

POSTANOWIENIE
z dnia 23 sierpnia 2019 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Katarzyna Brzeska

Protokolant: Adam Skowroński

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu 23 sierpnia 2019 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 9 sierpnia 2019 r. przez **wykonawcę „JOCKER FACTORY” J. Spółka Jawna z siedzibą w Łodzi** w postępowaniu prowadzonym przez **Zamawiającego: „Koleje Mazowieckie – KM” sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie**

postanawia:

1. umorzyć postępowanie odwoławcze;

2. nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy „JOCKER FACTORY” J. Spółka Jawna z siedzibą w Łodzi kwoty 13 500 zł 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. z 2018 r., poz. 1986 z późn. zm.) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego Warszawa - Praga w Warszawie.

Przewodniczący:

Uzasadnienie

Zamawiający – „Koleje Mazowieckie – KM” sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego, na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (zwanej dalej również „*ustawą Pzp*”), postępowanie o udzielenie zamówienia pn. „*Dostawa ubioru identyfikacyjnego*”.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało przekazane Urzędowi Oficjalnych Publikacji Wspólnot Europejskich w dniu 6 marca 2019 r. oraz opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 11 marca 2019 r. pod numerem 2019/S 049-113496.

W dniu 22 sierpnia 2019 r. przed otwarciem rozprawy, Odwołujący – wykonawca „*JOCKER FACTORY*” J. Spółka Jawna z siedzibą w Łodzi cofnął odwołanie wniesione do Prezesa KIO w dniu 9 sierpnia 2019 r. Zamawiający na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron wniósł o zasądzenie kosztów zastępstwa na podstawie § 5 ust. 1 pkt 3 lit. b) z uwagi na cofnięcie odwołania na mniej niż 1 dzień przed dniem, na który został wyznaczony termin rozprawy i posiedzenia z udziałem stron oraz uczestników postępowania.

Istotne w niniejszej sprawie jest to, że Odwołujący cofnął odwołanie w dniu 22 sierpnia 2019 r. - biorąc pod uwagę okoliczność, że posiedzenie z udziałem stron wyznaczono na dzień 23 sierpnia 2019 r. Izba zasądza koszty zgodnie z przepisami 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 z późn. zm.), na podstawie § 5 ust. 1 pkt 3 lit. b), od Odwołującego na rzecz Zamawiającego lub wnoszącego sprzeciw, jeżeli odwołanie zostało cofnięte na mniej niż 1 dzień przed dniem, na który został wyznaczony termin rozprawy lub posiedzenia z udziałem stron oraz uczestników postępowania, albo po otwarciu rozprawy. Zatem nie można zgodzić się, że ziszcza się przesłanka cofnięcia odwołania na mniej niż 1 dzień przed dniem, na który został wyznaczony termin rozprawy lub posiedzenia z udziałem stron oraz uczestników postępowania (uprawniająca do zasądzenia Zamawiającemu kosztów zastępstwa), gdyż w ocenie Izby skoro termin posiedzenia został wyznaczony na dzień 23 sierpnia 2019 r. to Odwołujący - chcąc nie ponosić kosztów zastępstwa procesowego strony przeciwnej – mógł cofnąć wniesione odwołanie w terminie do dnia 22 sierpnia 2019 r. do godz. 24.00, zgodnie z zasadami kodeksu cywilnego – co miało miejsce w niniejszym stanie faktycznym. Zgodnie z

art. 111 k.c. termin oznaczony w dniach kończy się z upływem ostatniego dnia, t.j. o północy takiego dnia. Użyty przez Ustawodawcę zwrot „na mniej niż 1 dzień przed dniem” odnosi się zatem do terminu oznaczonego w dniach (nie zaś 24 godzin od wyznaczonego terminu posiedzenia) jak rozumie to Zamawiający, wnosząc o zasądzenie kosztów zastępstwa.

Uwzględniając powyższe Izba, działając na podstawie art. 187 ust. 8 zd. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. z 2018 r. poz. 1986 z późn. zm.) umorzyła postępowanie odwoławcze. Zgodnie z art. 187 ust. 8 ustawy Prawo zamówień publicznych, Izba postanowiła o zwrocie na rzecz Odwołującego 90% kwoty uiszczonego wpisu.

Przewodniczący: