

Sygn. akt: KIO 1753/21

POSTANOWIENIE
z dnia 8 lipca 2021 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: **Aleksandra Patyk**

Protokolant: **Mikołaj Kraska**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu 8 lipca 2021 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 11 czerwca 2021 r. przez wykonawcę **KOM-BIS Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku** w postępowaniu prowadzonym przez **Gdański Zarząd Dróg i Zieleni**

postanawia:

1. Umarza postępowanie odwoławcze.
2. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego – wykonawcy **KOM-BIS Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku** kwoty 15 000 zł 00 gr (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy) uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 579 i 580 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 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:

Uzasadnienie

Zamawiający – Gdański Zarząd Dróg i Zieleni [dalej „Zamawiający”] prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na *utrzymanie zimowe i oczyszczanie infrastruktury drogowej* (znak postępowania: 72/B/PC/2020).

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 29 grudnia 2020 r. pod numerem 2020/S 253 – 638727.

Do ww. postępowania o udzielenie zamówienia, zgodnie z art. 90 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Przepisy wprowadzające ustawę - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 poz. 2020), jako wszczętego i niezakończonego przed dniem 1 stycznia 2021 r., stosuje się przepisy dotychczasowe, tj. przepisy ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.) [dalej „ustawa Pzp”].

W dniu 11 czerwca 2021 r. wykonawca KOM-BIS Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku [dalej „Odwołujący”] wniósł odwołanie wobec postanowień SIWZ zarzucając Zamawiającemu naruszenie:

1. art. 7 ustawy Pzp poprzez sporządzenie projektu umowy w sposób naruszający zasady prowadzenia postępowania i przygotowania dokumentacji postępowania w sposób jednoznaczny, proporcjonalny i przejrzysty oraz naruszający zasady uczciwej konkurencji i mogący powodować uznaniowość w ocenie spornych sytuacji;
2. art. 142 ust. 5 pkt 2) ustawy Pzp poprzez nieprecyzyjne ustanowienie zasad wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę.

Wobec ww. zarzutów Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu:

- a) modyfikacji treści SIWZ w tym zapisów umowy w zakresie kar poprzez ich obniżenie do realnego poziomu i proporcjonalnego do kosztów ich świadczenia lub ewentualnej szkody wynikającej z powodu niewykonania usługi lub wykonania z opóźnieniem,
- b) uszczegółowienia i opisanie systemu waloryzacji lub zmiany umowy w sposób jednoznaczny i jednakowy dla wszystkich wykonawców poprzez wskazanie schematów

wyliczenia możliwości zmiany cen na wypadek zmiany kwoty minimalnego wynagrodzenia za pracę w oparciu o wskazanie maksymalnej ilości osób jakie mogą być wykazane do realizacji usługi,

c) usunięcie z treści SIWZ i projektu umowy wszelkich, wskazanych w odwołaniu, nieprecyzyjnych zapisów (bądź ich uszczegółowienie),

d) rozpoznanie sprawy na rozprawie, także w razie nieobecności Odwołującego.

Mając na uwadze, iż odwołanie zostało wniesione do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 11 czerwca 2021 r., do przedmiotowego postępowania odwoławczego, zgodnie z art. 92 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Przepisy wprowadzające ustawę - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 2020), znajdują zastosowanie przepisy ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 ze zm.) [dalej „ustawa nPzp”].

Izba ustaliła, że do postępowania odwoławczego nie zgłoszono przystąpień.

W dniu 5 lipca 2021 r. Zamawiający wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odpowiedź na odwołanie, w której oświadczył, że oceniając treść podniesionych w odwołaniu zarzutów uznał je za zasadne i uwzględnił wniesione odwołanie. Jednocześnie w toku posiedzenia niejawnego z udziałem Stron w dniu 8 lipca 2021 r. Zamawiający podtrzymał oświadczenie w powyższym zakresie.

Biorąc pod uwagę powyższe, Izba uznała, że zachodzą podstawy do umorzenia postępowania odwoławczego w oparciu o art. 522 ust. 1 ustawy nPzp. Zgodnie z treścią tego przepisu 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.

W tym stanie rzeczy Izba na podstawie art. 522 ust. 1 ustawy nPzp umorzyła postępowanie odwoławcze, orzekając w formie postanowienia zgodnie z art. 568 pkt 3 ww. ustawy.

O kosztach postępowania odwoławczego Izba orzekła na podstawie art. 557 i 575 ustawy nPzp w zw. z § 9 ust. 1 pkt 2 lit. a) rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania z dnia 30 grudnia 2020 r. (Dz. U. z 2020 r. poz. 2437), nakazując dokonanie na rzecz Odwołującego zwrotu z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych kwoty uiszczonej tytułem wpisu. Wniosek Odwołującego o zasądzenie kosztów zastępstwa przed Izba w świetle § 9 ust. 1 pkt 2 lit. a) ww. rozporządzenia nie mógł zostać uwzględniony.

Przewodniczący: