

Sygn. akt: KIO/UZP 475/09

POSTANOWIENIE
z dnia 27 kwietnia 2009 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Anna Majstrowicz

Członkowie: Luiza Łamejko
Jolanta Markowska

Protokolant: Dorota Witak

po rozpoznaniu na posiedzeniu w dniu 27 kwietnia 2009 r. w Warszawie odwołania wniesionego przez **wykonawcę Józef Milewski prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą „MILEX” Józef Milewski, 09-522 Dobrzyków, ul. Strażacka 6** od rozstrzygnięcia przez zamawiającego **Zespół Składnic Lasów Państwowych, 26-600 Radom, ul. 25 Czerwca 68** protestu z dnia 31 marca 2009 r.

orzeka:

1 Odrzuca odwołanie.

2. Kosztami postępowania obciąża **wykonawcę Józef Milewski prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą, „MILEX” Józef Milewski, 09-522 Dobrzyków, ul. Strażacka 6** i nakazuje:

- 1) zaliczyć na rzecz Urzędu Zamówień Publicznych koszty w wysokości **4 574 zł 00 gr** (słownie: cztery tysiące pięćset siedemdziesiąt cztery złote zero groszy)

z kwoty wpisu uiszczanego przez **wykonawcę Józef Milewski prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą „MILEX” Józef Milewski, 09-522 Dobrzyków, ul. Strażacka 6,**

- 2) dokonać wpłaty kwoty **3 600 zł 00 gr** (słownie: trzy tysiące sześćset złotych zero groszy)) przez **wykonawcę Józef Milewski prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą „MILEX” Józef Milewski, 09-522 Dobrzyków, ul. Strażacka 6,** na rzecz **Zespołu Składnic Lasów Państwowych, 26-600 Radom, ul. 25 Czerwca 68,** stanowiącej uzasadnione koszty strony poniesione z tytułu wynagrodzenia pełnomocnika,
- 3) dokonać wpłaty kwoty 0 zł 0 gr (słownie: xxx) przez xxx na rzecz Urzędu Zamówień Publicznych na rachunek dochodów własnych UZP,
- 4) dokonać zwrotu kwoty **5 426 zł 00 gr** (słownie: pięć tysięcy czterysta dwadzieścia sześć złotych zero groszy) z rachunku dochodów własnych Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz **wykonawcy Józef Milewski prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą „MILEX” Józef Milewski, 09-522 Dobrzyków, ul. Strażacka 6.**

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

Zespół Składnic Lasów Państwowych, zwany dalej Zamawiającym, prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu ograniczonego, którego przedmiotem jest „Modernizacja systemu deszczowania w szkółce leśnej Jasień” (Nadl. Kielce). Ogłoszenie o przedmiotowym zamówieniu opublikowane zostało 6 marca 2009 r. w Biuletynie Zamówień Publicznych pod poz. 52850.

Pismem z dnia 24 marca 2009 r. (doręczonym wykonawcy w dniu 25 marca 2009 r.) Zamawiający wykluczył wykonawcę Józefa Milewskiego prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą „MILEX” Józef Milewski ul. Strażacka 6, 09-522 Dobrzyków z postępowania z powodu niespełnienia warunków udziału w postępowaniu.

W dniu 31 marca 2009 r. wykonawca wniósł protest faksem do Zamawiającego i nadał protest listem poleconym. W formie pisemnej protest wpłynął do Zamawiającego w dniu 3 kwietnia 2009 r.

Krajowa Izba Odwoławcza uznała, iż protest wniesiony przez wykonawcę wpłynął w ustawowym terminie wynikającym z art.180 ust.2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych. Zamawiający potwierdził bowiem faksem fakt jego otrzymania w dniu 31 marca 2009 r. Krajowa Izba Odwoławcza uznała, iż fakt zastrzeżenia w ogłoszeniu formy pisemnej porozumiewania się między zamawiającym a podmiotami uczestniczącymi w postępowaniu nie ma znaczenia dla skuteczności wniesienia protestu. Zgodnie bowiem z art.180 ust.2 zd.2 cyt. ustawy protest uważa się za wniesiony z chwilą, gdy dotarł on do zamawiającego w taki sposób, iż mógł zapoznać się z jego treścią. Jeśli Zamawiający w dniu 31 marca 2009 r. potwierdził fakt jego otrzymania to oznacza, iż w tym dniu mógł zapoznać się z treścią protestu wniesionego faksem.

Informacja o rozstrzygnięciu protestu przez Zamawiającego z dnia 3 kwietnia 2009 r. dotarła do Odwołującego w dniu 6 kwietnia 2009 r.

Zgodnie z art. 184 ust. 2 Pzp odwołanie wnosi się do Prezesa Urzędu w terminie 10 dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia protestu lub upływu terminu rozstrzygnięcia protestu, a jeżeli wartość zamówienia jest mniejsza niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 – w terminie 5 dni, jednocześnie przekazując kopię treści odwołania zamawiającemu. Z uwagi na okoliczność, iż wartość przedmiotowego postępowania jest mniejsza niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art.11 ust.8 ustawy wynoszącej dla robót budowlanych 5 150 000 euro, wykonawcy od dnia 6 kwietnia 2009 r. biegł 5-dniowy termin na wniesienie odwołania do Prezesa UZP z obowiązkiem jednoczesnego przekazania kopii odwołania Zamawiającemu. Termin ustawy na wniesienie odwołania i przekazanie jego kopii Zamawiającemu kończył swój bieg w dniu 11 kwietnia 2009 r. (sobota).

Krajowa Izba Odwoławcza ustaliła, iż wykonawca dochował 5-dniowego terminu na wniesienie odwołania, gdyż wniósł odwołanie w dniu 10 kwietnia 2009 r.(data stempla pocztowego na kopercie odwołującego).

Krajowa Izba Odwoławcza ustaliła, iż Odwołujący nie dochował jednak obowiązku jednoczesnego wraz z wniesieniem odwołania przekazania kopii odwołania zamawiającemu. Kopię odwołania otrzymał Zamawiający w dniu 14 kwietnia 2009 r., która została przekazana Zamawiającemu z Regionalnej Dyrekcji Lasów Państwowych w Radomiu. Wobec kwestionowania na posiedzeniu przez Zamawiającego przekazania kopii odwołania zarówno w dniu 10 jak i 11 kwietnia 2009 r. na faks Zamawiającego, który jest odrębną jednostką organizacyjną od Regionalnej Dyrekcji Lasów Państwowych, Odwołujący nie okazał dowodu na potwierdzenie wysłania do Zamawiającego tj. Zespołu Składnic Lasów Państwowych w

Radomiu kopii odwołania w terminie wynikającym z art.184 ust.2 cyt. ustawy. Zgodnie bowiem z art.6 kodeksu cywilnego ciężar udowodnienia faktu spoczywa na osobie, która z tego faktu wywodzi skutki prawne, tj. w tym przypadku na Odwołującym.

W związku z powyższym Krajowa Izba Odwoławcza postanowiła jak w sentencji na podstawie art.187 ust.4 pkt 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655 ze zm.).

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono na podstawie art. 191 ust. 6 i 7 ustawy Pzp. Krajowa Izba Odwoławcza zasądziła koszty wynagrodzenia pełnomocnika Zamawiającego w kwocie 3 600 złotych zgodnie z § 4 ust. 1 pkt 2 lit. b rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 9 lipca 2007r. w sprawie wysokości oraz sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. Nr 128, poz. 886 ze zmianami).

Stosownie do art. 194 i 195 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655 ze zm.) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych do Sądu Okręgowego w **Radomiu**.

Przewodniczący:

.....

Członkowie:

.....

.....