



K R Z E Ś N I A K  
B U D Z Y Ń S K I  
KANCELARIA ADWOKACKA  
SPÓŁKA KOMANDYTOWA

Warszawa, dnia 16 grudnia 2021 r.

Do:

**Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej**

ul. Postępu 17a, 02 – 676 Warszawa

Zamawiający:

**Gmina Świercze**

ul. Pułtуска 47

06 – 150 Świercze

e-mail: [gmina@swiercze.pl](mailto:gmina@swiercze.pl), tel. 23 690 60 45

NIP: 568 154 15 43

Odwołujący:

**Dariusz Apelski**, prowadzący działalność gospodarczą

pod firmą PARTNER Dariusz Apelski

ul. Płytowa 1

03 – 046 Warszawa

e-mail: [biuro@partner-apelski.pl](mailto:biuro@partner-apelski.pl); tel. 22 811 08 53

NIP: 762 151 06 69

reprezentowany przez pełnomocników:

adw. Tomasza Krześniaka

adw. Piotra Budzyńskiego

z kancelarii:

Krześniak Budzyński Kancelaria Adwokacka Sp. K.

Al. Jana Pawła II 70 lok. 14

00 – 175 Warszawa

e-mail: [p.budzynski@kbskancelaria.pl](mailto:p.budzynski@kbskancelaria.pl)

tel. 22 487 83 46

Krześniak Budzyński Kancelaria Adwokacka Sp. k.

Al. Jana Pawła II 70 lok. 14, 00-175 Warszawa, NIP: 525-266-15-48  
Tel. + 48 22 487 83 46, Fax. + 48 22 250 23 32, [www.kbskancelaria.pl](http://www.kbskancelaria.pl)

*dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych położonych na terenie gminy Świercze”, nr postępowania IN.271.10.2021, nr ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej: 2021/S 201 – 523992.*

## **ODWOŁANIE**

I. Działając na podstawie art. 513 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (p.z.p.) i art. 505 ust. 1 p.z.p. w związku z art. 515 ust. 1 pkt 1 lit. a p.z.p. w imieniu Odwołującego Pana Dariusza Apelskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą PARTNER Dariusz Apelski z siedzibą w Warszawie (ul. Płytowa 1, 03 – 046 Warszawa, NIP: 762 151 06 69) niniejszym zaskarżam czynność podjętą przez Gminę Świercze z siedzibą w Świerczach (ul. Pułtуска 47, 06 – 150 Świercze, NIP: 568 154 15 43) polegającą na dokonaniu wyboru - w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych położonych na terenie gminy Świercze”, nr postępowania IN.271.10.2021, nr ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej: 2021/S 201 – 523992 (dalej jako Postępowanie) - oferty złożonej przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk z siedzibą w Serocku (ul. Nasielska 26, 05 – 140 Serock) jako najkorzystniejszej, przy jednoczesnym zaniechaniu jej odrzucenia.

II. Opisanej czynności zarzucam naruszenie:



1. art. 226 ust. 1 pkt 2 lit. b p.z.p. w zw. z art. 114 p.z.p. w zw. z art. 126 ust. 1 p.z.p. w zw. z art. 9b ust. 1 w zw. z art. 9c ust. 1 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach poprzez dokonanie w Postępowaniu wyboru oferty złożonej przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk jako najkorzystniejszej, podczas gdy wzmiankowany podmiot nie posiadał na dzień składania ofert uprawnień do prowadzenia działalności gospodarczej, o której mowa w Rozdziale VII ust 2 pkt 2 lit. a Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ), tj. aktualnego na dzień składania oferty wpisu do rejestru działalności regulowanej prowadzonej przez Wójta Gminy Świercze w zakresie odpadów objętych przedmiotem zamówienia (o kodzie 20 01 40 Metale) - co winno skutkować odrzuceniem przez Zamawiającego złożonej przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk oferty,

2. art. 226 ust. 1 pkt 2 lit. b p.z.p. w zw. z art. 126 ust. 1 p.z.p. w zw. z art. 114 p.z.p. poprzez dokonanie w Postępowaniu wyboru oferty złożonej przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk jako najkorzystniejszej, podczas gdy wzmiankowany podmiot nie wykazał spełnienia warunków udziału w postępowaniu określonych w Rozdziale VII ust. 2 pkt 2 lit. c i d SWZ - co winno skutkować odrzuceniem przez Zamawiającego złożonej przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk oferty,

3. art. 226 ust. 1 pkt 2 lit. b p.z.p. w zw. z art. 126 ust. 1 p.z.p. poprzez dokonanie w Postępowaniu wyboru oferty złożonej przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk jako najkorzystniejszej, podczas gdy wzmiankowany podmiot nie wykazał spełnienia warunków udziału w postępowaniu określonych w Rozdziale VII ust. 2 pkt 4 lit. b SWZ (wskazanie bazy magazynowo – transportowej) - co winno skutkować odrzuceniem przez Zamawiającego złożonej przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk oferty,

4. art. 226 ust. 1 pkt 2 lit. c p.z.p. w zw. z art. 126 ust. 1 p.z.p. w zw. z § 7 ust. 1 Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie sposobu sporządzania i przekazywania informacji oraz wymagań technicznych dla dokumentów

elektronicznych oraz środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego lub konkursie, poprzez dokonanie w Postępowaniu wyboru oferty złożonej przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk jako najkorzystniejszej, podczas gdy wzmiankowany podmiot przekazał dokument „Wykaz Pojazdów” (którego wzór stanowił załącznik nr 6 do SWZ) w postaci elektronicznej bez opatrzenia go kwalifikowanym podpisem elektronicznym,

5. względnie, z ostrożności Odwołujący zarzuca Zamawiającemu naruszenie art. 128 ust. 1 p.z.p. poprzez zaniechanie wezwania przez Zamawiającego wykonawcy Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk do uzupełnienia dokumentu „Wykaz Pojazdów” (którego wzór stanowił załącznik nr 6 do SWZ) i złożenia go w postaci elektronicznej, z naniesionym kwalifikowanym podpisem elektronicznym.

6. art. 239 ust. 1 p.z.p. w zw. z art. 226 ust. 1 pkt 2 lit. b p.z.p. poprzez dokonanie w Postępowaniu wyboru oferty złożonej przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk jako najkorzystniejszej, podczas gdy oferta złożona przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk powinna zostać odrzucona, a w jej miejsce za najkorzystniejszą winna zostać uznana oferta złożona przez Odwołującego.

III. W związku z powyżej wskazanym zarzutami wnoszę o:

1. merytoryczne rozpatrzenie przez Krajową Izbę Odwoławczą niniejszego odwołania i jego uwzględnienie w całości,
2. dopuszczenie oraz przeprowadzenie dowodów z dokumentacji Postępowania, w szczególności dokumentów oraz oświadczeń złożonych przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk,
3. dopuszczenie oraz przeprowadzenie dowodu ze zdjęć załączonych do niniejszego odwołania,
4. nakazanie Zamawiającemu:

- 1) unieważnienia czynności wyboru oferty złożonej w Postępowaniu przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk jako najkorzystniejszej,
  - 2) odrzucenia oferty złożonej w Postępowaniu przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk z przyczyn opisanych w pkt II powyżej oraz w dalszej części niniejszego odwołania,
  - 3) dokonania powtórnej czynności badania i oceny ofert złożonych w Postępowaniu oraz dokonanie wyboru oferty złożonej przez Odwołującego jako najkorzystniejszej.
5. Zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów postępowania odwoławczego, w tym kosztów doradztwa prawnego, według norm przepisanych i zgodnie z fakturą VAT przedstawioną przez Odwołującego na rozprawie.

IV. W związku z faktem, że wartość przedmiotu zamówienia objętego Postępowaniem przekracza progi unijne, zgodnie z 515 ust. 1 pkt 1 lit. a p.z.p. odwołanie wnosi się w terminie 10 dni od dnia przekazania informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia, jeżeli informacja została przekazana przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

O tym, że wartość zamówienia przekracza wysokość progów unijnych świadczy jednoznacznie treść zaproszenia wystosowanego przez Zamawiającego do składania ofert, zgodnie z którym: „Zamawiający: Gmina Świercze zaprasza do złożenia oferty w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na usługi o wartości zamówienia przekraczającej progi unijne, o jakich stanowi art. 3 ustawy z 11.09.2019 r. – Prawo zamówień publicznych”.

Zamawiający poinformował Odwołującego o dokonaniu wyboru oferty złożonej w Postępowaniu przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk pismem w dniu 7 grudnia 2021 r., w związku z czym niniejsze odwołanie wniesione zostało w terminie, termin bowiem na jego złożenie upływa w dniu 17 grudnia 2021 r.

Jednocześnie Odwołujący informuje, że zgodnie z dyspozycją art. 516 ust. 2 pkt 1 p.z.p. wpis od odwołania w kwocie 15.000 złotych został uiszczony przed dniem wniesienia odwołania, a dowód uiszczenia wpisu jest załączony do odwołania.

V. Odwołujący jest uprawniony do wniesienia niniejszego odwołania, ponieważ spełnione zostały przesłanki określone w art. 505 ust. 1 p.z.p.

Oferta złożona w Postępowaniu przez Odwołującego jest najkorzystniejszą spośród tych, które niepodlegają odrzuceniu.

Odwołujący wskazuje, iż zaskarżone czynności Zamawiającego naruszają jego interes w uzyskaniu zamówienia, poprzez zaniechanie odrzucenia oferty złożonej w Postępowaniu przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk. Wykonanie wzmiankowanej czynności przez Zamawiającego skutkowałoby wyborem – jako najkorzystniejszej – oferty złożonej przez Odwołującego. Bezpośrednim następstwem dokonanych naruszeń przepisów p.z.p. jest szkoda w majątku Odwołującego w postaci niezyskania przedmiotowego zamówienia, do którego wykonywania Odwołujący jest w pełni zdolny i deklaruje taką gotowość.

W przypadku uznania przez Krajową Izbę Odwoławczą zasadności odwołania, a następnie po dokonaniu przez Zamawiających żądanych czynności, Odwołujący uzyska przedmiotowe zamówienie, co niewątpliwie jest zgodne z jego interesem.

Powyższe niezbicie dowodzi wykazania przez Odwołującego przesłanek z art. 505 ust. 1 p.z.p. uprawniających do wniesienia odwołania.

## UZASADNIENIE

W rozpatrywanym stanie faktycznym Zamawiający wszczął i prowadził postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych położonych na terenie gminy Świercze”, nr postępowania IN.271.10.2021, nr ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej: 2021/S 201 – 523992.

W Rozdziale VII SWZ Zamawiający sformułował warunki udziału w Postępowaniu oraz wskazał dokumenty wymagane od wykonawcy. Zgodnie z brzmieniem Rozdziału VII III ust. 2 pkt 2 lit. a SWZ o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy spełniają warunki dotyczące uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika do z odrębnych przepisów – Zamawiający wskazał, że wykonawca zobowiązany jest do posiadania aktualnego wpisu do rejestru działalności regulowanej prowadzonego przez Wójta Gminy Świercze, **w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości uwzględniający wszystkie rodzaje odpadów, objęte przedmiotem zamówienia.**

Odpady, będące przedmiotem zamówienia opisane zostały szczegółowo m.in. w pkt 4 załącznika nr 9 do SWZ – OPZ. We wzmiankowanym przepisie Zamawiający wskazał, że przedmiot zamówienia obejmuje m.in. selektywnie zebrane odpady komunalne (odpady segregowane), w tym odpady opakowaniowe m.in. o kodzie 20 01 40 (Metale), zgodnym z rozporządzeniem Ministra Klimatu z dnia 2 stycznia 2020 r. w sprawie katalogu odpadów.

Zauważyć należy, że w toku postępowania prowadzonego przez Zamawiającego Odwołujący przekazał pismem z dnia 29 listopada 2021 r. informację o braku posiadania przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk wpisu do rejestru działalności regulowanej w zakresie odpadów o kodzie 20 01 40 (Metal). W związku ze złożonym pismem Zamawiający zwrócił się do Zakładu Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk o wyjaśnienia dotyczące braku (w Rejestrze Działalności Regulowanej



dotyczącej odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości) wpisu w zakresie kodu 20 01 40. Dodatkowo Zamawiający zażądał potwierdzenia spełnienia warunków określonych w Rozporządzeniu Ministra Środowiska z dnia 11 stycznia 2013 r. w sprawie szczegółowych wymagań w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, w szczególności dotyczących bazy transportowo-magazynowej (czy baza transportowo-magazynowa jest wyposażona w urządzenia lub systemy zapewniające zagospodarowanie wód opadowych i ścieków przemysłowych pochodzących z terenu bazy zgodnie z wymaganiami określonymi przepisami ustawy Prawo wodne).

W odpowiedzi na powyższe wątpliwości Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk poinformował w piśmie z dnia 1 grudnia 2021 r. m.in. że:

*„1. Brak kodu odpadu 20 01 40 – metale, to oczywista omyłka, ponieważ w pozostałych gminach ta frakcja jest odbierana pod kodem 15 01 02. Wpis do Rejestru Działalności Regulowanej, został uzupełniony o dany kod odpadu.”*

Jednocześnie wzmiankowany wykonawca przedłożył Zamawiającemu Zaświadczenie o zmianie wpisu do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych z dnia 1 grudnia 2021 r., wydane przez Wójta Gminy Świercze, zgodnie z brzmieniem którego do prowadzonego przez Zamawiającego rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych pod numerem 12/2020 dokonano **w dniu 1 grudnia 2021 r. wpisu w punkcie 5.** Analiza korespondencji kierowanej przez Zamawiającego oraz wyjaśnień i przedłożonego Zamawiającemu przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk „Zaświadczenia o zmianie wpisu do rejestru działalności regulowanej w zakresie zbierania odpadów komunalnych” z dnia 1 grudnia 2021 r., wydanego przez Wójta Gminy Świercze wskazuje, że wzmiankowany wykonawca (którego oferta została w Postępowaniu wybrana jako najkorzystniejsza), **nie posiadał na dzień złożenia oferty wpisu do rejestru działalności regulowanej prowadzonego przez Wójta Gminy Świercze w zakresie odpadów o kodzie 20 01 40 – a więc objętych przedmiotem zamówienia.**



*Dowód: Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia wraz z załącznikami, pismo Zakładu Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk z dnia 1 grudnia 2021 r., zaświadczenie o zmianie wpisu do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości z dnia 1 grudnia 2021 r., wydane przez Wójta Gminy Świercze (w aktach Postępowania), na okoliczność braku spełnienia przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk na dzień składania ofert warunków udziału w Postępowaniu, opisanych w SWZ.*

Jak wskazano wyżej w pkt 4 załącznika nr 9 do SWZ – OPZ znajdują się oznaczenia kodów poszczególnych odpadów komunalnych będących przedmiotem odbioru z gospodarstw domowych. Na podstawie opisanych rodzajów usług z przywołaniem obowiązujących dla nich kodów każdy wykonawca miał możliwość ustalenia obowiązujących kodów dla niniejszego zamówienia. Tak więc wykonawca przygotowując ofertę miał pełną wiedzę na temat przedmiotu zamówienia - w tym wypadku rodzaju odpadów komunalnych do odbioru ze wskazaniem ich kodów.

Podnieść trzeba w tym miejscu, że art. 9b ust. 1 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach stanowi, że działalność w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości jest działalnością regulowaną w rozumieniu ustawy z dnia 6 marca 2018 r. - Prawo przedsiębiorców. Rejestr działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości prowadzi wójt, burmistrz lub prezydent miasta właściwy ze względu na miejsce odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości (art. 9b ust. 2 tejże ustawy).

Przedsiębiorca odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości jest obowiązany do uzyskania wpisu do rejestru w gminie, na terenie której zamierza odbierać odpady komunalne od właścicieli nieruchomości (art. 9c ust. 1). Wpisu do rejestru oraz zmiany wpisu w rejestrze dokonuje się na pisemny wniosek przedsiębiorcy (art. 9c ust. 2). Wniosek o wpis do rejestru powinien zawierać m.in. firmę, oznaczenie siedziby i adres albo imię, nazwisko i adres przedsiębiorcy oraz określenie rodzaju odbieranych odpadów komunalnych (art. 9c ust. 3).



Z art. 52 ust. 1 pkt 8 lit. a ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach wynika, że w przypadku podmiotów wpisywanych do rejestru na wniosek, rejestr zawiera następujące informacje - co do podmiotu transportującego odpady - kod i nazwę rodzajów transportowanych odpadów. W odnośnych przepisach nie wyrażono wprost obowiązku, aby dany podmiot odbierający lub transportujący odpady robił to w zakresie kodów wskazanych w powyższych dokumentach, jednak rozumie się to samo przez się i żadna odmienna interpretacja nie jest dopuszczalna - a jeśli określono w nich ilość, termin lub inne okoliczności i warunki prowadzenia działalności, to także zgodnie z nimi. Bezsporne jest zatem, że zgodność z przepisami oznacza finalne posiadanie wpisu w zakresie wszystkich kodów (tak: wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 10 stycznia 2020 r., sygn. akt KIO 2610/19). Zwrócić w tym miejscu należy również uwagę na treść wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 8 września 2015 r. (sygn. akt KIO 1838/15, aktualnego również co do zasady w aktualnym stanie prawnym), w którym Izba oddaliła odwołanie wykonawcy wykluczonego przez zamawiającego z postępowania z uwagi na to, że wpis tegoż wykonawcy do rejestru działalności regulowanej nie obejmował pełnego zakresu odpadów komunalnych określonych w SWZ.

Podnieść dalej należy, że w (zachowującym aktualność) wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 22 sierpnia 2019 r. (sygn. akt KIO 1551/19, LEX nr 2728600), zwrócono uwagę, iż warunki udziału w postępowaniu oraz brak podstaw do wykluczenia muszą być spełnione **na dzień składania ofert** (nawet jeżeli wraz z ofertą nie są wymagane inne dokumenty oprócz oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu) i muszą trwać przez cały okres postępowania o udzielenie zamówienia. Termin składania ofert w Postępowaniu upływał w dniu 22 listopada 2021 r. o godz. 11.00. Zmiana zaś wpisu do Rejestru Działalności Regulowanej w zakresie zbierania odpadów, prowadzonego przez Wójta Gminy Świercze, nastąpiła dopiero w dniu 1 grudnia 2021 r.

Z powyższego wprost wynika, że Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk z uwagi na brak posiadania zezwolenia na zbieranie odpadów o kodzie 20 01 40 (Metale), nie spełniał na dzień składania ofert warunków udziału w Postępowaniu –

a tym samym oferta złożona przez tego wykonawcę winna być przez Zamawiającego odrzucona, a jako najbardziej korzystna wybrana oferta złożona przez Odwołującego.

Odnosząc się do zarzutu naruszenia art. 226 ust. 1 pkt 2 lit. b p.z.p. w zw. z art. 126 ust. 1 p.z.p. w zw. z art. 114 p.z.p. poprzez dokonanie w Postępowaniu wyboru oferty złożonej przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk jako najkorzystniejszej, podczas gdy wzmiankowany podmiot nie wykazał spełnienia warunków udziału w postępowaniu określonych w Rozdziale VII ust. 2 pkt 2 lit. c i d SWZ zwrócić należy uwagę, że zgodnie ze wzmiankowanymi zapisami SWZ o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy spełniają warunki dotyczące uprawnień do prowadzenia działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów:

„c) pozwolenie zintegrowane na przetwarzanie (odzysk lub unieszkodliwianie) zmieszanych odpadów komunalnych i odpadów zielonych dla RIPOK w przypadku, gdy wykonawcą jest prowadzący RIPOK lub promesę przyjęcia przez RIPOK tych odpadów,

d) zezwolenie na przetwarzanie (odzysk lub unieszkodliwianie) lub zezwolenie na zbieranie pozostałych rodzajów odpadów objętych przedmiotem zamówienia (oprócz zmieszanych odpadów komunalnych i odpadów zielonych) lub promesę przyjęcia tych odpadów przez podmiot posiadający te zezwolenia.”

W rozpatrywanym stanie faktycznym Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk nie przedłożył Zamawiającemu ani pozwolenia zintegrowanego na przetwarzanie odpadów komunalnych i odpadów zielonych, ani promesy przyjęcia przez RIPOK tych odpadów, jak również nie przedłożył zezwolenia na przetwarzanie lub zbieranie pozostałych odpadów lub promesę przyjęcia tych odpadów przez podmiot posiadający te zezwolenia.

Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk przedłożył umowy z podmiotami trzecimi, zwrócić jednak należy uwagę, że:



- 1) Umowa z dnia 1 grudnia 2021 r. zawarta z Przedsiębiorstwem Usług Komunalnych Sp. z o.o. w Ciechanowie – ilości i rodzaj odpadów jakie dostarczać miałby Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk określone zostały w Załączniku nr 1 do tejże umowy. Wzmiankowany załącznik nie został przekazany Zamawiającemu, stąd tenże organ nie ma wiedzy, czy odpady objęte taką umową pokrywają się z odpadami stanowiącymi przedmiot zamówienia. Umowa ta dodatkowo obowiązuje wyłącznie do dnia 31 grudnia 2021 r. Termin realizacji zamówienia Zamawiający oznaczył od dnia 3 stycznia 2022 r. do dnia 31 grudnia 2022 r. Na dzień więc rozpoczęcia świadczenia usług objętych przedmiotem zamówienia wzmiankowana umowa nie będzie obowiązywała.
- 2) Umowa z dnia 1 lipca 2013 r. zawarta ze STORA ENSO POLAND S.A. dotyczy wyłącznie odpadów takich jak makulatura i folia, pochodzących z selektywnej zbiórki. Dodatkowo z uwagi na termin zawarcia umowy koniecznym byłoby ustalenie, czy wskazany stosunek zobowiązaniowy nadal istnieje.
- 3) Umowa zawarta z Krynicki Recykling S.A. (Załącznik nr 2 do Zaproszenia do składania Ofert) dotyczy wyłącznie dostawy stłuczki szklanej kolorowej (MIX) i obowiązuje jedynie do dnia 31 grudnia 2021 r. Termin realizacji zamówienia Zamawiający oznaczył od dnia 3 stycznia 2022 r. do dnia 31 grudnia 2022 r. Na dzień więc rozpoczęcia świadczenia usług objętych przedmiotem zamówienia wzmiankowana umowa nie będzie obowiązywała.
- 4) Umowa z dnia 4 stycznia 2021 r. zawarta z ABC – RECYCLING Agnieszka Wyszczelska dotyczy wyłącznie odbierania odpadów: karton – opakowania z papieru i tektury (kod 150101) oraz folii bezbarwnej – opakowania z tworzyw sztucznych (kod 150102).
- 5) Umowa z dnia 16 listopada 2020 r. zawarta z MPK Pure Home Sp. z o.o. z dnia 16 listopada 2020 r. zawarta została na czas określony (do dnia 31 grudnia 2020 r.). Termin jej obowiązywania został przedłużony aneksem z dnia 15 kwietnia 2021 r., jednak jedynie do dnia 31 grudnia 2021 r. Na dzień więc rozpoczęcia świadczenia usług objętych przedmiotem zamówienia wzmiankowana umowa nie będzie obowiązywała. Dodatkowo umowa ta obejmowała kody odpadów nr 20 03 01, 20 03 07, 15 01 02 oraz 20 02 01.

Przedmiot zamówienia zaś obejmuje dodatkowo odpady o kodach 16 01 03, 17 01 01, 10 01 07, 17 09 04, 20 01 23, 20 01 35\*, 20 01 36, 20 03 01.

6) Umowa z dnia 2 stycznia 2017 r. zawarta z „EKO HARPOON – Recykling” Sp. z o.o. obejmuje wyłącznie odbiór zużytych urządzeń elektrycznych i elektronicznych, a także odbiór zużytych baterii i akumulatorów.

*Dowód: Umowa z dnia 1 grudnia 2021 r. zawarta z Przedsiębiorstwem Usług Komunalnych Sp. z o.o. w Ciecchanowie, umowa z dnia 1 lipca 2013 r. zawarta ze STORA ENSO POLAND S.A., umowa zawarta z Krynicki Recykling S.A. (Załącznik nr 2 do Zaproszenia do składania Ofert), umowa z dnia 4 stycznia 2021 r. zawarta z ABC – RECYCLING Agnieszka Wyszczyńska, umowa z dnia 16 listopada 2020 r. zawarta z MPK Pure Home Sp. z o.o., umowa z dnia 2 stycznia 2017 r. zawarta z „EKO HARPOON – Recykling” Sp. z o.o. na okoliczność braku spełnienia przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk na dzień składania ofert warunków udziału w Postępowaniu, opisanych w SWZ.*

Odnosząc się do powyższego podnieść należy, że pomimo przedłożenia wzmiankowanych umów Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk nie złożył Zamawiającemu dowodów na to, że w toku postępowania będzie miał możliwość przekazywania do przetwarzania (odzysk lub unieszkodliwienie) zmieszanych odpadów komunalnych oraz pozostałych rodzajów odpadów objętych zamówieniem do stosownego RIPOK.

Pamiętać przy tym należy (jak wskazano w przytoczonym wyżej wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 22 sierpnia 2019 r., sygn. akt KIO 1551/19), że warunki udziału w postępowaniu muszą być spełnione na dzień składania ofert **i muszą trwać przez cały okres postępowania o udzielenie zamówienia (tak również m.in. wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 9 listopada 2020 r., sygn. akt KIO 2490/20, LEX nr 3103122).** W rozpatrywanym zaś stanie faktycznym umowy zawarte pomiędzy

**Zakładem Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk a Przedsiębiorstwem Usług Komunalnych Sp. z o.o. w Ciechanowie, Krynicki Recykling S.A. oraz MPK Pure Home Sp. z o.o. na dzień rozpoczęcia realizacji usług objętych przedmiotem zamówienia w ogóle nie będą obowiązywały.** W takiej sytuacji Zamawiający nie ma podstawowych gwarancji, że zawarta w wyniku przeprowadzonego Postępowania umowa będzie mogła być realizowana.

Co więcej, z treści przedłożonych przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk dokumentów nie wynika, aby podmiot ten miał możliwość przekazywania do przetwarzania zmieszanych odpadów komunalnych oraz pozostałych rodzajów odpadów objętych zamówieniem do stosownego RIPOK. Przekazane Zamawiającemu umowy albo nie zawierają informacji, jakich kodów dotyczą (kody te są wymienione np. w załączniku do umowy, który nie został przekazany), albo odnoszą się do pojedynczych kodów odpadów, jakie mogą być przekazywane do zagospodarowania.

Przedłożone więc przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk dokumenty nie potwierdziły spełnienia wymagań określonych przez Zamawiającego w SWZ. W konsekwencji brak takiego potwierdzenia jest podstawą do odrzucenia oferty jako niezgodnej z treścią dokumentacji przetargowej.

Podnieść dalej należy, że zgodnie z Rozdziałem VII ust. 2 pkt 4 lit. b SWZ o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy spełniają warunki dotyczące dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym. Warunek miał być oceniany na podstawie złożonego przez Wykonawcę wykazu sprzętu oraz wskazanie bazy magazynowo – transportowej. Baza taka winna w szczególności odpowiadać wymaganiom, jakie wynikają m.in. z powszechnie obowiązujących przepisów prawa. Stąd też Zamawiający wezwał Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk pismem z dnia 1 grudnia 2021 r. do potwierdzenia spełnienia warunków określonych w Rozporządzeniu Ministra Środowiska z dnia 11 stycznia 2013 r. w sprawie szczegółowych wymagań w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, w szczególności

[Krześniak Budzyński Kancelaria Adwokacka Sp. k.](#)

[Al. Jana Pawła II 70 lok. 14, 00-175 Warszawa, NIP: 525-266-15-48](#)  
[Tel. + 48 22 487 83 46, Fax. + 48 22 250 23 32, \[www.kbskancelaria.pl\]\(http://www.kbskancelaria.pl\)](#)

dotyczącej bazy transportowo-magazynowej, w tym do wyjaśnienia, czy baza transportowo-magazynowa jest wyposażona w urządzenia lub systemy zapewniające zagospodarowanie wód opadowych i ścieków przemysłowych pochodzących z terenu bazy zgodnie z wymaganiami określonymi przepisami ustawy Prawo wodne.

W odpowiedzi Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk w piśmie z dnia 1 grudnia 2021 r. przekazał, że:

*„Baza magazynowo – transportowa usytuowana jest w miejscowości Dębę Działa nr 100/2 w odległości 40 km od siedziby Gminy Świercze . Teren działki jest zabezpieczony w sposób uniemożliwiający wstęp osobom nieupoważnionym (teren ogrodzony). Teren monitorowany kamerami przemysłowymi umiejscowionymi w kilku miejscach . Pojazdy parkowane są na utwardzonym terenie (wylany beton) . Odpady komunalne selektywnie zebrane są zabezpieczone przed emisją zanieczyszczeń do gruntu oraz zabezpieczone przed działaniem czynników atmosferycznych – hala magazynowa o wymiarach około 50m x 19 m wewnątrz wykostkowana z zasiekami. Miejsce parkowania pojazdów wyposażone jest w studzienkę wód opadowych i ścieków bytonych. Baza magazynowo –transportowa wyposażona jest w miejsce do parkowania pojazdów , pomieszczenie socjalne dla pracowników , miejsce do magazynowania selektywnie zebranych odpadów z grupy odpadów komunalnych i legalizowaną wagę najeżdżową o ładowności 60ton. Obiekty magazynowane są zabezpieczone w zakresie dezynfekcji , dezynsekcji oraz deratyzacji. Na terenie bazy magazynowo – transportowej nie znajduje się punkt bieżącej konserwacji i napraw pojazdów oraz miejsce do mycia i dezynfekcji pojazdów . Czynności te są wykonywane przez firmy zewnętrzne .”*

Zauważyć w tym miejscu należy, że powyższe, szerokie wyjaśnienia wykonawcy Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk w żadnym punkcie nie odpowiadają na pytanie Zamawiającego: czy baza transportowo-magazynowa jest wyposażona w urządzenia lub systemy zapewniające zagospodarowanie wód opadowych i ścieków przemysłowych pochodzących z terenu bazy zgodnie z wymaganiami określonymi przepisami ustawy Prawo wodne. Pomimo skonkretyzowanego zapytania w tym zakresie wzmiankowany wykonawca nie wyjaśnił wątpliwości Zamawiającego.

Wskazane wyżej zaniechanie Zakładu Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk i pominięcie w udzielonych wyjaśnieniach kwestii o które dopytywał Zamawiający było przy tym o tyle zrozumiałe, że baza magazynowo - transportowa wskazana przez wykonawcę do realizacji przedmiotu zamówienia **w rzeczywistości nie spełnia wymagań, o których mowa we wspomnianych przepisach**. Odwołujący dysponuje przy tym dokumentacją zdjęciową, z której w sposób jednoznaczny wynika, że teren który miałby być wykorzystywany przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk nie jest wyposażony w urządzenia lub systemy zapewniające zagospodarowanie wód opadowych i ścieków przemysłowych pochodzących z terenu bazy zgodnie z wymaganiami określonymi przepisami ustawy Prawo wodne.

Powyższe winno skutkować odrzuceniem oferty złożonej przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk jako niespełniającej wymagań SWZ, ale również jako rodzącej inne, dalekosiężne ryzyka związane z możliwością przedostawania się substancji niebezpiecznych do wód gruntowych. Zamawiający dokonując oceny ofert winien mieć to na uwadze.

*Dowód: wezwanie skierowane przez Zamawiającego do Zakładu Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk z dnia 1 grudnia 2021 r., odpowiedź Zakładu Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk z dnia 1 grudnia 2021 r., zdjęcia dokumentujące stan bazy magazynowo – transportowej wskazanej przez tego wykonawcę, na okoliczność braku spełnienia przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk na dzień składania ofert warunków udziału w Postępowaniu, opisanych w SWZ w zakresie dysponowania spełniającą wymagania powszechnie obowiązujących przepisów prawa bazą magazynowo transportową.*

Podnieść dalej należy, że Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk w toku uzupełniania dokumentacji oraz składania wyjaśnień przekazał Zamawiającego m.in. dokument pn. „Wykaz Pojazdów” (którego wzór stanowił załącznik



nr 6 do SWZ). Dokument ten przekazany został jednak wyłącznie w postaci elektronicznej, tj. bez opatrzenia go kwalifikowanym podpisem elektronicznym.

Zwrócić w tym miejscu należy uwagę, że zgodnie z brzmieniem z § 7 ust. 1 Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie sposobu sporządzania i przekazywania informacji oraz wymagań technicznych dla dokumentów elektronicznych oraz środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego lub konkursie, podmiotowe środki dowodowe, w tym oświadczenie, o którym mowa w art. 117 ust. 4 ustawy, oraz zobowiązanie podmiotu udostępniającego zasoby, przedmiotowe środki dowodowe, dokumenty, o których mowa w art. 94 ust. 2 ustawy, niewystawione przez upoważnione podmioty, oraz pełnomocnictwo przekazuje się w postaci elektronicznej i **opatruje się kwalifikowanym podpisem elektronicznym**, a w przypadku postępowań lub konkursów o wartości mniejszej niż progi unijne, kwalifikowanym podpisem elektronicznym, podpisem zaufanym lub podpisem osobistym.

W rozpatrywanym stanie faktycznym oświadczenie, które wzór stanowił załącznik nr 6 do SWZ stanowił relevantny element dokumentacji, którą winien przekazać wykonawca składający ofertę w postępowaniu. Ponieważ mieścił się on w katalogu opisanym w § 7 ust. 1 wzmiankowanego Rozporządzenia, winien zostać opatrzony kwalifikowanym podpisem elektronicznym. Sam dokument, bez jakiegokolwiek podpisu (czy to elektronicznego, czy też nawet odwzorowania podpisu odręcznego) nie powinien być brany pod uwagę przez Zamawiającego. Jednocześnie więc oferta złożona przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk nie spełniała wszystkich wymagań niezbędnych do tego, aby mogła być ona brana pod uwagę przy dokonywaniu oceny złożonych ofert.

*Dowód: załącznik nr 6 do SWZ przekazany przez Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk, na okoliczność niespełniania przez bazę magazynowo – transportową wskazaną przez*

*wzmiankowanego wykonawcę wymagań wynikających z SWZ i powszechnie obowiązujących przepisów prawa.*

W świetle powyższego, wskazane w treści niniejszego odwołania zarzuty są zasadne i zasługują na uwzględnienie. Zakład Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk nie posiadał bowiem na dzień złożenia oferty odpowiednich zezwoleń ( tj. wpisu do rejestru działalności regulowanej prowadzonej przez Wójta Gminy Świercze w zakresie odpadów objętych przedmiotem zamówienia) umożliwiających realizację przedmiotu zamówienia. Dodatkowo zaś wykonawca, którego oferta została wybrana w postępowaniu nie daje jakichkolwiek gwarancji na to, że zebrane przez niego odpady będą mogły być przekazywane do zagospodarowania podmiotom, posiadającym odpowiednie do tego instalacje. Nie dysponuje również odpowiednią bazą magazynowo – transportową.

Wszystkie powyżej wskazano okoliczności potwierdzają zarazem, że oferta Zakładu Kształtowania Terenów Zielonych Marek Włodarczyk winna zostać bezwzględnie odrzucona, bowiem wykonawca nie jest w stanie spełnić wymagań stawianych mu przez Zamawiającego przez SWZ.

Wnoszę zatem jak na wstępie, z uwzględnieniem całokształtu przedstawionej powyżej argumentacji.

Załączniki:

1. Pełnomocnictwo PARTNER Dariusz Apelski,
2. CEIDG PARTNER Dariusz Apelski,
3. Dowody wniesienia opłaty skarbowej od złożonych pełnomocnictw,
4. Zdjęcia bazy magazynowo – transportowej,



K R Z E Ś N I A K  
B U D Z Y Ń S K I  
KANCELARIA ADWOKACKA  
SPÓŁKA KOMANDYTOWA

5. Dowód uiszczenia wpisu od odwołania,
6. Potwierdzenie przesłania odwołania Zamawiającemu za pośrednictwem poczty elektronicznej.



Piotr Budzyński  
Adwokat