

POSTANOWIENIE
z dnia 23 października 2017 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Lubomira Matczuk-Mazuś

Protokolant: Piotr Cegłowski

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron i uczestnika postępowania odwoławczego w 23 października dniu 2017 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 9 października 2017 r. przez wykonawcę: **T. P. sp. z o.o., (...)**

w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego: **PKP Polskie Linie Kolejowe S.A., (...)**

przy udziale wykonawcy: **B. T. (Z.) P. sp. z o.o., (...)** zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

postanawia:

- 1) umarza postępowanie odwoławcze;**
- 2) nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy: T. P. sp. z o.o., (...) kwoty **18 000 zł 00 gr** (słownie: osiemnaście tysięcy złotych zero groszy) stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu;**
- 3) zasądza od wykonawcy: T. P. sp. z o.o., (...) na rzecz zamawiającego: PKP Polskie Linie Kolejowe S.A., (...) kwotę **3 600 zł 00 gr** (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 (Dz. U. z 2017 r. poz. 1579) na 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:

Uzasadnienie

Zamawiający – PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. z siedzibą w W. – prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Opracowanie dokumentacji projektowej i wykonanie robót budowlanych dla zadania pn. *Zabudowa systemu ERTMS/ETCS poziom 2 na linii E 59 na odcinku W.(2) - P. w ramach projektu Zabudowa systemu ERTMS/ETCS na liniach sieci bazowej TEN-T*”, numer referencyjny: 9090/1RZR1/19709/07024/17/P – na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, zwanej dalej „ustawa Pzp”, „ustawa” lub „Pzp”.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 27 września 2017 r. nr 2017/S 185-379687.

Specyfikacja istotnych warunków zamówienia (SIWZ) została udostępniona od dnia 27 września 2017 r. na stronie internetowej zamawiającego <http://plk-sa.pl>

Odwołujący – T. P. sp. z o.o. z siedzibą w W. – wniósł na podstawie art. 179 ust. w związku z art. 180 ust. 1 ustawy Pzp, odwołanie wobec czynności zamawiającego polegającej na sporządzeniu SIWZ, której postanowienia naruszają przepisy ustawy Pzp w sposób określony w treści odwołania.

Odwołujący zarzucił zamawiającemu naruszenie następujących przepisów prawnych:

- 1) art. 43 ust. 2 w zw. z art. 7 ustawy Pzp, przez wyznaczenie terminu składania ofert bez uwzględnienia czasu niezbędnego do przygotowania i złożenia oferty ze względu na specyfikę zamówienia;
- 2) art. 29 ust. 1 ustawy w zw. z art. 31 ust. 3 ustawy Pzp oraz art. 387, art. 353¹ Kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust. 1 oraz art. 14 Pzp, przez nieprecyzyjne opisanie przedmiotu i wprowadzenie postanowień niemożliwych do zrealizowania przez wykonawcę w Subklauzuli 8.13 Tomu SIWZ Warunki Umowy oraz zawartych w Tomie III SIWZ PFU: w pkt 4.7.1 lit. n); pkt 3.2.1.2; pkt 4.10.1; pkt 2.2; pkt 4.11.3 oraz udostępnienie załącznika nr 1 do PFU, tj. tabeli z wykazem zabudowanych urządzeń srk, który nie zawiera wszystkich informacji niezbędnych do przygotowania oferty.

Odwołujący wniósł o: uwzględnienie odwołania w całości i nakazanie zamawiającemu dokonania zmiany postanowień SIWZ odnoszących się do:

- 1) Terminu składania i otwarcia ofert w postępowaniu przez zmianę określonych w rozdziale 17 i 18 SIWZ terminów i wyznaczenie ich na dzień 5 stycznia 2018 r.;

2) Warunków umowy zawartych w Tomie II SIWZ w Subklauzuli 8.13, przez nadanie od lit. i) do lit. l) brzmienia:

- i. Etap 9 - bezpośrednio po Etapie 8, zapewnienie gotowości infrastruktury GSM-R, umożliwiającej uruchomienie i przeprowadzenie testów ERTMS/ETCS;*
- j. Etap 10 - 6 miesięcy, rozpoczynając 1 miesiąc przed zakończeniem Etapu 9, Przeprowadzenie testów dynamicznych na obszarze działania LCS W.(2) P.(2) i LCS P. II;*
- k. Etap 11 - 6 miesięcy od zakończenia Etapu 10, Zakończenie testów dynamicznych wraz z dostarczeniem certyfikatu weryfikacji WE podsystemu na etapie prób końcowych oraz przekazanie deklaracji weryfikacji WE na etapie prób końcowych dla całości zadania;*
- l. Etap 12 - 4 miesiące od zakończenia Etapu 11, pozostałe Roboty wraz z uzyskaniem wszelkich niezbędnych decyzji administracyjnych i pozwoleń.*

3) Opisu przedmiotu zamówienia w Tomie III SIWZ PFU, w tym:

- w pkt 4.7.1. lit. n) nadanie brzmienia:

n) Część przytorowa systemu ERTMS/ETCS zostanie objęta istniejącym system zarządzania kluczami, który będzie umożliwiał zarządzanie kluczami kryptograficznymi niezbędnymi dla zapewnienia bezpieczeństwa transmisji danych pomiędzy urządzeniami przytorowymi i pokładowymi ERTMS/ETCS, pracujący w oparciu o TSI Sterowanie. System musi być zgodny z wymaganiami zawartymi w:

- SUBSET-038 Offline key management FIS v. 2.3.0 oraz v. 3.0.0 (3.1.0),*
- SUBSET-114 KMC-ETCS Entity Off-line KM FIS v. 1.0.0*

Wykonawca dostarczy narzędzie umożliwiające generowanie kluczy kryptograficznych w formatach plików umożliwiając ich wgranie do urządzeń przytorowych systemu ERTMS/ETCS zabudowanych w ramach niniejszego zadania oraz być zgodne z dokumentami wymienionymi powyżej. Narzędzie musi generować komplet wymaganych kluczy kryptograficznych zarówno do urządzeń przytorowych jak i pokładowych systemu ERTMS/ETCS.

- w pkt 3.2.1.2 wykreślenie lit. o)

- w pkt 4.10.1 nakazanie zamawiającemu udostępnienie Specyfikacji Interfejsów SRK - RBC w formie załącznika do PFU lub w inny sposób, jednak bez żadnych ograniczeń w dostępie;

- w pkt 2.2 nakazanie zamawiającemu przekazania wszystkich informacji mających wpływ na przygotowanie oferty, w tym w zakresie danych w sposób wiążący i pewny;

- w pkt 4.11.3. dodanie po lit. o), lit. p) w brzmieniu:

p) Dla prawidłowej współpracy urządzeń komputerowej wieloodstępowej (samoczynnej) blokady liniowej z urządzeniami systemu ERTMS/ETCS poziom 2 wymagane jest spełnienie poniższego warunku: Urządzenia komputerowej wieloodstępowej (samoczynnej)

blokadą liniowej muszą przekazywać informacje o stanie urządzeń kontroli niezajętości torów z wszystkich odstępów blokady do komputerowych urządzeń stacyjnych srk w czasie rzeczywistym, bez opóźnień i przy zachowaniu 4 poziomu nienaruszalności bezpieczeństwa (SIL 4).

- udostępnienie załącznika nr 1 do PFU, tj. tabeli z wykazem zabudowanych urządzeń srk, który zawiera wszystkie informacje prawdziwe i niezbędne do przygotowania oferty, w tym w szczególności dla 95, 798 km stacji L.;
- zasądzenie na rzecz odwołującego kosztów postępowania, w tym kosztów zastępstwa procesowego wedle norm przepisanych.

Wykonawca - B. T. (Z.) P. sp. z o.o. z siedzibą w K. przystąpił do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego.

Na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron i uczestnika postępowania odwoławczego, zamawiający złożył odpowiedź na odwołanie oraz zmianę treści SIWZ dokonaną w dniu 20 października 2017 r. pn. „Modyfikacja SIWZ – Część II”.

Odwołujący złożył oświadczenie o cofnięciu odwołania w całości.

Krajowa Izba Odwoławcza – wobec skutecznego cofnięcia odwołania – umorzyła postępowanie odwoławcze na podstawie art. 187 ust. 8 ustawy Pzp i nakazała zwrócenie odwołującemu 90% wpisu.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego na podstawie art. 192 ust. 9 i 10 ustawy Pzp, Izba uwzględniła przepisy 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 (Dz. U. Nr 41 poz. 238, z późn. zm.). Nakazała dokonanie zwrotu odwołującemu 90% wpisu oraz zasądziła na rzecz zamawiającego uzasadnione koszty postępowania odwoławczego w wysokości określonej na podstawie rachunku przedłożonego do akt sprawy, obejmujące wynagrodzenie pełnomocnika w kwocie 3 600 zł – § 5 ust. 1 pkt 3 rozporządzenia: *w przypadku umorzenia postępowania odwoławczego przez Izbę, jeżeli odwołujący cofnął odwołanie, Izba orzeka o dokonaniu zwrotu odwołującemu z rachunku Urzędu 90% kwoty uiszczony tytułem wpisu, jeżeli odwołanie zostało cofnięte przed otwarciem rozprawy oraz zasądza koszty, o których*

mowa w § 3 pkt 2, od odwołującego na rzecz zamawiającego, jeżeli odwołanie zostało cofnięte na mniej niż 1 dzień przed dniem, na który został wyznaczony termin posiedzenia z udziałem stron oraz uczestnika postępowania odwoławczego.

Przewodniczący:.....