

Sygn. akt: KIO 2636/18

POSTANOWIENIE

z dnia 7 stycznia 2019 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Renata Tubisz

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 7 stycznia 2019r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 21 grudnia 2018 r. **przez odwołującego:** Ecol-Unicon Sp. z o.o. 80-067 Gdańsk ul. Równa 2 w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym **przez zamawiającego** Skarb Gminy – Gmina Tczew; 83-110 Tczew ul. Lecha 12

przy zgłoszeniu do postępowania: spółki cywilnej ENERGOAGWA S.C. zawiązanej przez: R. J. prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą ENERGOAGWA S.C. R. J. 83-110 Tczew ul. Jagiellońska nr 56 lok. A oraz K. K. prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą ENERGOAGWA S.C. K. K. 83-110 Tczew ul. Jagiellońska nr 56 lok. A oraz M. J. prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą ENERGOAGWA S.C. M. J. 83-110 Tczew ul. Jagiellońska nr 56 lok. A **po stronie zamawiającego**

postanawia:

1. umorzyć postępowanie odwoławcze
2. nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty 15.000 zł 00 gr (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy) uiszczonej przez Ecol-Unicon Sp. z o.o. 80-067 Gdańsk ul. Równa 2 tytułem wpisu od odwołania

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz. U. z 2018 r. poz.1986 ze zm.) na niniejsze postanowienie-

Sygn. akt KIO 2636/18

w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Gdańsku

Przewodniczący:

Uzasadnienie

Odwołujący pismem z dnia 21 grudnia 2018r. w tym samym dniu złożył odwołanie do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w Warszawie w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na wykonanie zbiorowego zaopatrzenia w wodę i zbiorowego odprowadzania ścieków, eksploatację, konserwację i utrzymanie oraz usuwanie awarii urządzeń wodociągowych i kanalizacyjnych położonych na terenie Gminy Tczew, stanowiących jej mienie komunalne; numer sprawy: IR.271.N.18.2018

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 04.10.2018r. pod numerem 2018/S 191-432972.

Z informacji uzyskanej przez Krajową Izbę Odwoławczą w dniu 28.12.2018r. od zamawiającego wynika, że Informacja o wniesieniu odwołania została przekazana pozostałemu (drugiemu) wykonawcy w dniu 27 grudnia 2018 roku. Na dowód powyższego zamawiający przedłożył dowód odbioru osobistego przez wykonawcę to jest zgłaszającej przystąpienie spółki cywilnej do postępowania odwoławczego (pismo zamawiającego z dnia 27 grudnia 2018 roku skierowane do ENEROAGWA s.c. z siedzibą w Tczewie z podpisem jednego ze współwłaścicieli spółki cywilnej z potwierdzeniem otrzymania w dniu 27.12.2017 roku).

Pismem z dnia 4 stycznia 2019 r. przesłanym drogą faksową zamawiający złożył odpowiedź na odwołanie, w której uwzględnia w całości zarzuty podniesione w odwołaniu oraz wnosi o umorzenie niniejszego postępowania. Z treści uzasadnienia stanowiska zamawiającego wynika, że po zapoznaniu się z treścią odwołania zamawiający po pierwsze uwzględnia w całości zarzuty podniesione przez odwołującego. Po drugie waga naruszeń uzasadnia podjęcie czynności mających na celu ponowny wybór najkorzystniejszej oferty. Po trzecie zamawiający wskazuje, że z posiadanych przez niego informacji wynika, że nie doszło po jego stronie do skutecznego przystąpienia żadnego wykonawcy.

W dniu 2 stycznia 2019 roku drogą e-mailową wpłynęło przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego złożone przez trzech współników spółki cywilnej ENERGOAGWA S.C. z siedzibą w Tczewie (scan – kserokopia pisma). Pismo przystąpienie z dnia 2 stycznia 2019 roku załączono do wyżej wymienionego e-maila, który wysłał jeden ze współników Pan R. J. . Z kolei w dniu 4 stycznia 2019 roku za pośrednictwem Poczty Polskiej wpłynęło pismo przystąpienie podpisane przez trzech współników spółki cywilnej tak jak w scanie przesłanym przy e-mailu z dnia 2 stycznia 2019 roku.

W zaistniałym stanie rzeczy Izba nie dopuszcza do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego spółkę cywilną ENERGOAGWA S.C. z siedzibą w Tczewie zgłaszającą przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego.

Powyższe rozstrzygnięcie co do statusu w postępowaniu odwoławczym zgłaszającej się spółki cywilnej Izba opiera o treść art. 185 ust.2 ustawy Prawo zamówień publicznych (ustawa Pzp). Z regulacji wymienionego przepisu prawa wynika po pierwsze, że wykonawca może zgłosić przystąpienie do postępowania odwoławczego w terminie trzech dni od otrzymania kopii odwołania a czego wykonawca nie dotrzymał. Bowiem w związku z otrzymaniem w dniu 27 grudnia 2018 roku kopii odwołania termin do wniesienia przystąpienia upłynął w dniu 30 grudnia 2018 roku (niedziela) a zgodnie z treścią art.14 ustawy Pzp i art. 111 k.c. i dalej zgodnie z treścią art. 115 k.c. ostatecznie termin upłynął w dniu 31 grudnia 2018 roku (poniedziałek) to jest następnego dnia po dniu uznanym ustawowo za wolny od pracy. W związku z powyższym Izba stwierdza, że przystąpienie nastąpiło z przekroczeniem dwóch dni kalendarzowych to jest dnia 2 stycznia 2019 roku. Po drugie zgodnie z treścią przywołanego już powyżej art. 185 ust.2 ustawy Pzp zgłoszenie przystąpienia doręcza się Prezesowi Izby w formie pisemnej albo elektronicznej opatrzonej bezpiecznym podpisem elektronicznym weryfikowanym za pomocą kwalifikowanego certyfikatu. Jak powyżej Izba wskazała zgłoszenie przystąpienia nastąpiło w formie elektronicznej (droga e-mail). Niemniej nastąpiło to bez spełnienia wymogu opatrzenia zgłoszenia przystąpienia bezpiecznym podpisem elektronicznym weryfikowanym za pomocą kwalifikowanego certyfikatu. Czyli w formie skanu (kserokopii) pismo z dnia 2 stycznia 2019 roku i z przekroczeniem terminu na wniesienie o dwa dni a dopiero 4 stycznia 2019r. w przepisanej ustawą formie pisemnej ale z przekroczeniem już czterech dni na skuteczne przystąpienie.

W tym stanie rzeczy Izba uznaje zgłoszenie przystąpienia przez trzech wspólników prowadzących działalność gospodarczą, zawiązanej przez nich spółki cywilnej ENERGOAGWA S.C. z siedzibą w Tczewie, za bezskuteczne.

W związku z powyższym na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego orzeczono jak w sentencji postanowienia o umorzeniu postępowania odwoławczego, ponieważ wystąpiły przesłanki z art. 186 ust.2 ustawy Pzp w związku z uwzględnieniem całości zarzutów odwołania i nie przystąpieniem po stronie zamawiającego w terminie żadnego wykonawcy.

O kosztach orzeczono stosownie do wyniku sprawy zgodnie z art. 192 ust. 9 i 10 ustawy Pzp z zastrzeżeniem art.186 ust.6 pkt 1) ustawy Pzp. i § 5 ust.1 pkt 1) Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010r. w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzaju kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (j.t. z

Sygn. akt KIO 2636/18

dnia 7 maja 2018r. Dz. U. z 2018r. poz.972) znosząc koszty wzajemnie i dokonując zwrotu odwołującemu kwoty uiszczonego wpisu od odwołania w wysokości 15.000,00 złotych.

Przewodniczący: