

POSTANOWIENIE
z dnia 8 marca 2021 roku

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący: Emil Kuriata

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron i uczestników postępowania w dniu 8 marca 2021 roku w Warszawie, odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 26 lutego 2021 roku przez wykonawcę **NEWKOM-EKO sp. z o.o. z siedzibą w Leżachowie, Leżachów 147; 37-530 Sieniawa** w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego **Gmina Czarna, Czarna 260; 37-125 Czarna,**

postanawia:

- 1. Odrzuca odwołanie.**
2. Kosztami postępowania obciąża wykonawcę **NEWKOM-EKO sp. z o.o. z siedzibą w Leżachowie, Leżachów 147; 37-530 Sieniawa** i zalicza w poczet kosztów postępowania odwoławczego kwotę **7 500 zł 00 gr** (słownie: siedem tysięcy pięćset złotych zero groszy) uiszczoną przez wykonawcę **NEWKOM-EKO sp. z o.o. z siedzibą w Leżachowie, Leżachów 147; 37-530 Sieniawa**, tytułem wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 579 ust. 1 i 580 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 ze zm.), na niniejsze postanowienie - w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do **Sądu Okręgowego w Warszawie.**

Przewodniczący

sygn. akt: **KIO 606/21**

Uzasadnienie

Zamawiający – Gmina Czarna – prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn. *„Odbiór, transport i zagospodarowanie osadów ścieków o kodzie 19 08 05, skratek o kodzie 19 08 01, zawartości piaskowników o kodzie 19 08 02 z Oczyszczalni Ścieków w Czarnej, oraz osadów z klarowania wody o kodzie 19 09 02 ze Stacji Uzdatniania Wody w Krzemienicy, Czarnej i Pogwizdowie”*.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych z dnia 23 grudnia 2020 r. pod numerem 768847-N-2020.

W dniu 26 lutego 2021 r. wykonawca NEWKOM-EKO sp. z o.o. z siedzibą w Leżachowie (dalej jako „Odwołujący”) wniósł odwołanie do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej.

Mając na uwadze, iż odwołanie zostało wniesione do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 26 lutego 2021 r., do przedmiotowego postępowania odwoławczego, zgodnie z art. 92 ust. 2 ustawy dnia 11 września 2019 r. Przepisy wprowadzające ustawę - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 poz. 2020), znajdują zastosowanie przepisy ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm.).

Izba ustaliła, iż zamawiający przekazał kopię odwołania innym wykonawcom w dniu 25 lutego 2021 r. W terminie wynikającym z art. 525 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. nPzp, do postępowania odwoławczego nie zgłosił przystąpienia żaden wykonawca.

Izba ustaliła, iż w dniu 5 marca 2021 r. w formie pisemnej, do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęła odpowiedź zamawiającego na odwołanie, w której zamawiający oświadczył, iż uwzględni odwołanie w całości.

Krajowa Izba Odwoławcza ustaliła, co następuje:

Przedmiotowe postępowanie dotyczy zamówienia na usługi o wartości szacunkowej niższej niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy P.z.p. (tzw. „progi unijne”).

W dniu 19 lutego 2021 roku, zamawiający drogą elektroniczną poinformował wykonawcę o odrzuceniu oferty odwołującego.

Odwołanie zostało nadane przesyłką poleconą w placówce Poczty Polskiej Oława 1 w dniu 24 lutego 2021 roku, co ustalono na podstawie pieczęci placówki pocztowej Oława 1,

umieszczonej na kopercie (koperta w aktach sprawy). Do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie wpłynęło w formie pisemnej dnia 26 lutego 2021 roku, co potwierdza prezentata Krajowej Izby Odwoławczej, umieszczona na pierwszej stronie odwołania oraz na kopercie. Odwołanie wpłynęło również w drodze korespondencji e-mail w dniu 24 lutego 2021 roku.

Krajowa Izba Odwoławcza zważyła, co następuje:

Zgodnie z art. 92 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Przepisy wprowadzające ustawę - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 poz. 2020), do postępowań odwoławczych, o których mowa w uchylanej ustawie, wszczętych po dniu 31 grudnia 2020 r., dotyczących postępowań o udzielenie zamówienia wszczętych przed dniem 1 stycznia 2021r. stosuje się przepisy ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019r., poz. 2019). Z uwagi na powyższe, Izba wydając niniejsze postanowienie, zastosowała przepisy ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (dalej *nPzp*).

Odwołanie polega odrzuceniu na podstawie art. 528 pkt 3 w zw. z art. 515 ust. 1 pkt 2 lit. a *nPzp*.

Przedmiotem rozpatrywanego zamówienia publicznego jest usługa, której szacunkowa wartość nie przekracza kwot określonych w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp.

Zgodnie z art. 528 pkt 3 *nPzp*, Izba odrzuca odwołanie, jeżeli stwierdzi, że odwołanie zostało wniesione po upływie terminu określonego w ustawie.

Stosownie do art. 515 ust. 1 pkt 2 lit. a *nPzp*, odwołanie wnosi się, w przypadku zamówień, których wartość jest mniejsza niż progi unijne, w terminie 5 dni od dnia przekazania informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia, jeżeli informacja została przekazana przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

W związku z tym, że zamawiający poinformował odwołującego o czynności stanowiącej podstawę odwołania drogą elektroniczną, odwołanie powinno zostać wniesione w terminie 5 dni od daty przesłania informacji, a zatem w dniu 24 lutego 2021 roku. Podkreślenia wymaga, iż wskazane wyżej przepisy regulujące terminy do wniesienia odwołania nie stanowią o tym, iż równoznaczne z wniesieniem odwołania jest jego złożenie w placówce pocztowej operatora publicznego. Tym samym, dla zachowania terminu wniesienia odwołania, konieczne jest jego doręczenie w wymaganym terminie Prezesowi Krajowej Izby Odwoławczej. Stanowisko takie potwierdził Sąd Najwyższy w uchwale z dnia

7 lutego 2014 roku sygn. akt II CZP 90/13, wydanej co prawda na gruncie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych, lecz zachowującej swoją aktualność również w stanie prawnym regulowanym przez nPzp. Wobec tego odwołanie złożone w przedmiotowym postępowaniu winno zostać doręczone do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej najpóźniej w dniu 24 lutego 2021 roku. Odwołanie zostało zaś doręczone w dniu 26 lutego 2021 roku, czyli z uchybieniem terminu.

Nie waliduje powyższego okoliczność, iż odwołujący przesłał odwołanie do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 24 lutego 2021 roku w formie załącznika do poczty elektronicznej e-mail, albowiem dla skutecznego wniesienia odwołania, zgodnie z przepisem art. 508 ust. 1 nPzp konieczne jest, w przypadku wniesienia odwołania w postaci elektronicznej, opatrzenie takiego pisma podpisem zaufanym. Odwołujący takiego podpisu nie złożył, co czyni taką czynność odwołującego wadliwą.

Biorąc pod uwagę powyższe, orzeczono jak w sentencji.

Orzekając o kosztach postępowania Izba wzięła pod uwagę treść § 8 ust. 1 zdanie pierwsze rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie wysokości szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (Dz. U. 2020 r., poz. 2437), z którego wynika, że w przypadku odrzucenia odwołania przez Izbę koszty ponosi odwołujący.

Przewodniczący: