

Wałcz, dnia 24.03.2023 r.

Na podstawie art. 524 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający informuje, że w dniu 22.03.2023 r. Wykonawca: **ATF sp. z o.o. sp. k. Chojnica 2, 78-650 Mirosławiec KRS: 0000549953** wniósł odwołanie.

W załączeniu Zamawiający udostępnia treść tego odwołania.

Jednocześnie Zamawiający wzywa Wykonawców do przystąpienia do postępowania odwoławczego, zgodnie z art. 525 ustawy pzp informując, że:

1. Wykonawca może zgłosić przystąpienie do postępowania odwoławczego w terminie 3 dni od dnia otrzymania kopii odwołania, wskazując stronę, do której przystępuje, i interes w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystępuje.
2. Zgłoszenie przystąpienia doręcza się Prezesowi Izby, a jego kopię przesyła się zamawiającemu oraz wykonawcy wnoszącemu odwołanie. Do zgłoszenia przystąpienia dołącza się dowód przesłania kopii zgłoszenia przystąpienia zamawiającemu oraz wykonawcy wnoszącemu odwołanie.
3. Wykonawcy, którzy przystąpili do postępowania odwoławczego, stają się uczestnikami postępowania odwoławczego, jeżeli mają interes w tym, aby odwołanie zostało rozstrzygnięte na korzyść jednej ze stron.
4. Czynności uczestnika postępowania odwoławczego nie mogą pozostawać w sprzeczności z czynnościami i oświadczeniami strony, do której przystąpił, z wyjątkiem przypadku zgłoszenia sprzeciwu, o którym mowa w art. 523 ust. 1, przez uczestnika, który przystąpił do postępowania po stronie zamawiającego.

Dyrektor
Zakładu Gospodarki Komunalnej
w Wałczu
mgr Piotr Borowiec



Wrocław, 22 marca 2023 r.

**Prezes Krajowej Izby
Odwoławczej**

ul. Postępu 17a, 02-676 Warszawa

ZAMAWIAJĄCY:

Gmina Miejska Wałcz

pl. Wolności 3, 78-600 Wałcz

działająca przez:

Zakład Gospodarki Komunalnej

ul. Budowlanych 9, 78-600 Wałcz

e-mail: sekretariat@zgkwalcz.pl;
paulina.otto@zgkwalcz.pl

tel.: +48 067 258 24 74

ODWOŁUJĄCY:

ATF sp. z o.o. sp.k.

Chojnica 2, 78-650 Mirosławiec

KRS:0000549953

zastępowana przez:

r. pr. Tomasza Misia

Kancelaria ORSO

tel.: 607 348 996

e-mail: tm@kancelariaorso.pl

ORSO Kancelaria Radcy
Prawnego Tomasz Miś

AB Centrum

al. Armii Krajowej 10a/6 (2 p.)

50-541 Wrocław

NIP 9680921671

REGON 022082831

biuro@kancelariaorso.pl

+48 607 34 89 96

kancelaria-orso.pl

dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Odbiór, transport i zagospodarowanie odpadów komunalnych od Zakładu Gospodarki Komunalnej w Wałczu”, nr ref.: ZGK-0330-5-2023

Ogłoszenie zostało zamieszczone 17 marca 2023 r. w Biuletynie Zamówień Publicznych pod nr. 2023/BZP 00140877/01.



ODWOŁANIE

Działając w imieniu Odwołującego ATF sp. z o.o. sp.k. z siedzibą w Chojnicy, na podstawie udzielonego mi pełnomocnictwa, które załączam, na podstawie art. 513 pkt 1 i 2 ustawy z 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (dalej jako: „p.z.p.”), wnoszę odwołanie na niezgodne z przepisami p.z.p. czynności i zaniechania Zamawiającego podjęte w Postępowaniu, polegające na:

- określeniu warunków udziału w postępowaniu w sposób nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz uniemożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, a także naruszający zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców
- nieprawidłowym opisanu przedmiotu zamówienia w zakresie zobowiązania wykonawców do wskazania w ofercie instalacji do zagospodarowania odpadów oraz
- nieprawidłowym określeniu we wzorze umowy regionalnych instalacji przetwarzania odpadów (tzw. RIPOK) jako instalacji, w których należy zagospodarować odpady odebrane w ramach zamówienia.

Czynnościom i zaniechaniom Zamawiającego zarzucam naruszenie:

1. **art. 112 ust. 2 pkt 2 p.z.p. i art. 114 pkt 1 p.z.p. w zw. z art. 9b ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (dalej: „u.c.p.g.”) i art. 16 pkt 2 p.z.p.**, poprzez określenie warunku udziału w postępowaniu w zakresie posiadania uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej w sposób niezgany przepisom p.z.p. i u.c.p.g. (Zamawiający wprowadził konieczność posiadania „aktualnego zezwolenia na odbiór odpadów”), która przewiduje obowiązek wpisu do rejestru działalności regulowanej, co jednocześnie oznacza, że postępowanie prowadzone jest w sposób nieprzejrzysty;
2. **art. 112 ust. 1 p.z.p. w zw. z art. 9b ust. 1 u.c.p.g. i art. 16 pkt 1 i 3 p.z.p.**, poprzez niesformułowanie warunku udziału w postępowaniu w sposób umożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, w zakresie w jakim Zamawiający nie wymaga posiadania wpisu do rejestru działalności regulowanej na terenie Gminy Miejskiej Wałcz, co jednocześnie wpływa na równe traktowanie wykonawców i nieproporcjonalność prowadzonego postępowania, a także na ograniczenie uczciwej konkurencji;
3. **art. 99 ust 1 p.z.p. w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 14 p.z.p. i art. 16 pkt 1 i 2 p.z.p. oraz art. 6d ust. 4 pkt 5 u.c.p.g.**, poprzez niewyczerpujący, nieuwzględniający wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty i sposobu jej przygotowania w sytuacji, gdy Zamawiający nie wymaga wskazania w ofertach wykonawców instalacji do zagospodarowania odpadów komunalnych, do których wykonawcy przekażą odbierane odpady komunalne, co stanowi naruszenie przepisów p.z.p. i u.c.p.g., w tym przejrzystości postępowania



i równego traktowania wykonawców, ponieważ nie można stwierdzić czy dany wykonawca jest w stanie legalnie zagospodarować odbierane odpady, a więc prawidłowo i zgodnie z SWZ wykonać zamówienie publiczne;

4. **art. 99 ust 1 p.z.p. w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 20 p.z.p. i art. 16 pkt 1 i 2 p.z.p. oraz art. 6d ust. 1 pkt 5 u.c.p.g.**, poprzez niewyczerpujący, nieuwzględniający wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty i sposobu jej przygotowania w sytuacji, gdy Zamawiający narzuca we wzorze umowy obowiązek zagospodarowywania odpadów odebranych w ramach realizacji zamówienia w regionalnej instalacji przetwarzania odpadów wskazanej przez Zamawiającego, co stanowi naruszenie przepisów p.z.p. i u.c.p.g., w tym zasad przejrzystości postępowania i równego traktowania wykonawców, ponieważ obecnie obowiązujące przepisy nakazują wskazanie instalacji zagospodarowania odpadów przez wykonawców i nie preferują w tym zakresie regionalnych instalacji zagospodarowania odpadów.

Mając na względzie powyższe zarzuty, wnoszę o uwzględnienie odwołania w całości oraz:

1. nakazanie Zamawiającemu zmiany sekcji V, pkt 5.4 ppkt 2.2 lit. a) Ogłoszenia o zamówieniu oraz rozdziału 11 pkt. 2.2 ppkt. a) SWZ, poprzez wskazanie, że warunek udziału w postępowaniu w zakresie posiadania uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, zostanie spełniony przez wykonawcę, jeżeli wykonawca wykaże, że posiada wpis do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości na terenie Gminy Miejskiej Wałcz w zakresie objętym niniejszym postępowaniem;
2. nakazanie Zamawiającemu wprowadzenia do SWZ zobowiązania do wskazania przez wykonawców w ofercie instalacji do zagospodarowania odpadów komunalnych, do których wykonawcy przekażą odbierane odpady komunalne, zgodnie z art. 6d ust. 4 pkt 5 u.c.p.g.;
3. nakazanie Zamawiającemu wykreślenia rozdz. 6., podsekcja „Zakres zamówienia”, pkt. 12 SWZ o treści: „Przekazanie odpadów: transport do Regionalnej Instalacji Przetwarzania Odpadów Komunalnych wskazanej przez Zamawiającego”;
4. nakazanie Zamawiającemu wykreślenia z § 2 ust. 3 wzoru umowy treści „Odpady będą przekazywane do regionalnej Instalacji Przetwarzania Odpadów”
5. nakazanie Zamawiającemu wprowadzenia do § 2 ust. 3 wzoru umowy (lub innego miejsca we wzorze umowy) postanowienia określającego instalacje komunalne, do których podmiot odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości jest obowiązany przekazać odebrane odpady komunalne, zgodnie z art. 6f ust. 1a pkt 5 u.c.p.g.;
6. zwrot od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów postępowania odwoławczego, w tym kosztów zastępstwa.



Interes w uzyskaniu zamówienia oraz możliwość poniesienia szkody w wyniku naruszenia przez zamawiającego przepisów ustawy - art. 505 ust. 1 p.z.p.

Odwołujący jest zainteresowany uzyskaniem zamówienia publicznego, organizowanego przez Zamawiającego.

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu uchybienia w zakresie sformułowania warunku udziału w postępowaniu oraz opisanie przedmiotu zamówienia, które utrudniają Odwołującemu udział w postępowaniu, a tym samym naruszający uczciwą konkurencję i równe traktowanie wykonawców.

Tym samym, skoro postanowienia dokumentów postępowania są określone w sposób utrudniający złożenie oferty i uzyskanie zamówienia, to godzą w interes Odwołującego w uzyskaniu zamówienia. Prowadzi to do powstania szkody po stronie Odwołującego w postaci utraty korzyści z jakimi wiązać się może uzyskanie zamówienia.

Jak wskazała Izba w wyroku z 3 lutego 2017 r., sygn. akt KIO 161/17, w przypadku odwołań składanych wobec treści SIWZ wykonawca nie tyle wskazuje na brak bezpośredniej możliwości uzyskania zamówienia (ta wiąże się ze złożeniem oferty), co wadliwe i niekonkurencyjne postanowienia SIWZ, które uniemożliwiają, czy choćby utrudniają mu złożenie prawidłowej i zgodnej z przepisami ustawy p.z.p. oferty.

Odwołujący posiada więc interes do wniesienia tego odwołania, polegający na wyeliminowaniu wadliwych postanowień ogłoszenia i dokumentów postępowania, dzięki czemu będzie mógł złożyć niepodlegającą odrzuceniu i konkurencyjną ofertę, a tym samym uzyskać zamówienie, co wyczerpuje dyspozycję art. 505 ust. 1 P.z.p.

Termin

Odwołujący powziął informację o okolicznościach stanowiących podstawę wniesienia odwołania 17 marca 2023 r., w związku z publikacją na stronie internetowej Zamawiającego dokumentów zamówienia. W związku z powyższym, na podstawie art. 515 ust. 3 pkt 1 p.z.p., termin do wniesienia tego odwołania został zachowany.

Kopia tego odwołania została doręczona Zamawiającemu 22 marca 2023 r. (zgodnie z załączonym do odwołania potwierdzeniem).

UZASADNIENIE

I. PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA

1. Przedmiotem zamówienia w prowadzonym postępowaniu jest realizacja usług polegających na odbiorze, transporcie i zagospodarowaniu odpadów komunalnych od Zakładu Gospodarki Komunalnej w Wałczu w roku 2023/2024. Jest to usługa kompleksowa, obejmująca zarówno odbiór, jak i zagospodarowanie odpadów.
2. Zgodnie ze Wspólnym Słownikiem Zamówień zamówienie obejmuje następujące kody: 90511000-2 – usługi wywozu odpadów, 90512000-9 – usługi transportu odpadów, 90500000-2 – usługi związane z odpadami.
3. Zakresem zamówienia objęte są następujące kody odpadów:



- 20 02 01 – odpady biodegradowalne w ilości szacowanej 100,00 Mg/rok,
- 20 03 03 - odpady z czyszczenia ulic i placów (zmiotki uliczne) w ilości szacowanej 110,00 Mg/rok,
- 20 02 03 – odpady inne nie ulegające biodegradacji (cementarze) w ilości szacowanej 150,00 Mg/rok,
- 20 03 01 – niesegregowane odpady komunalne w ilości szacowanej 150,00 Mg/rok,
- 20 03 02 - odpady z targowisk w ilości szacowanej 30,00 Mg/rok.
4. Postępowanie prowadzone jest w trybie podstawowym bez przeprowadzenia negocjacji, na podstawie art. 275 pkt 1 p.z.p.

II. NARUSZENIA W ZAKRESIE WARUNKÓW UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU

5. W Specyfikacji Warunków Zamówienia, rozdział 11 pkt. 2.2 ppkt. a) Zamawiający określił warunek udziału w postępowaniu w zakresie posiadania uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów, jako:

Aktualne zezwolenie na odbiór odpadów zgodnie z ustawą z dnia 16 kwietnia 2020 r. o odpadach (Dz.U.2020 r. poz. 797) w zakresie objętym niniejszym postępowaniem

Taki warunek został również sformułowany przez Zamawiającego w ogłoszeniu o zamówieniu – sekcja V, pkt 5.4 ppkt 2.2 lit. a).

6. **Zamawiający wprowadził warunek udziału w postępowaniu, który nie ma oparcia w przepisach prawa – nie wynika on ani z przepisów u.c.p.g. ani ustawy o odpadach.**
7. Sama ustawa z 14 grudnia 2012 r. o odpadach nie wprowadza „zezwolenia na odbiór odpadów”, co więcej nawet nie definiuje pojęcia „odbioru odpadów”. Przepisy ustawy o odpadach wyróżniają m. in. zezwolenie na przetwarzanie odpadów, czy zezwolenie na zbieranie odpadów, których nie można utożsamiać (i mylić) z odbiorem odpadów. W związku z tym, że w ustawie o odpadach nie wskazano i nie przewidziano dokumentu pn. „zezwolenie na odbieranie odpadów” uzyskanie tego rodzaju decyzji nie jest w ogóle możliwe.
8. Kwestię odbioru odpadów regulują przepisy u.c.p.g. Również w przepisach tej ustawy próżno szukać pojęcia „zezwolenia na odbiór odpadów”. Warunki wykonywania działalności w zakresie odbierania i zagospodarowania odpadów komunalnych określa rozdział 4a u.c.p.g. Przepisy tego rozdziału – w art. 9b i nast. u.c.p.g. – stanowią, że **warunkiem** wykonywania działalności w zakresie odbierania i zagospodarowania odpadów komunalnych jest posiadanie **wpisu do Rejestru działalności regulowanej (dalej: „RDR”), który prowadzony jest przez wójta, burmistrza lub prezydenta miasta właściwego ze względu na miejsce odbierania odpadów komunalnych.**
9. W związku z powyższym, przedsiębiorca odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości obowiązany jest do uzyskania wpisu w rejestrze działalności



regulowanej, a nie decyzji administracyjnej w postaci „zezwolenia na odbiór odpadów”. Wpis w rejestrze nie jest związany z wydaniem decyzji administracyjnej w przedmiocie wpisu, ma charakter materialno-techniczny i nie jest uznaniowy.

10. Zgodnie z art. 9c ust. 2 u.c.p.g., wpisu do rejestru dokonuje się na pisemny wniosek przedsiębiorcy. Wymogi formalne wniosku określają art. 9c ust. 3 i 4 u.c.p.g.: wniosek o wpis do rejestru powinien zawierać firmę, oznaczenie siedziby i adres albo imię, nazwisko i adres przedsiębiorcy, numer identyfikacji podatkowej (NIP), określenie rodzaju odbieranych odpadów komunalnych. Do wniosku o wpis do rejestru dołącza się dowód uiszczenia opłaty skarbowej oraz oświadczenie o spełnieniu warunków wymaganych do wykonywania działalności w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości o następującej treści:

"Oświadczam, że:

1) dane zawarte we wniosku o wpis do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości są kompletne i zgodne z prawdą;

2) znane mi są i spełniam warunki wykonywania działalności w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, określone w ustawie z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2022 r. poz. 2519) oraz w przepisach wydanych na podstawie art. 9d ust. 2 tej ustawy."

11. Na podstawie tak złożonego wniosku, zgodnie z art. 9ca ust. 1 i 2 u.c.p.g., wójt, burmistrz lub prezydent miasta jest obowiązany dokonać wpisu przedsiębiorcy do rejestru w terminie 7 dni od dnia wpływu wniosku o wpis. Jeżeli organ nie dokona wpisu w tym terminie, a od dnia wpływu wniosku upłynęło 14 dni, przedsiębiorca może rozpocząć działalność w zakresie odbierania odpadów.

12. **Jeżeli więc Zamawiający ustanowił warunek, który ma określać minimalne poziomy zdolności (art. 112 ust. 1 p.z.p.) w zakresie obioru odpadów, to powinien być określić warunek w postaci posiadania wpisu do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbioru odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości na terenie Gminy Miejskiej Wałcz.** Obecnie określony warunek jest nie do spełnienia, ponieważ Zamawiający ustanowił nowy, nieznaný przepisom prawa, rodzaj zezwolenia z zakresu gospodarki odpadami, zamiast posiadania wpisu do odpowiedniego rejestru działalności regulowanej (art. 114 ust. 1 pkt 1 p.z.p.).

13. Tym samym Zamawiający nie sprostął ciężącemu na nim obowiązkowi takiego ukształtowania warunków udziału w postępowaniu, aby umożliwiły ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, w szczególności wyrażając je jako minimalne poziomy zdolności (art. 112 ust. 1 p.z.p.).

14. Zgodnie z wyrokiem KIO z 21 września 2021 r., sygn. KIO 2602/21:

„To na zamawiającym jako gospodarzu postępowania ciąży obowiązek takiego ukształtowania warunków udziału w postępowaniu, który doprowadzi do wyboru wykonawcy gwarantującego należyłą realizację zamówienia. Jak wynika z art. 112



ustawy pzp zamawiający formułuje warunki udziału w postępowaniu określając je jako minimalne poziomy zdolności. Tym samym, warunki udziału w postępowaniu nie odzwierciedlają w pełni wszystkich wymogów opisu przedmiotu zamówienia, a wyłącznie zakres pozwalający na wybór wykonawcy, który obiektywnie jest zdolny do należytego wykonania zamówienia, zgodnie z wymaganiami określonymi przez zamawiającego”.

15. Zamawiający wprowadził taki warunek udziału w postępowaniu, który nie pozwala na weryfikację minimalnego poziomu zdolności wykonawcy, który ma odbierać odpady z terenu Gminy Miejskiej Wałcz, a następnie te odpady zagospodarować. Minimalne poziomy zdolności w zakresie możliwości odbioru odpadów komunalnych zapewni dopiero warunek posiadania wpisu do RDR. Zamawiający winien więc sformułować wymóg wpisu do RDR z uwzględnieniem określonych w zamówieniu kodów odpadów (art. 9b ust. 4 pkt 4 u.c.p.g.).
16. Zamawiający winien zatem wymagać od wykonawców posiadania wpisu do RDR zamiast żądania posiadania „zezwolenia na odbieranie odpadów”.
17. Pozostawienie warunku w obecnym brzmieniu nie tylko wpływa na brak przejrzystości postępowania, ale również w sposób zasadniczy ogranicza równą i uczciwą konkurencję. Jest także nieproporcjonalne względem wymogów wynikających z przedmiotu zamówienia, ponieważ zgodnie z przepisami wykonawcy odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości muszą posiadać wpis do rejestru działalności regulowanej a nie decyzję pn. „zezwolenie na odbiór odpadów”.

III. NARUSZENIA W ZAKRESIE OPISU PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA

18. Zgodnie z art. 6d ust. 4 pkt 5 u.c.p.g., **wójt, burmistrz lub prezydent miasta w przypadku sporządzania dokumentów zamówienia na odbieranie i zagospodarowywanie odpadów zobowiązuje do wskazania w ofercie instalacji, w szczególności instalacji komunalnych, w których będą zagospodarowywane odpady odbierane w ramach tego zamówienia.**
19. Ponadto, na podstawie art. 6f ust. 1a pkt 5 u.c.p.g., **umowa w sprawie zamówienia publicznego na odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości w części dotyczącej odbierania odpadów określa instalacje, w szczególności instalacje komunalne, do których podmiot odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości jest obowiązany przekazać odebrane odpady komunalne.**
20. Powyższe przepisy u.c.p.g. są względem siebie komplementarne, ponieważ umowa w sprawie zamówienia publicznego na odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych wskazuje w swej treści instalacje, które wcześniej w ofercie wskazał wykonawca, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza.
21. Zamawiający nie dopełnił więc wymogów określonych w art. 6d ust. 4 pkt 5 u.c.p.g. i art. 6f ust. 1a pkt 5 u.c.p.g., co jednocześnie stanowi naruszenie art. 99 ust 1 p.z.p. w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 14 p.z.p. i art. 134 ust. 1 pkt 20 p.z.p., a także art. 16 pkt 1-3 p.z.p.



22. Postępowanie ma za przedmiot realizację **usługi polegającej na odbiorze, transporcie i zagospodarowaniu odpadów komunalnych** od Zakładu Gospodarki Komunalnej w Wałczu w roku 2023/2024. Jest to więc usługa o charakterze kompleksowym.
23. Jednocześnie w dokumentach zamówienia **nie znajduje się zobowiązanie do wskazania instalacji, w których będą zagospodarowywane te odpady**, co stanowi jawne naruszenie przepisów p.z.p. i u.c.p.g.
24. Podobnie wzór umowy nie przewiduje instalacji (w domyśle: wskazanych przez wykonawcę zamówienia), do których podmiot odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości jest obowiązany je przekazać. Wbrew temu obowiązkowi, który wynika z art. 6f ust. 1a pkt 5 u.c.p.g., Zamawiający narzuca wożenie odpadów do nieistniejących w obecnym reżimie prawnym RIPOKów.
25. W rozdz. 6. podsekcja „Zakres zamówienia”, pkt. 12 SWZ, Zamawiający wymaga, aby przekazanie odpadów odbywało się transportem **do Regionalnej Instalacji Przetwarzania Odpadów Komunalnych wskazanej przez Zamawiającego**. Podobnie w § 2 ust. 3 wzoru umowy Zamawiający wymaga, aby odpady były *przekazywane do regionalnej Instalacji Przetwarzania Odpadów*.
26. Zamawiający nie zwrócił więc uwagi na zmianę przepisów regulujących system gospodarki odpadami, która skutkowałą **zniesieniem regionalizacji i zastąpieniem tzw. RIPOKów (Regionalnych Instalacji Przetwarzania Odpadów Komunalnych) instalacjami komunalnymi**. Nowelizacja ta została wprowadzona ustawą z dnia 19 lipca 2019 r. o zmianie ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1579 z późn. zm.). Zmiana przepisów objętych tą ustawą nie miała na celu kosmetycznej zmiany nazewnictwa instalacji do zagospodarowania odpadów, ale zniósła obowiązek zagospodarowania odpadów w RIPOKach na rzecz instalacji komunalnych i zwiększyła konkurencyjność na rynku zagospodarowania odpadów. Umożliwiła bowiem zagospodarowanie odpadów w instalacjach komunalnych spoza regionów, określonych w wojewódzkich planach gospodarki odpadami.
27. Obecnie, na skutek znowelizowania art. 6d i art. 6f u.c.p.g., Zamawiający muszą więc wymagać w ofertach na realizację usług kompleksowych wskazania instalacji do zagospodarowania odpadów, co powinno następnie znaleźć odzwierciedlenie w umowie w sprawie zamówienia publicznego.
28. W wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z 7 lutego 2022 r., KIO 169/22, Izba wskazała:
*W związku z faktem, iż przedmiotowe postępowanie dotyczy kompleksowej usługi odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych, w świetle treści art. 6d ust. 4 pkt 5 u.c.p.g. **Zamawiający był zobligowany do zobowiązania wykonawców do wskazania w ofercie instalacji komunalnych, do których będą przekazywane odpady komunalne. Obowiązek ten nie wybrzmiewa z zapisów SWZ, co Izba uważa za fakt bezdyskusyjny.** Zamawiający w stosunku do treści oferty w żaden sposób nie zobowiązał Wykonawców do podania informacji o instalacjach, z których będą korzystać podczas realizacji świadczenia.*



(...) Jeśli ustawodawca uznał informację dotyczącą podania w ofercie instalacji w przypadku zamówień na odbiór i zagospodarowanie odpadów na tyle istotną, że zobowiązał zamawiającego do wskazania w SWZ, aby wykonawcy ją podawali, to nie ma żadnych podstaw do zakwestionowania czy pominięcia tego wymogu. **Treść przepisu u.c.p.g. jest jasna, jednoznaczna i nie może budzić żadnych wątpliwości. Przepis ten należy potraktować jako lex specialis względem przepisów Pzp i w związku z tym jest to kolejny obowiązek, jaki ustawodawca nakłada na zamawiającego.**

29. Te wnioski Izby z wyroku KIO 169/22 należy rozciągnąć również na art. 6f u.c.p.g., który jest powiązany z obowiązkiem wskazywania w ofertach instalacji do zagospodarowania odpadów.
30. Jak stanowi art. 99 ust. 1 p.z.p., przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.
31. Jednym z podstawowych obowiązków Zamawiającego jest więc prawidłowe sporządzenie SWZ, w tym opisu przedmiotu zamówienia, opisu obowiązków wykonawcy, który świadczył będzie dane usługi, sposobu przygotowania oferty i zaprojektowania postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego, które zostaną wprowadzone do umowy w sprawie zamówienia publicznego. Jest to obowiązek znaczący i warunkujący wybór oferty najkorzystniejszej, bowiem decyduje, czy postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego spełnia podstawowe zasady p.z.p., w tym pozwala na zachowanie uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców oraz przejrzystości.
32. Warunkiem zachowania zasady przejrzystości postępowania jest między innymi jednoznaczne określenie przedmiotu zamówienia, co pozwala na zorientowanie się wykonawców w oczekiwaniach zamawiającego względem ofert składanych w postępowaniu, w tym ich ocenę. Skoro przepisy rangi ustawowej („lex specialis względem przepisów Pzp”) nakładają na Zamawiającego określone obowiązki, to ich niedochowanie może stanowić negatywną przesłankę udziału w postępowaniu dla wykonawców.

Mając na uwadze powyższe, wnoszę o uwzględnienie odwołania.

Signature Not Verified

Dokument podpisany przez

Tomasz Miś

Data: 2023.03.22 21:31:40 CET

Tomasz Miś

radca prawny



Wykaz załączników:

1. dowód uiszczenia wpisu od odwołania;
2. dowód przekazania kopii odwołania Zamawiającemu;
3. KRS Odwołującego;
4. pełnomocnictwo wraz z dowodem uiszczenia opłaty skarbowej.