**Sygn. akt: KIO 2727/23**

**Postanowienie**

**z dnia 28 września 2023 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

**Przewodniczący: Andrzej Niwicki**
**Katarzyna Odrzywolska**
**Anna Osiecka-Baran**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 28 września 2023 r.
w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 15 września 2023 r. przez **Budimex S.A. z siedzibą w Warszawie**

w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego: **1) Centralny Port Komunikacyjny Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie oraz 2) CPK Lotnisko Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie**

**postanawia:**

1. umarza postępowanie odwoławcze;
2. nakazuje zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **Budimex S.A.z siedzibą w Warszawie 18 000 zł 00 gr** (słownie: osiemnaście tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczonego wpisu.

Stosownie do 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.**

**Przewodniczący:……**

**……..**

**……..**

**Sygn. akt: KIO 2727/23**

**Uzasadnienie**

Zamawiający:1) Centralny Port Komunikacyjny Sp. z o.o. z/s w Warszawie oraz 2) CPK.Lotnisko Sp. z o.oz/s w Warszawie prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie pn. „Umowa Ramowa na realizację robót zasadniczych dla Centralnego Portu Komunikacyjnego, polegających na robotach ziemnych, wykonaniu fundamentów pod Terminal oraz budowie tunelu kolejowego". Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 10 maja 2023r. Nr 2023/S 090-278000.

Odwołujący: Budimex S.A.z/s w Warszawie wniósł dnia 15 września 2023 r. odwołanie wobec czynności Zamawiającego niezgodnych z przepisami ustawy Pzp, polegających na wezwaniu Odwołującego w trybie art. 128 ust. 1 ustawy Pzp do przedstawienia sprawozdania finansowego Budimex S.A. za rok 2020 wraz ze sprawozdaniem z badania sprawozdania finansowego przez firmę audytorską, przy jednoczesnym zastrzeżeniu, że jeżeli Wykonawca chce w celu wykazania spełnienia warunku udziału w Postępowaniu, opisanego w Rozdziale VI ust. 2 pkt 2 lit. c) SWZ – R, dokonać przekształcenia sprawozdania finansowego za rok 2020, to jest to możliwe. Jednakże przekształcenie powinno objąć całość sprawozdania, a nie wybrane dane. Ponadto, przekształcenie to powinno zostać poddane badaniu przez firmę audytorską.

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu, iż prowadząc Postępowanie naruszył przepisy art. 128 ust. 1 w zw. z art. 112 ust. 2 pkt 3) w zw. z art. 16 pkt 1) – 3) ustawy Pzp w zw. z § 8 ust. 2 Rozporządzenia w sprawie podmiotowych środków dowodowych oraz innych dokumentów lub oświadczeń, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy przez niezasadne wystosowanie do Odwołującego wezwania z dnia 05.09.2023 r. do uzupełnienia dokumentów, formułującego oczekiwania realnie niemożliwe do spełnienia w świetle przepisów i zasad szczegółowo omówionych w ramach uzasadnienia Odwołania, stanowiące przy tym wyraz nieadekwatności i braku proporcjonalności, wypaczającej sens treści SWZ – R właściwej dla przedmiotowego Postępowania.

Mając na uwadze powyższe, Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i unieważnienie czynności wezwania do uzupełnienia dokumentów w trybie art. 128 ust. 1 ustawy Pzp.

Zamawiający w odpowiedzi na odwołanie wniósł o jego oddalenie podnosząc brak interesu, w rozumieniu art. 505 ustawy pzp po stronie odwołującego.

Dnia 27 września 2023 r. odwołujący złożył oświadczenie na piśmie, że cofa odwołanie w całości i wnosi o umorzenie postępowania oraz zwrot należnej części uiszczonego wpisu.

Izba rozpoznając odwołanie na podstawie art. 568 pkt 1 Ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zmianami)) wydała postanowienie o umorzeniu postępowania odwoławczego.

Rozstrzygnięcie o kosztach postępowania odwoławczego wydano na podstawie § 9 ust. 1 pkt 3a 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. poz. 2437).

**Przewodniczący: ……...**

**……...**

**……...**