

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 20 sierpnia 2009r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

**Przewodniczący:** Ewa Jankowska

**Członkowie:** Dagmara Gałczewska-Romek  
Magdalena Grabarczyk

**Protokolant:** Łukasz Sierakowski

po rozpoznaniu na posiedzeniu w dniu **20 sierpnia 2009r.** w Warszawie odwołania wniesionego przez **UNIBEP Spółkę Akcyjną, 17-100 Bielsk Podlaski, ul. 3 Maja 19** od rozstrzygnięcia przez zamawiającego **Akademię Marynarki Wojennej im. Bohaterów Westerplatte, 81-103 Gdynia, ul. Śmidowicza 69** protestu z dnia **29 czerwca 2009 roku**

**orzeka:**

**1. Odrzuca odwołanie.**

**2. Kosztami postępowania obciąża UNIBEP Spółkę Akcyjną, 17-100 Bielsk Podlaski, ul. 3 Maja 19** i nakazuje:

- 1) zaliczyć na rzecz Urzędu Zamówień Publicznych koszty w wysokości **4 574 zł 00 gr** (słownie: cztery tysiące pięćset siedemdziesiąt cztery złote zero groszy) z kwoty wpisu uiszczonego przez **UNIBEP Spółkę Akcyjną, 17-100 Bielsk Podlaski, ul. 3 Maja 19**
- 2) dokonać zwrotu kwoty **15 426 zł 00 gr** (słownie: piętnaście tysięcy złotych czterysta dwadzieścia sześć groszy) z rachunku dochodów własnych Urzędu

### **U z a s a d n i e n i e**

Odwołujący się – UNIBEP S.A. do odwołania załączył potwierdzenie nadania przesyłki listowej poleconej potwierdzające nadanie w dniu 20 lipca 2009 roku kopii treści odwołania do zamawiającego.

Odwołujący się na posiedzeniu potwierdził, iż informację o rozstrzygnięciu protestu powziął w dniu 10 lipca 2009 roku. Tym samym termin na wniesienie odwołania, stosownie do przepisu art. 184 ust. 2 ustawy Pzp, upływał w dniu 20 lipca 2009 roku.

Zgodnie z linią orzecznictwa zaprezentowaną w wyroku Sądu Okręgowego w Warszawie z dnia 30 stycznia 2007 r. (V Ca 117/07) oraz Sądu Okręgowego w Katowicach z dnia 4 czerwca 2009 roku (XIX Ga 195/09), kopia odwołania powinna trafić do zamawiającego przed upływem terminu na wniesienie samego odwołania, tymczasem w niniejszym przypadku kopię odwołania zamawiający otrzymał w dniu 22 lipca 2009 roku.

Stosownie do art. 184 ust. 2 zd 2 ustawy Pzp złożenie odwołania w placówce pocztowej operatora publicznego jest równoznaczne z jego wniesieniem do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych. Rozwiązanie to wprowadzono na wzór art. 165 § 2 K.p.c. Nie rozciągnięto jednak takiego sposobu liczenia terminu do przekazania kopii zamawiającemu. Takiego odesłania nie przewidują przepisy ustawy Pzp.

Tym samym kopia odwołania nie została doręczona zamawiającemu w sposób przewidziany w art. 184 ust. 2 ustawy Pzp. Przepis ten nakazuje jednocześnie z wniesieniem odwołania przekazanie zamawiającemu kopii odwołania, a skoro odwołanie jest obarczone terminem, to przekazanie kopii także musi nastąpić w tym terminie, inaczej nie spełniałoby wymogu jednoczesności. Ponieważ ustawa nie wprowadza definicji legalnej przekazania, należy odwołać się w pierwszej kolejności do powszechnego rozumienia tego słowa. Przekazanie w rozumieniu przepisu art. 184 ust. 2 ustawy Pzp należy rozumieć jako wręczenie – dotarcie treści do adresata, przy czym sposób tego wręczenia może nastąpić także w sposób określony w art. 27 ustawy Pzp.

Skuteczność zachowania terminu poprzez złożenie w placówce pocztowej operatora publicznego został zastrzeżony wyłącznie dla wniesienia odwołania do Prezesa UZP. Odwołujący się wypełniłby obowiązek wynikający z art. 184 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, gdyby przesłał Zamawiającemu kopię odwołania e-mailem lub faksem w

wymaganym terminie (por. Dyrektywa 2007/66/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 11 grudnia 2007 r., zmieniająca dyrektywy Rady 89/665/EWG i 92/13/EWG w zakresie poprawy skuteczności procedur odwoławczych w dziedzinie udzielania zamówień publicznych).

Z uwagi na to, że Odwołujący nie dołożył należytej staranności w tym zakresie, należy uznać, że nie wypełnił dyspozycji art. 184 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Mając powyższe na uwadze, odwołanie podlega odrzuceniu na podstawie art. 187 ust. 4 pkt 7 w związku z art. 184 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

O kosztach postępowania orzeczono stosownie do wyniku postępowania odwoławczego, na podstawie art. 191 ust. 6 i 7 ustawy – Prawo zamówień publicznych w zw. z § 4 ust. 1 pkt 1 lit. a, ust. 2 oraz ust. 4 pkt 1 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 9 lipca 2007 r. w sprawie wysokości oraz sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. Nr 128, poz. 886 oraz Dz. U. z 2008 roku Nr 182, poz. 1122).

Stosownie do art. 194 i 195 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655 ze zmianami) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych do Sądu Okręgowego w **Gdańsku**.

**Przewodniczący:**

.....

**Członkowie:**

.....

.....

---

\* *niepotrzebne skreślić*