

Sygn. akt: KIO 3070/22

POSTANOWIENIE
z dnia 2 grudnia 2022 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Andrzej Niwicki

Protokolantka: Wiktoria Ceyrowska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron w dniu 2 grudnia 2022 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 21 listopada 2022 r. przez wykonawcę **Bis-Błyski sp. z o.o. z siedzibą w Makowie Mazowieckim**

w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego – **Gminę Szelków**

postanawia:

1. umarza postępowanie odwoławcze;
2. nakazuje zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz **Bis-Błysk sp. z o.o. z siedzibą w Makowie Mazowieckim** 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:

Zamawiający: Gmina Szelków prowadzi w trybie podstawowym bez negocjacji postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest „Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych, położonych na terenie gminy Szelków”. Ogłoszenie o zamówieniu opublikowano w dniu 15 listopada 2022 r. w Biuletynie Zamówień Publicznych nr 2022/BZP 00438632/01.

Odwołujący: Bis-Błysk sp. z o.o. ul. Stanisława Moniuszki 108; 06-200 Maków Mazowiecki wniósł odwołanie wobec ogłoszenia o zamówieniu i warunków zamówienia ustalonych przez Zamawiającego zarzucając zamawiającemu, iż w toku postępowania naruszył on następujące przepisy: art. 353 1 w. zw. z art. 5 oraz art. 487 § 2 Kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ust. 1 w zw. z art. 433 pkt 3 Pzp przez sporządzenie załącznika nr 7 do SWZ - wzoru umowy w sposób naruszający zasady współzycia społecznego i równowagę stron umowy oraz nadmiernie obciążający wykonawcę w zakresie, w jakim Zamawiający przewidział w § 7 ust. 1 karę umowną za niewywiązanie się z poziomu odzysku odpadów odpowiadającej karze nałożonej na Gminę Szelków, której wysokość zostanie wyliczona zgodnie z przepisami ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, a zatem przewidział odpowiedzialność wykonawcy za okoliczności, za które wyłączną odpowiedzialność ponosi zamawiający.

Odwołujący wniósł o i nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany postanowień SWZ i Załączników, w sposób uwzględniający argumentację odwołania zawartą w Uzasadnieniu, tj. wykreślenie § 7 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy, ewentualnie przez takie ukształtowanie obowiązków wykonawcy, aby był on zobowiązany do osiągnięcia poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych w odniesieniu do strumienia odpadów odbieranego przez niego w ramach umowy, a w konsekwencji nałożenia kary umownej odpowiadającej proporcjonalnie karze nałożonej na Zamawiającego za nieosiągnięcie poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych w stosunku do nieosiągniętego przez wykonawcę poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych.

Zamawiający w odpowiedzi na odwołanie, wniósł o jego oddalenie. W złożonym piśmie przedstawił uzasadnienie swojego stanowiska.

W piśmie złożonym dnia 1 grudnia 2022 r. pełnomocnik odwołującego złożył oświadczenie o cofnięciu w całości odwołania i wniósł o zwrot na rzecz Odwołującego wpisu od odwołania.

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: