

Sygn. akt: KIO 3457/24

POSTANOWIENIE

Warszawa, dnia 27 września 2024 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodnicząca:

Adriana Urbanik

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu 27 września 2024 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 23 września 2024 r. przez wykonawcę ELKAM Produkcja Sp. z o.o. z siedzibą w Dąbrowie w postępowaniu prowadzonym przez PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. w Łodzi

postanawia:

1. odrzuca odwołanie,
2. kosztami postępowania obciąża ELKAM Produkcja Sp. z o.o. z siedzibą w Dąbrowie i:
 - 2.1. zalicza w poczet kosztów postępowania odwoławczego kwotę 7500 zł 00 gr (słownie: siedem tysięcy pięćset złotych) uiszczoną przez ELKAM Produkcja Sp. z o.o. z siedzibą w Dąbrowie tytułem wpisu od odwołania.

Na orzeczenie - w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Zamówień Publicznych.

Przewodnicząca:

Sygn. akt: KIO 3457/24

Uzasadnienie

PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. w Łodzi prowadzi postępowanie pn. „Dostawa oraz montaż wiat, gablot, elementów oznakowania stałego na terenie Zakładu Linii Kolejowych w Łodzi”, nr 0112/IZ02GM/14411/03584/24/P.

Do postępowania stosuje się Regulamin udzielania zamówień logistycznych przez PKP Polskie Linie Kolejowe S.A., zwany dalej „Regulaminem”.

23 września 2024 r. ELKAM Produkcja Sp. z o.o. z siedzibą w Dąbrowie wniósł odwołanie od czynności, podjętej w postępowaniu, polegającej na odrzuceniu oferty odwołującego, a następnie oddaleniu skargi odwołującego na tę czynność w dniu 16 września 2024 r.

Odwołujący zarzucił czynności PKP Polskich Linii Kolejowych S.A. w Łodzi:

1. niezgodność z przepisami: art. 16 pkt 3 w zw. z art. 109 ust. 3 z zw. z art. 109 ust. 1 pkt 5 i 7 ustawy Pzp, z uwagi na oczywistą nieproporcjonalność wykluczenia odwołującego do stwierdzonego naruszenia,
2. zastosowanie §30 ust. 2 pkt 7 Regulaminu udzielania zamówień logistycznych przez PKP Polskie Linie Kolejowe S.A., który jest sprzeczny z art. 109 ust. 1 pkt 5 i 7 w zw. z art. 109 ust. 3 ustawy Pzp, ponieważ przewiduje obligatoryjne wykluczenie wykonawcy (odrzućenie oferty), podczas gdy art. 109 ust. 1 pkt 5 i 7 ustawy Pzp przewiduje fakultatywną możliwość wykluczenia wykonawcy, a ponadto w art. 109 ust. 3 przewiduje się możliwość niewykluczania wykonawcy w przypadku, „jeżeli wykluczenie byłoby w sposób oczywisty nieproporcjonalne”,
3. naruszenie art. 110 ust. 3 ustawy Pzp, poprzez powołanie jako uzasadnienie odrzucenia oferty odwołującego 2 postępowań, w których doszło do nieprawidłowości (przy czym w stosunku do jednego nie może mieć zastosowania Regulamin, a tym samym sankcja z niego wynikająca), podczas gdy odwołujący przez ostatnie 4 lata zrealizował na rzecz PKP Polskich Linii Kolejowych S.A. w Łodzi 169 zamówień, w których ponad 97% zostało zrealizowanych bez żadnych zastrzeżeń.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie unieważnienia czynności - odrzucenia oferty odwołującego i powtórzenie czynności, mających na celu wyłonienie najkorzystniejszej oferty, poprzez poddanie ocenie oferty odwołującego oraz dokonanie ponownego wyboru najkorzystniejszej oferty w postępowaniu.

25 września 2024 r. PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. w Łodzi złożyły pismo, w którym wyjaśniły, że postępowanie „(...)

jest postępowaniem zakupowym, prowadzonym w trybie zapytania ofertowego otwartego dla Zamawiającego sektorowego, zgodnie z zasadami określonymi w „Regulaminie udzielania zamówień logistycznych przez PKP Polskie Linie Kolejowe S.A.” (dalej: „Regulamin”) dostępnego pod adresem: w zakładce Regulacje i procedury procesu zakupowego. Zgodnie z § 2 ust. 2 pkt 1 Regulaminu ma on zastosowanie do udzielania zamówień „których wartość szacunkowa nie przekracza Progów unijnych (...)”. Wartość zamówienia określona została na kwotę w wysokości 295 000,00 PLN netto (słownie: dwieście dziewięćdziesiąt pięć tysięcy złotych 00/100), w tym brutto 362 850,00 PLN (słownie: trzysta sześćdziesiąt dwa tysiące osiemset pięćdziesiąt złotych 00/100) i nie przekracza progu unijnego, o którym mowa w art. 3 ust. 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r., poz. 1320) – 443 000,00 euro (co stanowi równowartość kwoty 2 054 235 PLN) dla Usług.”.

Krajowa Izba Odwoławcza ustaliła:

Odwołanie nie zawiera braków formalnych, odwołania uiszczono wpis.

Izba odrzuciła odwołanie na podstawie art. 528 pkt 1 ustawy Pzp, gdyż stwierdziła, że w sprawie nie mają zastosowania przepisy ustawy Pzp.

Do postępowania nie stosuje się przepisów ustawy Pzp, ponieważ wartość zamówienia sektorowego udzielana przez zamawiającego sektorowego nie jest równa lub nie przekracza progi unijnej.

Na podstawie art. 2 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320), dalej „ustawy Pzp”, przepisy ustawy Pzp stosuje się do udzielania zamówień sektorowych, których wartość jest równa lub przekracza progi unijne, przez zamawiających sektorowych.

Wartość zamówienia wynosi 295 000 zł netto i nie przekracza progu unijnego 443 000 euro, co stanowi równowartość kwoty 2 054 235 zł dla usług.

Próg unijny określa załącznik do obwieszczenia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych z dnia 3 grudnia 2023 r. w sprawie aktualnych progów unijnych, ich równowartości w złotych, równowartości w złotych kwot wyrażonych w euro oraz średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych lub konkursów (M. P. z 2023 r. poz. 1344) w zw. z art. 3 ust. 3 ustawy Pzp.

Do postępowania zastosowano procedurę wewnętrzną podmiotu zamawiającego – Regulamin, który stanowi załącznik nr 2 do Korporacyjnej Polityki Zakupów PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. W § 2 ust. 1 i 2 Regulaminu „Zakres stosowania” wskazano:

„1. Regulamin określa zasady, tryby i formy prowadzenia Postępowań zakupowych w Spółce na Dostawy, Usługi oraz Roboty budowlane.

2. Regulamin ma zastosowanie do udzielania Zamówień:

- 1) których wartość szacunkowa nie przekracza Progów unijnych, z zastrzeżeniem pkt 2;
- 2) udzielanych na podstawie art. 363, 365-366 lub wyłączonych ze stosowania PZP na podstawie art. 392 ust. 1 PZP;
- 3) udzielanych w ramach Grupy Zakupowej PKP, Grupy Zakupowej PLK oraz porozumień z podmiotami trzecimi, dla których Spółka jest podmiotem prowadzącym postępowanie i do których nie ma zastosowania ustawa PZP,

- finansowanych ze środków własnych lub dotacji budżetowych lub funduszu kolejowego lub kredytów lub pożyczek lub obligacji, z wyłączeniem Zamówień dla których planuje się refundację ze środków Unii Europejskiej.”.

Izba może rozstrzygać spory jedynie w sprawach, w których jest właściwa na podstawie ustawy Pzp, a więc jedynie w postępowaniach o udzielenie zamówienia do którego stosuje się przepisy ustawy Pzp. Postępowaniem w trybie ustawy Pzp nie jest postępowanie prowadzone na podstawie Regulaminu. Izba nie jest władna do udzielenia ochrony prawnej uczestnikom postępowania prowadzonego na podstawie Regulaminu.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono stosownie do jego wyniku na podstawie art. 557, 574 i 575 ustawy Pzp w zw. z § 8 ust. 1 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania z dnia 30 grudnia 2020 r. (Dz. U. poz. 2437) - w przypadku odrzucenia odwołania przez izbę koszty ponosi odwołujący. W poczet kosztów izba zaliczyła 7500 zł tytułem wpisu od odwołania.

Przewodnicząca: