**Sygn. akt: KIO 2923/23**

**POSTANOWIENIE**
**z dnia 17 października 2023 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:
**Przewodniczący:Izabela Niedziałek-Bujak**

Po rozpoznaniu na posiedzeniu w dniu 17 października 2023 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 3 października 2023 r. przez Odwołującego **Remondis Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością**, ul. Zawodzie 18,
02-981 Warszawa, w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego Wyznaczonego – **Gmina Tarłów**, Rynek 2, 27-515 Tarłów

**postanawia:**

1. Umarza postępowanie odwoławcze.

2. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego – Remondis Sp. z o.o. kwoty 6.750 zł 00 gr. (słownie: sześć tysięcy siedemset pięćdziesiąt złotych, zero groszy), stanowiącej 90% wpisu od odwołania.

,

Stosownie do art. 580 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2023 r., poz. 1605 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 2923/23**

**U z a s a d n i e n i e**

W postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego – Gminę Tarłów w trybie podstawowym na *Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych z terenu Gminy Tarłów* (sygn. postępowania: ZP.11/PN/2022), ogłoszonym w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 28.09.2023 r., 2023/BZP 00417884, wobec postanowień specyfikacji warunków zamówienia, wniesione zostało w dniu 03.10.2023 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie Wykonawcy Remondis Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie.

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie:

1. **art. 99 ust. 1 i 2 ustawy Pzp. Art. 433 pkt 2 i 3 w zw. z art. 431 ustawy Pzp oraz art. 58 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (Dz. U. z 2022 r., poz. 1360 z późn. zm.( w zw. z art. $353^1$ kc w zw. z art. 387 § 1 kc** poprzez nałożenie na wykonawcę obowiązku osiągnięcia poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych odebranych w ramach umowy, w wysokości wskazanej w art. 3b ust. 1 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (dalej: „ucpg") pomimo, iż wykonawca nie ma żadnego wpływu na skład morfologiczny, a w konsekwencji jakość przekazywanych mu odpadów i możliwości osiągnięcia poziomów recyklingu (rozdział III pkt 10.1 lit. f) swz oraz § 6 ust. 1 wzoru umowy);
2. **art. $353^1$ kc w zw. z art. 5 kc w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp oraz art. 433 pkt 2 i 3 ustawy Pzp w zw. z art. 471 kc** poprzez sporządzenie wzoru umowy w sposób naruszający zasady współżycia społecznego i równowagę stron umowy oraz nadmiernie obciążający wykonawcę w zakresie w jakim niewywiązanie się przez wykonawcę z wymaganego do osiągnięcia poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych, obwarowane jest sankcją w postaci kary umownej określonej w §9 ust. 1 i 2 wzoru umowy.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie przez Izbę Zamawiającemu modyfikację treści swz i wzoru umowy w sposób wskazany w odwołaniu.

Odwołujący w dniu 13.10.2023 r. wycofał odwołanie w całości pismem przekazanym drogą elektroniczną.

Izba na podstawie § 13 ust. 1 pkt 6 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. *w sprawie postępowania przy rozpoznawaniu odwołań przez Krajową Izbę Odwoławczą* (Dz. U. poz. 2453) umorzyła postępowanie odwoławcze w sytuacji wyczerpującej przypadek wskazany w art. 568 pkt 1 Ustawy.

Orzekając o kosztach w oparciu o przepisy § 9 ust. 1 pkt 3 lit a 2437), Izba nakazała zwrócić na rzecz Odwołujących kwotę stanowiącą 90% uiszczonego w wysokości 7.500,00 zł wpisu.

**Przewodniczący:……**