu Odwołujących na rzecz Zamawiającego kwotę 3 600,00 zł z tytułu wynagrodzenia pełnomocnika, albowiem obaj Odwołujący cofnęli odwołanie na mniej niż 1 dzień przed dniem, na który został wyznaczony termin rozprawy i posiedzenia z udziałem stron oraz uczestników postępowania. Zgodnie ze wskazanym przepisem w przypadku umorzenia postępowania odwoławczego przez Izbę, jeżeli Odwołujący cofnął odwołanie, Izba zasądza koszty, o których mowa w § 3 pkt 2, od odwołującego na rzecz zamawiającego lub wnoszącego sprzeciw, jeżeli odwołanie zostało cofnięte na mniej niż 1 dzień przed dniem, na który wyznaczony został termin rozprawy lub posiedzenia z udziałem stron oraz uczestników postępowania, albo po otwarciu rozprawy. W ocenie Izby przepis ten należy rozumieć w ten sposób, że jedynie złożenia oświadczenia woli o cofnięciu odwołania w tym samym dniu, na który zostało wyznaczone posiedzenie z udziałem stron, umożliwia zasądzenie kosztów na rzecz przeciwników procesowych Odwołującego. Powyższe należy również zastosować, w ocenie Izby, do sytuacji która miała miejsce w przedmiotowym stanie faktycznym związanej z odroczeniem pierwotnego terminu posiedzenia z 14.02.2019 r. na 19.02.2019 r., co miało miejsce na zgodny wniosek stron.

Zgodnie z § 13 ust. 2 pkt 2 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpatrywaniu odwołań (t.j. Dz. U. z 2018 poz. 1092 i poz. 1992) - postanowienie wydano na posiedzeniu niejawnym. W oparciu o § 32 ww. rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpatrywaniu odwołań, ogłoszenie postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze wydane na posiedzeniu niejawnym następuje przez wywieszenie sentencji postanowienia na tablicy ogłoszeń w siedzibie Krajowej Izby Odwoławczej, a informacja o ogłoszeniu podawana jest na stronie internetowej Urzędu Zamówień Publicznych. Odpis postanowienia przesyła się stronom i uczestnikom postępowania odwoławczego.

Przewodniczący:

.....

Członek:

.....

.....