

POSTANOWENIE
z 6 maja 2026 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodnicząca: J.G.

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym 6 maja 2026 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w Warszawie 20 kwietnia 2026 r. przez wykonawcę:

FBSerwis Zielony Wrocław Sp. z o.o. Kobierzyce, KRS: 0001050361 ubiegającego się o udzielenie zamówienia publicznego w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego:

Gmina Strzelin

postanawia:

1. Umorzyć postępowanie odwoławcze,

2. Nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego kwoty 15 000 zł 00 gr (piętnaście tysięcy złotych zero groszy) stanowiącej uiszczony wpis od odwołania.

Stosownie do art. 580 ust. 1 oraz ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo Zamówień Publicznych na niniejsze postanowienie - w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do **Sądu Okręgowego w Warszawie**.

Przewodnicząca:.....

Uzasadnienie

Gmina Strzelin Rynek 10 57-100 Strzelin (zamawiający) prowadzi na podstawie ustawy z 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. 2024r. poz. 1320 ze zm.) (Ustawa lub Pzp) postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na „Świadczenie usług odbioru, transportu i zagospodarowania odpadów komunalnych, pochodzących z nieruchomości zamieszkałych położonych na terenie Gminy Strzelin”: , oznaczenie sprawy: ZP.4.2026, ogłoszenie o zamówieniu opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem 157924-2026, numer wydania Dz.U. S: 46/2026, data publikacji: 06/03/2026 (Postępowanie).

20 kwietnia 2026 r. odwołanie do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w Warszawie wobec niezgodnych z Ustawą czynności zamawiającego w postaci (i) zmiany treści specyfikacji warunków zamówienia w Postępowaniu z 8 kwietnia 2026 r.; nr ZP.271.4.5.2026 oraz (ii) od wyjaśnień treści SWZ opublikowanych przez zamawiającego 14 kwietnia 2026; nr ZP.271.4.7.2026 wniósł wykonawca FBSerwis Zielony Wrocław Sp. z o.o. ul. Atramentowa 10, Bielany Wrocławskie 55-040 Kobierzyce NIP: 5273068850, KRS: 0001050361 (odwołujący).

Odwołujący wskazywał na naruszenie:

1.art. 439 ust. 1, ust. 2 pkt 1 oraz pkt 3 w zw. z art. 16 pkt 1 – 3 PZP oraz art. 99 ust. 1 PZP poprzez ustanowienie w § 24 ust. 18 pkt. 1-7 Projektu Umowy klauzuli waloryzacyjnej uprawniającej do jednorazowej zmiany wynagrodzenia, gdy obliczony według zasad określonych w ust. 18 pkt 1) wskaźnik wzrostu lub spadku przekroczy poziom równy lub wyższy niż 1,03 lub równy lub niższy niż 0,97 w odniesieniu do Wskaźnika opublikowanego w roku i miesiącu zawarcia umowy, podczas gdy:

– jednorazowa waloryzacja nie gwarantuje osiągnięcia celu regulacji ustawowych w postaci zmniejszenia ryzyk związanych ze zmianą kosztów wykonania zamówienia publicznego, co prowadzi do naruszenia obowiązku ustanowienia w umowie postanowień dotyczących zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia;

– wskaźnik z § 24 ust. 18 pkt. 4 Projektu Umowy odnosi się do pozycji: Wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych Usługi transportowe w ujęciu do poprzedniego miesiąca, podczas gdy w Tabeli nr 40 Biuletynu Statystycznego GUS Wskaźniki cen towarów i usług konsumpcyjnych nie znajduje się pozycja „Usługi transportowe”, co może prowadzić do wątpliwości w interpretacji klauzuli waloryzacyjnej;

2. art. 135 ust. 2 PZP w zw. art. 99 ust. 1, 2 i 4 PZP w zw. z art. 16 pkt 1 – 3 PZP oraz art. 3531 k.c. w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy PZP i art. 134 ust. 1 pkt 4 PZP poprzez brak udzielenia wyjaśnień do treści SWZ polegający na zaniechaniu udzielenia odpowiedzi na pytanie wykonawcy oznaczone numerem 5 tj. brak udostępnienia wykazu nieruchomości objętych przedmiotem zamówienia;

3.art. 135 ust. 2 PZP w zw. z art. 16 pkt 1 – 3 PZP oraz zw. z art. 99 ust. 1, 2 i 4 PZP poprzez udzielenie sprzecznych

wyjaśnień do treści SWZ polegających na udzieleniu odpowiedzi na pytanie nr 32 w sposób sprzeczny z pkt 29 OPZ [Dane ilościowe pozwalające ocenić wartość oferty] zarówno co do wartości liczbowych, jak i co do układu frakcji;

a tym samym SWZ nie pozwala na rzetelną kalkulację ceny oferty - wykonawcy zostają zmuszeni do przyjmowania własnych założeń co do wolumenu i struktury frakcyjnej odpadów, co samo w sobie prowadzi do nieporównywalności ofert i narusza zasadę uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców

Podnosząc ww. zarzuty wnosilo o nakazanie zamawiającemu dokonania zmiany postanowień dokumentów zamówienia polegających na:

- a. usunięciu z § 24 ust. 18 pkt. 3 zdanie pierwsze Projektu Umowy słowa „Jednorazowa” oraz wprowadzeniu do Projektu Umowy wielokrotnej (uzależnionej od wzrostu wskaźników) możliwości dokonania waloryzacji wynagrodzenia;
- b. wskazaniu wskaźnika W1, W2 ... Wn z § 24 ust. 18 pkt. 4 Projektu Umowy w sposób precyzyjny i jednoznaczny, zgodnie z literalnym brzmieniem Tabeli nr 40 Biuletynu Statystycznego GUS Wskaźniki cen towarów i usług konsumpcyjnych;
- c. udostępnieniu wykazu nieruchomości objętych przedmiotem zamówienia zgodnie z treścią pytania nr 5;
- d. usunięciu sprzeczności polegającej na udzieleniu wzajemnie wykluczających się odpowiedzi na pytania nr 32 oraz pkt 29 OPZ zarówno co do wartości liczbowych, jak i co do układu frakcji.

Zamawiający pismem z 28 kwietnia 2026 r. wskazał, że zarzuty odwołania zasługują na uwzględnienie w całości i w konsekwencji „dokonał zmian postanowień dokumentów zamówienia polegających na:

- modyfikacji § 24 ust. 18 projektowanych postanowień umowy uwzględniającej żądanie i argumenty na jego poparcie zawarte w odwołaniu.
- udostępnieniu wykazu nieruchomości objętych przedmiotem zamówienia zgodnie z treścią pytania nr 5.
- modyfikacji odpowiedzi na pytanie nr 32 z dnia 14.04.2026 r. (pismo nr ZP.271.4.7.2026) w zakresie wykazania ilości odpadów, które będą odbierane w ramach zamówienia”

Zamawiający wnosil o umorzenie postępowania odwoławczego.

Zamawiający wskazał, że:

„

1. Dokonano modyfikacji zapisu § 24 ust. 18 projektowanych postanowień umowy i otrzymał on następujące brzmienie:

było:

1. W przypadku zmiany, o której mowa w ust. 9 pkt 5 niniejszego paragrafu:

1) *Strona Umowy składa pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie zmiany wynagrodzenia w oparciu o zmiany wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych publikowane w Tabl. 40 Biuletynu Statystycznego GUS Wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych Usługi transportowe (okres B wskaźniki w stosunku do analogicznego okresu miesiąca poprzedniego), zwanego dalej „Wskaźnikiem”.*

2) *Nie podlega zmianie wynagrodzenie Wykonawcy za usługi, które powinny być wykonane w okresie pierwszych 6 miesięcy od zawarcia umowy.*

3) *Jednorazowa zmiana wynagrodzenia Wykonawcy nastąpi, gdy obliczony według zasad określonych w ust. 18 pkt 1) wskaźnik wzrostu lub spadku przekroczy poziom równy lub wyższy niż 1,03 lub równy lub niższy niż 0,97 w odniesieniu do Wskaźnika opublikowanego w roku i miesiącu zawarcia umowy. Jeżeli umowa została zawarta po upływie 180 dni od dnia upływu terminu składania ofert, początkowym terminem ustalenia zmiany wynagrodzenia, o której mowa w zdaniu poprzedzającym będzie dzień otwarcia ofert.*

4) *Do wyliczenia wskaźnika waloryzacji poszczególnych cen jednostkowych za odbiór i zagospodarowanie 1 Mg odpadów komunalnych oraz wyliczenia zwaloryzowanej ceny odbioru i zagospodarowania 1 Mg odpadów komunalnych zastosowane zostaną poniższe wzory:*

a) *Wws - wzrost lub spadek wskaźnika waloryzacji, obliczony według wzoru:*

$$Wws = W1/100 * W2/100x \dots Wn/100$$

gdzie:

W1, W2 ... Wn - wskaźniki cen towarów i usług konsumpcyjnych publikowane w Tabeli 40 Biuletynu Statystycznego GUS

Wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych Usługi transportowe w ujęciu do poprzedniego miesiąca, od dnia zawarcia umowy (z zastrzeżeniem pkt. 5) do dnia obliczenia waloryzacji; w poszczególnych działaniach mnożenia zaokrągać do 4 miejsc po przecinku, do obliczeń Wskaźnik opublikowany w roku i miesiącu zawarcia umowy (z zastrzeżeniem ust. 5) $W1 = 100$.

b) Stawka za odbiór 1 Mg odpadów, na podstawie, której jest obliczane wynagrodzenie Wykonawcy po zmianie (waloryzacji) zostanie ustalona na podstawie następującego wzoru:

$$Kw = Ku * Wws$$

gdzie:

Kw - stawka za odbiór 1 Mg odpadów netto dla pozostałych do wykonania za okres od 6 miesiąca realizacji umowy do jej zakończenia z uwzględnieniem waloryzacji;

Ku - stawka za odbiór 1 Mg odpadów netto dla pozostałych do wykonania za okres od 6 miesiąca realizacji umowy do jej zakończenia obliczona według cen z oferty (bez waloryzacji);

5) Wniosek, o którym mowa w ust. 18 pkt 1) powinien obejmować jedynie te analizowane koszty realizacji zamówienia, które Wykonawca obowiązkowo ponosi w związku ze zmianą ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.

6) Obowiązek wskazania wpływu zmian na koszty wykonania zamówienia należy do Strony składającej wniosek.

7) Łącznie zmiana wynagrodzenia Wykonawcy wynikająca z waloryzacji nie może przekroczyć w okresie obowiązywania niniejszej umowy wartości (+)/(-)15% całkowitej szacunkowej wartości wynagrodzenia umownego brutto ustalonego w § 15 ust. 1 Umowy.

8) Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z pkt. 1)-7) niniejszego ustępu, zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawarł umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania Podwykonawcy.

jest:

1.W przypadku zmiany, o której mowa w ust. 9 pkt 5 niniejszego paragrafu:

1) Strona Umowy składa pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie zmiany wynagrodzenia w oparciu o zmiany wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych publikowane w Tabl. 40 Biuletynu Statystycznego GUS Wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych w kolumnach Transport oraz Paliwa (okres B wskaźniki w stosunku do analogicznego okresu miesiąca poprzedniego), zwanego dalej „Wskaźnikiem”.

2) Nie podlega zmianie wynagrodzenie Wykonawcy za usługi, które powinny być wykonane w okresie pierwszych 6 miesięcy od zawarcia umowy.

3) Każda kolejna waloryzacja wynagrodzenia Wykonawcy dokonywana będzie nie wcześniej, niż po upływie 6 miesięcy od daty podpisania poprzedniego aneksu do umowy w zakresie waloryzacji wynagrodzenia.

4) Każdorazowa zmiana wynagrodzenia Wykonawcy nastąpi na podstawie złożonego wniosku, o którym mowa w pkt. 1), gdy obliczony według zasad określonych w ust. 18 pkt 1) wskaźnik wzrostu lub spadku przekroczy poziom równy lub wyższy niż 1,03 lub równy lub niższy niż 0,97 w odniesieniu do Wskaźnika opublikowanego w roku i miesiącu zawarcia umowy. Jeżeli umowa została zawarta po upływie 180 dni od dnia upływu terminu składania ofert, początkowym terminem ustalenia zmiany wynagrodzenia, o której mowa w zdaniu poprzedzającym będzie dzień otwarcia ofert.

5) Do wyliczenia wskaźnika waloryzacji poszczególnych cen jednostkowych za odbiór i zagospodarowanie 1 Mg odpadów komunalnych oraz wyliczenia zwaloryzowanej ceny odbioru i zagospodarowania 1 Mg odpadów komunalnych zastosowane zostaną poniższe wzory:

a) *Wws* - wzrost lub spadek wskaźnika waloryzacji, obliczony według wzoru:

$$Wws = W1/100 * W2/100x \dots Wn/100$$

gdzie:

W1, W2 ... Wn - wskaźniki cen towarów i usług konsumpcyjnych publikowane w Tabeli 40 Biuletynu Statystycznego GUS Wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych w

kolumnie Transport i Paliwa w ujęciu do poprzedniego miesiąca, od dnia zawarcia umowy (z zastrzeżeniem pkt. 6) do dnia obliczenia waloryzacji; w poszczególnych działaniach mnożenia zaokrągać do 4 miejsc po przecinku, przyjmuje się do

obliczeń Wskaźnik opublikowany w roku i miesiącu zawarcia umowy (z zastrzeżeniem pkt. 6) $W1 = 100$.

b) Stawka za odbiór 1 Mg odpadów, na podstawie, której jest obliczane wynagrodzenie Wykonawcy po zmianie (waloryzacji) zostanie ustalona na podstawie następującego wzoru:

$$Kw = Ku * Wws$$

gdzie:

Kw - stawka za odbiór 1 Mg odpadów netto dla pozostałych do wykonania za okres od 6 miesiąca realizacji umowy do jej zakończenia z uwzględnieniem waloryzacji;

Ku - stawka za odbiór 1 Mg odpadów netto dla pozostałych do wykonania za okres od 6 miesiąca realizacji umowy do jej zakończenia obliczona według cen z oferty (bez waloryzacji);

6) Wniosek, o którym mowa w ust. 18 pkt 1) powinien obejmować jedynie te analizowane koszty realizacji zamówienia, które Wykonawca obowiązkowo ponosi w związku ze zmianą ceny materiałów lub innych kosztów związanych z realizacją zamówienia.

7) Obowiązek wskazania wpływu zmian na koszty wykonania zamówienia należy do Strony składającej wniosek.

8) Łącznie zmiana wynagrodzenia Wykonawcy wynikająca z waloryzacji nie może przekroczyć w okresie obowiązywania niniejszej umowy wartości (+)/(-)15% całkowitej szacunkowej wartości wynagrodzenia umownego brutto ustalonego w § 15 ust. 1 Umowy.

9) Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z pkt. 1)-8) niniejszego ustępu, zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawarł umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania Podwykonawcy.

2. Zamawiający opublikował wykaz nieruchomości zamieszkałych z terenu Gminy Strzelin, które objęte będą realizacją usługi w ramach zamówienia. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, że opublikowany wykaz został wygenerowany z bazy danych systemu, jaki Zamawiający posiada w zakresie obsługi systemu gospodarowania odpadami komunalnymi.

3. Zamawiający dokonał modyfikacji odpowiedzi na pytanie nr 32 z dnia 14.04.2026 r. (pismo nr ZP.271.4.7.2026) w zakresie wykazania ilości odpadów, które będą odbierane w ramach zamówienia. Odpowiedź z dnia 14.04.2026 r. w zakresie wskazania ilości odebranych odpadów z terenu Gminy Strzelin, przygotowana została w oparciu o dane z systemu BDO, w którym ujęty jest zarówno sektor nieruchomości zamieszkałych, jak i niezamieszkałych, które w przypadku Gminy Strzelin nie są objęte gminnym systemem gospodarowania odpadami. Wobec powyższego Zamawiający publikuje wykaz odpadów (z podaniem ich kodów i ilości), jakie odbierane były sprzed nieruchomości i z PSZOK w latach poprzednich (2022-2025):

Wykaz odpadów zebranych z nieruchomości zamieszkałych i PSZOK w tonach (...)

Zamawiający w piśmie przytoczył treść tabeli z wykazem odpadów.

Dowód: Pismo zamawiającego z 28 kwietnia 2026 r. wraz z załącznikami: a. Zaktualizowany załącznik nr 6 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy; b. Pismo nr ZP.271.4.15.2026 – Modyfikacja treści SWZ, c. Wykaz nieruchomości

Stanowisko zamawiającego z 28 kwietnia 2026 r. potwierdził odwołujący pismem z 4 maja 2026 r. wskazując, że przychyła się do wniosku zamawiającego o umorzenie postępowania KIO 1810/26 jako bezprzedmiotowego.

Do postępowania odwoławczego nie zgłoszono przystąpień.

Izba stwierdza, że opisane powyżej czynności zamawiającego czynią rozpoznanie odwołania zbędnym wobec dokonanych zmian, co stanowi podstawę umorzenia postępowania odwoławczego. Izba nie dopatrzyła się zaistnienia przesłanek skutkujących odrzuceniem odwołania na podstawie art. 528 Ustawy. Izba uznała, że odwołujący wykazał interes w uzyskaniu zamówienia i możliwość poniesienia szkody jako przesłanki materialnoprawnej dopuszczalności odwołania z art. 505 ust. 1 Ustawy. Okoliczności zaistniałe po wniesieniu odwołania spowodowały, że zarzuty odwołania utraciły aktualność. W dacie zamknięcia posiedzenia i wydania postanowienia prowadzenie postępowania odwoławczego było zbędne. W tej sytuacji zastosowanie znajduje norma art. 568 pkt. 2) Ustawy, zgodnie z którą izba umarza postępowanie odwoławcze w przypadku stwierdzenia, że dalsze postępowanie stało się w innej przyczynie zbędne lub niedopuszczalne.

Stąd na posiedzeniu niejawnym, w związku z § 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) izba w sytuacji opisanej w art. 568 pkt. 2 Ustawy, wydała postanowienie o umorzeniu postępowania odwoławczego.

Orzekając o kosztach w oparciu o art. 557 Ustawy oraz przepisy § 9 ust. 2 2437), izba nakazała zwrócić na rzecz odwołującego kwotę wpisu uiszczonego w pełnej wysokości.

Przewodnicząca: