

Sygn. akt: KIO 2857/13

POSTANOWIENIE
z dnia 2 stycznia 2014 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Anna Chudzik
Członkowie: Barbara Bettman
Magdalena Grabarczyk

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziałem stron w dniu 2 stycznia 2014 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 12 grudnia 2013 r. przez **FBSERWIS S.A. z siedzibą w Warszawie**, w postępowaniu prowadzonym przez **Związek Międzygminny „Gospodarka Odpadami Aglomeracji Poznańskiej”**

przy udziale wykonawcy **Remondis Sanitech Poznań Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu**, zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego

orzeka:

1. Odrzuca odwołanie;

2. Kosztami postępowania obciąża **FBSERWIS S.A.** i zalicza w poczet kosztów postępowania odwoławczego kwotę **15.000 zł 00 gr** (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy) uiszczoną przez Odwołującego tytułem wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2013 r., poz. 907) na niniejszy wyrok – w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia – przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w **Poznaniu**.

Przewodniczący:

Członkowie:

.....

Sygn. akt: KIO 2857/13

Uzasadnienie

Wykonawca FBSERWIS S.A. w dniu 12 grudnia 2013 r. wniósł odwołanie wobec czynności podjętych przez Związek Międzygminny „Gospodarka Odpadami Aglomeracji Poznańskiej” w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie zamówienia z wolnej ręki na odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych pochodzących z terenu Związku Międzygminnego „Gospodarka Odpadami Aglomeracji Poznańskiej” w tzw. okresie przejściowym.

Odwołujący podniósł, że czynności Zamawiającego polegające na wszczęciu negocjacji zmierzających okresu obowiązywania umowy na odbiór przedłu enia i zagospodarowanie odpadów komunalnych z terenu Związku Międzygminnego „Gospodarka Odpadami Aglomeracji Poznańskiej” w tzw. okresie przejściowym, zawartej z wykonawcą Remondis Sanitech Poznań sp. z o.o. (dalej: Remondis), zmierzają de facto do ponownego udzielenia zamówienia w trybie z wolnej ręki i podjęte zostały z naruszeniem przepisów prawa. Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie przepisów: art. 67 ust. 1 pkt 3, art. 10 ust 1 i 2, art. 61 i 62 i art. 7 ust. 1 ustawy Pzp oraz art. 31 ust. 1 lit. c dyrektywy 2004/18/WE.

Do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego zgłosiło przystąpienie dwóch wykonawców: Remondis Sanitech Poznań Sp. z o.o. oraz „ALKOM” Firma Handlowo Usługowa mgr in . Henryk S. , przy czym Izba uznała za nieskuteczne zgłoszenie przystąpienia przez drugiego z ww. wykonawców, ze względu na fakt, że wykonawca ten, wbrew dyspozycji art. 185 ust. 2 ustawy Pzp, nie wskazał interesu w uzyskaniu

rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystąpił.

Izba ustaliła i zważyła co następuje:

Przedmiotem odwołania jest czynność polegająca na przystąpieniu do negocjacji zmierzających do przedłużenia okresu obowiązywania umowy ze spółką Remondis, dotyczącej zamówienia udzielonego 11 czerwca 2013 r. w trybie z wolnej ręki.

Odwołujący podał, że informację o zaskarżonych czynnościach Zamawiającego powziął w dniu 2 grudnia 2013 r. ze strony internetowej Zamawiającego i w tym dniu skierował do Zamawiającego wniosek o zaproszenie do negocjacji dotyczących zawarcia

umowy na odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych z terenu Związku Międzygminnego „Gospodarka Odpadami Aglomeracji Poznańskiej” w tzw. okresie przejściowym. W związku z faktem, że wartość przedmiotu zamówienia objętego omawianym postępowaniem jest wyższa od kwot wskazanych w rozporządzeniu Prezesa Rady Ministrów wydanego na podstawie dyspozycji art. 11 ust. 8 ustawy Pzp, zdaniem Odwołującego zachował on termin na wniesienie odwołania określony art. 182 ust. 3 pkt 1 ustawy Pzp, tj. termin 10 dni od powzięcia informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę do jego wniesienia.

Na podstawie przedłożonych przez Zamawiającego wydruków ze strony internetowej Zamawiającego (www.goap.org.pl) Izba ustaliła, że Zamawiający opublikował w dniu 28 listopada 2013 r. komunikat informujący o przeprowadzeniu rozmów z wykonawcą Remondis Sanitech oraz współpracującymi z nim firmami, w sprawie przedłużenia obowiązywania dotychczasowej umowy na odbiór i zagospodarowanie odpadów w okresie przejściowym.

Zgodnie z art. 182 ust. 3 pkt 1 ustawy Pzp, znajdującym - ze względu na rodzaj zaskarżonej czynności i wartość zamówienia - zastosowanie w przedmiotowym stanie faktycznym, odwołanie wnosi się w terminie 10 dni od dnia, w którym powzięto lub przy zachowaniu należytej staranności mogło być powzięte wiadomość o okolicznościach stanowiących podstawę jego wniesienia. W świetle przywołanego przepisu, dla obliczenia terminu na wniesienie odwołania decydujące znaczenie ma sama możliwość (o ile miała ona miejsce) powzięcia wiadomości o czynności Zamawiającego, przy założeniu zachowania przez wykonawcę należytej staranności.

Wobec faktu, że komunikat o przystąpieniu do rozmów zmierzających do przedłużenia umowy z wykonawcą Remondis został opublikowany na stronie internetowej Zamawiającego w dniu 28 listopada 2013 r., Odwołujący już w tym dniu - przy zachowaniu należytej staranności ocenianej z uwzględnieniem profesjonalnego charakteru działalności wykonawcy - mógł powziąć wiadomość o czynności, która stała się przedmiotem zarzutów odwołania. Zatem termin na wniesienie odwołania rozpoczął swój bieg w dniu 28 listopada 2013 r. (nie zaś w dacie faktycznego zapoznania się przez wykonawcę z treścią komunikatu) i upłynął w dniu 9 grudnia 2013 r. Odwołanie wniesione w dniu 12 grudnia 2013 r. należy więc uznać za złożone z uchybieniem ustawowego terminu.

Wobec powyższego odwołanie podlegało odrzuceniu na podstawie art. 189 ust. 2 pkt 3 ustawy Pzp.

O kosztach postępowania orzeczono stosownie do jego wyniku na podstawie art. 192 ust. 9 oraz art. 192 ust. 10 ustawy Pzp oraz w oparciu o przepisy § 3 pkt 1 i § 5 ust. 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).

Przewodniczący:

Członkowie:

.....