

Sygn. akt: KIO 428/21

POSTANOWIENIE
z dnia 23 lutego 2021 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Przemysław Dzierzędzki

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron i uczestników postępowania odwoławczego w dniu **23 lutego 2021 r.** w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu **9 lutego 2021 r.** przez wykonawcę **P. C., prowadzącego w Choroszczu działalność gospodarczą pod nazwą C. P., Sot Service** w postępowaniu prowadzonym przez **Zarząd Dróg i Utrzymania Miasta we Wrocławiu**

postanawia:

1. **zwrócić odwołanie,**
2. nakazać Urzędowi Zamówień Publicznych zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty **15.000,00 zł** (słownie: piętnastu tysięcy złotych zero groszy) na rzecz wykonawcy **P. C., prowadzącego w Choroszczu działalność gospodarczą pod nazwą C. P., Sot Service.**

Stosownie do art. 579 i 580 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1919 ze zm.) w zw. z art. 92 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Przepisy wprowadzające ustawę – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2020) 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:

Uzasadnienie

Zamawiający – Zarząd Dróg i Utrzymania Miasta we Wrocławiu, prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, którego przedmiotem jest *obsługa obiektów wyposażenia przystanków wrocławskiej komunikacji zbiorowej i mebli miejskich z podziałem na zadania: zadanie 1 – rejon zachodni, zadanie 2 – rejon wschodni.*

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 21 grudnia 2020 r. nr 2020/S 248-617652.

W dniu 3 lutego 2021 r. zamawiający powiadomił wykonawcę P. C., prowadzącego w Choroszczu działalność gospodarczą pod nazwą C. P., Sot Service, zwanego dalej odwołującym, o modyfikacji warunku udziału w postępowaniu opisanego w części IV ust. 2 pkt 3 lit. a ppkt 1 SIWZ.

W dniu 9 lutego 2021 r. odwołujący wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie wobec czynności modyfikacji ww. warunku udziału w postępowaniu. Do odwołania nie załączono dowodu przesłania odwołania albo kopii odwołania zamawiającemu.

Pismem z dnia 18 lutego 2021 r., przesłanym pocztą elektroniczną w dniu 19 lutego 2021 r., Prezes Krajowej Izby Odwoławczej, działając na podstawie art. 518 ustawy z 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 ze zm.), wezwał odwołującego do złożenia w terminie 3 dni od dnia doręczenia wezwania, pod rygorem zwrotu odwołania dowodu przesłania odwołania albo kopii odwołania zamawiającemu.

Odwołujący w zakreślonym terminie nie złożył dowodu przesłania kopii odwołania zamawiającemu.

Mając na uwadze powyższe okoliczności faktyczne Krajowa Izba Odwoławcza zważyła, co następuje.

Do postępowania odwoławczego zastosowanie miały przepisy ustawy - Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. (Dz.U. z 2019 r. poz. 2019), zwanej dalej „ustawą NPzp”. Stosownie bowiem do art. 92 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Przepisy wprowadzające ustawę – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2020), *do postępowań odwoławczych oraz postępowań toczących się wskutek wniesienia skargi do sądu, o których mowa w ustawie uchylanej w art. 89, wszczętych po dniu 31 grudnia 2020 r., dotyczących postępowań o udzielenie zamówienia wszczętych przed dniem 1 stycznia 2021 r., stosuje się przepisy ustawy, o której mowa w art. 1.* Niniejsze

postępowanie odwoławcze zostało wszczęte w dacie 9 lutego 2021 r., a więc po dniu 31 grudnia 2020 r.

Zgodnie z przepisem art. 517 ust. 1 pkt 1 ustawy NPzp, *odwołanie podlega rozpoznaniu, jeżeli nie zawiera braków formalnych.*

Art. 514 ust. 2 ustawy NPzp stanowi, że *odwołujący przekazuje zamawiającemu odwołanie wniesione w formie elektronicznej albo postaci elektronicznej albo kopię tego odwołania, jeżeli zostało ono wniesione w formie pisemnej, przed upływem terminu do wniesienia odwołania w taki sposób, aby mógł on zapoznać się z jego treścią przed upływem tego terminu.*

Stosownie do art. 516 ust. 2 pkt 2 ustawy NPzp, *do odwołania dołącza się dowód przekazania odpowiednio odwołania albo jego kopii zamawiającemu.*

Jak wynika z przywołanych przepisów odwołujący ma obowiązek przekazać zamawiającemu odwołanie wniesione elektronicznie albo kopię tego odwołania, przed upływem terminu do wniesienia odwołania, tak aby zamawiający mógł się zapoznać z treścią odwołania przed upływem terminu na wniesienie odwołania. Następnie zaś dowód przekazania odwołania albo kopii odwołujący ma obowiązek załączyć do odwołania. Brak dowodu przekazania odwołania albo kopii odwołania zamawiającemu stanowi brak formalny odwołania uniemożliwiający nadanie mu biegu.

W analizowanej sprawie odwołujący nie załączył do odwołania dowodu przekazania odpowiednio odwołania albo jego kopii zamawiającemu.

W tej sytuacji pismem z dnia 18 lutego 2021 r., przesłanym pocztą elektroniczną w dniu 19 lutego 2021 r., Prezes Krajowej Izby Odwoławczej, działając na podstawie art. 518 ustawy NPzp, wezwał odwołującego pod rygorem zwrotu odwołania do złożenia w terminie 3 dni od dnia doręczenia wezwania, pod rygorem zwrotu odwołania dowodu przekazania odpowiednio odwołania albo jego kopii zamawiającemu.

Stosownie bowiem do art. 518 ust. 1 ustawy NPzp, *jeżeli odwołanie nie może otrzymać prawidłowego biegu wskutek niezachowania warunków formalnych, braku pełnomocnictwa lub braku dowodu uiszczenia wpisu w terminie, o którym mowa w art. 517 ust. 2, Prezes Izby wzywa odwołującego, pod rygorem zwrócenia odwołania, do poprawienia lub uzupełnienia odwołania lub złożenia dowodu uiszczenia wpisu lub dokumentu potwierdzającego umocowanie do reprezentowania odwołującego, w terminie 3 dni od dnia doręczenia wezwania.*

Wobec otrzymania ww. wezwania w dniu 19 lutego 2021 r. trzydniowy termin na uzupełnienie braków formalnych upływał odwołującemu w dniu 22 lutego 2021 r. W zakreślonym terminie brak nie został uzupełniony. W zakreślonym terminie odwołujący przesłał Prezesowi Izby jedynie oświadczenie zamawiającego z 17 lutego 2021 r. o

uwzględnieniu zarzutów odwołania. Oświadczenie to nie dowodzi, że odwołujący do upływu terminu na wniesienie odwołania, tj. do dnia 15 lutego 2021 r., przesłał zamawiającemu kopię odwołania lub odwołanie w taki sposób, aby zamawiający mógł zapoznać się z treścią wniesionego odwołania przed upływem tego terminu.

Stosownie do art. 519 ustawy NPzp:

1. W przypadku nieuiszczenia wpisu w terminie, o którym mowa w art. 517 ust. 2, oraz po bezskutecznym upływie terminu, o którym mowa w art. 518 ust. 1, Prezes Izby zwraca odwołanie w formie postanowienia.

4. Przepisy ust. 1-3 stosuje się w przypadku niezachowania warunków formalnych odwołania lub braku pełnomocnictwa, stwierdzonych przez skład orzekający. Kompetencje Prezesa Izby przysługują składowi orzekającemu.

Nieuzupełnienie w określonym terminie dowodu przekazania odpowiednio odwołania albo jego kopii zamawiającemu skutkuje – zgodnie z treścią art. 519 ust. 4 zw. z art. 519 ust. 1 ustawy NPzp – zwrotem wniesionego odwołania w drodze postanowienia Krajowej Izby Odwoławczej. Odwołanie zwrócone nie wywołuje żadnych skutków, jakie wiąże ustawa z wniesieniem odwołania do Prezesa Izby.

W związku z powyższym, na podstawie art. 519 ust. 4 w zw. z art. 519 ust. 1 ustawy NPzp postanowiono jak w sentencji.

Przewodniczący: