Sygn. akt: KIO 2506/23

POSTANOWIENIE

z dnia 5 września 2023 roku

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodnicząca:Danuta Dziubińska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron i uczestników postępowania 5 września 2023 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej 24 sierpnia 2023 roku przezwykonawcę **H.W.** prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą **Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe H.W,** ul. Kolejowa 11, 11-230 Bisztynek w postępowaniu prowadzonym przez **Generalnego Dyrektora Dróg Krajowych i Autostrad** ul. Wronia 53, 00-874 Warszawa **- Generalną Dyrekcję Dróg Krajowych i Autostrad Oddział w Olsztynie** Al. Warszawska 89, 10-083 Olsztyn

postanawia:

1.zwraca odwołanie;

2.nakazuje zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz **Henryka Waśniewskiego** prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą **Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe H.W.**, ul. Kolejowa 11, 11-230 Bisztynek kwoty
15 000 zł 00 gr (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy).

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 2023 r. poz. 1605 ze 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.

Przewodnicząca :……

Sygn. akt: KIO 2506/23

UZASADNIENIE

Generalny Dyrektor Dróg Krajowych i Autostrad - prowadzący postępowanie: Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i Autostrad Oddział w Olsztynie (dalej: „Zamawiający") prowadzi w trybie przetargu nieograniczonegona podstawie ustawy z 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (dalej: „Pzp") postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest zimowe utrzymanie dróg na terenie administrowanym przez Generalną Dyrekcję Dróg Krajowych i Autostrad Oddział w Olsztynie w podziale na 6 części, numer referencyjny: O/OL.D-3.2421.18.2023. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane 12 maja 2023 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, numer 2023/S 092-281626.

14 sierpnia 2023 r. Zamawiający poinformował o wyborze najkorzystniejszej oferty oraz o odrzuceniu oferty złożonej przez H.W. prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe H.W. (dalej: „Odwołujący") w zakresie części nr 6 postępowania. 24 sierpnia 2023 r. Odwołujący wniósł odwołanie wobec ww. czynności.

W ocenie Izby, w okolicznościach tej sprawy odwołanie podlega zwrotowi na podstawie art. 519 ust. 1 w zw. z ust. 4 Pzp, które stanowią: *1. W przypadku nieuiszczenia wpisu w terminie, o którym mowa w, oraz po bezskutecznym upływie terminu, o którym mowa w, Prezes Izby zwraca odwołanie w formie postanowienia.4. Przepisy ust. 1-3 stosuje się w przypadku niezachowania warunków formalnych odwołania lub braku pełnomocnictwa, stwierdzonych przez skład orzekający. Kompetencje Prezesa Izby przysługują składowi orzekającemu.*

Stosownie do art. 517 ust. 2 Pzp: *Wpis uiszcza się najpóźniej do dnia upływu terminu do wniesienia odwołania.* Zgodnie z § 4 ust. 3 rozporządzenia P.R. z dnia 30 grudnia 2020 r. (Dz. U. z 2020 poz. 2437 - dalej: *„rozporządzenie")* w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczenia oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania: *Wpis uznaje się za uiszczony, jeżeli na rzecz Urzędu, tytułem wpisu, nastąpi wpłata lub*

zostanie obciążony rachunek bankowy wpłacającego. Przepis art. 516 ust. 2 pkt 1 Pzp wymaga, aby do odwołania został dołączony dowód uiszczenia wpisu od odwołania w wymaganej wysokości.

Jak wynika z akt sprawy, pismem z 29 sierpnia 2023 r.\, Odwołujący został wezwany przez Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do usunięcia braku formalnego odwołania w postaci dowodu uiszczenia wpisu w terminie przewidzianym na wniesienie odwołania.

W odpowiedzi na powyższe wezwanie złożonej w zakreślonym terminie, Odwołujący przekazał dowód uiszczenia wpisu w postaci wygenerowanego 29 sierpnia 2023 r. potwierdzenia transakcji, w którym jako data transakcji oraz data zaksięgowania kwoty wpisu w wysokości 15 000 zł widnieje data 25 sierpnia 2023 r. Odwołujący przekazał również zaświadczenie tego banku, tj. BNB PARIBAS Bank Polska S.A., wystawione, jak wynika z jego treści, na podstawie dyspozycji Klienta, które potwierdza dzień 25 sierpnia 2023 r. jako datę księgowania kwoty 15 000 zł oraz dodatkowo zawiera informację, że data zlecenia przelewu to 24 sierpnia 2023 r.

Jak zostało ustalone w oparciu o akta sprawy i co wynika z odwołania, informacje o wyborze najkorzystniejszej oferty i odrzuceniu oferty Odwołującego w części nr 6 postępowania zostały przekazane przez Zamawiającego 14 sierpnia 2023 r. Ustawowy termin na wniesienie odwołania upływał zatem 24 sierpnia 2023 r. i to najpóźniej w tej dacie powinna nastąpić wpłata lub obciążenie rachunku bankowego Odwołującego na rzecz Urzędu Zamówień Publicznych kwotą wpisu. Tymczasem Odwołujący jako dowód wniesienia wpisu od odwołania, przekazał dokumenty, z których wynika, że obciążenie jego rachunku bankowego kwotą wpisu nastąpiło 25 sierpnia 2023 r., a więc po upływie 10-dniowego terminu na wniesienie odwołania. Okoliczność, iż jak wynika z dodatkowo złożonego zaświadczenia Banku, data zlecenia przelewu to 24 sierpnia 2023 r. pozostaje bez znaczenia dla oceny czy termin na uiszczenie wpisu został zachowany, skoro w tej dacie nie nastąpiła wpłata lub obciążenie rachunku bankowego Odwołującego.

Nieuiszczenie wpisu od odwołania do dnia upływu terminu do jego wniesienia jest brakiem odwołania, którego nie da się uzupełnić. Termin na wniesienie wpisu od odwołania nie może zostać przedłużony. Z tych względów na wezwanie do usunięcia braku formalnego odwołania Odwołujący winien złożyć dowód uiszczenia wpisu w terminie do 24 sierpnia 2023 r., jednak tego nie uczynił.

Przepisy Pzp oraz rozporządzenia zawierają własną, precyzyjną regulację co do sposobu i daty uiszczenia wpisu od odwołania. W związku z tym są wiążące w postępowaniu odwoławczym.

Mając powyższe na uwadze odwołanie, stosownie do treści art. 519 ust. 1 w zw. z ust. 4 Pzp, podlega zwrotowi.

Przewodnicząca :……