

Sygn. akt: KIO 1353/23

POSTANOWENIE

z dnia 26 maja 2023 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Jolanta Markowska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu 26 maja 2023 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 15 maja 2023 r. przez wykonawcę: **Budimex S.A.**

ul. Siedmiogrodzka 9, 01-204 Warszawa, w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego: **Gdański Uniwersytet Medyczny, ul. M. Skłodowskiej – Curie 3a, 80-210 Gdańsk**,

przy udziale wykonawców:

A.PORR S.A., ul. Hołubcowa 123, 02-854 Warszawa,

B.STRABAG Sp. z o.o., ul. Parzniewska 1, 05-800 Pruszków,

C. Mostostal Warszawa S.A., ul. Konstruktorska 12A, 02-673 Warszawa

zgłaszających swoje przystąpienia do postępowania odwoławczego w sprawie o sygn. akt KIO 1353/23 po stronie odwołującego,

postanawia:

1. umarza postępowanie odwoławcze;

2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy: **Budimex S.A. ul. Siedmiogrodzka 9, 01-204 Warszawa** kwoty

18 000 zł 00 gr (słownie: osiemnaście tysięcy złotych zero groszy) stanowiącej 90% uiszczanego 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 ((t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 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**.

Przewodniczący:.....

Sygn. akt: KIO 1353/23

Uzasadnienie

Zamawiający, Gdański Uniwersytet Medyczny z siedzibą w Gdańsku, prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego w przedmiocie „*Budowa Uniwersyteckiego Centrum Stomatologicznego Gdańskiego Uniwersytetu Medycznego przy ul. M. Skłodowskiej – Curie w Gdańsku*” na podstawie ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022, poz. 1710 ze zm.). Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 3 maja 2023 r. pod numerem 2023/S 056-166141.

W dniu 15 maja 2023 r. wykonawca Budimex S.A. z siedzibą w Warszawie, wniósł odwołanie wobec treści postanowień Specyfikacji Warunków Zamówienia, w tym - Wzoru umowy - stanowiącego załącznik nr 4 do SWZ w sposób naruszający przepisy Prawa zamówień publicznych i Kodeksu Cywilnego. Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu zmiany treści SWZ w sposób wskazany w uzasadnieniu odwołania.

Pismem z dnia 23 maja 2023 r. (wpływ w dniu 22 maja 2023 r.) Odwołujący przedłożył do Prezesa KIO zawiadomienie, iż Zamawiający pismem z dnia 19 maja 2023 r. przekazał Odwołującemu informację o uwzględnieniu odwołania w całości, dokonując jednocześnie postulowanej modyfikacji treści Umowy (pismo w załączeniu). Odwołujący podniósł, że mając na uwadze powyższe oraz uwzględniając okoliczność, iż do postępowania odwoławczego nie przystąpił po stronie Zamawiającego żaden wykonawca, zasadne jest umorzenie postępowania odwoławczego na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron na podstawie art. 522 ust. 1 ustawy Pzp oraz wzajemne zniesienie kosztów, wynikające z §9 ust. 1 pkt 2 lit. a) Rozporządzenia z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania. Odwołujący

wniósł jednocześnie o zniesienie terminu wyznaczonego posiedzenia.

Zamawiający w dniu 22 maja 2023 r. przesłał do Krajowej Izby Odwoławczej kopię dokumentacji prowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, w której zawarte zostało m.in. pismo Zamawiającego skierowane do wykonawców dnia 19 maja 2023 r., zawierające m.in. informację o uwzględnieniu w całości zarzutów odwołania wniesionego przez wykonawcę Budimex S.A. (KIO 1353/23) oraz informację o dokonanych przez Zamawiającego zmianach treści SWZ.

Biorąc pod uwagę powyższe stanowisko Zamawiającego skierowane do wykonawców, Krajowa Izba Odwoławcza, działając na podstawie art. 536 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) oraz § 26 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie postępowania przy rozpoznawaniu odwołań przez Krajową Izbę Odwoławczą (Dz. U. z 2020 r. poz. 2453), wezwwała Zamawiającego do doręczenia do Krajowej Izby Odwoławczej odpowiedzi na odwołanie m.in. w sprawie o sygn. akt KIO 1353/23.

W dniu 26 maja 2023 r. Odwołujący złożył do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej pismo zawierające oświadczenie, że uwzględniając okoliczność, iż do dnia wystosowania niniejszego pisma Odwołujący nie otrzymał informacji o zniesieniu wyznaczonego terminu rozprawy oraz odpowiedzi na złożony wniosek z dnia 22 maja 2023 r., wycofuje w całości odwołanie wniesione w dniu 15 maja 2023 r. w ramach przedmiotowego postępowania. Odwołujący wniósł jednocześnie o umorzenie postępowania odwoławczego prowadzonego przed Krajową Izbą Odwoławczą na podstawie art. 520 ust. 1 ustawy Pzp i w oparciu o §9 ust. 1 pkt 3) lit. a) Rozporządzenia w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania o zwrot 90% wpisu.

Powyższe pismo wpłynęło do Prezesa KIO w dniu 26 maja 2023 r., tj. co najmniej na jeden dzień przed dniem, na który został wyznaczony termin rozprawy/ posiedzenia z udziałem stron lub uczestników postępowania odwoławczego.

W danym stanie faktycznym Izba zważyła, co następuje:

Jak wynika z art. 522 Pzp, zamawiający może uwzględnić zarzuty przedstawione w odwołaniu w całości lub w części. Uwzględnienie zarzutów odwołania w całości oznacza, że zamawiający uznaje za zasadne wszystkie zarzuty podniesione w odwołaniu. W przypadku uwzględnienia przez zamawiającego odwołania w całości, jeśli po stronie zamawiającego nie przystąpił do postępowania odwoławczego w terminie żaden wykonawca:

- 1) Izba umarza postępowanie odwoławcze, co może uczynić na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron i uczestników postępowania, którzy przystąpili do postępowania odwoławczego po stronie wykonawcy;
- 2) zamawiający zobowiązany jest do wykonania, powtórzenia lub unieważnienia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.

W niniejszej sprawie do dnia 26 maja 2023 r., tj. do czasu wydania niniejszego postanowienia Zamawiający stosownego oświadczenia o uwzględnieniu przedmiotowego odwołania w postępowaniu odwoławczym do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej nie złożył. Izba wskazuje jednocześnie, że dla umorzenia postępowania odwoławczego na podstawie art. 522 Pzp oraz art. 568 pkt 3 Pzp, nie jest wystarczające zasygnalizowanie przez Zamawiającego stanowiska o uwzględnieniu odwołania w piśmie do wykonawców i nie jest wystarczający w takim przypadku wniosek o umorzenie postępowania złożony przez Odwołującego, ale konieczne jest przedłożenie przez Zamawiającego do Prezesa KIO stosownego oświadczenia o uwzględnieniu w całości zarzutów odwołania albo złożenie takiego oświadczenia przez Zamawiającego do protokołu na posiedzeniu Izby.

Zgodnie natomiast z treścią art. 520 ust. 1 Pzp, odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy. Cofnięte odwołanie nie wywołuje skutków prawnych, jakie ustawa wiąże z wniesieniem odwołania do Prezesa KIO (art. 520 ust. 2 Pzp).

Uwzględniając zatem wszystkie powyższe okoliczności sprawy, w tym oświadczenie Odwołującego z dnia 26 maja 2023 r. o cofnięciu odwołania, Izba, działając na podstawie art. 568 pkt 1 oraz art. 553 zdanie drugie ustawy Pzp, umorzyła postępowanie odwoławcze w niniejszej sprawie.

Na podstawie § 9 ust. 1 pkt 3 lit. a) 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. poz. 2437), Izba orzekła o dokonaniu zwrotu na rzecz Odwołującego z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty stanowiącej 90% uiszczonego przez Odwołującego wpisu od odwołania.

Przewodniczący.....