

Sygn. akt: KIO 2391/23, Sygn. akt: KIO 2397/23

**POSTANOWENIE
z dnia 25 sierpnia 2023 roku**

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący: Katarzyna Poprawa

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 25 sierpnia 2023 roku w Warszawie, odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 11 sierpnia 2023 roku przez:

1. Mota-Engil Central Europe Spółka Akcyjna z siedzibą w Krakowie ul. Opolska 110, 31-323 Kraków (sygn. akt: KIO 2391/23),
2. STRABAG Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Pruszkowie, ul. Parzniewska 10, 05-800 Pruszków (sygn. akt: KIO 2397/23)

w postępowaniu prowadzonym przez Skarb Państwa - Generalnego Dyrektora Dróg Krajowych i Autostrad, ul. Wronia 53, 00-874 Warszawa

przy udziale wykonawców:

- A) Budimex Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt: KIO 2391/23 oraz KIO 2397/23 po stronie Odwołującego,
- B) PORR Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt: KIO 2391/23 oraz KIO 2397/23 po stronie Odwołującego,
- C) Mota-Engil Central Europe Spółka Akcyjna z siedzibą w Krakowie zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt: KIO 2397/23 po stronie Odwołującego

postanawia:

1. umarza oba postępowania odwoławcze,
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy: Mota-Engil Central Europe Spółka Akcyjna z siedzibą w Krakowie ul. Opolska 110, 31-323 Kraków (sygn. akt: KIO 2391/23) kwoty 18 000 zł 00 gr (słownie: osiemnaście tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej 90 % kwoty uiszczonego wpisu,
3. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy: STRABAG Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Pruszkowie, ul. Parzniewska 10, 05-800 Pruszków (sygn. akt: KIO 2397/23) kwoty 18 000 zł 00 gr (słownie: osiemnaście tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej 90 % kwoty uiszczonego wpisu

Stosownie do art. 579 ust. 1 i 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 2391/23, Sygn. akt: KIO 2397/23

Uzasadnienie

Zamawiający – Skarb Państwa – Generalny Dyrektor Dróg Krajowych i Autostrad – prowadzi postępowanie w sprawie udzielenia zamówienia publicznego na zadanie inwestycyjne pod nazwą: „Projekt i budowa drogi ekspresowej S19 na odcinku: węzeł Sokółka Północ (bez węzła) – węzeł Czarna Białostocka (z węzłem)”, Nr referencyjny: O.B.I.D-3.2410.1.2023, zwane dalej jako „Postępowanie”.

Postępowanie prowadzone jest w trybie przetargu nieograniczonego, na podstawie ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) zwanej dalej jako „Pzp” lub „ustawa”. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem 2023/S 127-404447 z dnia 5 lipca 2023 roku.

W dniu 11 sierpnia 2023 roku do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej zostało wniesione odwołanie przez

wykonawcę Mota-Engil Central Europe S.A. z siedzibą w Krakowie, zwanego dalej „Odwołującym Mota-Engil”, sprawa o sygn. akt: KIO 2391/23.

Odwołujący Mota-Engil zarzucił Zamawiającemu naruszenie art. 137 ust. 6 Pzp, poprzez zaniechanie przedłużenia terminu składania ofert o czas niezbędny na zapoznanie się przez wykonawców ze zmianą SWZ i przygotowanie oferty, mimo iż odpowiedzi

na pytania wykonawców oraz konsekwentne zmiany w treści SWZ dokonane przez Zamawiającego w dniu 3 sierpnia 2023 r. (zmiany nr 32 - 42), są istotne dla sporządzenia oferty i wymagają od wykonawców dodatkowego czasu, niezbędnego na zapoznanie

się ze zmianą SWZ i przygotowanie oferty, który to niezbędny czas wykracza poza zmieniony przez Zamawiającego termin składania ofert – 21 sierpnia 2023 roku.

Wobec powyższego Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu przedłużenia terminu składania ofert do dnia przypadającego nie wcześniej niż 4 września 2023 r. oraz nakazanie odpowiedniej zmiany ogłoszenia o zamówieniu

oraz zmiany specyfikacji warunków zamówienia, odzwierciedlających nowy termin składania ofert.

W dniu 12 sierpnia 2023 roku Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej zostało wniesione odwołanie przez wykonawcę STRABAG Sp. z o.o. z siedzibą w Pruszkowie, zwanego dalej „Odwołującym Strabag”, sprawa o sygn. akt: KIO 2397/23.

Odwołujący Strabag zarzucił Zamawiającemu naruszenie art. 137 ust. 6 i art. 131 ust. 1

w zw. z art. 16 Pzp poprzez wyznaczenie zbyt krótkiego terminu składania ofert, nieodpowiedniego do specyfiki zamówienia oraz niewystarczającego do ich przygotowania

i wprowadzenia niezbędnych zmian do ofert, wprowadzonych przez Zamawiającego w dniu 03 sierpnia 2023r.

Odwołujący Strabag wniósł o uwzględnienie odwołania w całości oraz nakazanie Zamawiającemu:

- wydłużenia terminu składania ofert z uwzględnieniem czasu niezbędnego na wprowadzenie zmian w ofertach wynikających z wyjaśnień udzielonych przez Zamawiającego w dn. 3 sierpnia 2023 r., powodujących zmianę SWZ i do przygotowania rzetelnej oferty, tj. wyznaczenie terminu składania ofert najwcześniej na dzień 6 września 2023 r.
- ewentualnie w przypadku rozpatrywania odwołania po dacie składania ofert - unieważnienia postępowania na podstawie art. 255 pkt 6 Pzp jako obarczonego niemożliwą do usunięcia wadą.

W dniu 19 sierpnia 2023 roku do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęło oświadczenie Odwołującego Strabag o cofnięciu odwołania w sprawie KIO 2397/23, a w dniu

21 sierpnia 2023 roku oświadczenie Odwołującego Mota-Engil o cofnięciu odwołania (datowane na 18 sierpnia 2023r.)

Izba stwierdziła, że oba oświadczenia o wycofaniu odwołania zostały podpisane przez osobę uprawnioną do reprezentowania każdego z Odwołujących, zatem odwołania zostały skutecznie wycofane przed otwarciem rozprawy i w oparciu o art. 520 ust. 1 i art. 568 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, Izba postanowiła o umorzeniu obu postępowań odwoławczych.

Zgodnie z art. 520 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy. Art. 568 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych stanowi, że w przypadku cofnięcia odwołania Izba umarza postępowanie odwoławcze w formie postanowienia.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono na podstawie art. 557 i art. 575 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych oraz § 2 ust. 2 pkt 1),

§ 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. z 2020 r. poz. 2437).

Zgodnie z dyspozycją art. 557 ustawy Prawo zamówień publicznych w wyroku

oraz w postanowieniu kończącym postępowanie odwoławcze Izba rozstrzyga o kosztach postępowania odwoławczego.

Zgodnie z art. 575 ustawy Prawo zamówień publicznych strony oraz uczestnik postępowania odwoławczego wnoszący sprzeciw ponoszą koszty postępowania odwoławczego stosownie do jego wyniku.

Zgodnie z § 9 ust. 1 pkt 3 lit. a ww. rozporządzenia, w przypadku umorzenia postępowania odwoławczego przez Izbę w całości na skutek cofnięcia odwołania najpóźniej w dniu poprzedzającym dzień, na który został wyznaczony termin rozprawy lub posiedzenia

z udziałem stron lub uczestników postępowania odwoławczego – odwołującemu zwraca się 90% wpisu; w takim przypadku Izba orzeka o dokonaniu zwrotu odwołującemu

z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych kwoty uiszczonej tytułem wpisu, w wysokości stanowiącej 90% jego wartości. Tym samym Izba postanowiła o zwróceniu 90% każdego wpisu w wysokości 18 000 zł 00 gr. Odwołującemu Mota-Engil oraz Odwołującemu Strabag.

Przewodniczący.....