**Sygn. akt: KIO 2349/23**

**POSTANOWIENIE**
**z dnia 22 sierpnia 2023 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza -** w składzie:

**Przewodniczący:Aleksandra Kot**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron oraz uczestnika postępowania odwoławczego w dniu 22 sierpnia 2023 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 7 sierpnia 2023 r. przez wykonawcę Strabag sp. z o.o. z siedzibą w Pruszkowiew postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego Województwo Warmińsko-Mazurskie Zarząd Dróg Wojewódzkich z siedzibą w Olsztynie,
przy udziale wykonawcy Budimex S.A. z siedzibą w Warszawiezgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie odwołującego,

**postanawia:**

1.umarza postępowanie odwoławcze;
2.nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy Strabag sp. z o.o. z siedzibą w Pruszkowie kwoty 20 000,00 zł (słownie: dwadzieścia tysięcy złotych 00/100) stanowiącej uiszczony wpis od odwołania.
Stosownie do art. 579 ust. 1 oraz art. 580 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 1605) 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 2349/23**

**UZASADNIENIE**

Województwo Warmińsko-Mazurskie Zarząd Dróg Wojewódzkich z siedzibą w Olsztynie (dalej: „Zamawiający") prowadzi na podstawie ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm., dalej: „ustawa Pzp") postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego: Zaprojektuj i zbuduj dla zadania pn.: „Rozbudowa międzyregionalnego ciągu komunikacyjnego Kętrzyn – wschodnia granica województwa na odcinkach DW 592, DW 655, DW 653. Etap I „Rozbudowa drogi wojewódzkiej nr 592 na odcinku Kętrzyn – Giżycko" (Nr referencyjny: ZDW/NZP.IP/PN-1/3220/105/2023, dalej: „Postępowanie").

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej dnia 20 czerwca 2023 r. pod numerem: 2023/S 117-367083.

Wartość wskazanego zamówienia przekracza progi unijne.

7 sierpnia 2023 r. wykonawca Strabag sp. z o.o. z siedzibą w Pruszkowie(dalej: „Odwołujący") wniósł odwołanie od niezgodnych z ustawą Pzp czynności Zamawiającego podjętych w Postępowaniu, wskazanych szczegółowo w dalszej części odwołania [polegających na ukształtowaniu treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej: „SWZ"), w tym dokonaniu opisu przedmiotu zamówienia i określenia terminu wykonania zamówienia, w sposób niezgodny z żądaniem Odwołującego w odwołaniu z dnia 30.06.2023 r. uwzględnionym przez Zamawiającego w całości i w sposób naruszający przepisy ustawy Pzp oraz przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 1610, dalej" „k.c.") na skutek zmiany treści SWZ, w tym załącznika nr 10 do SWZ – „PFU", a także zmiany ogłoszenia o zamówieniu, udzielenia w dniu 26.07.2023 r. odpowiedzi na pytania wykonawców (tj. w ramach Pakietu nr 1 – odpowiedzi nr: 2, 3,6,8,11,13,14,15,17,18,19,20,28,29,30,31,32)] i zaniechań wskazanych w dalszej części odwołania [polegających na zaniechaniu dokonania zmiany SWZ zgodnie z żądaniami Odwołującego zawartymi w odwołaniu z dnia 30.06.2023 r., które Zamawiający uwzględnił w całości], w wyniku których doszło do naruszenia ustawy Pzp i k.c.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu dostosowania dokumentacji Postępowania do zgodności z przepisami prawa poprzez dokonanie czynności szczegółowo wskazanych w odwołaniu.

Izba ustaliła, że w dniu 11 sierpnia 2023 r. do niniejszego postępowania odwoławczego skuteczne przystąpienie po stronie Odwołującego zgłosił wykonawca Budimex S.A. z siedzibą w Warszawie.

W piśmie z dnia 17 sierpnia 2023 r. skierowanym do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej, Zamawiający oświadczył, że uwzględnia w całości zarzuty odwołania wniesionego w przedmiotowej sprawie.

Zgodnie z art. 522 ust. 1 ustawy Pzp „W przypadku uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu, Izba może umorzyć postępowanie odwoławcze na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego, którzy przystąpili do postępowania po stronie wykonawcy, pod warunkiem że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca. W

takim przypadku zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia, zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu".

Z kolei przepis art. 568 ustawy Pzp stanowi, że „Izba umarza postępowania odwoławcze, w formie postanowienia, w przypadku: 1) cofnięcia odwołania; 2) stwierdzenia, że dalsze postępowanie stało się z innej przyczyny zbędne lub niedopuszczalne; 3) o którym mowa w art. 522".

Mając na uwadze powyższe oświadczenie Izba uznała, że Zamawiający uwzględnił w całości zarzuty przedstawione w odwołaniu przed otwarciem rozprawy.

Izba na podstawie art. 522 ust. 1 ustawy Pzp stwierdziła, że zachodzą przesłanki umożliwiające umorzenie postępowania odwoławczego na posiedzeniu niejawnym i, zgodnie z przepisem art. 568 pkt 3 ustawy Pzp, orzekła jak w sentencji.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono na podstawie art. 557 ustawy Pzp w zw. z § 9 ust. 1 pkt 2 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. z 2020 r. poz. 2437).

**Przewodniczący:……**