

**Prezes Krajowej Izby Odwoławczej**

ul. Postępu 17a  
02-676 Warszawa

**Odwołujący:**

**Wrocławskie Przedsiębiorstwo Oczyszczania ALBA S.A.**

ul. Szczecińska 5, 54-517 Wrocław  
NIP: 8960000026, REGON: 931623022, KRS: 0000001350  
numer telefonu: +48 71 3375125  
numer faksu: +48 71 3375111  
e-mail: przetargi.wpo@alba.com.pl

reprezentowane przez:

**adw. dr Annę Banaszewską**

adres do doręczeń:

ECO LEGAL Kancelaria Adwokatów i Radców Prawnych  
Wrocławski Park Technologiczny Budynek Alfa  
ul. Klecińska 123, 54-413 Wrocław  
numer telefonu: +48 509857574  
e-mail: a.banaszewska@ecolegal.pl

**Zamawiający:**

adres do doręczeń:

**Gmina Łagiewniki**

ul. Jedności Narodowej 21, 58-210 Łagiewniki  
numer telefonu: +48 74 8939316  
numer faxu: +48 74 8940130  
e-mail: przetargi@lagiewniki.pl

**Dotyczy:** *postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego przez Gminę Łagiewniki w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Odbiór, transport i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych na terenie Gminy Łagiewniki” (numer referencyjny ZP.271.13.2021, ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 4 października 2021 r. pod numerem 2021/S 192-500110)*

**ODWOŁANIE**

Działając imieniem Wrocławskiego Przedsiębiorstwa Oczyszczania ALBA S.A. z siedzibą we Wrocławiu, dalej jako: „Odwołujący”, w oparciu o pełnomocnictwo, którego odpis znajduje się w załączeniu, na podstawie art. 505 ust. 1 i art. 513 pkt 1 i pkt 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zm., dalej: „p.z.p.”), składam odwołanie w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym przez Gminę Łagiewniki w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Odbiór, transport i zagospodarowanie odpadów komunalnych od

właścicieli nieruchomości zamieszkałych na terenie Gminy Łagiewniki” (numer referencyjny ZP.271.13.2021, ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 4 października 2021 r. pod numerem 2021/S 192-500110) wobec niezgodnych z przepisami ustawy czynności i zaniechań Zamawiającego. Niniejsze odwołanie wnoszone jest wobec treści odpowiedzi na zapytania do treści SWZ udzielonych w dniu 27 października 2021 r. oraz w dniu 4 listopada 2021 r.

#### **Odwołujący zarzuca Zamawiającemu:**

**Naruszenie art. 137 ust. 1 p.z.p. w zw. z art. 99 ust. 1 i ust. 4 p.z.p. w zw. z art. 16 p.z.p. poprzez zaniechanie dokonania zamiany treści SWZ pomimo uzasadnionego przypadku a w konsekwencji opisanie przedmiotu zamówienia w sposób nieuwzględniający wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty, gdyż Zamawiający pomija czas niezbędny na pozyskanie zezwolenia na zbieranie odpadów dla nieruchomości, na której będzie prowadzony PSZOK.**

**Podnosząc powyższe zarzuty, Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu dokonania modyfikacji treści dokumentów zamówienia w sposób wskazany w uzasadnieniu niniejszego odwołania. Wniosek ten obejmuje także zmiany dokumentacji postępowania wprost w żądaniu nie wskazane, ale konieczne do wprowadzenia z uwagi na zakres żądania wykonawcy – tj. zmiany będące konsekwencją żądanych zmian.**

**Ponadto Odwołujący wnosi o obciążenie Zamawiającego kosztami postępowania odwoławczego, w tym o zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów zastępstwa procesowego przed Krajową Izbą Odwoławczą.**

#### **Zachowanie terminu**

Zgodnie z art. 515 ust. 1 pkt 1 lit. a p.z.p. w przypadku zamówień, których wartość jest równa albo przekracza progi unijne odwołanie wnosi się w terminie 10 dni od dnia przekazania informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia, jeżeli informacja ta została przekazana przy użyciu środków komunikacji elektronicznej. Stanowiące podstawę niniejszego odwołania odpowiedzi na zapytania do treści SWZ zostały opublikowane na stronie internetowej prowadzonego postępowania w dniu 27 października 2021 r. oraz w dniu 4 listopada 2021 r., a zatem termin do wniesienia odwołania – uwzględniając, że dzień 6.11.2021 r. to sobota – przypada na dzień 8.11.2021 r. Termin do wniesienia odwołania został więc zachowany.

#### **Interes we wniesieniu odwołania**

Odwołującemu przysługuje prawo do wniesienia odwołania stosownie do art. 505 ust. 1 p.z.p., gdyż ma interes w uzyskaniu przedmiotowego zamówienia i może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez Zamawiającego przepisów ustawy. Odwołujący jest zdolny do realizacji niniejszego zamówienia i jest zainteresowany złożeniem oferty. Działania Zamawiającego, który w sposób uchybiający przepisom ustawy sformułował treść specyfikacji warunków zamówienia, uniemożliwiają Odwołującemu złożenie

ważnej i konkurencyjnej oferty w przedmiotowym postępowaniu. W wyniku naruszenia przez Zamawiającego przepisów ustawy Odwołujący może ponieść szkodę w postaci nieuzyskania zamówienia, a tym samym nieosiągnięcie spodziewanego zysku z jego realizacji. Nie ulega wątpliwości, że odwołanie mające na celu doprowadzenie zapisów SWZ do stanu zgodnego z przepisami prawa wyczerpuje przesłanki określone w art. 505 ust. 1 p.z.p. W związku z powyższym uznać należy, że Odwołujący posiada legitymację do wniesienia niniejszego środka ochrony prawnej.

Odwołujący oświadcza, że kopia odwołania zgodnie z dyspozycją przepisu art. 514 ust. 2 p.z.p. została przesłana Zamawiającemu, na dowód czego w załączeniu przedkłada potwierdzenie.

Odwołujący oświadcza, że uiszczył wpis od niniejszego odwołania w wymaganej wysokości, na dowód czego w załączeniu przedkłada potwierdzenie dokonania przelewu.

### **UZASADNIENIE**

Zgodnie z rozdziałem IV pkt 1 SWZ przedmiotem zamówienia jest Odbiór odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych na terenie Gminy Łagiewniki i ich zagospodarowanie oraz utworzenie, utrzymanie i obsługa Punktu Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych i Biura Obsługi Mieszkańców w miejscowości Łagiewniki. Zamawiający wskazał, określając sposób i częstotliwość odbioru odpadów komunalnych z Punktu Selektywnej Zbiórki Odpadów Komunalnych, że odpady w PSZOK należy gromadzić w pojemnikach o pojemności od 1100 l do 7000 l (KP-7) lub w boksach i odbierać na bieżąco, w taki sposób, aby nie dopuścić do przepełnienia wszystkich pojemników i kontenerów – średnio 1 raz w tygodniu.

Do zadań Wykonawcy związanych z PSZOK należy:

- a) przyjmowanie następujących odpadów komunalnych:
- opakowania z papieru i makulatury – 15 01 01
  - opakowania z tworzyw sztucznych – 15 01 02
  - opakowania z drewna – 15 01 03
  - opakowania z metali – 15 01 04
  - opakowania wielomateriałowe – 15 01 05
  - zmieszane odpady opakowaniowe – 15 01 06
  - opakowania ze szkła – 15 01 07
  - zużyte opony – 16 01 03
  - odpady betonu oraz gruz betonowy z rozbiórek i remontów – 17 01 01
  - gruz ceglany – 17 01 02
  - odpady innych materiałów ceramicznych i elementów wyposażenia – 17 01 03
  - zmieszane odpady z betonu, gruzu ceglanego, odpadowych materiałów ceramicznych wyposażenia inne niż wymienione w 17 01 06 – 17 01 07
  - drewno (w tym stolarka drzewiowa i okienna) – 17 02 01

- szkło (w tym szyby okienne) – 17 02 02
- papier i tektura – 20 01 01
- szkło – 20 01 02
- odzież – 20 01 10
- tekstylia – 20 01 11
- rozpuszczalniki – 20 01 13\*
- kwasy – 20 01 14\*
- alkalia – 20 01 15\*
- odczynniki fotograficzne – 20 01 17\*
- lampy fluorescencyjne i inne odpady zawierające rtęć – 20 01 21\*
- urządzenia zawierające freony – 20 01 23\*
- oleje i tłuszcze jadalne – 20 01 25
- oleje i tłuszcze inne niż wymienione w 20 01 25 – 20 01 26
- farby, tusze, farby drukarskie, kleje, lepiszcze i żywice zawierające substancje niebezpieczne – 20 01 27\*
- farby, tusze, farby drukarskie, kleje, lepiszcze i żywice inne niż wymienione w 20 01 27 – 20 01 28
- detergenty zawierające substancje niebezpieczne – 20 01 29\*
- detergenty inne niż wymienione w 20 01 29 – 20 01 30
- leki cytotoksyczne i cytostatyczne – 20 01 32
- baterie i akumulatory łącznie z bateriami i akumulatorami wymienionymi w 16 06 01, 16 06,02 lub 16 06 03 oraz niesortowane baterie i akumulatory zawierające te baterie – 20 01 33\*
- baterie i akumulatory inne niż wymienione w 20 01 33 – 20 01 34
- zużyte urządzenie elektryczne i elektroniczne inne niż wymienione w 20 12 i 20 01 23 zawierające niebezpieczne składniki – 20 01 35\*
- zużyte urządzenie elektryczne i elektroniczne inne niż wymienione w 20 01 21, 20 01 23 i 20 01 35 – 20 01 36
- drewno zawierające substancje niebezpieczne – 20 01 37
- drewno inne niż wymienione w 20 01 37 – 20 01 38
- tworzywa sztuczne – 20 01 39
- metale – 20 01 40
- inne niewymienione frakcje zbierane w sposób selektywny – 20 01 99
- 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 igły i strzykawki – ex 20 01 99
- odpady ulegające biodegradacji – 20 02 01
- odpady wielkogabarytowe – 20 03 07
- odpady komunalne niewymienione w innych podgrupach 20 03 99

b) zapewnienie wyposażenia punktu PSZOK w:

- kontenery/pojemniki lub wydzielone segmenty do oddzielnego gromadzenia ww. wyselekcjonowanych frakcji odpadów,
- zapewnienie funkcjonowania w okresie obowiązywania umowy następującego czasu działania punktu: poniedziałek-piątek w godz. 9.00-17.00 oraz w soboty w godz. 8:00-14:00, zamknięty w dni wolne od pracy (niedziele i święta),
- prowadzenie ewidencji jakościowej i ilościowej przyjmowanych odpadów,
- przyjmowanie odpadów wymienionych w punkcie 9 lit. a) dostarczonych przez mieszkańców Gminy Łagiewniki,
- zważenia lub określenie w inny sposób ilości przyjętych odpadów i odnotowanie w ewidencji wraz ze wskazaniem przez właściciela adresu nieruchomości,
- utrzymanie czystości i porządku na terenie PSZOK.

W odpowiedzi na zapytania do treści SWZ z dnia 27 października 2021 r.

**– pytanie nr 3** – *Zgodnie z SWZ Wykonawca utworzy i będzie prowadził Punkt Selektywnego Zbierania Odpadów. Prosimy o informację, czy Zamawiający dysponuje terenem z przeznaczeniem na PSZOK i jakie koszty wiązałyby się z udostępnieniem terenu Wykonawcy* – Zamawiający wskazał, że dysponuje terenem z przeznaczeniem na PSZOK, tj. nieruchomością w miejscowości Łagiewniki przy ul. Lipowej, dz. nr 219/13 obręb Łagiewniki, zabudowana budynkiem oczyszczalni ścieków, opłata za udostępnienie terenu pobierana jest zgodnie z zarządzeniem Wójta Gminy Łagiewniki nr 4/2020 z dnia 20 stycznia 2020 r., przy czym nieruchomość ta na podstawie umowy dzierżawy użytkowana jest przez obecnego operatora a umowa dzierżawy obowiązuje do 13 lutego 2023 r.

**– pytanie nr 4** – *Czy Zamawiający posiada decyzję na zbieranie i będzie podmiotem prowadzącym PSZOK, a wykonawca ma odbierać z PSZOK odpady i wyposażyć go w pojemniki?* – Zamawiający wskazał, że nie posiada decyzji na zbieranie odpadów, Zamawiający nie jest i nie będzie podmiotem prowadzącym PSZOK.

W odpowiedzi na zapytania do treści SWZ z dnia 4 listopada 2021 r.

**– pytanie nr 1** – *Prosimy o informację w jaki sposób wykonawca wyłoniony w postępowaniu ma uzyskać zezwolenie na zbieranie odpadów niezbędne do prowadzenia PSZOK na teren, który jest objęty umową dzierżawy z obecnym wykonawcą do lutego 2023 r.* – Zamawiający wskazał, że dysponentem nieruchomości, tj. działki o nr 219/3 obręb Łagiewniki jest aktualny dzierżawca Zakład Usług Komunalnych sp. z o.o. w Łagiewnikach (dalej: ZUK). Uzyskanie możliwości dysponowania ww. nieruchomością wymaga zawarcia z ZUK stosownej umowy (dzierżawy) w tym zakresie, w formie aktu notarialnego (art. 41b ust. 3 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach; Dz. U. 2021.779). W przypadku braku porozumienia w tym przedmiocie wykonawca winien we własnym zakresie zapewnić nieruchomość niezbędną do prowadzenia PSZOK, bowiem przepisy obowiązującego prawa nie obligują gminy do zapewnienia nieruchomości niezbędne do prowadzenia PSZOK. Wykonawca więc nie jest zobowiązany do uzyskania zezwolenia na zbieranie odpadów niezbędne do prowadzenia PSZOK na teren dzierżawiony przez ZUK, ale nieruchomości (terenu), na którym zamierza prowadzić PSZOK.

Dopiero w odpowiedzi za zapytania do treści SWZ Zamawiający wskazał, że nie będzie podmiotem prowadzącym PSZOK. Należy wskazać, że zgodnie z art. 3 ust. 2 pkt 6 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach obowiązkiem Gminy jest tworzenie punktów selektywnego zbierania odpadów komunalnych w sposób umożliwiający łatwy dostęp dla wszystkich mieszkańców gminy, które zapewniają przyjmowanie co najmniej odpadów komunalnych: wymienionych w pkt 5,

odpadów niebezpiecznych, przeterminowanych leków i chemikaliów, odpadów niekwalifikujących się do odpadów medycznych powstałych w gospodarstwie domowym w wyniku przyjmowania produktów leczniczych w formie iniekcji i prowadzenia monitoringu poziomu substancji we krwi, w szczególności igieł i strzykawek, zużytych baterii i akumulatorów, zużytego sprzętu elektrycznego i elektronicznego, mebli i innych odpadów wielkogabarytowych, zużytych opon, odpadów budowlanych i rozbiórkowych oraz odpadów tekstyliów i odzieży.

Prowadzenie PSZOK wymaga uzyskania zezwolenia na zbieranie odpadów, która to procedura z dotychczasowego doświadczenia Odwołującego trwa kilka miesięcy, wymaga bowiem dopełnienia obowiązków określonych w art. 42 ust. 1 ustawy o odpadach. Nawet wykonawca, który dopełni wszelkich aktów staranności i wystąpi o uzyskanie zezwolenia na zbieranie odpadów objętych przedmiotem zamówienia na nieruchomości, na której zamierza prowadzić PSZOK, jeszcze przed terminem składania ofert nie może mieć pewności, że takie zezwolenie otrzyma w czasie pozwalającym mu na uruchomienie PSZOK w terminie oczekiwanym przez Zamawiającego, zwłaszcza że w świetle przepisów ustawy o odpadach zbieranie odpadów komunalnych, wymagające uzyskania zezwolenia na zbieranie odpadów, odbywa się wyłącznie na nieruchomości, której właścicielem, użytkownikiem wieczystym, użytkownikiem albo dzierżawcą jest posiadacz odpadów gospodarujący odpadami. Stosownie do art. 41b ust. 2 ustawy o odpadach ustanowienie użytkownika nieruchomości na której będą zbierane lub przetwarzane odpady, wymaga złożenia oświadczenia w formie aktu notarialnego również przez użytkownika.

Prowadzi to do wniosku, że spełnienie oczekiwania Zamawiającego zasadniczo nie jest obiektywnie możliwe do spełnienia dla wykonawców, którzy dotychczas nie świadczyli tego typu usługi w Gminie Łągowie i nie dysponują zezwoleniem na zbieranie odpadów dla nieruchomości, na której ma być prowadzony PSZOK.

W ocenie Odwołującego, Zamawiający dokonał opisu przedmiotu zamówienia w sposób sprzeczny z przepisami ustawy p.z.p., pomijając okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Przepis art. 99 ust. 1 p.z.p. nakłada na Zamawiającego obowiązek uwzględnienia wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Terminowe wykonanie przedmiotu zamówienia w zakresie, w jakim dotyczy usługi polegającej na uruchomieniu Punktu Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych od dnia 31 stycznia 2022 r. nie jest obiektywnie możliwe do spełnienia dla wykonawców, którzy dotychczas nie świadczyli tego typu usługi w Gminie Łągowie i nie dysponują zezwoleniem na zbieranie odpadów dla nieruchomości, na której ma być prowadzony PSZOK. Z tego też względu działanie Zamawiającego w sposób nieuprawniony faworyzuje wykonawcę, który obecnie świadczy tego typu usługę, co narusza zasadę konkurencyjności i równego traktowania wykonawców.

Zbieranie odpadów zgodnie z definicją zawartą w art. 3 ust. 1 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach polega na gromadzeniu 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 art. 3 ust. 1 pkt 5 lit. b ustawy o odpadach. Ma to o tyle istotne znaczenie, że w świetle przepisu art. 41 ust. 1 ustawy o odpadach prowadzenie zbierania odpadów wymaga uzyskania zezwolenia. Co więcej, stosownie do art. 194 ust. 4 ustawy o odpadach za zbieranie odpadów lub przetwarzanie odpadów bez wymaganego zezwolenia, o którym mowa w art. 41 wymierza się administracyjną karę pieniężną wynoszącą nie mniej niż 1000 zł i nie więcej niż 1 000 000 zł. **Żaden profesjonalny podmiot zajmujący się gospodarowaniem odpadami nie narazi się na tego typu naruszenie przepisów, zwłaszcza że ostateczna decyzja administracyjna o naruszeniu obowiązków wynikających z prawa ochrony środowiska świetle art. 109 ust. 1 pkt 2 lit c p.z.p. może go wyeliminować z możliwości ubiegania się o zamówienia publiczne.**

Podkreślić należy, że z obowiązku uzyskania odpowiednio zezwolenia na zbieranie odpadów lub zezwolenia na przetwarzanie odpadów w świetle art. 45 ust. 1 pkt 11 p.z.p. zwalnia się punkt selektywnego zbierania odpadów komunalnych prowadzony samodzielnie przez gminę lub wspólnie z inną gminą lub gminami lub przez związek metropolitalny bezpośrednio przez urząd obsługujący wójt,

burmistrza lub prezydenta miasta, gminną jednostkę budżetową lub gminny zakład budżetowy lub urząd obsługujący związek metropolitalny. Wobec powyższego, w celu umożliwienia pozyskania zamówienia przez innych wykonawców niż podmiot dotychczas realizujący usługę na rzecz Zamawiającego, zasadnym jest wprowadzenie okresu przejściowego, w którym to Gmina Łagiewniki byłaby odpowiedzialna za prowadzenie PSZOK – do czasu uzyskania stosownych decyzji administracyjnych przez Wykonawcę, który złoży najkorzystniejszą ofertę i z którym zostanie podpisana umowa na realizację zamówienia.

Wykonawca nawet pomimo dokonania aktów staranności i pozyskania działki jeszcze na etapie poprzedzającym składanie ofert i poniesienia nakładów finansowych celem dostosowania terenu na potrzeby prowadzenia PSZOK, nie ma pewności, że pozyska stosowne zezwolenia w terminie wymaganym przez Zamawiającego, tj. do dnia 31 stycznia 2021 r. Działanie Zamawiającego, który dokonuje opisu przedmiotu zamówienia bez uwzględnienia okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty, uniemożliwia złożenie przez wykonawców prawidłowych ofert i w znaczący sposób ogranicza lub wręcz całkowicie eliminuje konkurencję. Sprzeczne więc z przepisami ustawy jest wymaganie uruchomienia PSZOK do dnia 31 stycznia 2022 r. i obwarowanie terminowego przystąpienia do realizacji zamówienia wysoką karą umowną, w sytuacji gdy uruchomienie PSZOK w tak krótkim terminie jest wymogiem niemożliwym do spełnienia dla wykonawców nierealizujących dotychczas analogicznej usługi na rzecz Zamawiającego. Zgodnie z § 9 projektu umowy Zamawiający przewidział karę umowną w wysokości 200.000,00 zł za brak utworzenia PSZOK w określonym przez Zamawiającego terminie w § 2 ust. 3 umowy, tj. do dnia 31 stycznia 2022 r.

Odwołujący nie jest w stanie należycie przygotować oferty, gdyż nie jest możliwe skalkulowanie w cenie ofertowej w pełni ryzyka, jakie może się wiązać z realizacją zamówienia w zakresie uruchomienia PSZOK. Takie działanie Zamawiającego, który dokonuje opisu przedmiotu zamówienia bez uwzględnienia okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty, uniemożliwia złożenie przez wykonawców prawidłowych ofert i w znaczący sposób ogranicza lub wręcz całkowicie eliminuje konkurencję. Sprzeczne z przepisami ustawy jest wymaganie uruchomienia PSZOK najpóźniej do dnia 31 stycznia 2021 r. i obwarowanie terminowego przystąpienia do realizacji zamówienia wysoką karą umowną, w sytuacji gdy uruchomienie PSZOK w tak krótkim terminie jest wymogiem niemożliwym do spełnienia. Zamawiający zdaje się całkowicie pomijać fakt, że stworzenie Punktu Selektywnej Zbiórki Odpadów Komunalnych wymaga nie tylko wykonania szeregu czynności faktycznych, ale i uzyskania stosownych decyzji administracyjnych.

Odwołujący szacuje, że w sprzyjających warunkach, czas uzyskania stosownych dokumentów i decyzji administracyjnych niezbędnych do uruchomienia PSZOK kształtuje się następująco:

- sporządzenie operatu przeciwpożarowego – 2 miesiące;
- uzyskanie uzgodnienia komendanta powiatowego (miejskiego) Państwowej Straży Pożarnej – 1 miesiąc;
- zezwolenie odpadowe – ok. 3 miesiące, nie licząc okresów dla wydania postanowień Państwowej Straży Pożarnej i Wojewódzkiego Inspektoratu Ochrony Środowiska;
- wyrażenie opinii przez wójta, burmistrza lub prezydenta miasta, właściwych ze względu na miejsce prowadzenia zbierania odpadów lub przetwarzania odpadów – 1 miesiąc;
- przeprowadzenie kontroli przez Wojewódzkiego Inspektoratu Ochrony Środowiska; i wydanie postanowienia – 1-2 miesiące;
- przeprowadzenie kontroli przez komendanta powiatowego (miejskiego) Państwowej Straży Pożarnej i wydanie postanowienia - 1 miesiąc.

Podsumowując, szacowany przez Wykonawcę czas na uzyskanie ostatecznej decyzji - zezwolenia na zbieranie odpadów trwać może co najmniej 6 miesięcy, taki szacowany czas na uruchomienie PSZOK został również uwzględniony w wyroku KIO z dnia 19 października 2020 o sygn. KIO 2041/20):

*„Izba uznała za uzasadniony zarzut naruszenia art. 91 ust. 2 w zw. z art. 7 ustawy P.z.p. poprzez ustalenie jako kryterium oceny ofert terminu utworzenia i uruchomienia PSZOK. Izba zważyła, że uzyskanie zezwolenia na zbieranie odpadów wymaga spełnienia warunków, które na etapie przygotowań do składania ofert nie znajdują adekwatnego uzasadnienia w stosunku do przedmiotu zamówienia, którego wyłącznie jednym z elementów jest zorganizowanie PSZOK. Zauważyć należy, że czas konieczny do uzyskania zezwolenia wynosi, zgodnie z art. 35 § 3 Kodeksu postępowania administracyjnego, miesiąc, a w sprawach skomplikowanych – 2 miesiące. Zgodnie z art. 41 ust. 1 i 1a ustawy z dnia 14 grudnia 2012 roku o odpadach (Dz. U. z 2020 roku, poz. 797 ze zm.), zezwolenie wydawane jest na podstawie postanowienia wojewódzkiego inspektora ochrony środowiska oraz komendanta powiatowego (miejskiego) Państwowej Straży Pożarnej.*

*Wskazując na powyższe Izba stwierdziła, że punktowany przez zamawiającego termin zorganizowania i uruchomienia PSZOK nie jest możliwy do dotrzymania przez uczestników postępowania o udzielenie zamówienia, za wyjątkiem aktualnego wykonawcy tej usługi, który taki PSZOK posiada. Ponadto uzyskanie zezwolenia w trybie ustawy o odpadach na zbieranie odpadów, wymaga, zgodnie z art. 42 ust. 4a pkt 4 ustawy o odpadach, załączenia tytułu prawnego do nieruchomości. Aby uzyskać zezwolenie, wykonawca musi zatem poczynić znaczne nakłady organizacyjne i finansowe aby uzyskać wymagany dokument. W ocenie Izby ustanowienie kryterium oceny w taki sposób, który powoduje, że dotychczasowy wykonawca już w chwili przystąpienia do postępowania to kryterium spełnia w najwyższy sposób, podczas gdy pozostali wykonawcy nie mają szans na dotrzymanie nawet najdłuższego wymaganego terminu, jest naruszeniem zasady równego traktowania wykonawców, uczciwej konkurencji oraz proporcjonalności.”*

Zgodnie z art. 42 ust. 1 ustawy o odpadach wniosek posiadacza odpadów o zezwolenie na zbierania odpadów zawiera:

- 1) numer identyfikacji podatkowej (NIP) posiadacza odpadów;
- 2) wyszczególnienie rodzajów odpadów przewidzianych do zbierania;
- 3) oznaczenie miejsca zbierania odpadów;
- 4) wskazanie:
  - a) miejsca i sposobu magazynowania oraz rodzaju magazynowanych odpadów,
  - b) maksymalnej masy poszczególnych rodzajów odpadów i maksymalnej łącznej masy wszystkich rodzajów odpadów, które mogą być magazynowane w tym samym czasie oraz które mogą być magazynowane w okresie roku,
  - c) największej masy odpadów, które mogłyby być magazynowane w tym samym czasie w instalacji, obiekcie budowlanym lub jego części lub innym miejscu magazynowania odpadów, wynikającej z wymiarów instalacji, obiektu budowlanego lub jego części lub innego miejsca magazynowania odpadów,
  - d) całkowitej pojemności (wyrażonej w Mg) instalacji, obiektu budowlanego lub jego części lub innego miejsca magazynowania odpadów;
- 5) szczegółowy opis stosowanej metody lub metod zbierania odpadów;
- 6) przedstawienie możliwości technicznych i organizacyjnych pozwalających należycie wykonywać działalność w zakresie zbierania odpadów, ze szczególnym uwzględnieniem kwalifikacji



zawodowych lub przeszkolenia pracowników oraz liczby i jakości posiadanych instalacji i urządzeń odpowiadających wymaganiom ochrony środowiska;

- 7) oznaczenie przewidywanego okresu wykonywania działalności w zakresie zbierania odpadów;
- 8) opis czynności podejmowanych w ramach monitorowania i kontroli działalności objętej zezwoleniem;
- 9) opis czynności, które zostaną podjęte w przypadku zakończenia działalności objętej zezwoleniem i związanej z tym ochrony terenu, na którym działalność ta była prowadzona;
- 9a) proponowaną formę i wysokość zabezpieczenia roszczeń, o którym mowa w art. 48a;
- 10) informacje wymagane na podstawie odrębnych przepisów.

Zgodnie z art. 42 ust. 4b ustawy o odpadach do wniosku o zezwolenie na zbieranie odpadów dołącza się **operat przeciwpożarowy**, zawierający warunki ochrony przeciwpożarowej instalacji, obiektu lub jego części lub innego miejsca magazynowania odpadów, uzgodnione z komendantem powiatowym (miejskim) Państwowej Straży Pożarnej, wykonany przez: rzeczoznawcę do spraw zabezpieczeń przeciwpożarowych, o którym mowa w rozdziale 2a ustawy z dnia 24 sierpnia 1991 r. o ochronie przeciwpożarowej - w przypadku gdy organem właściwym do wydania zezwolenia jest marszałek województwa albo regionalny dyrektor ochrony środowiska, albo osobę, o której mowa w art. 4 ust. 2a tej ustawy (tj. posiadającą tytuł zawodowy inżynier pożarnictwa lub ukończoną w Szkole Głównej Służby Pożarniczej studia wyższe w zakresie inżynierii bezpieczeństwa w specjalności inżynieria bezpieczeństwa pożarowego) - w przypadku gdy organem właściwym jest starosta.

Ponadto, w świetle przepisów ustawy o odpadach zbieranie odpadów komunalnych, wymagające uzyskania zezwolenia na zbieranie odpadów, odbywa się wyłącznie na nieruchomości, której właścicielem, użytkownikiem wieczystym, użytkownikiem albo dzierżawcą jest posiadacz odpadów gospodarujący odpadami. Stosownie do art. 41b ust. 2 ustawy o odpadach **ustanowienie użytkownika nieruchomości na której będą zbierane lub przetwarzane odpady, wymaga złożenia oświadczenia w formie aktu notarialnego również przez użytkownika**. W oświadczeniu wskazuje się masę i rodzaje odpadów, które mogą być zbierane lub przetwarzane w okresie roku na nieruchomości będącej przedmiotem użytkowania. Zgodnie zaś z art. 41b ust. 3 **umowa dzierżawy nieruchomości, na której będą zbierane lub przetwarzane odpady, wymaga zawarcia w formie aktu notarialnego**. W umowie wskazuje się masę i rodzaje odpadów, które mogą być zbierane lub przetwarzane w okresie roku na tej nieruchomości. Do wniosku o wydanie zezwolenia na zbieranie odpadów dołączyć należy dokument potwierdzający dysponowanie tytułem prawnym do nieruchomości odpowiadający wymaganiom ustawowym co do formy.

Organ właściwy wydaje zezwolenie na zbieranie odpadów lub zezwolenie na przetwarzanie odpadów po zasięgnięciu **opinii wójta, burmistrza lub prezydenta miasta**, właściwych ze względu na miejsce prowadzenia zbierania odpadów lub przetwarzania odpadów. Ponadto, przed wydaniem zezwolenia na zbieranie odpadów dokonywana jest **kontrola instalacji, obiektu budowlanego lub jego części lub miejsc magazynowania odpadów, w których ma być prowadzone przetwarzanie odpadów lub zbieranie odpadów**, w zakresie spełniania wymagań określonych w przepisach ochrony środowiska **przez Wojewódzkiego Inspektora Ochrony Środowiska** (art. 41a ust. 1 ustawy o odpadach). Z wnioskiem o przeprowadzenie kontroli w tym zakresie występuje właściwy organ, przekazując kopię niezbędnej do przeprowadzenia kontroli dokumentacji. Po przeprowadzeniu kontroli wojewódzki inspektor ochrony środowiska niezwłocznie wydaje postanowienie w przedmiocie spełnienia wymagań określonych w przepisach ochrony środowiska. W przypadku postanowienia wojewódzkiego inspektora

ochrony środowiska negatywnie opiniującego spełnienie wymagań określonych w przepisach ochrony środowiska właściwy organ odmawia wydania zezwolenia na zbieranie odpadów, zezwolenia na przetwarzanie odpadów lub pozwolenia na wytwarzanie odpadów uwzględniającego zbieranie lub przetwarzanie odpadów.

Przed wydaniem zezwolenia na zbieranie odpadów dokonywana jest także **kontrola instalacji, obiektu budowlanego lub jego części lub miejsc magazynowania odpadów**, w których ma być prowadzone przetwarzanie odpadów lub zbieranie odpadów, w zakresie spełniania **wymagań określonych w przepisach dotyczących ochrony przeciwpożarowej** oraz w zakresie zgodności z warunkami ochrony przeciwpożarowej, o których mowa w operacie przeciwpożarowym przez Komendanta Powiatowego (Miejskiego) Państwowej Straży Pożarnej. Kontrola ta jest dokonywana niezależnie od operatu przeciwpożarowego, na wniosek organu prowadzącego postępowanie w przedmiocie wydania zezwolenia na zbieranie odpadów. Po przeprowadzeniu kontroli komendant powiatowy (miejski) Państwowej Straży Pożarnej wydaje postanowienie w przedmiocie spełnienia wymagań określonych w przepisach dotyczących ochrony przeciwpożarowej oraz w zakresie zgodności z warunkami ochrony przeciwpożarowej. Zgodnie z art. 41a ust. 4a ustawy o odpadach, w przypadku postanowienia komendanta powiatowego (miejskiego) Państwowej Straży Pożarnej negatywnie opiniującego spełnienie wymagań określonych w przepisach dotyczących ochrony przeciwpożarowej lub zgodność z warunkami ochrony przeciwpożarowej, o których mowa w operacie przeciwpożarowym, o którym mowa w art. 42 ust. 4b pkt 1, oraz w postanowieniu, o którym mowa w art. 42 ust. 4c, właściwy organ odmawia wydania zezwolenia na zbieranie odpadów, zezwolenia na przetwarzanie odpadów lub pozwolenia na wytwarzanie odpadów uwzględniającego zbieranie lub przetwarzanie odpadów.

Podczas organizacji PSZOK uwzględnić należy także wymagania wynikające z ustawy z dnia 20 lipca 2017 r. Prawo wodne (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 2268 ze zm.), np. w zakresie **uzyskania pozwolenia wodnoprawnego** – w przypadku wprowadzania ścieków przemysłowych zawierających substancje szczególnie szkodliwe dla środowiska wodnego do kanalizacji będących we władaniu innych podmiotów, czy też odprowadzania wód opadowych i roztopowych do pobliskiego rowu lub ich rozsącanie do gruntu oraz wykonania urządzeń wodnych przez które te wody do rowu lub gruntu są odprowadzane.

Wprawdzie nie istnieje ustawowa definicja punktu selektywnego zbierania odpadów komunalnych, niemniej jednak przyjmuje się, że PSZOK powinien zajmować wydzielony, przygotowany i zabezpieczony teren, na którym umieszczone zostaną urządzenia zapewniające bezpieczną zbiórkę odpadów komunalnych, dostosowane do właściwości poszczególnych frakcji i kategorii odpadów (zob. M. Górski, *PSZOK-i w proponowanej nowelizacji*, Przegląd Komunalny 2014, Nr 12, s. 16 ). PSZOK powinien być zlokalizowany na terenie ogrodzonym, oświetlonym i zabezpieczonym przed dostępem osób niepowołanych. Miejsca magazynowania odpadów powinny być odpowiednio oznakowane, podobnie jak poszczególne objekty i instalacje znajdujące się na terenie PSZOK.

Prowadzenie PSZOK wiąże się nie tylko z obowiązkiem należytego zabezpieczenia terenu, na którym PSZOK jest prowadzony, ale także z koniecznością zadośćuczynienia pozostałym wymogom przewidzianym przepisami powszechnie obowiązującego prawa dla miejsca, w którym zbierane są odpady. Do wymogów tych należy zgodnie z art. 25 ust. 6a ustawy o odpadach **prowadzenie wizyjnego systemu kontroli miejsca magazynowania lub składowania odpadów**, zapewniającego przez całą dobę zapis obrazu i identyfikację osób przebywających w tym miejscu oraz przechowywanie zapisu przez miesiąc i udostępnianie organom kontrolnym. PSZOK musi spełniać **standardy sanitarne, o których mowa w Rozporządzeniu Ministra Pracy i Polityki Socjalnej z dnia 26 września 1997 r. w sprawie ogólnych przepisów bezpieczeństwa i higieny pracy** (Dz. U. z 2003 r., nr 169, poz. 1650 ze zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Środowiska z dnia 16 czerwca 2009 r. w sprawie bezpieczeństwa i higieny pracy przy gospodarowaniu odpadami komunalnymi (Dz. U. z 2009 r., nr 104, poz. 868). Odwołujący podnosi, że pracownikowi zatrudnionemu do obsługi PSZOK należy tak zorganizować miejsce pracy, by uczynić zadość przepisom bhp, zapewnić zaplecze socjalne, itp. Lista aktów prawnych określających wymagania, jakim odpowiadać powinien PSZOK, jest dużo dłuższa i obejmuje, wyliczając

tylko najistotniejsze: ustawę z dnia 11 września 2015 r. o zużytym sprzęcie elektrycznym i elektronicznym (t.j. Dz. U. z 2018 r., poz. 1466), ustawę z dnia 24 kwietnia 2009 r. o bateriach i akumulatorach (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 521), rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 5 października 2015 r. w sprawie szczegółowego sposobu postępowania z olejami odpadowymi (Dz. U. z 2015 r., poz. 1694).

W celu zorganizowania Punktu Selektywnej Zbiórki Odpadów Komunalnych konieczne jest podjęcie przez wykonawcę szeregu prac adaptacyjnych oraz uzyskanie stosownych zezwoleń administracyjnych. Czas jaki Zamawiający przewidział na uruchomienie PSZOK, tj. najpóźniej do 31 stycznia 2022 r. jest zdecydowanie za krótki, na zorganizowanie PSZOK, w sposób, który uczyni zadość wymogom ustawowym.

PSZOK ma zostać zorganizowany w łagiewnikach na nieruchomości wedle wyboru Wykonawcy, ale sam wybór odpowiedniej nieruchomości, na której będzie możliwe utworzenie i uruchomienie Punktu Selektywnej Zbiórki Odpadów Komunalnych jest zajęciem niezwykle wymagającym w świetle obowiązujących przepisów prawa. Wykonawca musi dysponować odpowiednią **nieruchomością oddaloną od nieruchomości zamieszkałych**, gdyż dla miejsca składowania odpadów wyznaczana jest strefa zagrożenia wybuchem. Konieczne jest aby w bezpośredniej bliskości nieruchomości, na której ma być prowadzony PSZOK znajdowały się hydranty o określonej przepustowości. Samo więc znalezienie działki, spełniającej wymogi stawiane przepisami prawa jest zajęciem niezwykle czasochłonnym. **PSZOK musi być zlokalizowany w miejscu, w którym dopuszcza to aktualny miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego.** Zwrócić trzeba przy tym uwagę nie tylko na ogólne zapisy dotyczące przeznaczenia terenu, ale także na szczegółowe zakazy, np. lokalizacji przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko, czy zapisy dotyczące gospodarowania odpadami, np. zakaz zbierania czy magazynowania odpadów lub substancji niebezpiecznych. PSZOK musi być przy tym, zgodnie z przepisem art. 3 ust. 2 pkt 6 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2018 r., poz. 1454 ze zm.) zlokalizowany w miejscu łatwo dostępnym dla wszystkich mieszkańców gminy, a przy tym zapewniającym możliwość odbioru odpadów przez pojazdy ciężarowe.

Przed uruchomieniem PSZOK konieczne jest podjęcie licznych prac organizacyjnych, poprzedzających możliwość zwrócenia się do stosownych organów administracyjnych z wnioskiem o wydanie decyzji warunkujących możliwość prowadzenia PSZOK na danym terenie. **Operat przeciwpożarowy, który należy dołączyć do wniosku o zezwolenie na zbieranie odpadów, może zostać sporządzony dopiero w sytuacji gdy utworzona została odpowiednia infrastruktura.** To znacząco przedłuża całą procedurę uzyskiwania zezwolenia na zbieranie odpadów, bez którego nie jest możliwe prowadzenie działalności na terenie PSZOK.

Istotną częścią przygotowania Punktu Selektywnej Zbiórki Odpadów Komunalnych jest opracowanie **dokumentacji projektowej**. Kluczowymi elementami będą tu projekt budowlany i wykonawczy, kosztorysy i przedmiary, specyfikacja techniczna wykonania i odbioru robót. Projekt powinien spełniać wszystkie wymogi określone w szczególności w ewentualnej decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach, a także zawierać szczegółowe rozwiązania związane z bezpieczeństwem osób korzystających i pracujących w punkcie, kwestiami przeciwpożarowymi, czy minimalizacją oddziaływań na tereny sąsiednie, jak wykonanie pełnego ogrodzenia, pasów zieleni izolacyjnej czy rozwiązań minimalizujących emisję hałasu czy nieprzyjemnych zapachów. Są to prace konieczne, gdyż nie sposób prowadzić zbiórki odpadów takich jak zużyte baterie i akumulatory czy zużyty sprzęt elektryczny i elektroniczny, bez odpowiedniego zabezpieczenia miejsca ich zbierania przed warunkami atmosferycznymi. W tym celu konieczne jest zaaranżowanie np. budynków kontenerowych socjalno-magazynowych lub dostosowanie innych budynków dla celów prowadzenia PSZOK. Sporządzenie dokumentacji projektowej jest więc konieczne, gdyż w świetle przepisu art. 43 ustawy z dnia 11 września 2015 r. o zużytym sprzęcie elektrycznym i elektronicznym (t.j. Dz. U. z 2018 r., poz. 1466) miejsca, w których jest magazynowany zużyty sprzęt elektroniczny i elektryczny, wyposaża się w:

- 1) zadanie zapobiegające oddziaływaniu czynników atmosferycznych oraz, w przypadku zużytego sprzętu zawierającego substancje ciekłe, które podczas uszkodzenia zużytego sprzętu mogą spowodować niekontrolowane wycieki do środowiska - w nieprzepuszczalne podłoża wraz z urządzeniami do likwidacji wycieków oraz, w stosownym przypadku, odstojnikami i odolejaczami;
- 2) utwardzone podłoże;
- 3) zabezpieczenie uniemożliwiające dostęp osobom postronnym.

W świetle powyższych wymogów, związanych z koniecznością uzyskania zezwolenia na zbieranie odpadów, wymóg postawiony przez Zamawiającego co do uruchomienia PSZOK w terminie do 1 marca 2021 r. jest niemożliwy do spełnienia. Rozpoczęcie działalności w tym zakresie nie może nastąpić bez uzyskania zezwolenia na zbieranie odpadów, a to poprzedzone jest koniecznością uzyskania szeregu innych decyzji administracyjnych oraz koniecznością przeprowadzenia licznych prac organizacyjnych i dostosowawczych jeżeli chodzi o infrastrukturę. Odwołujący podkreśla, że uzyskanie stosownych decyzji administracyjnych to proces czasochłonny. Trudno jest przewidzieć czas, w jakim możliwe będzie uzyskanie wszelkich wymaganych prawem decyzji administracyjnych dla celów prowadzenia PSZOK w łagiewnikach.

Jako dowód potwierdzający czasochłonność procedury uzyskania zezwolenia na zbieranie, w tym także trudności z funkcjonowaniem PSZOK prowadzonym przez spółki komunalne, które w świetle ostatniej nowelizacji przepisów ustawy o odpadach są również spółki komunalne, przedkładamy artykuł prasowy z dnia 13.10.2021 r. „PSZOK-i prowadzone przez spółki komunalne w ustawowym kłinczu”.

**dowód:** artykuł prasowy z 13.10.2021 r.

W świetle powyższego uprawniony jest wniosek, że opis przedmiotu zamówienia został dokonany w sposób utrudniający uczciwą konkurencję, gdyż wymóg zorganizowania Punktu Selektywnej Zbiórki Odpadów Komunalnych w łagiewnikach jest możliwy wyłącznie dla podmiotów, które obecnie prowadzą PSZOK i dysponują już stosownymi decyzjami administracyjnymi, w tym zezwoleniem na zbieranie odpadów. Na Zamawiającym ciąży zaś obowiązek przygotowania i przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji, a więc taki, który nie będzie eliminować z udziału w postępowaniu określonej grupy wykonawców bądź nie będzie stwarzać określonej grupie wykonawców uprzywilejowanej pozycji. W przedstawionym stanie faktycznym, w którym pełne uruchomienie PSZOK nie będzie możliwe z uwagi na okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, obciążanie go obowiązkiem zapłaty kary umownej, jest niedopuszczalne i narusza zasady współżycia społecznego. Odwołujący chciałby podkreślić, że w świetle przepisu art. 194 ust. 4 ustawy o odpadach zbieranie odpadów bez wymaganego zezwolenia jest deliktem administracyjnym, za który wymierza się administracyjną karami pieniężną w wysokości do 1.000.000 zł.

**Ze względu na to że przepisy ustawy o utrzymaniu porządku i czystości w gminach wyraźnie dopuszczają możliwość zorganizowania PSZOK przez gminy bez konieczności uzyskania zezwolenia na zbieranie odpadów celowa jest taka zmiana SWZ, która zobowiąże Zamawiającego Gminę Łagiewniki do utworzenia PSZOK we własnym imieniu do czasu uzyskania zezwolenia na zbieranie przez Wykonawcę, gdy w tym czasie Wykonawca będzie wykonywał obsługę PSZOK na zlecenie Zamawiającego lub też wydłużenie terminu na uruchomienie PSZOK o co najmniej 6 miesięcy, tyle bowiem będzie minimalnie trwało uzyskanie niezbędnych zezwoleń i sporządzenie obligatoryjnej dokumentacji. Mając na uwadze powyżej przedstawione okoliczności Odwołujący wnosi o modyfikację zapisów zawartych w Specyfikacji Warunków Zamówienia, a także projektu umowy, stanowiącego załącznik numer 7 do SWZ we wskazanym wyżej zakresie.**

W imieniu Odwołującego

dr Anna Banaszewska

adwokat

Załączniki:

1. Informacja odpowiadająca odpisowi z rejestru przedsiębiorców KRS WPO ALBA S.A.
2. Pełnomocnictwo
3. Dowód uiszczenia opłaty skarbowej od pełnomocnictwa
4. Dowód uiszczenia wpisu od odwołania
5. Dowód przesłania kopii odwołania Zamawiającemu
6. artykuł prasowy z 13.10.2021 r.