



Numer sprawy : OR-III.271.2.34.2020

**ZAWIADOMIENIE  
O ZŁOŻENIU ODWOŁANIA**

Działając na podstawie art. 185 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) zawiadamia się, że w postępowaniu na Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych” oraz zorganizowanie Stacjonarnego Punktu Selektywnej Zbiórki Odpadów Komunalnych w Gorlicach i świadczenie usług przyjmowania odpadów w tym punkcie i ich zagospodarowania. zostało wniesione przez : **KOMPOSTECH sp. z o.o. ul. Wiklinowa 4A, 33-300 Nowy Sącz** do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych odwołanie.

Treść odwołania w załączeniu.

Mając na uwadze powyższe oraz zgodnie z postanowieniem art. 185 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych zamawiający wzywa wykonawców do przyłączenia się do postępowania odwoławczego.

Zgodnie z postanowieniem art. 185 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych 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.

Z up. BURMISTRZA

*L. Bałajewicz*  
Lukasz Bałajewicz  
Zastępca Burmistrza

Załączniki:

1. Kopia odwołania

K/o:

1. strona www
2. a/a

Sporządził: Mirosław Łopata, inspektor, Wydział Organizacyjny, Dział Zamówień Publicznych, tel. 183551252

Nowy Sącz, dnia 30 października 2020 r.

**Do:** Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej  
Krajowa Izba Odwoławcza  
ul. Postępu 17a, 02– 676 Warszawa

**Odwołujący:** KOMPOSTECH sp. z o.o.  
ul. Wiklinowa 4A, 33-300 Nowy Sącz  
tel. 18 444 31 72  
e-mail: zamowienia@kompostech.pl

**reprezentowanym przez:** radcę prawnego Marka Jurczaka

**adres do doręczeń:** Kancelaria Radcy Prawnego –  
mgr Marek Jurczak  
ul. Wałowa 1/12, 33-300 Nowy Sącz  
tel. 602 104 530  
e-mail: kancelaria\_m.jurczak@onet.eu  
e-mail: zamowienia@kompostech.pl

**Zamawiający:** Miasto Gorlice  
Rynek 2, 38-300 Gorlice  
tel. 18 355 12 52, 18 35 36 200  
e-mail: um@um.gorlice.pl

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na wykonanie usługi pn. „Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych oraz zorganizowanie stacjonarnego punktu selektywnej zbiórki odpadów komunalnych w Gorlicach i świadczenie usług przyjmowania w tym punkcie i ich zagospodarowania”, znak: OR-III.271.2.34.2020.

## ODWOŁANIE

Na podstawie art. 180 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (dalej: „p.z.p.”), niniejszym składam odwołanie na niezgodne z przepisami ustawy p.z.p. czynności i zaniechania Zamawiającego podjęte w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na wykonanie usługi pn. „Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych oraz zorganizowanie stacjonarnego punktu selektywnej zbiórki odpadów komunalnych w Gorlicach i świadczenie usług przyjmowania w tym punkcie i ich zagospodarowania”, nr. ref. u Zamawiającego: OR-III.271.2.34.2020, nr ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej: 2020/S 205-499527 z dnia 21.10.2020 r.

Polegające na:

1. opisanie przedmiotu zamówienia w sposób naruszający zasady określone w przepisach prawa zamówień publicznych, a w konsekwencji w sposób uniemożliwiający Odwołującemu rzetelne przygotowanie oferty, w szczególności zaś ustalenie właściwej ceny ofertowej,
2. opisanie przedmiotu zamówienia w sposób który utrudnia uczciwą konkurencję w tym naruszenie zasad uczciwej konkurencji

Czynnościom i zaniechaniom Zamawiającego związanym z przygotowaniem dokumentacji przetargowej, w tym w szczególności Opisu Przedmiotu Zamówienia zarzucam:

1. **Naruszenie art. 29 ust. 1 i 2 ustawy p.z.p. w zw. z art. 7 p.z.p. poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób uniemożliwiający odwołującemu złożenie oferty, w tym w sposób sprzeczny w przepisami ustawy o odpadach art. 23 ust. 2 pkt. 6 poprzez wymóg określony w zał. 1 do SIWZ pkt. 4 c) dotyczący bioodpadów oraz wymogu aby baza magazynowo – transportowa, o której mowa w rozporządzeniu Ministra Środowiska z dnia 11 stycznia 2013 r. w sprawie szczegółowych wymagań w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości pełniła rolę miejsca, w którym dokonywane są czynności m.in. magazynowania bioodpadów i/lub wstępnego ich sortowania, opisane w zał. 1 pkt. 4 c) do SIWZ.**
2. **Naruszenie art. 91 ust. 2 ustawy p.z.p. w zw. z art. 36 ust. 1 pkt 13 p.z.p. oraz art. 7 p.z.p. poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób uniemożliwiający odwołującemu złożenie oferty poprzez wymóg określony w zał. 1 pkt. 4 d) oferty w tym w sposób sprzeczny w przepisami ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, gdyż Utworzenie i prowadzenie punktu selektywnego zbierania odpadów komunalnych jest obowiązkiem gminy (art. 3 ust. 2 pkt. 6 oraz art. 3 ust. 2b ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach).**

Mając na uwadze powyższe wnoszę o uwzględnienie niniejszego Odwołania, a w konsekwencji:

I.

1. **Zmiany Opisu Przedmiotu zamówienia zał. 1 do SIWZ pkt. 4 c) poprzez wprowadzenie wymogu posiadania bazy magazynowo-transportowej, o której mowa w rozporządzeniu Ministra Środowiska z dnia 11 stycznia 2013 r. w sprawie szczegółowych wymagań w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości o funkcji opisanej w tym rozporządzeniu w szczególności w §2 w sposób zgodny z przepisami ustawy o odpadach art. 23.**
2. **Zmiany Opisu Przedmiotu zamówienia zał. 1 do SIWZ pkt. 4 d) poprzez wskazanie utworzonego przez Zamawiającego punktu selektywnego zbierania odpadów komunalnych lub wskazanie miejsca, w którym Wykonawca może utworzyć taki punkt wraz prawomocnymi decyzjami o środowiskowych uwarunkowaniach oraz prawomocnym pozwoleniem na budowę.**

II. Wnoszę o obciążenie Zamawiającego kosztami postępowania odwoławczego, tym zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kwoty 18.600,00 zł, na którą składa się kwota 15.000,00 zł tytułem wpisu od odwołania uiszczonego przez Odwołującego oraz kwota 3.600,00 zł tytułem wynagrodzenia pełnomocnika Odwołującego (radcy prawnego) reprezentującego Odwołującego w postępowaniu odwoławczym. Odwołujący zastrzega sobie prawo do złożenia w toku posiedzenia zestawienia kosztów i uzupełnienia powyższego roszczenia m.in. o koszty dojazdu osób reprezentujących Odwołującego na posiedzenie.

III. Wnoszę o przeprowadzenie dowodów zawnioskowanych w treści niniejszego odwołania.

## **Pełnomocnictwo do reprezentowania Odwołującego**

Pełnomocnictwo do reprezentowania Odwołującego w niniejszym postępowaniu odwoławczym zostało udzielone w dniu 30 Października 2020 r. przez Marka Borka – Wice Prezesa Zarządu, uprawnionego do reprezentacji Odwołującego zgodnie z zasadami reprezentacji Odwołującego ujawnionymi w rejestrze przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego (dalej jako: „KRS”). Zgodnie z danymi ujawnionymi w KRS, Pełnomocnictwo wraz z potwierdzeniem uiszczenia opłaty skarbowej od pełnomocnictwa oraz wydrukiem informacji pełnej odpowiadającej odpisowi pełnemu z rejestru przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego Odwołującego przedkładałam w załączeniu do niniejszego Odwołania.

## **Wpis od odwołania**

Przedmiotem postępowania o udzielenie zamówienia, którego dotyczy niniejsze odwołanie są usługi, a wartość zamówienia jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 p.z.p., od których jest uzależniony obowiązek przekazywania Urzędowi Oficjalnych Publikacji Unii Europejskiej ogłoszeń o zamówieniach na dostawy lub usługi. Sąd od niniejszego odwołania uiszczono wpis w wysokości 15.000 zł, zgodnie z § 1 ust. 1 pkt 2) Rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania. Potwierdzenie uiszczenia wskazanej kwoty przedkładałam w załączeniu do niniejszego Odwołania.

## **Termin do wniesienia odwołania**

Odwołanie zostało wniesione w ustawowym terminie wynikającym z przepisów ustawy Prawo Zamówień Publicznych.

## **Uzasadnienie**

1. Zamawiający w zał. 1 do SIWZ pkt. 4 c) wymaga aby Wykonawca dysponował bazą magazynowo-transportową, o której mowa w **rozporządzeniu Ministra Środowiska z dnia 11 stycznia 2013 r. w sprawie szczegółowych wymagań w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości**, w której dokonywał będzie wstępnego sortowania odpadów, opisanego przez Zamawiającego jako rozdział odbieranych łącznie a zgromadzonych w workach i pojemnikach poszczególnych frakcji odpadów w tym frakcji bioodpadów oraz magazynował będzie wszystkie frakcje odpadów opisane w niniejszym punkcie w tym frakcje bioodpadów. Należy zauważyć, że taki wymóg jest sprzeczny z przepisami ustawy o odpadach z dnia 14 grudnia 2012 r. ponieważ art. 23 ust. 2 pkt. 6 zakazuje zbierania poza miejscem wytwarzania frakcji bioodpadów stanowiących odpady komunalne. Zgodnie z definicją art. 3 pkt. 34 ustawy o odpadach poprzez zbieranie odpadów – rozumie się gromadzenie odpadów przed ich transportem do miejsc przetwarzania, w tym wstępne sortowanie nieprowadzące do zasadniczej zmiany charakteru i składu odpadów i niepowodujące zmiany klasyfikacji odpadów oraz tymczasowe magazynowanie odpadów, o którym mowa w pkt 5 lit. b. W świetle powyższego ustawa o odpadach dopuszcza zbieranie w tym magazynowanie frakcji opisanych w zał. 1 do SIWZ pkt. 4 c) ale z wyłączeniem bioodpadów. Wobec tego wymóg stawiany przez Zamawiającego a dotyczący frakcji bioodpadów jest sprzeczny z obowiązującymi przepisami i spełnienie jego przez Wykonawcę jest niemożliwe.
2. Zamawiający w zał. 1 do SIWZ pkt. 4 d) wymaga aby Wykonawca dysponował (w tym go utworzył) Stacjonarnym Punktem Selektywnej Zbiórki Odpadów Komunalnych w Gorlicach gdzie świadczył będzie usługi przyjmowania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych z terenu miasta Gorlice.

Po pierwsze, zauważyć należy, że wymóg taki sprzeczny jest z art. 3 ust.2 pkt.6 oraz art.3 ust. 2b ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach ponieważ utworzenie i prowadzenie punktu selektywnego zbierania odpadów komunalnych jest obowiązkiem gminy a przerzucenie tego obowiązku na Wykonawcę jest sprzeczne z przepisami prawa. Ponadto wymóg ten nie jest możliwy do zrealizowania, gdyż choćby nawet Wykonawca mógł lub wyraził chęć utworzenia takiego punktu to wymagałoby to od niego posiadania począwszy od dnia 1 stycznia 2021 roku ostatecznej i prawomocnej decyzji o udzieleniu zezwolenia na zbieranie odpadów (gdyż prowadzenie PSZOK przez wykonawcę bez posiadania decyzji o zezwoleniu na zbieranie odpadów na terenie danego PSZOK stanowi czynność sprzeczną z prawem), a do uzyskania takiej decyzji potrzebne jest (z uwagi na nierozzerwalnie związane z tym czasowe magazynowanie odpadów) m.in. posiadanie tytułu prawnego do terenu, na którym zlokalizowany będzie PSZOK (art. 25 ust 2 i art. 41b, art. 42 i nst. Ustawy z dnia 14 grudnia 2012 o odpadach). Ponadto przed uzyskaniem decyzji na zbieranie odpadów, Wykonawca musiałby uzyskać decyzję o środowiskowych uwarunkowaniach w myśl rozporządzenia w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko oraz posiadać prawomocne pozwolenie na budowę. Uzyskanie takich decyzji administracyjnych jest niemożliwe w terminie do dnia 1 stycznia 2021 r. Powyższe stanowi oczywistą sprzeczność logiczną i nakłada na Wykonawcę obowiązek świadczenia niemożliwego, a więc sformułowanie omawianych wymagań w SIWZ w takim brzmieniu stanowi czynność Zamawiającego niezgodną z przepisami ustawy w rozumieniu art. 181 ust 1 Ustawy Pzp.

Po drugie zakładając, że jakikolwiek potencjalny wykonawca niniejszego zamówienia publicznego posiada w tej chwili zezwolenie na zbieranie odpadów dotyczące prowadzenia PSZOK spełniającego wymagania zawarte w SIWZ, wyżej wskazane postanowienia zawarte w treści SIWZ naruszają zasadę zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców w trakcie przygotowania i przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia, o której stanowi art. 7 ust. 1 Ustawy Pzp, stanowiąc również czynność niezgodną z przepisami ustawy w rozumieniu art. 181 ust 1 Ustawy Pzp. Jeśli okazałoby się, że na terenie miasta Gorlice istnieje tylko jeden potencjalny Wykonawca, który spełnia wymogi SIWZ, a opis istotnych warunków zamówienia ogranicza tym sposobem dostęp do niniejszego zamówienia publicznego innym wykonawcom to istnieją uzasadnione przesłanki do wszczęcia postępowania wyjaśniającego przez Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumenta.

Po trzecie jak wynika z zapisów uchwały Nr 200/XIII/2019 Rady Miasta Gorlice z dnia 28 listopada 2019 r. **Regulamin utrzymania czystości i porządku na terenie Miasta Gorlice** Rozdział 2 §4 pkt. 3, cytuje: „Stacjonarny punkt selektywnego zbierania odpadów komunalnych zlokalizowany przy ul. Przemysłowej 7 w Gorlicach, zapewnia w dni robocze od poniedziałku do piątku w godzinach od 8.00 do 16.00 oraz w dwie soboty miesiąca (pierwszą i trzecią) w godzinach od 8.00 do 12.00 przyjmowanie od właścicieli nieruchomości z terenu Miasta Gorlice, takich odpadów komunalnych jak: przeterminowane leki i chemikalia, zużyte baterie i akumulatory, zużyty sprzęt elektryczny i elektroniczny, meble i inne odpady wielkogabarytowe, zużyte opony, odpady budowlane i rozbiórkowe stanowiące odpady komunalne, a także odpady papieru, szkła, metali, tworzyw sztucznych, odpady opakowaniowe wielomateriałowe i bioodpady, odpady niekwalifikujące się do odpadów medycznych powstałe w gospodarstwie domowym w wyniku przyjmowania produktów leczniczych w formie iniekcji i prowadzenia monitoringu poziomu substancji we krwi, w szczególności igieł i strzykawek oraz odpady tekstyliów i odzieży.”

Wobec powyższego stacjonarny punkt selektywnego zbierania odpadów komunalnych ujęty w regulaminie utrzymania czystości i porządku na terenie miasta Gorlice został utworzony i bez jakiegokolwiek uzasadnienia Zamawiający w SIWZ wymaga, aby takim punktem Wykonawca dysponował i go utworzył. Taki opis przedmiotu zamówienia wprowadza Wykonawcę w błąd a opis przedmiotu zamówienia jest niejednoznaczny i określony w sposób który uniemożliwia rzetelne przygotowanie oferty.

## Interes prawny do wniesienia odwołania

Jak wynika z treści art. 179 ust. 1 p.z.p., prawo do wniesienia odwołania na czynności lub zaniechania Zamawiającego podjęte w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, przysługuje wykonawcy, jeżeli ma lub miał interes w uzyskaniu danego zamówienia oraz poniósł lub może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez zamawiającego przepisów niniejszej ustawy.

Jak wskazała Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 18 października 2019 r. (KIO 1993/19): „W odwołaniach od treści SIWZ wykonawca nie tyle wskazuje na brak bezpośredniej możliwości uzyskania zamówienia, co na wadliwe i niekonkurencyjne postanowienia SIWZ, które utrudniają mu złożenie prawidłowej i zgodnej z przepisami Pzp oferty-zgodnie z art. 29 ust. 2 p.z.p. wystarczające jest tylko uprawdopodobnienie tego faktu. Tym samym krąg podmiotów, które mogą korzystać z odwołań od treści SIWZ jest szeroki. Uprawnienie to przysługuje każdemu wykonawcy, który potencjalnie może ubiegać się o udzielenie tego zamówienia. Na tym etapie wystarczające jest wykazanie jedynie hipotetycznej szkody polegającej na niewłaściwym sformułowaniu treści SIWZ, które może utrudniać wykonawcy dostęp do zamówienia. Tym samym wystarczająca jest dla uznania interesu danego wykonawcy jedynie deklaracja, że jest zainteresowany uzyskaniem tego zamówienia i tego faktu nie ma obowiązku udowodnić. Na tym etapie postępowania interes wykonawcy jest interesem faktycznym w szerokim tego słowa znaczeniu.”.

Z powyższego jasno wynika, że Odwołujący posiada interes we wniesieniu niniejszego Odwołania. Zauważyć należy bowiem, że Odwołujący jest przedsiębiorcą prowadzącym działalność gospodarczą w zakresie objętym przedmiotem zamówienia. Przystępujący posiada doświadczenie, a także niezbędny potencjał tak techniczny, jak i ludzki, do realizacji przedmiotu takiego zamówienia.

### Załączniki:

- 1) Pełnomocnictwo wraz z dowodem uiszczenia opłaty skarbowej;
- 2) Wydrukiem aktualnego odpisu z rejestru przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego Odwołującego;
- 3) Dowód uiszczenia wpisu od odwołania;
- 4) Uchwała Nr 200/XIII/2019 Rady Miasta Gorlice z dnia 28 listopada 2019 r. „**Regulamin utrzymania czystości i porządku na terenie Miasta Gorlice**”;
- 5) Ogłoszenie o Zamówieniu z dnia 21.10.2020 r. nr 2020/S 205-499527;
- 6) Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia OR-III.271.2.34.2020;
- 7) Dowód wysłania Zamawiającemu kopii odwołania za pomocą poczty elektronicznej lub faksu.

### Otrzymują:

- 1) 1 x Prezes Krajowej Izby Odwoławczej;
- 2) 1 x Zamawiający;
- 3) 1 x A/a.

Podpis jest prawidłowy

Dokument podpisany przez MAREK  
JURCZAK  
Data: 2020.10.30 13:39:30 CET

