

Sygn. akt: KIO 897/12

POSTANOWIENIE

z dnia 16 maja 2012 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Anna Chudzik

Członkowie: Katarzyna Brzeska

Dagmara Gałczewska-Romek

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 16 maja 2012 r. odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 2 maja 2012 r. przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia – Konsorcjum: **Leśniewscy Eurogreen Polska w Kamieniu, Eurogreen CZ s.r.o. z siedzibą w Jiřetin pod Jedlovou (Republika Czeska)**, w postępowaniu prowadzonym przez **Wrocław 2012 Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu**

postanawia:

1. zwrócić odwołanie,
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia – Konsorcjum: **Leśniewscy Eurogreen Polska, Eurogreen CZ s.r.o.** kwoty 7 500 zł 00 gr (słownie: siedem tysięcy pięćset złotych zero groszy).

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2010 r. 113, poz. 759 ze zm.) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia – przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego we Wrocławiu.

Przewodniczący:

.....

.....

Uzasadnienie

W dniu 2 maja 2012 r. wpłynęło do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie od czynności Zamawiającego – Wrocław 2012 Sp. z o.o., dokonanych w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego o udzielenie zamówienia publicznego pn. *Wymiana murawy na płycie boiska Stadionu Miejskiego we Wrocławiu.*

Według treści odwołania, zostało ono złożone w imieniu wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia – Konsorcjum Eurogreen w składzie: Leśniewscy Eurogreen Polska (lider konsorcjum), Eurogreen CZ s.r.o. (partner konsorcjum).

Odwołanie zostało podpisane przez pana Roberta Leśniewskiego.

Według wykazu załączników do odwołania, załącznik nr 1 stanowi wypis z ewidencji działalności gospodarczej lidera konsorcjum. Do odwołania załączono zaświadczenie o wpisie do ewidencji działalności gospodarczej z dnia 30 listopada 2011 roku, zgodnie z którym *pani Małgorzata Leśniewska – Firma Ogrodnicza Leśniewscy – Architektura Zieleni (...)* jest wpisana do prowadzonej przez Wójta Gminy Kamień ewidencji działalności gospodarczej.

Ponadto do odwołania załączono wyciąg z rejestru handlowego dotyczący partnera Konsorcjum – spółki Eurogreen CZ s.r.o., wraz z tłumaczeniem na język polski.

W dniu 7 maja 2012 r. Prezes Krajowej Izby Odwoławczej, działając na podstawie art. 187 ust. 3 ustawy Pzp, wezwał wnoszącego odwołanie do przedłożenia, pod rygorem zwrotu odwołania, m.in. pełnomocnictwa dla lidera Konsorcjum oraz dokumentu potwierdzającego umocowanie osoby wnoszącej odwołanie.

W odpowiedzi na powyższe wezwanie, w dniu 10 maja 2012 r. wnoszący odwołanie przekazał:

- umowę o powołaniu konsorcjum dla wspólnej realizacji zadania pod nazwą *Wymiana murawy na płycie boiska Stadionu Miejskiego we Wrocławiu,*
- pełnomocnictwo udzielone przez partnera konsorcjum, upoważniające Leśniewscy Eurogreen Polska do pełnienia funkcji lidera konsorcjum,
- oświadczenie o solidarnej odpowiedzialności uczestników konsorcjum wobec Zamawiającego,

- pełnomocnictwo udzielone przez Eurogreen CZ s.r.o. dla Leśniewscy Eurogreen Polska do przygotowania, podpisania i wniesienia odwołania i innych środków ochrony prawnej oraz do występowania, reprezentowania, składania oświadczeń woli w imieniu Konsorcjum Eurogreen przez Krajową Izbę Odwoławczą i innymi organami administracyjnymi i sądowymi w ramach prowadzonego przez Zamawiającego Wrocław 2012 Sp. z o.o. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego (...).

Biorąc pod uwagę powyższy stan faktyczny, Izba zważyła, co następuje:

W ocenie składu orzekającego Izby, uzupełnione w dniu 10 maja 2012 r. dokumenty potwierdziły jedynie umocowanie lidera Konsorcjum (*Leśniewscy Eurogreen Polska*) do reprezentowania tego Konsorcjum, w tym do wniesienia odwołania. Nie zostało natomiast wykazane umocowanie osoby, która podpisała odwołanie. W szczególności na podstawie złożonych dokumentów nie można stwierdzić, że liderem Konsorcjum jest de facto pan Rober Leśniewski, który podpisał odwołanie.

Z dokumentów załączonych do odwołania oraz uzupełnionych w dniu 10 maja 2012 r. nie wynika, w jakiej formie organizacyjno-prawnej działa podmiot oznaczony jako *Leśniewscy Eurogreen Polska*, który był uprawniony do wniesienia odwołania w imieniu Konsorcjum. W konsekwencji takiego oznaczenia lidera Konsorcjum oraz braku stosownych dokumentów dotyczących pana Roberta Leśniewskiego nie wykazano, czy osoba ta, podpisując odwołanie, działała w imieniu własnym (tzn. czy jest przedsiębiorcą będącym liderem Konsorcjum, oznaczonym jako *Leśniewscy Eurogreen Polska*), czy też jako przedstawiciel (np. wspólnik spółki cywilnej działającej pod wskazaną nazwą) lub pełnomocnik innego podmiotu.

Załączone do odwołania zaświadczenie o wpisie do ewidencji działalności gospodarczej sugeruje, że liderem konsorcjum jest osoba fizyczna prowadząca działalność gospodarczą – pani Małgorzata Leśniewska, jednak zaświadczenie to w żaden sposób nie potwierdza uprawnień do wniesienia odwołania przez pana Roberta Leśniewskiego.

Z kolei nazwa lidera Konsorcjum używana w treści odwołania (*Leśniewscy Eurogreen Polska*) nie wskazuje, by liderem konsorcjum była osoba fizyczna prowadząca działalność gospodarczą. W takim bowiem przypadku odwołujący powinien zostać oznaczony imieniem

i nazwiskiem lub firmą, pod którą prowadzi działalność (a która, zgodnie z art. 43⁴ Kodeksu cywilnego, musi zawierać imię i nazwisko przedsiębiorcy).

Nieprecyzyjne oznaczenie lidera Konsorcjum przy jednoczesnym niezłożeniu właściwego dokumentu (zaświadczenia z ewidencji działalności gospodarczej), prowadzi do wniosku, że wnosząc przedmiotowe odwołanie pan Robert Leśniewski nie wykazał, w jakim charakterze działa.

Podkreślić należy, że to na podmiocie wnoszącym odwołanie ciąży obowiązek wykazania wobec Izby swojego umocowania do tej czynności, a Izba ocenia to umocowanie na podstawie dokumentów złożonych wraz z odwołaniem, nie przeprowadzając w tym zakresie żadnego postępowania wyjaśniającego czy dowodowego. W świetle przepisów ustawy Pzp i rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań (Dz. U. Nr 48, poz. 280), nieprzedłożenie Izbie stosownych dokumentów jest brakiem formalnym, uniemożliwiającym rozpoznanie odwołania.

Zgodnie z § 4 ust. 2 pkt 3 przywołanego rozporządzenia, obowiązkiem wnoszącego odwołanie jest dołączenie do odwołania odpisu z Krajowego Rejestru Sądowego, pełnomocnictwa albo innego dokumentu potwierdzającego umocowanie do reprezentowania odwołującego, a brak takiego dokumentu skutkuje wezwaniem przez Prezesa Izby do jego złożenia pod rygorem zwrotu odwołania (art. 187 ust. 3 ustawy Pzp oraz § 9 ww. rozporządzenia). Zatem okoliczności niezbędne do oceny umocowania do wniesienia odwołania winny być wykazane przez podmiot wnoszący odwołanie najpóźniej w odpowiedzi na wezwanie skierowane przez Prezesa Izby.

Podsumowując należy stwierdzić, że wobec niejasnego oznaczenia w odwołaniu lidera Konsorcjum i niezłożenia dokumentu pozwalającego ocenić, w jakim charakterze działał pan Robert Leśniewski, wnosząc przedmiotowe odwołanie, a w konsekwencji – czy był do tego uprawniony, odwołanie jest obarczone brakiem formalnym. W związku z faktem, że brak ten nie został usunięty mimo wezwania do złożenia dokumentów, odwołanie podlega zwrotowi w drodze postanowienia wydanego przez skład orzekający Izby na podstawie § 13 ust. 2 przywołanego wyżej rozporządzenia.

Wobec powyższego orzeczono, jak w sentencji.

Stosownie do przepisu § 4 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), Izba nakazała zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego kwoty uiszczonej tytułem wpisu.

Przewodniczący:
.....
.....