

Sygn. akt KIO 1343/20

POSTANOWIENIE
z dnia 23 czerwca 2020 roku

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Katarzyna Prowadzisz

po rozpoznaniu w dniu 23 czerwca 2020 roku w Warszawie, na posiedzeniu niejawnym bez udziałem Stron, odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 16 czerwca 2020 roku przez wykonawcę A. C. prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą A. C. Zakład Robót Górniczych i Wysokościowych „AMC” z siedzibą w Mnikowie

w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego Tatrzański Park Narodowy – siedziba Zakopane

postanawia:

1. Zwraca wniesione odwołanie.
2. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz A. C. prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą A. C. Zakład Robót Górniczych i Wysokościowych „AMC” z siedzibą w Mnikowie kwoty 10 000 zł 00 gr (słownie: dziesięć tysięcy złotych zero groszy).

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 poz. 1843) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Nowym Sączu.

Przewodniczący:

UZASADNIENIE

Zamawiający – Tatrzański Park Narodowy – siedziba Zakopane – prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pod nazwą „Wzrost poziomu bezpieczeństwa ruchu turystycznego poprzez ograniczenie zagrożeń naturalnych związanych z udostępnieniem turystycznym Jaskini Mroźnej w Tatrzańskim Parku Narodowym”

Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 8 maja 2020 roku pod nr 538191-N-2020.

Izba ustaliła:

W postępowaniu tym, wykonawca A. C. prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą A. Ci. Zakład Robót Górniczych i Wysokościowych „AMC” z siedzibą w Mnikowie w dniu 15 czerwca 2020 roku przesłał do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej email na adres „odwołania” zawierający załącznik. Pismem z dnia 17 czerwca 2020 roku Prezes Krajowej Izby Odwoławczej powiadomił wykonawcę, podając uzasadnienie prawne, że *przesłany email nie może być zarejestrowany jako odwołanie.*

W dniu 16 czerwca 2020 roku wpłynęło do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej pismo wykonawca A. C. prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą A. C. Zakład Robót Górniczych i Wysokościowych „AMC” z siedzibą w Mnikowie zatytułowane Odwołanie.

W dniu 18 czerwca 2020 roku (godzina: 15:09) Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wezwał wykonawcę A. C. prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą A. C. Zakład Robót Górniczych i Wysokościowych „AMC” z siedzibą w Mnikowie do usunięcia braków formalnych odwołania przez uzupełnienie w terminie 3 dni od dnia doręczenia wezwania podpisu odwołującego albo jego przedstawicieli pod odwołaniem wniesionym do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej. W piśmie tym zawarto pouczenie, zgodnie z którym, w *przypadku nieusunięcia braków formalnych w terminie 3 dni od dnia doręczenia wezwania, odwołanie zostanie zwrócone.*

W dniu 19 czerwca 2020 roku (wysłany godz. 10:42) wpłynął do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej email na adres „dowolania” do którego został załączony załącznik –

Odwołanie.pdf; KIO zał..pdf. w załącznikach wykonawca A. C. Zakład Robót Górniczych i Wysokościowych „AMC” z siedzibą w Mnikowie przedstawił pismo przewodnie z dnia 19 czerwca 2020 roku oraz skan podpisanego odwołania.

W dniu 22 czerwca 2020 roku do Prezesa Krajowej Izby wpłynęło pismo z dnia 19 czerwca 2020 roku oraz podpisane odwołanie.

Zamawiający, co wynika z pisma z dnia 19 czerwca 2020 roku przesłanego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w tym samy dniu, poinformował wszystkich wykonawców o wyborze najkorzystniejszej oferty w dniu 9 czerwca 2020 roku, przesyłając zawiadomienie drogą elektroniczną oraz zamieścił ją w Biuletynie informacji publicznej Zamawiającego. Z akt sprawy wynika, że kopia odwołania została przekazana Zamawiającemu drogą elektroniczną w dniu 15 czerwca 2020 roku, a Zamawiający w dniu 16 czerwca 2020 roku przekazał kopię odwołania wszystkim wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu przetargowym, również drogą elektroniczną.

Izba stwierdziła, że odwołanie wniesione w dniu 16 czerwca 2020 roku, z uwagi na brak uzupełniania braków formalnych w określonym wezwaniu z dnia 18 czerwca 2020 roku terminie tj. do dnia 21 czerwca 2020 roku, podlega zwrotowi zgodnie z art. 187 ust. 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2019, pozy. 1843 ze zm.).

Izba wskazuje, że zgodnie z przepisem art. 187 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2019, pozy. 1843 ze zm.; dalej ustawa) odwołanie podlega rozpoznaniu, jeżeli nie zawiera braków formalnych oraz uiszczono wpis. W ust. 3 ww. przepisu ustawodawca wskazał, że jeżeli odwołanie nie może otrzymać prawidłowego biegu wskutek niezachowania warunków formalnych, w szczególności, o których mowa w art. 180 ust. 3, niezłożenia pełnomocnictwa lub nieuiszczenia wpisu, Prezes Izby wzywa odwołującego pod rygorem zwrócenia odwołania do poprawienia lub uzupełnienia odwołania lub złożenia dowodu uiszczenia wpisu w terminie 3 dni od dnia doręczenia wezwania. Mylne oznaczenie odwołania lub inne oczywiste niedokładności nie stanowią przeszkody do nadania mu biegu i rozpoznania przez Izbę, a w ust. 6 prawodawca wskazał, że po bezskutecznym upływie terminu, o którym mowa w ust. 3 Prezes Izby zwraca odwołanie w formie postanowienia. Odwołanie zwrócone nie wywołuje żadnych skutków, jakie ustawa wiąże z wniesieniem odwołania do Prezesa Izby. O zwrocie odwołania Prezes Izby informuje Zamawiającego, przesyłając odpis postanowienia.

Zgodnie z art. 187 ust. 7 ustawy Jeżeli niezachowanie warunków formalnych lub niezłożenie pełnomocnictwa zostanie stwierdzone przez skład orzekający Izby, przepisy ust. 1–6 stosuje się, z tym że kompetencje Prezesa Izby przysługują składowi orzekającemu Izby.

Stosownie do § 9 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. *w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań* (Dz. U. z 2018 r. poz. 1092, z późn. zm.) w przypadku gdy odwołanie zawiera braki formalne, w szczególności z zakresu, o którym mowa w § 4 ust. 1 pkt 5-8, bądź nie zawiera dokumentów, o których mowa w § 4 ust. 2 rozporządzenia, Prezes Izby wzywa odwołującego do usunięcia braków formalnych odwołania w terminie 3 dni pod rygorem zwrotu odwołania. W rozpoznawanej sprawie Prezes Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 18 czerwca 2020 roku wezwał wykonawcę A. C. prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą A. C. Zakład Robót Górniczych i Wysokościowych „AMC” z siedzibą w Mnikowie do usunięcia braków formalnych odwołania przez uzupełnienie w terminie 3 dni od dnia doręczenia wezwania podpisu odwołującego albo jego przedstawicieli pod odwołaniem wniesionym do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej.

W ocenie Izby skuteczne uzupełnione dokumenty na powyższe wezwanie Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej to te, które wpłynęły do Prezesa Izby w dniu 22 czerwca 2020 roku – dokumenty, które zostały podpisane przez wykonawcę A. C. prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą A. C. Zakład Robót Górniczych i Wysokościowych „AMC” z siedzibą w Mnikowie.

Izba wskazuje, że zgodnie z art. 180 ust. 4 ustawy Odwołanie wnosi się do Prezesa Izby w formie pisemnej w postaci papierowej albo w postaci elektronicznej, opatrzone odpowiednio własnoręcznym podpisem albo kwalifikowanym podpisem elektronicznym, uszczegółowienie ta regulacja znajduje w § 5 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. *w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań* (Dz. U. z 2018 r. poz. 1092, z późn. zm.), gdzie prawodawca wskazał, że odwołanie wraz z załącznikami oraz zgłoszenie przystąpienia do postępowania odwoławczego przez wykonawcę, wnoszone w postaci elektronicznej i opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym, oraz dalsze pisma w sprawie wnoszone w tej postaci przekazuje się na elektroniczną skrzynkę podawczą Urzędu, przy użyciu której obsługiwana jest korespondencja Izby. Tym samym przesłane pliki jedynie emailem i to jako skany na wezwanie Prezesa Izby nie mogą być uznane za prawidłowo uzupełnione. Tylko przesłanie ich w formie pisemnej w postaci papierowej opatrzone własnoręcznym podpisem lub w postaci elektronicznej przekazane na elektroniczną skrzynkę podawczą Urzędu, przy użyciu której obsługiwana jest

korespondencja Izby opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym spełnia wymagania ustawowe.

Dokumenty, które wpłynęły do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 22 czerwca 2020 roku zgodne były z ww. formą wniesienia, jednakże uzupełnienie to było dla oceny możliwości nadania biegu odwołaniu nieskuteczne bowiem nastąpiło po upływie określonego w wezwaniu z dnia 18 czerwca 2020 roku terminie, tj. po upływie 3 dni. Skutecznie wykonawca uzupełnić mógł dokumenty do dnia 21 czerwca 2020 roku (włącznie).

Izba nie dopuściła do udziału w postępowaniu zgłaszających przystąpienie do postępowania odwoławczego, tj.:

- wykonawcy J. Ł. prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą Eco-Rem Firma Handlowo- Usługowo- Budowlana Ł. J. z siedzibą Zakopane, zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego,
- wykonawcy Firma Budowlano – Usługowa „Kułach” z siedzibą Biały Dunajec zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego,
- wykonawcy Budarka1 M. K. z siedzibą Kościelisko zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego,

ponieważ zgłoszenie przystąpienia każdego z wyżej wymienionych wykonawców wpłynęło do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 22 czerwca 2020 roku, tj. z uchybienie trzydniowego terminu na zgłoszenie przystąpienia określonego w art. 186 ust. 2 ustawy, który stanowi, że Wykonawca może zgłosić przystąpienie do postępowania odwoławczego w terminie 3 dni od dnia otrzymania kopii odwołania, wskazując stronę, do której przystępuje, i interes w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystępuje. Zgłoszenie przystąpienia doręcza się Prezesowi Izby w postaci papierowej albo elektronicznej opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym, a jego kopię przesyła się zamawiającemu oraz wykonawcy wnoszącemu odwołanie.

Każdy z ww. wykonawców przesłał zgłoszenie przystąpienia w postaci papierowej, z których treści wynika jednoznacznie, że wezwanie do zgłoszenia przystąpienia każdy z wykonawców otrzymał w dniu 16 czerwca 2020 roku. Potwierdza to również informacja od Zamawiającego szerzej omówiona w ustaleniach Izby.

Mając na uwadze powyższe Izba wskazuje, że ww. wykonawcy nie doręczyli zgłoszenia przystąpienia do postępowania odwoławczego w ustawowo określonym terminie tj. 3 dni od dnia otrzymania kopii odwołania, którą otrzymali 16 czerwca 2020 roku. Termin na skuteczne zgłoszenie przystąpienia do postępowania odwoławczego upłynął w dniu 19 czerwca 2020 roku. Fakt nadania przesyłki w terminie 3 dni nie jest i nie może być utożsamiany ze zgłoszeniem przystąpienia doręczonego Prezesowi Izby w tym właśnie terminie.

Mając na uwadze powyższe Izba orzekła jak w sentencji postanowienia.

Przewodniczący: