

POSTANOWIENIE
z dnia 23 maja 2011 roku

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Katarzyna Prowadzisz

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 23 maja 2011 roku odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 13 maja 2011 roku przez wykonawcę NEKK Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu przy ulicy Chełmońskiego 8/6, 60-754 Poznań w postępowaniu prowadzonym przez Operatora Gazociągów Przesyłowych GAZ-SYSTEM S.A. z siedzibą w Warszawie przy ulicy Mszczonowskiej 4, 02-337 Warszawa

postanawia:

1. **Zwraca odwołanie.**
2. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz NEKK Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu przy ulicy Chełmońskiego 8/6, 60-754 Poznań kwoty 7 500 zł 00 gr (słownie: siedem tysięcy pięćset złotych).

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 w Warszawie.

Przewodniczący:

Uzasadnienie

Zamawiający – Operator Gazociągów Przesyłowych GAZ-SYSTEM S.A. z siedzibą w Warszawie przy ulicy Mszczonowskiej 4, 02-337 Warszawa prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, pod nazwą *zakup materiałów informacyjno-promocyjnych do promocji inwestycji współfinansowanych ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego Unii Europejskiej w ramach Programu operacyjnego Infrastruktura i Środowisko, działanie 10.1.*

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, 4 marca 2011 roku pod numerem 2011 /S 44 – 07307.

Odwołujący - NEKK Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu przy ulicy Chełmońskiego 8/6, 60-754 Poznań – wniósł odwołanie, które wpłynęło do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych 13 maja 2011 roku (prezentata na piśmie). Wpis, w kwocie 7 500 zł 00 gr (słownie: siedem tysięcy pięćset złotych) został uiszczony 12 maja 2011 roku poprzez dokonanie przelewu na konto Urzędu Zamówień Publicznych.

Pismem z dnia 16 maja 2011 roku, (doręczonym w dniu 16 maja 2011 roku) na podstawie art. 187 ust. 3 ustawy wezwano Odwołującego pod rygorem zwrotu odwołania do złożenia dowodu uiszczenia wpisu w wymaganej przepisami prawa kwocie oraz dowodu przesłania kopii odwołania Zamawiającemu. Odwołujący w wyznaczonym terminie przesłał dowód uiszczenia wpisu w kwocie 7 500 zł oraz dowód przesłania kopii odwołania Zamawiającemu.

Zamawiający pismem z dnia 12 maja 2011 roku przesłałym do Odwołującego oraz pismem z dnia 17 maja 2011 roku przesłałym do Izby powiadomił, iż *szacowana wartość rzeczzonego zamówieni została ustalona na kwotę 403 030,00 zł.* W punkcie II.2.1) ogłoszenia o zamówieniu opublikowanego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej Zamawiający zawarł informację, że *wartość zamówienia przekracza wyrażoną w złotych równowartość kwoty 387 000 EURO.*

W dniu 20 maja 2011 roku Zamawiający wniósł do Prezes Krajowej Izby Odwoławczej pismo zawierające następujące wyjaśnienia: z dołączonego do odwołania dowód uiszczenia wpisu wynika, że Odwołujący uiścił wpis w wysokości, 7 500,00 zł. Tymczasem wartość przedmiotowego zamówienia publicznego przekracza kwoty określone na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zm.) i wynosi 3 000 000,00 zł, W związku z tym, zgodnie z § 1 ust. 1

rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 roku, 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), wpis od odwołania wnoszonego w przedmiotowym postępowaniu powinien zostać wniesiony w wysokości 15 000,00 zł. Zamawiający zaznaczył, że Odwołujący posiadał, a przynajmniej powinien posiadać wiedzę o tym, iż wartość zamówienia przekracza kwotę określoną na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy, tj. 387 000 euro, gdyż informacja na ten temat została zamieszczona w sekcji II.2.1) Ogłoszenia o zamówienia, gdzie wyraźnie wskazano, że: *Wartość zamówienia przekracza wyrażona w złotych równowartość kwoty 387,000,00 euro*. Zamawiający zwrócił uwagę, iż nawet gdyby Odwołujący nie zauważył tego zapisu, bądź uznał go za oczywistą omyłkę, to z faktu, iż Zamawiający posiada status zamawiającego sektorowego, a przedmiotowe zamówienie udzielane jest w celu wykonywania działalności sektorowej - i tym samym jest zamówieniem sektorowym (o czym świadczy choćby sam tytuł ogłoszenia - „Ogłoszenie o zamówieniu - Zamówienie sektorowe” oraz informacja zawarta w sekcji I.2) Ogłoszenia o zamówieniu, dotycząca statusu Zamawiającego), wynika, że w przypadku, gdyby wartość zamówienia nie przekraczała kwoty określonej na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy tj.: równowartości 387.000 euro, wówczas ustawa ta do udzielenia przedmiotowego zamówienia w ogóle nie miałyby zastosowania. Tym samym Odwołującemu nie przysługiwałby środek odwoławczy w postaci odwołania wnoszonego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej. Zamawiający wyjaśnił, że informacja dotycząca wartości zamówienia zawarta w protokole postępowania (druk ZP-1, w którym jako wartość zamówienia podano kwotę 406 030,00 zł), a także przekazana do KIO, jest niepełna i informuje jedynie o wartości tego konkretnego postępowania, nie zawierając informacji w wartości zamówienia. Wartość ta, zagregowana zgodnie z zasadami wynikającymi z art. 32 ustawy, przekracza równowartość 387 000 euro. Z uwagi na tę agregację Zamawiający przy udzieleniu tego zamówienia miał obowiązek stosowania przepisów ustawy, co determinowało publikację Ogłoszenia o zamówieniu sektorowym w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej 201 I/S 44 - 073073 z dnia 4 marca 2011 roku. W przeciwnym wypadku, gdyby przyjąć, że wartość zamówienia, będącego niewątpliwie zamówieniem sektorowym, wynosi 406 030,00 zł, przepisy ustawy nie miałyby zastosowania z uwagi na wartość poniżej progów unijnych. W takiej sytuacji odwołanie należałoby odrzucić na podstawie art. 189 ust. 2 pkt. 1), ponieważ przepisy ustawy nie miałyby w tej sprawie zastosowania. Odwołujący nie uiszczył wpisu od odwołania w prawidłowej wysokości, tym samym należy uznać, że wpis od odwołania w ogóle nie został uiszczony, a tym samym zachodzą przesłanki zwrotu odwołania na podstawie art. 187 ust. 6 ustawy.

Izba z urzędu, na posiedzeniu niejawnym, dokonała czynności formalnoprawnych i sprawdzających, w wyniku których stwierdziła, że przedmiotowe odwołanie podlega zwrotowi w oparciu o art. 187 ust 6 w związku z art. 187 ust 7 ustawy Prawo zamówień publicznych. (Dz. U. z 2010 roku, nr 113 poz. 759 ze zm.; dalej: „ustawa”),

Zgodnie z dyspozycją art. 187 ust. 1 pkt 2 ustawy odwołanie podlega rozpoznaniu, jeżeli uiszczono wpis. Wpis Odwołujący zobowiązany jest uiścić najpóźniej do dnia upływu terminu do wniesienia odwołania, a dowód uiszczenia wpisu dołącza do odwołania – art. 187 ust 2 ustawy. Wpis uznaje się za uiszczony tylko w sytuacji, gdy został wniesiony we właściwym terminie i odpowiedniej wysokości oraz na stosowny numer konta zgodnie z dyspozycją § 2 ust. 3 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. *w sprawie wysokości oraz sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania* (Dz. U. Nr 41, poz. 238). Zgodnie z rozporządzeniem Odwołujący zobowiązany był do uiszczenia wpisu w kwocie 15 000,00 zł (słownie: piętnaście tysięcy złotych). Odwołujący nie uzupełnił dowodu uiszczenia wpisu w wymaganej przepisami wysokości w terminie wskazanym w wezwaniu do uzupełnienia dokumentów.

Nieuiszczenie wpisu do dnia upływu terminu do wniesienia odwołania oraz nieuzupełnienie dowodu uiszczenia wpisu w terminie 3 dni od dnia doręczenia wezwania – zgodnie z treścią art. 187 ust. 6 ustawy skutkuje zwrotem wniesionego odwołania w drodze postanowienia, które w przedmiotowej sprawie, zgodnie z art. 187 ust. 7 ustawy wydaje skład orzekający Izby.

O kosztach postępowania orzeczono na podstawie § 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) nakazując zwrot na rzecz Odwołującego się kwoty 7 500 zł 00 gr (słownie: siedem tysięcy pięćset złotych).

Przewodniczący: