

POSTANOWIENIE
z dnia 12 września 2022 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Andrzej Niwicki

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 12 września 2022 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 29 sierpnia 2022 r. przez Impel S.A. z siedzibą we Wrocławiu w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego - PGE Energia Ciepła S.A. z siedzibą w Warszawie

postanawia:

1. umarza postępowanie odwoławcze;
2. nakazuje zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Impel S.A. z siedzibą we Wrocławiu kwoty 13 500 zł 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczonego 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 2245/22

Uzasadnienie

Zamawiający: PGE Energia Ciepła S.A ul. Żłota 59 00-120 Warszawa prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pt.: „Świadczenie usług ochrony fizycznej osób i mienia w PGE Energia Ciepła S.A. Oddział w Szczecinie”.

Odwolujący: Impel S.A. 50-304 Wrocław, wniósł odwołanie wobec treści postanowień specyfikacji warunków zamówienia oraz umowy.

Odwolujący zarzuca Zamawiającemu naruszenie następujących przepisów, które ma wpływ na wynik postępowania w sprawie zamówienia publicznego: art. 439 w zw. z art. 99 ust. 1, 2 i

4 oraz art. 16 pkt 1) i 3) Ustawy w zw. z art. 3531 oraz art. 5 KC w zw. z art. 8 ust. 1 Ustawy poprzez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób sprzeczny z ww. przepisami z uwagi na zastrzeżenie w § 4 ust. 4.8.4) Projektu umowy, że waloryzacja wynagrodzenia wykonawcy może nastąpić „w przypadku zmiany procentowego wskaźnika zmiany cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w miesiącu poprzedzającym złożenie wniosku o zmianę z tytułu okoliczności, o których mowa w ust. 4.8.4 Umowy w stosunku do analogicznego miesiąca roku poprzedniego” jedynie o % wartości opisanego wskaźnika oraz „zmiana nie może występować wcześniej niż 12 miesięcy od ostatniej zmiany Wynagrodzenia Umownego spowodowanej zmianą ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją Umowy” po 12 miesiącach od daty wejścia w życie; podczas gdy takie uwarunkowanie zasad waloryzacji wynagrodzenia nie pozwala na zapewnienie ekwiwalentności świadczeń stron umowy o Zamówienie oraz nie niweluje ryzyka związanego ze zmianami kosztów wykonania zamówienia publicznego, ponieważ przy aktualnym poziomie inflacji, jak również zważywszy na poziom marżowości kontraktów utrzymaniowych, obniżenie możliwości waloryzacji do % wskaźnika GUS, w bardzo istotny sposób przekłada się na utrzymanie rentowności wykonania umowy, przy założeniu możliwości waloryzacji dopiero po 12 miesiącach, co 12 miesięcy, co ogranicza możliwość waloryzacji, zaś utrzymanie ww. zapisów Projektu umowy w niezmienionym kształcie musi być uznane za naruszające zasady uczciwej konkurencji oraz równego traktowania stron stosunku zobowiązaniowego.

W związku z powyższymi zarzutami, Odwołujący wniósł o nakazanie Zamawiającemu zmiany postanowień Projektu umowy w zakresie i brzmieniu zaproponowanym w odwołaniu.

Odwołujący w dniu 12 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: