

Sygn. akt: KIO 1550/21

POSTANOWIENIE

z dnia 25 czerwca 2021 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Katarzyna Odrzywolska

po rozpoznaniu na posiedzeniu bez udziału stron w dniu 25 czerwca 2021 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 24 maja 2021 r. przez wykonawcę: **AG-COMPLEX Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie**

w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego: **Zarząd Oczyszczania Miasta z siedzibą w Warszawie**

przy udziale wykonawcy: **Fagus Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie**, zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie odwołującego

przy udziale wykonawcy: **POLSUPER Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie**, zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie odwołującego

postanawia:

1. umarza postępowanie odwoławcze,
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy: **AG-COMPLEX Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie** kwoty 13 500 zł 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy) stanowiącej 90% kwoty uiszczzonego 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

Zarząd Oczyszczania Miasta z siedzibą w Warszawie (dalej: „Zamawiający”) prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Ręczne oczyszczanie na terenie m.st. Warszawy”, nr referencyjny: ZOM/KP/18/21 - dalej „postępowanie”.

Postępowanie to prowadzone jest na podstawie przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm.), zwanej dalej: „Pzp”. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w dniu 12 maja 2021 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod pozycją 2021/S 092-238684.

W dniu 24 maja 2021 r. wykonawca: AG-COMPLEX Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (dalej: „Odwołujący”) wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie, od niezgodnych z przepisami ustawy czynności Zamawiającego w przedmiotowym postępowaniu wobec treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej „SWZ”), polegających na: naruszeniu art. 353¹ Kodeksu Cywilnego, art. 487 par. 2 Kodeksu Cywilnego w zw. z 134 ust. 1 pkt 20 Pzp w zw. z art. 436 pkt 3 Pzp oraz w zw. z art. 16 Pzp, poprzez określenie w załączniku nr 3 do SWZ - wzór umowy w § 6 kar umownych w sposób nadmierny i wygórowany, bez określenia maksymalnej wysokości kar jakich może dochodzić Zamawiający w poszczególnych przypadkach, które rodzą po stronie wykonawców wątpliwości, w jakich sytuacjach kary umowne będą na nich nakładane i w jakiej łącznej wysokości, co nie pozwala na skalkulowanie w cenie składanej oferty ryzyka, co finalnie prowadzi do naruszenia równowagi między stronami umowy i jest sprzeczne z naturą łączącego ich stosunku.

W oparciu o przedstawione zarzuty Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu modyfikacji treści SWZ w zakresie wskazanym w uzasadnieniu odwołania. Odwołujący w uzasadnieniu określił żądania, poprzez które wskazał jak jego zdaniem należy zmienić treść postanowień SWZ, aby możliwe było wykonanie zamówienia bez naruszenia zasad wynikających z ustawy Pzp.

Izba ustaliła, że w terminie określonym w art. 525 ust. 1 Pzp do postępowania odwoławczego po stronie odwołującego przystąpili wykonawcy: Fagus Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie; POLSUPER Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie.

Odwołujący, w dniu 25 czerwca 2021 r., złożył do akt sprawy pismo procesowe

oświadczając, że cofa odwołanie w całości. Powyższe oświadczenie zostało podpisane przez osobę upoważnioną do reprezentowania Odwołującego.

W tym stanie rzeczy Izba na podstawie art. 568 pkt 1 Pzp umorzyła postępowanie odwoławcze, orzekając w formie postanowienia.

O kosztach postępowania odwoławczego Izba orzekła na podstawie art. 557 i 575 Pzp w zw. z § 9 ust. 1 pkt 3 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, w wysokości stanowiącej 90% jego wartości.

Przewodniczący :