

Sygn. akt: KIO 1840/15

**POSTANOWIENIE**

**z dnia 7 września 2015 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

**Przewodniczący: Andrzej Niwicki**

**Protokolant: Agata Dziuban**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron dnia 7 września 2015 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 24 sierpnia 2015 r. przez wykonawcę **SITA Wschód sp. z o.o. z siedzibą w Lublinie** w postępowaniu prowadzonym przez **Gminę Lublin z siedzibą we Wrocławiu**

**postanawia:**

1. umorzyć postępowanie odwoławcze;
2. nakazać zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **SITA Wschód sp. z o.o. z siedzibą w Lublinie** kwoty **13 500 zł 00 gr** (słownie: trzysta tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczanego wpisu.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 907 ze zm.) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego **w Lublinie**.

**Przewodniczący:** .....

**Sygn. akt: KIO 1840/15**

### **Uzasadnienie**

Zamawiający: Gmina Lublin, Pl. Króla Władysława Łokietka 1, 20-109 Lublin prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na „Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych położonych na obszarze miasta Lublin - VII części”. Ogłoszenie o Zamówieniu: zamieszczone w Dz.U. UE z 14.08.2015 r. nr Dz.U./S S156 14/08/2015 287097-2015-PL

Odwołujący: SITA WSCHÓD sp. z o.o. ul. Ciepłownicza 6, 20-479 Lublin wniósł odwołanie wobec postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej „SIWZ”), sporządzonej w postępowaniu, w szczególności wobec:

1/ pkt 3.5 siwz (s. 31) poprzez ograniczenie możliwości złożenia oferty jedynie na 3 części będące przedmiotem zamówienia, a w konsekwencji naruszenie zasady konkurencyjności;

2/ § 2 ust. 9 załącznika nr 1 do siwz oraz wzoru umowy (SOPZ, s. 6) poprzez zobowiązanie potencjalnego wykonawcy do „zapewnienia mieszkańcom możliwości ciągłego i nieprzerwanego wykorzystywania pojemników oraz opróżniania ich przez podmiot wskazany przez gminę Lublin w miesiącu następującym po miesiącu, w którym upływa termin obowiązywania umowy lub rozwiązania umowy”, bez jednoczesnego wskazania, czy zamawiający przewiduje zapłatę wynagrodzenia za udostępnienie pojemników po rozwiązaniu umowy, co uniemożliwia rzetelne i prawidłowe oszacowanie przez potencjalnego wykonawcę wartości oferty;

3/ § 11 ust. 4 pkt 1 i 7-12 załącznika nr 10a do siwz – wzór umowy cz. 1, poprzez niejednoznaczne określenie, czy kara umowna będzie naliczana również w przypadku skorzystania z procedury, o której mowa w § 8 ust. 6 i 7 umowy (uzupełnienie braków);

4/ § 13 ust. 3 pkt 3 lit. a – n załącznika nr 10a do siwz – wzór umowy cz. 1, poprzez wprowadzenie uprawnienia zamawiającego do nieograniczonych i jednostronnych zmian istotnych postanowień umowy.

Zarzucił zamawiającemu naruszenie:

1/ art. 7 ust. 1 ustawy pzp poprzez ograniczenie możliwości złożenia oferty jedynie na 3 części będące przedmiotem zamówienia,

2/ art. 29 ust. 1 ustawy pzp poprzez opisanie przedmiotu zamówienia, w tym w szczególności uprawnień w zakresie zmian umowy,

3/ art. 29 ust. 2 w zw. z art. 7 ustawy pzp poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający uczciwa konkurencję i równe traktowanie wykonawców, wobec braku

określenia, czy udostępnienie pojemników na odpady po rozwiązaniu umowy będzie miało charakter odpłatny i wprowadzenie uprawnień Zamawiającego do jednostronnych i nieograniczonych zmian postanowień umowy, co stwarza ryzyko złożenia oferty zawierającej rażąco niską cenę w stosunku do przedmiotu zamówienia w omawianym zakresie, co w dalszej kolejności skutkować może odrzuceniem ewentualnej oferty Odwołującego.

4/ art. 144 ust. 1 ustawy Pzp poprzez zapewnienie Zamawiającemu uprawnienia do zmian istotnych postanowień umowy w sposób ogólnikowy.

Zarzucając powyższe, odwołujący wniósł o nakazanie Zamawiającemu zmiany postanowień SIWZ oraz załączników do SIWZ w sposób zapewniający zgodność opisu zamówienia z powołanymi przepisami ustawy Pzp.

Do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego nie przystąpił skutecznie żaden wykonawca.

Dnia 7 września 2015 r. odwołujący złożył do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej oświadczenie o cofnięciu odwołania. Odwołujący stwierdził, że zamawiający dokonał zmiany treści siwz zgodnie z żądaniem odwołania.

W związku z powyższym Izba - działając na podstawie art. 187 ust. 8 oraz art. 192 ust. 1 zdanie drugie ustawy Pzp - postanowiła umorzyć postępowanie odwoławcze wywołane wyżej opisanym odwołaniem.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono stosownie do treści art. 187 ust. 8 zdanie drugie ustawy Pzp oraz § 5 ust. 1 pkt 3 a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. Nr 41, poz. 238).

**Przewodniczący:** .....