**Sygn. akt: KIO 2735/24**

**POSTANOWIENIE**

Warszawa, dnia 14.08. 2024 r.

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

**Przewodnicząca: Agata Mikołajczyk**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 14 sierpnia 2024 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 1 sierpnia 2024 r. przez Odwołującego: **Impel S.A. z/s we Wrocławiu** (ul. Antoniego Słonimskiego 1, 50304 Wrocław) w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego: **15 Wojskowy Oddział Gospodarczy z/s w Szczecinie** (ul. Narutowicza 10A, 70231 Szczecin),

**postanawia:**

1. Umorzyć postępowanie odwoławcze;
2. Nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego: **Impel S.A. z/s we Wrocławiu** (ul. Antoniego Słonimskiego 1, 50304 Wrocław) kwotę **15.000 zł 00 gr** (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy), stanowiącą kwotę wpisu uiszczonego przez odwołującego od odwołania;

Na orzeczenie - w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Zamówień Publicznych.

**……**

**Sygn. akt: 2735/24**

**Uzasadnienie**

Odwołanie zostało wniesione do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 1 sierpnia 2024 r. przez wykonawcę: Impel S.A. z/s we Wrocławiu (Odwołujący) w postępowaniu prowadzonym na podstawie ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.), [ustawa Pzp lub Pzp lub Ustawa PZP] przez Zamawiającego: 15 Wojskowy Oddział Gospodarczy z/s w Szczecinie. Przedmiotem zamówienia publicznego jest „Usługi sprzątania pomieszczeń wewnętrznych budynków, zewnętrznych powierzchni utwardzonych oraz utrzymanie terenów zielonych w obiektach administrowanych przez 15 WOG w Szczecinie" dla wszystkich części zamówienia. Ogłoszenie o zamówieniu opublikowane w Dz. Urz. UE Dz.U. S: 111/2024 pod Nr 341454-2024 z dnia 10/06/2024 znak postępowania: 26-ZP-06-24-67.

I. Wskazanie czynności lub zaniechania czynności Zamawiającego, której zarzuca się niezgodność z przepisami ustawy oraz zwięzłe przytoczenie zarzutów:

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu naruszenie następujących przepisów:

1) art. 439 w zw. z art. 16 i 17 Ustawy w zw. art. 58 ustawy Kodeks cywilny oraz art. 431 Ustawy poprzez ustalenie w treści SWZ postanowień dotyczących zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia niezgodnie z Ustawą podczas, gdy przepis art. 439 Ustawy wymaga sformułowania racjonalnej, skutecznej i pozbawionej wad prawnych klauzuli w przedmiocie zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia dla umów o usługi, których termin realizacji przekracza 6 miesięcy tj.: ustalenie klauzul skutkujących uchyleniem się Zamawiającego od rzeczywistej partycypacji w zmienionych kosztach wykonania zamówienia;

2) art. 436 pkt. 4 b) ustawy prawo zamówień publicznych poprzez wadliwe określenie przez Zamawiającego zasad waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy w związku ze zmianą wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę, zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne oraz zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych.

II. Wniosek (żądanie) co do rozstrzygnięcia odwołania:

Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania w całości oraz nakazanie Zamawiającemu dokonanie zmiany treści SWZ i ogłoszenia poprzez:

a) Modyfikację §21 załącznika nr 9 dla części 1 - PROJEKT DLA CZĘŚCI I ZAMÓWIENIA na następujący sposób lub

równoważny:
„§ 21 Zmiana Umowy
w zakresie wysokości wynagrodzenia Wykonawcy
„1. Strony zobowiązują się dokonać zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, o którym mowa w § 13 ust. 2 Umowy, w formie pisemnego aneksu, każdorazowo w przypadku wystąpienia jednej z następujących okoliczności:
1)zmiany stawki podatku od towarów i usług,
2)zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia lub wysokości minimalnej stawki godzinowej ustalonego na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
3)zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,
4)zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz.U. z 2023 r. poz. 46)
- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.
2.W przypadku zaistnienia okoliczności o których mowa w ust.1 Wykonawca przedstawi Zamawiającemu na piśmie dowody świadczące o wpływie zmian na koszty wykonania zamówienia. Dowodami mogą być w szczególności dokumenty księgowe Wykonawcy, umowy o pracę, deklaracje ZUS itp. W przypadku nie przedstawienia dowodów, lub przedstawienia dowodów, w stosunku do których stwierdzono, iż są fałszywe, Zamawiający odmówi podpisania zmiany umowy .
3.Zmiana wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku zaistnienia przesłanki, o której mowa w ust. 1, będzie odnosić się wyłącznie do niezrealizowanej części przedmiotu Umowy i będzie obowiązywać od dnia wejścia w życie przepisów zmieniających.
4.Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany (zwiększenia albo zmniejszenia) wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, w części niewypłaconej, na zasadach określonych w niniejszej umowie oraz w treści art. 439 ustawy Prawo zamówień publicznych w oparciu o następujące zasady:
1)Wynagrodzenie umowne może podlegać waloryzacji po zakończeniu każdych 6 miesięcy świadczenia usługi z zastrzeżeniem, że w przypadku gdy Umowa została zawarta po upływie 180 dni od dnia upływu terminu składania ofert, początkowym terminem ustalenia zmiany wynagrodzenia jest dzień otwarcia ofert w postępowaniu o udzielnie zamówienia publicznego, w wyniku którego zawarto Umowę.
2)Każda ze stron Umowy może zwrócić się do drugiej strony z wnioskiem o waloryzację w terminie do 30 dni od dnia upływu każdych kolejnych 6 miesięcy realizacji Umowy. Strona rozpatruje wniosek w terminie 30 dni od dnia jego wpływu.
3)Pierwsza waloryzacja może nastąpić po 6 miesiącach realizacji Umowy.
4)Wynagrodzenie będzie podlegać waloryzacji (wzrost lub obniżenie). w oparciu o ostatnio opublikowany w chwili składania wniosku o waloryzację półroczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych opublikowany w formie komunikatu przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Dzienniku Urzędowym RP „Monitor Polski” na stronie internetowej Urzędu (okres poprzedni = 100).
5)Strony mogą żądać waloryzacji wynagrodzenia, jeżeli wskaźnik wzrostu lub obniżenia cen towarów i usług, o którym mowa w ust. 4 osiągnie minimum 2% w stosunku do okresu poprzedniego.
6)W przypadku likwidacji określonego w ust. 4 wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych, lub zmiany podmiotu, który urzędowo go ustala, mechanizm, o którym mowa w niniejszym paragrafie stosuje się odpowiednio do wskaźnika i podmiotu, który zgodnie z odpowiednimi przepisami prawa zastąpi dotychczasowy wskaźnik lub podmiot.
7)W wyniku dokonania waloryzacji, całkowite wynagrodzenie może ulec zwiększeniu lub zmniejszeniu maksymalnie o 15% całkowitego wynagrodzenia brutto.
8)Zmiana cen materiałów lub zmiana kosztów musi być związana z realizacją Umowy. Udowodnienie powyższych okoliczności spoczywa na Wykonawcy. W tym celu Zamawiający może żądać od Wykonawcy przedstawienia dokumentów potwierdzających te okoliczności.
9)Zmiana wysokości wynagrodzenia, o którym mowa w niniejszym paragrafie, wymaga zawarcia aneksu pod rygorem nieważności.
10)Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z postanowieniami niniejszego paragrafu, zobowiązany jest do niezwłocznej zmiany wynagrodzenia przysługującego Podwykonawcy, z którym zawarł umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania Podwykonawcy.”
b)Modyfikację §21 ust. 7 załącznika nr 9 dla części 2 - PROJEKT DLA CZĘŚCI II ZAMÓWIENIA w następujący spos lub równoważny:
„§ 21 Zmiana Umowy w zakresie wysokości wynagrodzenia Wykonawcy
„1. Strony zobowiązują się dokonać zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, o którym mowa w § 13 ust. 2 Umowy, w formie pisemnego aneksu, każdorazowo w przypadku wystąpienia jednej z następujących okoliczności:

1)zmiany stawki podatku od towarów i usług,
2)zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia lub wysokości minimalnej stawki godzinowej ustalonego na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
3)zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,
4)zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz.U. z 2023 r. poz. 46)
- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.
2.W przypadku zaistnienia okoliczności o których mowa w ust.1 Wykonawca przedstawi Zamawiającemu na piśmie dowody świadczące o wpływie zmian na koszty wykonania zamówienia. Dowodami mogą być w szczególności dokumenty księgowe Wykonawcy, umowy o pracę, deklaracje ZUS itp. W przypadku nie przedstawienia dowodów, lub przedstawienia dowodów, w stosunku do których stwierdzono, iż są fałszywe, Zamawiający odmówi podpisania zmiany umowy .
3.Zmiana wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku zaistnienia przesłanki, o której mowa w ust. 1, będzie odnosić się wyłącznie do niezrealizowanej części przedmiotu Umowy i będzie obowiązywać od dnia wejścia w życie przepisów zmieniających.
4.Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany (zwiększenia albo zmniejszenia) wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, w części niewypłaconej, na zasadach określonych w niniejszej umowie oraz w treści art. 439 ustawy Prawo zamówień publicznych w oparciu o następujące zasady:
1)Wynagrodzenie umowne może podlegać waloryzacji po zakończeniu każdych 6 miesięcy świadczenia usługi z zastrzeżeniem, że w przypadku gdy Umowa została zawarta po upływie 180 dni od dnia upływu terminu składania ofert, początkowym terminem ustalenia zmiany wynagrodzenia jest dzień otwarcia ofert w postępowaniu o udzielnie zamówienia publicznego, w wyniku którego zawarto Umowę.
2)Każda ze stron Umowy może zwrócić się do drugiej strony z wnioskiem o waloryzację w terminie do 30 dni od dnia upływu każdych kolejnych 6 miesięcy realizacji Umowy. Strona rozpatruje wniosek w terminie 30 dni od dnia jego wpływu.
3)Pierwsza waloryzacja może nastąpić po 6 miesiącach realizacji Umowy.
4)Wynagrodzenie będzie podlegać waloryzacji (wzrost lub obniżenie). w oparciu o ostatnio opublikowany w chwili składania wniosku o waloryzację półroczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych opublikowany w formie komunikatu przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Dzienniku Urzędowym RP „Monitor Polski" na stronie internetowej Urzędu (okres poprzedni = 100).
5)Strony mogą żądać waloryzacji wynagrodzenia, jeżeli wskaźnik wzrostu lub obniżenia cen towarów i usług, o którym mowa w ust. 4 osiągnie minimum 2% w stosunku do okresu poprzedniego.
6)W przypadku likwidacji określonego w ust. 4 wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych, lub zmiany podmiotu, który urzędowo go ustala, mechanizm, o którym mowa w niniejszym paragrafie stosuje się odpowiednio do wskaźnika i podmiotu, który zgodnie z odpowiednimi przepisami prawa zastąpi dotychczasowy wskaźnik lub podmiot.
7)W wyniku dokonania waloryzacji, całkowite wynagrodzenie może ulec zwiększeniu lub zmniejszeniu maksymalnie o 15% całkowitego wynagrodzenia brutto.
8)Zmiana cen materiałów lub zmiana kosztów musi być związana z realizacją Umowy. Udowodnienie powyższych okoliczności spoczywa na Wykonawcy. W tym celu Zamawiający może żądać od Wykonawcy przedstawienia dokumentów potwierdzających te okoliczności.
9)Zmiana wysokości wynagrodzenia, o którym mowa w niniejszym paragrafie, wymaga zawarcia aneksu pod rygorem nieważności.
10)Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z postanowieniami niniejszego paragrafu, zobowiązany jest do niezwłocznej zmiany wynagrodzenia przysługującego Podwykonawcy, z którym zawarł umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania Podwykonawcy."
c)Modyfikację §21 ust. 7 załącznika nr 9 dla części 3 - PROJEKT DLA CZĘŚCI III ZAMÓWIENIA w następujący spos lub równoważny:
„§ 21 Zmiana Umowy w zakresie wysokości wynagrodzenia Wykonawcy
„1. Strony zobowiązują się dokonać zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, o którym mowa w § 13 ust. 2 Umowy, w formie pisemnego aneksu, każdorazowo w przypadku wystąpienia jednej z następujących okoliczności:
1)zmiany stawki podatku od towarów i usług,
2)zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia lub wysokości minimalnej stawki godzinowej ustalonego na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
3)zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,

4)zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz.U. z 2023 r. poz. 46)
- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.
2.W przypadku zaistnienia okoliczności o których mowa w ust.1 Wykonawca przedstawi Zamawiającemu na piśmie dowody świadczące o wpływie zmian na koszty wykonania zamówienia. Dowodami mogą być w szczególności dokumenty księgowe Wykonawcy, umowy o pracę, deklaracje ZUS itp. W przypadku nie przedstawienia dowodów, lub przedstawienia dowodów, w stosunku do których stwierdzono, iż są fałszywe, Zamawiający odmówi podpisania zmiany umowy .
3.Zmiana wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku zaistnienia przesłanki, o której mowa w ust. 1, będzie odnosić się wyłącznie do niezrealizowanej części przedmiotu Umowy i będzie obowiązywać od dnia wejścia w życie przepisów zmieniających.
4.Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany (zwiększenia albo zmniejszenia) wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, w części niewypłaconej, na zasadach określonych w niniejszej umowie oraz w treści art. 439 ustawy Prawo zamówień publicznych w oparciu o następujące zasady:
1)Wynagrodzenie umowne może podlegać waloryzacji po zakończeniu każdych 6 miesięcy świadczenia usługi z zastrzeżeniem, że w przypadku gdy Umowa została zawarta po upływie 180 dni od dnia upływu terminu składania ofert, początkowym terminem ustalenia zmiany wynagrodzenia jest dzień otwarcia ofert w postępowaniu o udzielnie zamówienia publicznego, w wyniku którego zawarto Umowę.
2)Każda ze stron Umowy może zwrócić się do drugiej strony z wnioskiem o waloryzację w terminie do 30 dni od dnia upływu każdych kolejnych 6 miesięcy realizacji Umowy. Strona rozpatruje wniosek w terminie 30 dni od dnia jego wpływu.
3)Pierwsza waloryzacja może nastąpić po 6 miesiącach realizacji Umowy.
4)Wynagrodzenie będzie podlegać waloryzacji (wzrost lub obniżenie). w oparciu o ostatnio opublikowany w chwili składania wniosku o waloryzację półroczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych opublikowany w formie komunikatu przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Dzienniku Urzędowym RP „Monitor Polski" na stronie internetowej Urzędu (okres poprzedni = 100).
5)Strony mogą żądać waloryzacji wynagrodzenia, jeżeli wskaźnik wzrostu lub obniżenia cen towarów i usług, o którym mowa w ust. 4 osiągnie minimum 2% w stosunku do okresu poprzedniego.
6)W przypadku likwidacji określonego w ust. 4 wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych, lub zmiany podmiotu, który urzędowo go ustala, mechanizm, o którym mowa w niniejszym paragrafie stosuje się odpowiednio do wskaźnika i podmiotu, który zgodnie z odpowiednimi przepisami prawa zastąpi dotychczasowy wskaźnik lub podmiot.
7)W wyniku dokonania waloryzacji, całkowite wynagrodzenie może ulec zwiększeniu lub zmniejszeniu maksymalnie o 15% całkowitego wynagrodzenia brutto.
8)Zmiana cen materiałów lub zmiana kosztów musi być związana z realizacją Umowy. Udowodnienie powyższych okoliczności spoczywa na Wykonawcy. W tym celu Zamawiający może żądać od Wykonawcy przedstawienia dokumentów potwierdzających te okoliczności.
9)Zmiana wysokości wynagrodzenia, o którym mowa w niniejszym paragrafie, wymaga zawarcia aneksu pod rygorem nieważności.
10)Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z postanowieniami niniejszego paragrafu, zobowiązany jest do niezwłocznej zmiany wynagrodzenia przysługującego Podwykonawcy, z którym zawarł umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania Podwykonawcy."
d)Modyfikację §21 ust. 7 załącznika nr 9 dla części 4 - PROJEKT DLA CZĘŚCI IV ZAMÓWIENIA w następujący spos lub równoważny:
„§ 21 Zmiana Umowy w zakresie wysokości wynagrodzenia Wykonawcy
„1. Strony zobowiązują się dokonać zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, o którym mowa w § 13 ust. 2 Umowy, w formie pisemnego aneksu, każdorazowo w przypadku wystąpienia jednej z następujących okoliczności:
1)zmiany stawki podatku od towarów i usług,
2)zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia lub wysokości minimalnej stawki godzinowej ustalonego na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
3)zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,
4)zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz.U. z 2023 r. poz. 46)
- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.
2.W przypadku zaistnienia okoliczności o których mowa w ust.1 Wykonawca przedstawi Zamawiającemu na piśmie dowody świadczące o wpływie zmian na koszty wykonania zamówienia. Dowodami mogą być w szczególności

dokumenty księgowe Wykonawcy, umowy o pracę, deklaracje ZUS itp. W przypadku nie przedstawienia dowodów, lub przedstawienia dowodów, w stosunku do których stwierdzono, iż są fałszywe, Zamawiający odmówi podpisania zmiany umowy .

3.Zmiana wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku zaistnienia przesłanki, o której mowa w ust. 1, będzie odnosić się wyłącznie do niezrealizowanej części przedmiotu Umowy i będzie obowiązywać od dnia wejścia w życie przepisów zmieniających.

4.Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany (zwiększenia albo zmniejszenia) wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, w części niewypłaconej, na zasadach określonych w niniejszej umowie oraz w treści art. 439 ustawy Prawo zamówień publicznych w oparciu o następujące zasady:

1)Wynagrodzenie umowne może podlegać waloryzacji po zakończeniu każdych 6 miesięcy świadczenia usługi z zastrzeżeniem, że w przypadku gdy Umowa została zawarta po upływie 180 dni od dnia upływu terminu składania ofert, początkowym terminem ustalenia zmiany wynagrodzenia jest dzień otwarcia ofert w postępowaniu o udzielnie zamówienia publicznego, w wyniku którego zawarto Umowę.

2)Każda ze stron Umowy może zwrócić się do drugiej strony z wnioskiem o waloryzację w terminie do 30 dni od dnia upływu każdych kolejnych 6 miesięcy realizacji Umowy. Strona rozpatruje wniosek w terminie 30 dni od dnia jego wpływu.

3)Pierwsza waloryzacja może nastąpić po 6 miesiącach realizacji Umowy.

4)Wynagrodzenie będzie podlegać waloryzacji (wzrost lub obniżenie). w oparciu o ostatnio opublikowany w chwili składania wniosku o waloryzację półroczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych opublikowany w formie komunikatu przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Dzienniku Urzędowym RP „Monitor Polski" na stronie internetowej Urzędu (okres poprzedni = 100).

5)Strony mogą żądać waloryzacji wynagrodzenia, jeżeli wskaźnik wzrostu lub obniżenia cen towarów i usług, o którym mowa w ust. 4 osiągnie minimum 2% w stosunku do okresu poprzedniego.

6)W przypadku likwidacji określonego w ust. 4 wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych, lub zmiany podmiotu, który urzędowo go ustala, mechanizm, o którym mowa w niniejszym paragrafie stosuje się odpowiednio do wskaźnika i podmiotu, który zgodnie z odpowiednimi przepisami prawa zastąpi dotychczasowy wskaźnik lub podmiot.

7)W wyniku dokonania waloryzacji, całkowite wynagrodzenie może ulec zwiększeniu lub zmniejszeniu maksymalnie o 15% całkowitego wynagrodzenia brutto.

8)Zmiana cen materiałów lub zmiana kosztów musi być związana z realizacją Umowy. Udowodnienie powyższych okoliczności spoczywa na Wykonawcy. W tym celu Zamawiający może żądać od Wykonawcy przedstawienia dokumentów potwierdzających te okoliczności.

9)Zmiana wysokości wynagrodzenia, o którym mowa w niniejszym paragrafie, wymaga zawarcia aneksu pod rygorem nieważności.

10)Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z postanowieniami niniejszego paragrafu, zobowiązany jest do niezwłocznej zmiany wynagrodzenia przysługującego Podwykonawcy, z którym zawarł umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania Podwykonawcy."

lll. Wskazanie interesu Odwołującego:

Odwołujący oświadcza, iż ma interes w złożeniu niniejszego odwołania, ponieważ obecne postanowienia SWZ naruszają przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych, a w konsekwencji uniemożliwiają mu złożenie oferty zgodnej z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych i ubieganie się tym samym o przedmiotowe zamówienie.

**Zamawiający w odpowiedzi na odwołanie** (pismo z dnia 13/08//2024) wskazując na art. 521 ust.1 ustawy Pzp podał w szczególności: (...) *składam odpowiedź na odwołanie z dnia 01 sierpnia 2024 r., wniesione przez potencjalnego wykonawcę ubiegającego się o zamówienie Impel S. A. (dalej: Odwołujący), informując o uwzględnieniuzarzutów odwołania, wnoszę o: 1) umorzenie postępowania odwoławczego na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron, 2) zniesienie wzajemnych kosztów postępowania".* W uzasadnieniu stanowiska podał: *(...) Zamawiający (komisja przetargowa) , po analizie stawianych zarzutów, uznała za zasadne wprowadzenie istotnych zmian do specyfikacji warunków zamówienia oraz zapisów umowy. W związku z powyższym Zamawiający dokona zmian SWZ oraz zapisów umowy w zakresie dotyczącym waloryzacji wynagrodzenia należnego Wykonawcy, zasad waloryzacji wynagrodzenia w związku ze zmianą wysokości minimalnego wynagrodzenia, zmian dotyczących zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych. Pomimo poinformowania wszystkich wykonawców za pismem z dnia 02.08.2024 r (wysłane w tym samym dniu za pośrednictwem https://portal.smartpzp.pl/15wog), o wpłynięciu odwołania wraz z przekazaniem jego kopii oraz wezwaniem do przystąpienia do postępowania odwoławczego, żaden z wykonawców nie poinformował w ustawowym terminie Zamawiającego o przystąpieniu do postępowania odwoławczego. Wobec powyższego zasadnym jest zgodnie z art. 522 ust. 1 ustawy Pzp, umorzenie postępowania odwoławczego na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron i stosownie do tego wzajemne zniesienie kosztów stron. Mając na uwadze powyższe wnoszę jak na wstępie. Uwzględnienie odwołania przekazuje się uczestnikom postępowania odwoławczego, Prezesowi Krajowej*

*Izby Odwoławczej oraz umieszcza się na stronie internetowej prowadzonego postepowania".*

**Izba ustaliła i zważyła, co następuje:**

Postępowanie odwoławcze podlega umorzeniu w związku z art. 521 ust.1 ustawy Pzp.

Zgodnie z informacją przekazaną przez Zamawiającego w piśmie z dnia 07/08/24 jego pkt 4: *„Kopia odwołania została zamieszczona na portalu smart.pzp do w dniu 02.08.2024 r.".*

Uwzględniając art. 524 ustawy Pzp wykonawcy zawiadomieni o toczącym się postępowaniu odwoławczym, w terminie 3 dni od dnia tego wezwania – jak wymaga przepis art. 525 ust.1 ustawy Pzp – przystąpienia do postępowania odwoławczego, w szczególności po stronie zamawiającego, nie zgłosili.

Mając na uwadze powyższe w niniejszej sprawie ma zastosowanie art. 522 ust.1 ustawy Pzp. Zgodnie ze wskazanym art. 522 ust. 1 Pzp: „*W przypadku uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu, Izba może umorzyć postępowanie odwoławcze na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego, którzy przystąpili do postępowania po stronie wykonawcy, pod warunkiem że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca. W takim przypadku zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia, zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.*"

Działając zatem na podstawie art. 568 pkt 3 ustawy Pzp w zw. z art. 522 ust. 1 ustawy Pzp Izba postanowiła umorzyć postępowanie odwoławcze w niniejszej sprawie na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron postępowania odwoławczego.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego, Krajowa Izba Odwoławcza miała na uwadze § 9 ust. 1 pkt 2 lit. a) 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 od odwołania (Dz. U. z 2020 r., poz. 2437). W takim przypadku Izba orzeka o zwrocie odwołującemu z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych kwoty uiszczonej tytułem wpisu w pełnej wysokości.

Mając powyższe na uwadze postanowiono jak w sentencji.

……