

Sygn. akt: KIO/UZP 1697/10

POSTANOWIENIE
z dnia 18 sierpnia 2010 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Małgorzata Stręciwilk

Członkowie: Ewa Sikorska

Marek Szafraniec

Protokolant: Paweł Nowosielski

po rozpoznaniu na posiedzeniu w dniu 18 sierpnia 2010 r. w Warszawie odwołania wniesionego przez **wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie, tj. Konsorcjum firm w składzie: Alpina Bau Deutschland AG. (Lider Konsorcjum) Alpina Bau GmbH, Alpina Construction Polska Sp. z o.o. i Katowickie Przedsiębiorstwo Budownictwa Przemysłowego BUDUS S.A. z siedzibą dla Lidera Konsorcjum: Fürholzener Str. 12, 85386 Eching Niemcy** od rozstrzygnięcia przez zamawiającego **Agencja Rozwoju Miasta S.A., ul. Floriańska 31, 31-019 Kraków**, protestu z dnia 22 lipca 2010 r.

przy udziale **wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie, tj. Konsorcjum firm w składzie: Mostostal Warszawa S.A. (Lider Konsorcjum), Acciona Infraestructuras S.A., Mostostal Puławy S.A. i Asseco Systems S.A. z siedzibą dla Lidera Konsorcjum: ul. Konstruktorska 11A, 02-673 Warszawa**, zgłaszających swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

orzeka:

1. **odrzuca odwołanie,**
2. kosztami postępowania obciąża **wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie, tj. Konsorcjum firm w składzie: Alpina Bau Deutschland AG. (Lider Konsorcjum), Alpina Bau GmbH, Alpina Construction Polska Sp. z o.o. i Katowickie**

Przedsiębiorstwo Budownictwa Przemysłowego BUDUS S.A. z siedzibą dla Lidera Konsorcjum: Fürholzener Str. 12, 85386 Eching Niemcy 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 **wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie**, tj. **Konsorcjum firm w składzie: Alpina Bau Deutschland AG. (Lider Konsorcjum) Alpina Bau GmbH, Alpina Construction Polska Sp. z o.o. i Katowickie Przedsiębiorstwo Budownictwa Przemysłowego BUDUS S.A. z siedzibą dla Lidera Konsorcjum: Fürholzener Str. 12, 85386 Eching Niemcy;**
- 2) dokonać zwrotu kwoty **15 556 zł 00 gr** (słownie: piętnaście tysięcy pięćset pięćdziesiąt sześć złotych zero groszy) z rachunku dochodów własnych Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz **wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie**, tj. **Konsorcjum firm w składzie: Alpina Bau Deutschland AG. (Lider Konsorcjum) Alpina Bau GmbH, Alpina Construction Polska Sp. z o.o. i Katowickie Przedsiębiorstwo Budownictwa Przemysłowego BUDUS S.A. z siedzibą dla Lidera Konsorcjum: Fürholzener Str. 12, 85386 Eching Niemcy.**

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

Agencja Rozwoju Miasta S.A. z siedzibą w Krakowie (dalej: „Zamawiający”) prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego „*Budowa Hali Widowiskowo-Sportowej (Czyżyny) w Krakowie*”. Ogłoszenie o przedmiotowym zamówieniu zostało opublikowane przez Zamawiającego w Dzienniku Urzędowym UE nr 2009/S 249-358258 w dniu 26 grudnia 2009 r.

W przedmiocie wskazanego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego do Krajowej Izby Odwoławczej zostało złożone odwołanie przez wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie, tj. Konsorcjum firm w składzie: Alpina Bau Deutschland AG. (Lider Konsorcjum) Alpina Bau GmbH, Alpina Construction Polska Sp. z o.o. i Katowickie Przedsiębiorstwo Budownictwa Przemysłowego BUDUS S.A. z siedzibą dla Lidera Konsorcjum w Eching w Niemczech (dalej „Odwołujący”).

Złożone odwołanie podlega odrzuceniu na podstawie przepisu art. 187 ust. 4 pkt 4 w związku z art. 184 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. z 2007 r. Dz. U. Nr 223, poz. 1655 ze zm.), dalej: „ustawa Pzp” w brzmieniu

dotychczasowym, obowiązującym przed dniem 29 stycznia 2010 r. tj. przed wejściem w życie przepisów ustawy z dnia 2 grudnia 2009 r. o zmianie ustawy - Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. Nr 223, poz. 1778).

Stosownie do art. 187 ust. 2 pkt 4 ustawy Pzp odwołanie podlega odrzuceniu na posiedzeniu niejawnym, bez merytorycznego rozpoznania podniesionych w nim zarzutów, jeżeli protest lub odwołanie zostały wniesione z uchybieniem terminów określonych w ustawie. Zgodnie zaś z art. 184 ust. 2 ustawy Pzp odwołanie wnosi się do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych (dalej: „Prezesa UZP”) – dla zamówień o wartości równej lub przekraczającej równowartość progów UE - w terminie 10 dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia protestu, zaś złożenie odwołania w placówce pocztowej operatora publicznego jest równoznaczne z jego wniesieniem do Prezesa UZP.

W przedmiotowej sprawie rozstrzygnięcie protestu Zamawiający doręczył Odwołującemu w dniu 27 lipca 2010 r., zatem termin na złożenie odwołania upływał z dniem 6 sierpnia 2010 r. Odwołanie zaś, kierowane do Krajowej Izby Odwoławczej, reprezentowanej przez Prezesa Izby – jak wynika z nagłówka odwołania, jak i wskazania na kopercie, w której przesłano odwołanie - zostało złożone przez Odwołującego w urzędzie pocztowym operatora publicznego w dniu 6 sierpnia 2010 r., zaś faktycznie wpłynęło do Krajowej Izby Odwoławczej i Urzędu Zamówień Publicznych w dniu 9 sierpnia 2010 r.

Izba ustaliła, że postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, którego dotyczy złożone odwołanie, zostało wszczęte przed dniem 29 stycznia 2010 r., tj. przed dniem wejścia w życie przepisów ustawy Pzp z znowelizowanym brzmieniem, gdzie stosownie do aktualnie obowiązującego w tej mierze art. 180 ust. 4 ustawy Pzp odwołanie wnosi się do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej, a nie – jak dotychczas - do Prezesa UZP. Tym samym zatem - stosownie do art. 4. ust. 1 ustawy z dnia 2 grudnia 2009 r. o zmianie ustawy - Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. Nr 223, poz. 1778) do postępowań o udzielenie zamówienia publicznego i konkursów wszczętych przed dniem wejścia w życie niniejszej ustawy oraz do protestów, odwołań i skarg dotyczących tych postępowań stosuje się przepisy dotychczasowe - do postępowania o udzielenie zamówienia publicznego wszczętego przed dniem wejścia w życie wskazanych przepisów nowelizacji (29 stycznia 2010 r.) stosuje się przepisy dotychczasowe.

Zgodnie zaś z dotychczasowym brzmieniem przepisów, dotyczących wnoszenia odwołania przywołanych powyżej (art. 184 ust. 2 ustawy Pzp), odwołanie wnosi się do Prezesa UZP. Dla zachowania terminu do złożenia odwołania istotne jest w tym przypadku, aby odwołanie wpłynęło w ustawowym terminie (w niniejszej sprawie termin dziesięciodniowy) do Prezesa UZP, bądź zostało nadane w tej dacie do Prezesa UZP w placówce pocztowej operatora publicznego.

W niniejszej sprawie Odwołujący nadał odwołanie w ustawowym terminie w placówce pocztowej operatora publicznego, jednak skierował je do niewłaściwego organu (Prezesa KIO zamiast Prezesa UZP). W związku z tym data nadania odwołania w placówce pocztowej – wedle regulacji art. 184 ust. 2 zdanie drugie ustawy Pzp – odnosząca się wyłącznie do organu jakim jest Prezes UZP, nie może być uwzględniona. Z powyższych względów, z punktu widzenia oceny terminowości złożonego odwołania, Izba wzięła pod uwagę datę faktycznego wpływu przesyłki zawierającej odwołanie do właściwego organu, tj. Prezesa UZP. Z prezentaty na treści odwołania wynika, że odwołanie wpłynęło do Urzędu Zamówień Publicznych w dniu 9 sierpnia 2010 zatem po upływie ustawowego terminu 10 dni na złożenie odwołania. Złożenie w placówce pocztowej odwołania, kierowanego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej, który nie jest tym samym organem co Prezes UZP, a wręcz odrębnym od niego podmiotem, nie może być uznane za skuteczne złożenie odwołania z zachowaniem ustawowych terminów. Z tych też względów odwołanie należało odrzucić.

Mając powyższe na uwadze orzeczono jak w sentencji.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono na podstawie art. 191 ust. 6 i 7 ustawy Pzp, tj. stosownie do wyniku postępowania.

Stosownie do art. 194 i 195 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych do Sądu Okręgowego **w Krakowie** .

Przewodniczący:

.....

Członkowie:

.....

.....