

Sygn. akt: KIO 347/18

POSTANOWIENIE
z dnia 6 marca 2018 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Ryszard Tetzlaff

Protokolant: Edyta Paziewska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu **6 marca 2018 r. w Warszawie** odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu **26 lutego 2018 r.** przez wykonawców **Konsorcjum firm:**
1) K.K. prowadzący działalność gospodarczą pod firmą: Zakład Usług Leśnych „Jodła” K.K., Wola Ranizowska 164, 36-125 Wola Ranizowska; **2) J.S. prowadzący działalność gospodarczą pod firmą: Firma Handlowo Usługowa J.S., ul. Pniaki 2, 36-121 Wilcza Wola** w postępowaniu prowadzonym przez **Skarb Państwa - Państwowe Gospodarstwo Leśne - Lasy Państwowe reprezentowane przez Nadleśnictwo Kolbuszowa, Świerczów 138, 36-100 Kolbuszowa**

postanawia:

- 1. umorzyć postępowanie odwoławcze;**
- 2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawców Konsorcjum firm: 1) K.K. prowadzący działalność gospodarczą pod**

firmą: Zakład Usług Leśnych „Jodła” K.K., Wola Raniżowska 164, 36-125 Wola Raniżowska; 2) J.S. prowadzący działalność gospodarczą pod firmą: Firma Handlowo Usługowa J.S., ul. Pniaki 2, 36-121 Wilcza Wola kwoty 13 500 zł 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu;

3. zasądzić od wykonawców **Konsorcjum firm: 1) K.K. prowadzący działalność gospodarczą pod firmą: Zakład Usług Leśnych „Jodła” K.K., Wola Raniżowska 164, 36-125 Wola Raniżowska; 2) J.S. prowadzący działalność gospodarczą pod firmą: Firma Handlowo Usługowa J.S., ul. Pniaki 2, 36-121 Wilcza Wola kwotę 4 749 zł 64 gr (słownie: cztery tysiące siedemset czterdzieści dziewięć złotych sześćdziesiąt cztery grosze) na rzecz Skarb Państwa - Państwowe Gospodarstwo Leśne - Lasy Państwowe reprezentowane przez Nadleśnictwo Kolbuszowa, Świerczów 138, 36-100 Kolbuszowa** stanowiącą koszty strony poniesione z tytułu wynagrodzenia pełnomocnika oraz dojazdu na posiedzenie.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych t.j. Dz. U. z 24 sierpnia 2017 r. poz. 1579) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Tarnobrzegu.

Przewodniczący:

.....

Uzasadnienie

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego pn.: „Wykonywanie usług z zakresu gospodarki leśnej na terenie Nadleśnictwa Kolbuszowa w latach 2018 - 2020 - III Przetarg”, pakiet nr III, nr sprawy SA.270.19.2017, zostało wszczęte ogłoszeniem w Dzienniku Urzędowym Oficjalnych Publikacji Wspólnot Europejskich za numerem 2018/S 018-037139 z 26.01.2018 r., przez Skarb Państwa - Państwowe Gospodarstwo Leśne - Lasy Państwowe reprezentowane przez Nadleśnictwo Kolbuszowa, Świerczów 138, 36-100 Kolbuszowa zwany dalej: „Zamawiającym”.

W dniu 16.02.2018 r. (e-mailem) Zamawiający poinformował o wyborze oferty najkorzystniejszej w części III – Mateusza Janiec prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą LAS – FRONT Mateusza Janiec, Sójkowa 22b, 37-430 Jeżowe. Drugą pozycję w rankingu złożonych ofert zajęła oferta: wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie: Konsorcjum firm: Konsorcjum firm: 1) K.K. prowadzący działalność gospodarczą pod firmą: Zakład Usług Leśnych „Jodła” K.K., Wola Raniżowska 164, 36-125 Wola Raniżowska; 2) J.S. prowadzący działalność gospodarczą pod firmą: Firma Handlowo Usługowa J.S., ul. Pniaki 2, 36-121 Wilcza Wola zwane dalej: „Konsorcjum Jodła” albo „Odwołującym”.

W dniu 26.02.2018 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) Konsorcjum Jodła wniosło odwołanie na czynności z 16.02.2018 r. - dotyczy części III. Kopie odwołania Zamawiający otrzymał w dniu 23.02.2018r. (wpływ bezpośredni do Zamawiającego). Odwołanie zostało podpisane przez obu właścicieli firm tworzących konsorcjum.

Zamawiający w dniu 27.02.2018 r. (e-mailem) wraz kopią odwołania, w trybie art. 185 ust.1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 24 sierpnia 2017 r. poz. 1579) zwanej dalej: „Pzp”, wezwał uczestników postępowania przetargowego do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym. Żadne zgłoszenia przystąpień nie miały miejsca.

W dniu 05.03.2018 r. (e-mailem), a 06.03.2018 r. (oryginał na posiedzeniu) Zamawiający wobec wniesienia odwołania do Prezesa KIO wniósł na piśmie, w trybie art. 186 ust. 1 Pzp, odpowiedź na odwołanie, w której wnosił o oddalenie w całości odwołania. Kopia została przekazana Odwołującemu, co zostało potwierdzone na posiedzeniu.

W dniu 06.03.2018 r. w związku z postanowieniem Izby z 01.03.2018 r. odbyło się posiedzenie niejawnie z udziałem stron.

Podczas posiedzenia Odwołujący złożył pismo o wycofaniu odwołania podpisane przez właścicieli obu firm tworzących konsorcjum. Z kolei Zamawiający złożył oryginał odpowiedzi na odwołanie wraz załącznikami. Niniejsze pismo zostało podpisane przez radcę prawnego, którego pełnomocnictwo zostało złożone także na posiedzeniu wraz z odpowiedzią. Złożono również oddzielnie rachunki (wraz z zestawieniem kosztów) z wnioskiem o zasądzenie kosztów zastępstwa z niego wynikających oraz kosztów dojazdu.

Wobec wycofania odwołania przed otwarciem rozprawy w sprawie o sygn. akt: KIO 347/18, Izba, działając na podstawie art. 187 ust. 8 oraz art. 192 ust. 1 zd. 2 Pzp, umorzyła postępowanie odwoławcze w sprawie o sygn. akt: KIO 347/18.

Postanowienie zostało ogłoszone poprzez jego wywieszenie na tablicy ogłoszeń w trybie § 32 Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań (t.j.: Dz. U. z 2014, poz. 964 oraz Dz. U. z 2017 r., poz.14).

Na podstawie art. 187 ust. 8 zd. 2 Pzp oraz § 5 ust. 1 pkt 3 lit. a i b oraz § 3 pkt 2 lit. a i b 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 oraz Dz. U. z 2017 r., poz. 47), Izba orzekła o dokonaniu zwrotu Odwołującemu z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych 90 % kwoty uiszczonej tytułem wpisu od odwołania. Ponadto, Izba zasądziła od Odwołującego na rzecz Zamawiającego kwotę 4.749, 64 zł stanowiącą koszty strony poniesione z tytułu wynagrodzenia pełnomocnika (3.600,00 PLN) oraz dojazdu na posiedzenie (1.149, 64 PLN – bilet lotniczy) /§ 3 pkt 2 lit. a i b w/w rozporządzenia/. Zauważenia wymaga, że zgodnie z znowelizowanym rozporządzeniem 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 oraz Dz. U. z 2017 r., poz. 47), Izba – w sytuacji cofnięcia odwołania na mniej niż 1 dzień przed dniem, na który został wyznaczony termin rozprawy lub posiedzenia z udziałem stron oraz uczestników postępowania, co miało miejsce w niniejszej sprawie – zasądza koszty poniesione z tytułu wynagrodzenia pełnomocnika oraz koszty strony związane z dojazdem na posiedzenie (§ 5 ust. 1 pkt 3 lit. b w/w rozporządzenia). W zakresie zwrotu kosztów biletów lotniczych, Izba wskazuje, że mimo rozbieżnych stanowisk wynikających z orzecznictwa sądowego - wyrok Sądu Okręgowego w Gdańsku z dnia 15. 01.2010 r., sygn. akt: XII Ga 517/09 (nie uznający takich kosztów), wyrok Sądu Okręgowego w Szczecinie z dnia 07.08.2013 r., sygn. akt: VIII Ga 243/13 (uznający takie koszty) - Izba uznała koszty z tego tytułu kierując się w tym zakresie postanowieniem Sądu Najwyższego z dnia 20.04.2011 r., sygn. akt: I CZ 22/11 przywołanym przez Sąd

Okręgowy w Szczecinie w wyroku wskazanym powyżej. Jednocześnie, Izba wskazuje, że jeśli Odwołujący nadal nie podziela stanowiska Izby, co do zasadzenia kosztów Zamawiającego /wynagrodzenia pełnomocnika i dojazdu przy wycofaniu odwołania mimo wyraźnej podstawy prawnej/, czemu dawał wyraz także na posiedzeniu istnieje możliwość zaskarżenia powyższego orzeczenie do właściwego sądu w zakresie tylko i wyłącznie kosztów postępowania.

Przewodniczący:

.....