

POSTANOWIENIE

z dnia 19 lipca 2010 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie: przewodniczący Anna Packo

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 19 lipca 2010 r.
w Warszawie odwołania wniesionego przez

**Mobilną Obsługę Przedsiębiorstw Jarosław Tarachoń Sp. komandytowa
ul. Fabryczna 1/412, 15-482 Białystok**

w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego:

Politechnikę Białostocką ul. Wiejska 45A, 15-351 Białystok

orzeka:

- 1. odrzuca odwołanie,**
- 2. kosztami postępowania obciąża Mobilną Obsługę Przedsiębiorstw Jarosław Tarachoń Sp. komandytowa ul. Fabryczna 1/412, 15-482 Białystok i nakazuje zaliczyć na rzecz Urzędu Zamówień Publicznych wpis w wysokości 7 500 zł (słownie: siedem tysięcy pięćset złotych) uiszczony przez Mobilną Obsługę Przedsiębiorstw Jarosław Tarachoń Sp. komandytowa ul. Fabryczna 1/412, 15-482 Białystok.**

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759) na niniejsze postanowienie – w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia – przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Białymstoku.

Przewodniczący:

.....

UZASADNIENIE

Zamawiający Politechnika Białostocka prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na „wywóz nieczystości stałych oraz dzierżawę pojemników na nieczystości” na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759). Jak wynika z punktu 2. druku ZP-1 protokołu postępowania, wartość zamówienia została ustalona przez Zamawiającego na kwotę 652.230,85 złotych, tj. 169.896,03 euro, jest więc mniejsza niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Prawo zamówień publicznych, które dla wyższych uczelni wynosi 193.000 euro, zgodnie z § 1 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2009 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Oficjalnych Publikacji Wspólnot Europejskich (Dz. U. Nr 224, poz. 1795). Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone 11 czerwca 2010 r. w Biuletynie Zamówień Publicznych pod numerem 164380. W niniejszym postępowaniu odwoławczym stosuje się przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych w brzmieniu nadanym ustawą z dnia 2 grudnia 2009 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. Nr 223, poz. 1778).

Jak wynika z przekazanego przez Zamawiającego dowodu nadania faksu Odwołujący otrzymał informację o wyniku postępowania 28 czerwca 2010 r. za pomocą faksu, otrzymanie informacji tego dnia potwierdza oświadczenie Odwołującego zawarte w odwołaniu. 2 lipca 2010 r. Odwołujący dokonał wpłaty kwoty 7.500 złotych tytułem wpisu i nadał w urzędzie pocztowym odwołanie, które wpłynęło do Krajowej Izby Odwoławczej 8 lipca 2010 r., co potwierdza prezentata Izby. Tym samym odwołanie zostało wniesione do Krajowej Izby Odwoławczej 8 lipca 2010 r.

Zgodnie z dyspozycją art. 182 ust. 1 pkt 2 ustawy Prawo zamówień publicznych w postępowaniu, którego wartość jest mniejsza niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Prawo zamówień publicznych, czyli poniżej tzw. „progów unijnych”, odwołanie wnosi się w terminie 5 dni od dnia przesłania informacji o czynności zamawiającego

stanowiącej podstawę jego wniesienia, jeżeli została ona przesłana w sposób określony w art. 27 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, a więc faksem lub drogą elektroniczną albo w terminie 10 dni, jeżeli została przesłana w inny sposób.

W niniejszej sprawie Odwołujący informację o czynności Zamawiającego stanowiącej podstawę wniesienia odwołania (informację o wyniku postępowania) otrzymał faksem 28 czerwca 2010 r., zatem ustawowy termin na wniesienie odwołania upływał w dniu 3 lipca 2010 r. W konsekwencji odwołanie, które wpłynęło do Krajowej Izby Odwoławczej 8 lipca 2010 r., należy uznać za wniesione z uchybieniem ustawowego terminu. Po wejściu bowiem w życie wskazanej powyżej nowelizacji z 2 grudnia 2009 r. dla zachowania terminu na wniesienie odwołania konieczne jest faktyczne doręczenie odwołania Prezesowi Krajowej Izby Odwoławczej (wpływ do Krajowej Izby Odwoławczej) w ustawowym terminie określonym w art. 182 ustawy Prawo zamówień publicznych, gdyż w obecnym brzmieniu przepisu brak jest ustanowienia domniemania, że złożenie odwołania w placówce pocztowej operatora publicznego jest równoznaczne z jego wniesieniem do Prezesa Izby, które znajdowało się w art. 184 ust. 2 zd. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych w dotychczasowym brzmieniu (sprzed nowelizacji). Skoro ustawodawca zrezygnował z takiego unormowania, jego celem musiało być utożsamienie „wniesienia odwołania” z jego doręczeniem – *a contrario* jest ono przewidziane dla wniesienia skargi na orzeczenie Izby (art. 198b ust. 2 zd. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych).

Jednocześnie, jak wynika z § 2 ust. 3 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), wpis uznaje się uiszczony, jeżeli nastąpi wpłata lub zostanie obciążony rachunek bankowy odwołującego na rzecz Urzędu Zamówień Publicznych. Tym samym wpis wpłacony 2 lipca 2010 r. został uiszczony w terminie i zgodnie z art. 187 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych odwołanie podlega rozpoznaniu.

Z kolei, zgodnie z art. 189 ust. 2 pkt 3 Prawa zamówień publicznych, Izba zobowiązana jest odrzucić odwołanie, jeżeli zostało ono wniesione po upływie terminu określonego w ustawie Prawo zamówień publicznych.

Izba nie dopuściła do udziału w postępowaniu odwoławczym zgłaszających przystąpienie do postępowania odwoławczego: MPK Sp. z o.o. ul. Kołobrzaska 5, 07-401 Ostrołęka oraz Przedsiębiorstwa Usługowo – Asenizacyjnego ASTWA Sp. z o.o. ul. Kombatantów 4, 15-950 Białystok. Zgłoszenie przystąpienia przez MPK Sp. z o.o. wpłynęło do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej faksem 6 lipca 2010 r. oraz w formie pisemnej 14 lipca 2010 r. Zgłoszenie przystąpienia przez Przedsiębiorstwo Usługowo – Asenizacyjne ASTWA Sp. z o.o. wpłynęło w formie pisemnej 14 lipca 2010 r.

Zgodnie z art. 185 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych przystąpienie doręcza się Prezesowi Krajowej Izby Odwoławczej w formie pisemnej albo elektronicznej opatrzonej bezpiecznym podpisem elektronicznym weryfikowanym za pomocą ważnego kwalifikowanego certyfikatu w terminie 3 dni od dnia otrzymania od Zamawiającego kopii odwołania. Zatem zgłoszenie takiego przystąpienia faksem nie zachowuje wymaganej formy, natomiast wpływ zgłoszenia przystąpienia w formie pisemnej nastąpił po upływie wymaganego terminu.

W związku z powyższym orzeczono jak w sentencji.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono na podstawie art. 192 ust. 9 i 10 ustawy Prawo zamówień publicznych, stosownie do wyniku postępowania, zgodnie z § 1 ust. 1 pkt 1 i § 3 pkt 1 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).

Przewodniczący:

.....