Sygn. akt KIO 1327/22

POSTANOWIENIE

z dnia 3 czerwca 2022 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Michał Pawłowski

Katarzyna Prowadzisz

Małgorzata Rakowska

Protokolant: Adam Skowroński

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron w dniu 3 czerwca 2022 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 17 maja 2022 r. przez wykonawcę ZUE Spółka Akcyjna z siedzibą w Krakowie w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego PKP Polskie Linie Kolejowe Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie, przy udziale wykonawcy PORR Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego w sprawie o sygn. akt KIO 1327/22 po stronie Zamawiającego

orzeka:

1) Zwraca odwołanie,

2) Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy ZUE Spółka Akcyjna z siedzibą w Krakowie kwoty 10 000 zł 00 gr (słownie: dziesięć tysięcy złotych zero groszy) uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 579 ust. 1 i art. 580 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129, z późn. zm.) na niniejsze postanowienie - w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Warszawie.

Przewodniczący: .....

Sygn. akt KIO 1327/22

Uzasadnienie

Zamawiający PKP Polskie Linie Kolejowe Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie działając na

podstawie przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129, z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą PZP", prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia na „Zaprojektowanie i wykonanie robót budowlanych na posterunku odgałęźnym Knapówka w ramach projektu pn. "Modernizacja linii kolejowej nr 4 - Centralna Magistrala Kolejowa Etap II"". Zamówienie zostało podzielone na części.

Ogłoszenie o przedmiotowym zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii

Europejskiej z dnia 05 stycznia 2022 r., Nr 2022/S 003-005170.

Z treści ogłoszenia o zamówieniu w sposób jednoznaczny wynika, że postępowanie o udzielenie zamówienia jest postępowaniem sektorowym.

W dniu 17 maja 2022 r. Odwołujący Spółka ZUE Spółka Akcyjna z siedzibą w Krakowie wniósł odwołanie od niezgodnej z przepisami ustawy PZP czynności Zamawiającego polegającej na unieważnieniu w dniu 12 maja 2022 r. czynności badania i oceny ofert, zaproszenia wykonawców do wzięcia udziału w aukcji elektronicznej oraz samej aukcji elektronicznej, która została przeprowadzona w dniu 26 kwietnia 2022 r.

Jednocześnie do odwołania Odwołujący załączył potwierdzenie przelewu kwoty 10 000 zł 00 gr (słownie: dziesięć tysięcy złotych zero groszy), która została uiszczona w dniu 17 maja 2022 r. tytułem wpisu od odwołania.

W pisemnym stanowisku z dnia 2 czerwca 2022 r. zatytułowanym „Pismo procesowe Zamawiającego" Zamawiający podniósł, że postępowanie prowadzone jest według przepisów przewidzianych dla zamówień sektorowych, zaś jego wartość przekracza progi unijne. Wobec powyższego według Zamawiającego Odwołujący uiścił wpis od odwołania w nieprawidłowej wysokości, albowiem zgodnie z przepisami rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu wysokości wpisu od odwołania (Dz. U. z 2020 r., poz. 2437) wymagany jest wpis w wysokości 20 000 zł 00 gr.

Na posiedzeniu niejawnym z udziałem Stron w dniu 3 czerwca 2022 r. Odwołujący przyznał, że wpis od odwołania został uiszczony w wysokości 10 000 zł 00 gr, a nie 20 000 zł 00 gr.

Odwołujący powołał się przy tym na informacje dodatkowe zawarte w pkt 2.14 ogłoszenia o zamówieniu, w których zostało napisane, że szacunkowa wartość zamówienia jest poniżej progów unijnych. Na posiedzeniu niejawnym w dniu 3 czerwca 2022 r. Zamawiający wyjaśnił, iż była to zwykła omyłka w pkt 2.14 ogłoszenia o zamówieniu.

Na podstawie ustalonego stanu faktycznego Izba uznała, że treść ogłoszenia o zamówieniu w pkt 2.14 zawiera informację o stanie faktycznym niezgodnym ze stanem rzeczywistym.

Dla zamówień sektorowych poniżej progów unijnych nie znajdują zastosowania przepisy ustawy PZP, co wynika wyraźnie z treści art. 2 ust. 1 pkt 2 ustawy PZP. W konsekwencji przepisów ustawy PZP nie stosuje się do prowadzenia postępowań o udzielenie zamówienia sektorowego, którego wartość jest poniżej progów unijnych, a wykonawcom nie przysługują środki ochrony prawnej na czynności i zaniechania zamawiających w takich postępowaniach. Należy przy tym zauważyć, że już sam fakt, że ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej świadczy o tym, że zamówienie sektorowe jest równe lub przekracza progi unijne.

W ocenie Izby wpis od odwołania w niniejszej sprawie powinien zatem zostać uiszczony w wysokości 20 000 zł 00 gr zgodnie z § 2 ust. 2 pkt 2 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (Dz. U. z 2020 r., poz. 2437).

Zgodnie z art. 519 ust. 1 ustawy PZP w przypadku nieuiszczenia wpisu w terminie, o którym mowa w art. 517 ust. 2, oraz po bezskutecznym upływie terminu, o którym mowa w art. 518 ust. 1, Prezes Izby zwraca odwołanie w formie postanowienia. Według zaś art. 519 ust. 4 ustawy PZP przepisy ust. 1 stosuje się w przypadku niezachowania warunków formalnych odwołania lub braku pełnomocnictwa, stwierdzonych przez skład orzekający. Kompetencje Prezesa Izby przysługują składowi orzekającemu.

Izba uznała zatem, że z powodu uiszczenia wpisu od odwołania w nieprawidłowej wysokości na podstawie przywołanych powyżej przepisów odwołanie podlega zwrotowi jako odwołanie nieopłacone.

Na podstawie § 6 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie

szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania, poz. 2437), Izba orzekła o dokonaniu zwrotu na rzecz Odwołującego z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty 10 000 zł 00 gr

uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Przewodniczący: .....