

POSTANOWIENIE
z dnia 24 lipca 2019 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Daniel Konicz

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron postępowania odwoławczego w dniu 24 lipca 2019 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej 17 lipca 2019 r. przez Odwołującego – wykonawcę Przedsiębiorstwo Komunikacji Samochodowej sp. z o.o. z siedzibą w Pile, w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego – Gminę Budzyń,

postanawia:

1. umorzyć postępowanie odwoławcze;
2. znieść wzajemnie między stronami koszty postępowania odwoławczego i nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego kwoty 7.500,00 zł (słownie: siedem tysięcy pięćset złotych 00/100) uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.
3. odmówić dopuszczenia wykonawcy Hera-Trans Przewóz Osób sp. z o.o. z siedzibą w Suchym Lesie do udziału w postępowaniu odwoławczym w charakterze przystępującego po stronie Zamawiającego.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2018 r., poz. 1986 j.t. ze zm.) na niniejsze postanowienie – w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia – przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Poznaniu.

Przewodniczący:

UZASADNIENIE

Zamawiający – Gmina Budzyń – prowadzi, na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2018 r., poz. 1986 j.t. ze zm.), zwanej dalej „Pzp”, postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: „Świadczenie usług przewozów regularnych specjalnych dla uczniów placówek oświatowych działających na terenie gminy Budzyń w okresach nauki szkolnej 2019-2021 r.”, zwane dalej: „Postępowaniem”.

Wartość zamówienia nie przekracza kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 Pzp.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych 27 czerwca 2019 r. pod numerem 565823-N-2019.

12 lipca br. Zamawiający poinformował wykonawcę Przedsiębiorstwo Komunikacji Samochodowej sp. z o.o. z siedzibą w Pile (dalej „Odwołujący”) o odrzuceniu złożonej przez niego oferty i o wyborze oferty wykonawcy Hera-Trans Przewóz Osób sp. z o.o. z siedzibą w Suchym Lesie, co zostało zaskarżone odwołaniem wniesionym do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej (dalej „Izba” lub „KIO”) w dniu 17 lipca 2019 r.

W odwołaniu zarzucono Zamawiającemu naruszenie art. 89 ust. 1 pkt 2, art. 91 w zw. z art. 89 ust. 1 pkt 2 i art. 7 ust. 3 oraz art. 87 ust. 2 pkt 3 Pzp.

Do postępowania odwoławczego, po stronie Zamawiającego, przystąpienie zgłosił wykonawca Hera-Trans Przewóz Osób sp. z o.o. z siedzibą w Suchym Lesie, wnosząc o oddalenie odwołania.

Izba ustaliła, że przystąpienie, nadane przez ww. wykonawcę 19 lipca br., wpłynęło do Prezesa KIO w dniu 23 lipca br. (data prezentaty na korespondencji). Z treści przystąpienia wynika, że wykonawca zgłaszający przystąpienie otrzymał informację o wniesieniu odwołania wraz z jego kopią w dniu 17 lipca br. Także Zamawiający, w skierowanej do Prezesa Izby korespondencji z 19 lipca br., stanowiącej odpowiedź na pismo z 17 lipca br. (wezwanie do wskazania m.in. terminu i sposobu przekazania wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego kopii odwołania) poinformował, że informację o wniesieniu odwołania wraz z jego kopią i wezwaniem do zgłoszenia przystąpienia do postępowania odwoławczego przesał do wykonawcy Hera-Trans

Przewóz Osób sp. z o.o. z siedzibą w Suchym Lesie w dniu 17 lipca 2019 r., za pośrednictwem poczty elektronicznej.

Z załączonych do ww. pisma Zamawiającego kopii dokumentów wynika ponadto, że zawiadomienie o złożeniu odwołania wraz z jego kopią i wezwaniem do zgłoszenia przystąpienia przesłano wykonawcy zgłaszającemu przystąpienie na adres poczty elektronicznej wskazany w treści przystąpienia (biuro@heratrans.eu), a nadto, że ww. potwierdził otrzymanie tej korespondencji w zwrotnej wiadomości poczty elektronicznej przesłanej Zamawiającemu w dniu 17 lipca 2019r.

Uwzględniając przedstawione okoliczności stanu faktycznego skład orzekający ustalił, że przy uwzględnieniu przepisu art. 185 ust. 8 Pzp, termin na zgłoszenie przystąpienia upływał w dniu 22 lipca 2019 r.

Z uwagi na powyższe Izba stwierdziła, że przystąpienie jest nieskuteczne, jako zgłoszone po upływie terminu na dokonanie tej czynności, wynikającego z art. 185 ust. 2 Pzp. Przepis ten, w zdaniu pierwszym, stanowi, że wykonawca może zgłosić przystąpienie do postępowania odwoławczego w terminie 3 dni od otrzymania kopii odwołania, a w zdaniu drugim – że zgłoszenie przystąpienia dorezcza się (podkreślenie Izby) Prezesowi KIO. Łączna interpretacja tych wskazań prowadzi do wniosku, że dla skuteczności przystąpienia obojętna jest okoliczność wysłania (nadania) zgłoszenia przystąpienia, a istotna – jego faktyczne otrzymanie, które w tej sprawie miało – jak wspomniano – miejsce 23 lipca 2019 r.

W konsekwencji Izba, działając na podstawie art. 185 ust. 2 Pzp w zw. z § 13 ust. 1 i 2 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań (Dz.U. z 2018 r., poz. 1092 j.t. ze zm.), zwanego dalej „Rozporządzeniem”, w pkt 3 sentencji postanowienia, odmówiła dopuszczenia wykonawcy Hera-Trans Przewóz Osób sp. z o.o. z siedzibą w Suchym Lesie do udziału w przedmiotowym postępowaniu odwoławczym. Przywołany przepis § 13 ust. 1 Rozporządzenia nakłada na skład orzekający obowiązek dokonania na posiedzeniu niejawnym niezbędnych czynności formalnoprawnych i sprawdzających, przewidując, w ust. 2, otwarty katalog rozstrzygnięć (czynności) będących efektem dokonanych czynności formalnoprawnych i sprawdzających, na co wyraźnie wskazuje użyty w komentowanym przepisie zwrot „w szczególności”.

Następnie, pismem z dnia 24 lipca 2019 r. Zamawiający uwzględnił w całości zarzuty przedstawione w odwołaniu, w konsekwencji czego Izba uznała, że zachodzą podstawy do umorzenia postępowania odwoławczego na podstawie art. 186 ust. 2 Pzp, o czym orzeczono w pkt 1 sentencji postanowienia.

Rozstrzygnięcie o kosztach postępowania odwoławczego (pkt 2 sentencji postanowienia) Izba oparła na przepisie art. 186 ust. 6 pkt 1 Pzp w zw. z § 5 ust. 1 pkt 1 lit. a 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. z 2018 r., poz. 972 j.t.).

Przewodniczący: