

Sygn. akt: KIO/UZP 546/10

POSTANOWIENIE
z dnia 19 kwietnia 2010 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Klaudia Szczytowska - Maziarz

Członkowie: Marek Szafraniec

Ryszard Tetzlaff

Protokolant: Mateusz Michalec

po rozpoznaniu na rozprawie w dniu 19 kwietnia 2010 r. w Warszawie odwołania wniesionego przez konsorcjum w składzie: **Cobra Europe Sp. z o.o. (lider) oraz Cobra Europe S.A. z siedzibą dla lidera konsorcjum: 41-940 Piekary Śląskie, ul. Graniczna 7** od rozstrzygnięcia przez zamawiającego **Kompanię Węglową S.A., 40-039 Katowice, ul. Powstańców 30** protestu z dnia 4 marca 2010 r.

przy udziale wykonawcy: **Fabryka Taśm Transporterowych Wolbrom S.A., 32-340 Wolbrom, ul. 1-go Maja 100**, zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

orzeka:

- 1. odrzuca odwołanie,**
2. kosztami postępowania obciąża odwołującego

i nakazuje:

- 1) zaliczyć na rzecz Urzędu Zamówień Publicznych koszty w wysokości **4 444 zł 00 gr** (słownie: cztery tysiące czterysta czterdzieści cztery złote zero groszy) z kwoty wpisu uiszczzonego przez **konsorcjum w składzie: Cobra Europe Sp. z o.o. (lider) oraz Cobra Europe S.A. z siedzibą dla lidera konsorcjum: 41-940 Piekary Śląskie, ul. Graniczna 7,**
- 2) dokonać zwrotu kwoty **10 556 zł 00 gr** (słownie: dziesięć tysięcy pięćset pięćdziesiąt sześć złotych zero groszy) z rachunku dochodów własnych Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz **konsorcjum w składzie: Cobra Europe Sp. z o.o. (lider) oraz Cobra Europe S.A. z siedzibą dla lidera konsorcjum: 41-940 Piekary Śląskie, ul. Graniczna 7.**

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

W pierwszej kolejności Izba ustaliła, że wobec wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, którego dotyczy rozpoznawane przez Izbę odwołanie, przed dniem 29 stycznia 2010 r., w którym weszły w życie przepisy ustawy z dnia 2 grudnia 2009 r. o zmianie ustawy - Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. Nr 223, poz. 1778), do rozpoznawania niniejszej sprawy odwoławczej mają zastosowanie przepisy ustawy Pzp w brzmieniu dotychczasowym - sprzed wejścia w życie wskazanych przepisów.

Stosownie do przepisu art. 187 ust. 4 pkt 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2007 r., Nr 223, poz. 1655 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, Izba odrzuca odwołanie na posiedzeniu niejawnym, jeżeli stwierdzi, że protest lub odwołanie zostały wniesione przez podmiot nieuprawniony.

Izba ustaliła, że odwołującym są wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia publicznego, tj. Cobra Europe Sp. z o.o., wskazany w proteście i odwołaniu jako lider konsorcjum oraz Cobra Europe S.A. z Francji wskazany w proteście i odwołaniu jako uczestnik konsorcjum.

W rozpoznawanej przez Izbę sprawie zarówno protest, jak i odwołanie zostało wniesione (podpisane) przez podmiot nieuprawniony, tj. Krzysztofa S. - prokurenta spółki Cobra Europe Sp. z o.o., tj. spółki wskazanej jako lider konsorcjum.

Podstawą, na którą wskazana osoba powoływała się w zakresie podpisania protestu i odwołania w imieniu konsorcjum było pełnomocnictwo zawarte w ofercie odwołującego, które zawierało w szczególności prawo do wnoszenia środków ochrony prawnej i zostało podpisane w imieniu członka konsorcjum Cobra Europe S.A. przez Pana Edgara M. - Prezesa Zarządu.

Na podstawie okazanego przez zamawiającego na posiedzeniu oryginału oferty odwołującego Izba ustaliła, że na str. 57 - 68 znajduje się „Wypis z KRS. Wpis główny do Rejestru Handlu i Spółek” wraz z tłumaczeniem uwierzytelnionym z języka francuskiego, w którym wskazano jako Prezesa Dyrektora Naczelnego Pana Edgara M., zaś jako członków zarządu jedną osobę fizyczną oraz 3 osoby prawne (spółki), wskazano także głównych rewidentów księgowych oraz zastępczego i dodatkowego rewidenta księgowego.

Wypis ten nie określa sposobu reprezentacji spółki Cobra Europe S.A.

Izba ustaliła także, że do odwołania załączono jedynie odpis aktualny z KRS Nr 0000214358 z dnia 03.03.2010 r. dla Cobra Europe Sp. z o.o. z Polski, którym jako prokurenta samoistnego wskazano Pana Krzysztofa S., nie załączono natomiast żadnych dokumentów odnoszących się do Cobra Europe S.A. z Francji.

Z powyższych dokumentów złożonych wraz z ofertą oraz załączonych do odwołania nie wynika, iż Pan Krzysztof S. został umocowany do działania w imieniu członka konsorcjum Cobra Europe S.A. przez osobę, której prawo reprezentacji tego podmiotu przysługiwało samodzielnie. Dokumenty te pozwalają jedynie na ustalenie, że Pan Edgar M. pełni w spółce Cobra Europe S.A. funkcję Prezesa zarządu.

Skoro prawo Pana Edgara M. do jednoosobowej reprezentacji Cobra Europe S.A. nie zostało wykazane, a to odwołującego w tym przypadku obarczał ten obowiązek, to w konsekwencji brak jest podstaw, aby przyjąć, że Pan Krzysztof S. został umocowany prawidłowo.

Podpisanie zatem zarówno protestu, jak i odwołania przez osobę nieprawidłowo umocowaną przesądza o obowiązku uznania przez Izbę, że oba wskazane środki ochrony prawnej zostały wniesione przez podmiot nieuprawniony, co wyczerpuje ustawową przesłankę odrzucenia odwołania bez jego merytorycznego rozpoznania.

Wobec powyższych ustaleń, na podstawie przepisu art. 187 ust. 4 pkt. 3 ustawy Pzp, Izba orzekła jak w sentencji.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono na podstawie art. 191 ust. 6 i 7 ustawy Pzp.

Stosownie do art. 194 i 195 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655 z późn. zm.) na niniejszy wyrok - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych do Sądu Okręgowego w **Katowicach**.

Przewodniczący:

.....

Członkowie:

.....

.....