

Sygn. akt: KIO 616/19

POSTANOWIENIE
z dnia 9 kwietnia 2019 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Jan Kuzawiński

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron oraz uczestników postępowania w dniu 9 kwietnia 2019 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 5 kwietnia 2019 r. przez wykonawcę **Has-Med. Sp. z o.o., ul. Młyńska 29, 43-300 Bielsko-Biała** w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego **Lubelski Oddział Okręgowy Polskiego Czerwonego Krzyża, ul. Puchacza 6, 20-323 Lublin,**

postanawia:

1. odrzuca odwołanie,
2. kosztami postępowania obciąża wykonawcę **Has-Med. Sp. z o.o., ul. Młyńska 29, 43-300 Bielsko-Biała** i zalicza w poczet kosztów postępowania odwoławczego kwotę **7 500 zł 00 gr** (słownie: siedem tysięcy pięćset złotych zero groszy), uiszczoną przez wykonawcę **Has-Med. Sp. z o.o., ul. Młyńska 29, 43-300 Bielsko-Biała** tytułem wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2018 r., poz. 1986 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 **Lublinie**.

.....

Uzasadnienie

Zamawiający Lubelski Oddział Okręgowy Polskiego Czerwonego Krzyża, ul. Puchacza 6, 20-323 Lublin prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na „Dostawę sprzętu rehabilitacyjnego w ramach projektu CZAS – Centra Zainteresowań Ambitnych Seniorów”.

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

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 30 stycznia 2019 r., pod nr 508207-N-2019.

Zamawiający w dniu 28 marca 2019 r. poinformował wykonawcę Has-Med. Sp. z o.o., ul. Młyńska 29, 43-300 Bielsko o odrzuceniu jego oferty.

Wykonawca Has-Med. Sp. z o.o., ul. Młyńska 29. 43-300 Bielsko-Biała wniósł w dniu 5 kwietnia 2018 r. odwołanie na czynność odrzucenia jego oferty na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 7b ustawy Pzp.

Biorąc pod uwagę powyższe, na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron i uczestników postępowania odwoławczego Krajowa Izba Odwoławcza ustaliła i zważyła co następuje:

Izba z urzędu na podstawie art. 189 ust. 3 ustawy na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron oraz uczestników postępowania odwoławczego dokonała czynności formalnoprawnych i sprawdzających, w wyniku których stwierdziła, że przedmiotowe odwołanie podlega odrzuceniu w oparciu o art. 189 ust. 2 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Zgodnie z dyspozycją art. 182 ust. 1 pkt 2 ustawy Prawo zamówień publicznych odwołanie w postępowaniu, którego wartość jest poniżej progów unijnych wnosi się w terminie 5 dni od dnia przesłania informacji - faksem lub drogą elektroniczną - o czynności Zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia.

Z akt sprawy, jak również z samego odwołania wynika, że Odwołujący informację o odrzuceniu jego oferty otrzymał w dniu 28 marca 2019 r. Czynność ta stanowiła podstawę do wniesienia odwołania w niniejszej sprawie, zatem pięciodniowy termin na wniesienie odwołania, wskazany w art. 182 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp należy liczyć od ww. daty – i upływał on w dniu 2 kwietnia 2019 r. Należy przy tym zaznaczyć, że dla oceny, czy odwołanie zostało wniesione z zachowaniem terminu, określonego w art. 182 ustawy Pzp, decyduje data faktycznego wpływu do Prezesa KIO – przy tym nie ma znaczenia data nadania odwołania w placówce pocztowej, bowiem przepisy ustawy Pzp nie przewidują złożenia odwołania w placówce pocztowej. Co za tym idzie, nadanie odwołania w placówce pocztowej nie jest równoznaczne z wniesieniem odwołania do Prezesa KIO. Powyższe było przedmiotem uchwały Sądu Najwyższego – Izby Cywilnej z dnia 7 lutego 2014 r., III CZP 90/13, który orzekł, iż *„Do zachowania - przewidzianego w art. 182 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.) - terminu do wniesienia odwołania od czynności zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia nie ma znaczenia dzień oddania odwołania w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo pocztowe lub w placówce pocztowej operatora świadczącego pocztowe usługi powszechne w innym państwie członkowskim Unii Europejskiej”*. Wobec powyższego na ocenę zachowania terminu do wniesienia odwołania nie ma wpływu okoliczność nadania odwołania w dniu 2.04.2019 r. w placówce pocztowej.

Termin na wniesienie odwołania ma charakter terminu zawitego, nie podlegającego przywróceniu, a uchybienie temu terminowi powoduje wygaśnięcie prawa skorzystania ze środka ochrony prawnej, jakim jest odwołanie.

W konsekwencji powyższego odwołanie, które wpłynęło do Prezesa Izby w dniu 5 kwietnia 2019 r. uznać należy za wniesione z uchybieniem ustawowego terminu, co skutkuje konicznością jego odrzucenia zgodnie z art. 189 ust. 2 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Wobec powyższego, orzeczono jak w sentencji.

Przewodniczący: