

Sygn. akt: KIO 2288/22

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 9 września 2022 r.**

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

**Przewodniczący:   Andrzej Niwicki**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 9 września 2022 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 1 września 2022 r. przez **Impel Facility Services Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu** w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego – **Ośrodek Leczenie Odwykowego w Woskowicach Małych ul. Pałacowa 15 , 46-100 Woskowice Małe**

**postanawia:**

1. umarza postępowanie odwoławcze;
2. nakazuje zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz **Impel Facility Services Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu** kwoty **6 750 zł 00 gr** (słownie: sześć tysięcy siedemset pięćdziesiąt złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu.

Stosownie do art. 580 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (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 2288/22****Uzasadnienie**

Zamawiający: Ośrodek Leczenie Odwykowego w Woskowicach Małych ul. Pałacowa 15 , 46-100 Woskowice Małe prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym bez negocjacji pn.: „Usługa kompleksowego sprzątnia dwóch obiektów: OLO w Woskowicach Małych oraz sprzątnie pomieszczeń i klatki schodowej Wojewódzkiego Ośrodka Terapii Uzależnienia i Współuzależnienia w Opolu” z podziałem na dwa zadania: Zadanie 1 - Kompleksowe sprzątnie obiektów Ośrodka Leczenia Odwykowego w Woskowicach Małych. Zadanie 2 – Kompleksowe sprzątnie pomieszczeń i klatki schodowej Wojewódzkiego Ośrodka Terapii Uzależnienia i Współuzależnienia w Opolu. Ogłoszenie o zamówieniu opublikowane w BZP numer 2022/BZP 00323520/01 z dnia 2022-08-29.

Odwołujący: Impel Facility Services Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu wniósł dnia 1 września 2022 r. odwołanie wobec treści ogłoszenia o zamówieniu oraz postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia w postępowaniu

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie:

- 1) art. 433 pkt 4 Ustawy pzp przez wprowadzenie do projektu umowy postanowień abuzywnych ze względu na dopuszczenie do dowolnego kształtowania przez Zamawiającego wielkości zamówienia i zaniechanie ustalenia w treści SWZ minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron,
- 2) art. 455 ust. 1 pkt 1 pzp przez wprowadzenie do projektu umowy postanowień dopuszczających nieograniczoną wielkość zmiany oraz brak jednoznacznego opisu zakresu zmiany,
- 3) art. 436 pkt 4, art. 431, art. 99 art. 16 i 17 pzp w zw. z art. 5 i art. 353(1) Kodeksu cywilnego poprzez brak ustalenia w projekcie umowy postanowień o łącznej maksymalnej wysokości kar umownych, których mogą dochodzić strony,
- 4) art. 8, art. 431, art. 16, art. 17 pzp w zw. z art. 5 i art. 353(1) i 484 § 1, oraz art. 58 Kc przez:

- 1) umieszczenie w projekcie obowiązku uiszczenia kar umownych oderwanych od możliwości poniesienia uszczerbku majątkowego w razie zaistnienia naruszeń, na wypadek których zostały zastrzeżone, prowadzących do wzbogacenia się Zamawiającego,
- 2) zastrzeżenie kar w wysokości rażąco wygórowanej, nieadekwatnej do naruszeń i prowadzących do bezpodstawnego wzbogacenia jw. (oraz nieważnych na gruncie art. 58 kc).

Odwołujący wniósł o nakazanie Zamawiającemu zmiany kwestionowanych postanowień SWZ w zakresie i brzmieniu zaproponowanym przez Odwołującego.

Zamawiający w złożonej dnia 7 września 2022 r. odpowiedzi na odwołanie wniósł o umorzenie postępowania w całości jako bezprzedmiotowego, bowiem zostały usunięte potencjalne naruszenia wskazane w odwołaniu, mogące powodować niezgodność z przepisami ustawowymi. Stwierdził, że w trybie autokontroli uwzględnił żądanie odwołującego się co do zmiany zakwestionowanych postanowień w dokumentacji przetargowej, a to umowie lub SWZ i w dniu 7 września 2022 r. zamieszczono na stronie prowadzonego postępowania stosowne zmiany SWZ i projektów umów, jak również ostrożnościowo wydłużył termin składania ofert.

Po przedstawieniu sposobu dokonanych zmian stwierdził, że wobec zmodyfikowania spornych zapisów w SWZ oraz projekcie umowy zbędnym stało się ingerowanie w ich treść organu i wydawania Zamawiającemu nakazów żądanych przez Odwołującego. Powyższe winno skutkować umorzeniem postępowania w całości w trybie art. 522 PZP.

Odwołujący w dniu 8 września 2022 r. złożył oświadczenie pisemne, że cofa odwołanie.

Izba rozpoznając przedmiotowe odwołanie na podstawie art. 568 pkt 1 Ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) 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:** .....