

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. Katarzynę Wolny-Tomczyk**
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: **2. Wojskowy Oddział Gospodarczy**
ul. Obornicka 100-102, 50-984 Wrocław
numer telefonu: 261 656 244
numer faksu: 261 656 228
e-mail: 2wog.zamowieniapubliczne@ron.mil.pl

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego przez 2. Wojskowy Oddział Gospodarczy w trybie przetargu nieograniczonego na usługę odbioru i transportu odpadów komunalnych (nr sprawy: INFR/735/2020, ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 11 listopada 2020 r. 2020/S 220-540738)

ODWOŁANIE

wobec postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia

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. 179 ust. 1 i art. 180 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm., dalej: „p.z.p.”), składam niniejszym odwołanie w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym przez 2. Wojskowy Oddział Gospodarczy w trybie przetargu nieograniczonego na usługę odbioru i transportu

odpadów komunalnych (nr sprawy: INFR/735/2020, ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 11 listopada 2020 r. 2020/S 220-540738) wobec niezgodnych z przepisami ustawy czynności Zamawiającego. Niniejsze odwołanie wnoszone jest wobec czynności polegającej na sporządzeniu specyfikacji istotnych warunków zamówienia i określenie warunków udziału w postępowaniu w sposób niezgodny z przepisami ustawy.

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu:

- 1. Naruszenie przepisu art. 29 ust. 1 p.z.p. i art. 5 ust. 1 pkt 3 i pkt 5 w zw. z art. 4 ust. 2 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach w zw. z § 5 i § 18 uchwały nr XXV/672/20 Rady Miejskiej Wrocławia z dnia 23 lipca 2020 r. w sprawie regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie Wrocławia (dalej: Regulamin) i art. 9g ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (dalej: u.c.p.g.) oraz art. 7 ust. 1 p.z.p. poprzez sporządzenie opisu przedmiotu zamówienia w sposób sprzeczny z Regulaminem, a więc w sposób nieuwzględniający wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty, co jednocześnie stanowi naruszenie podstawowych zasad udzielania zamówień publicznych, tj. zasady uczciwej konkurencji równego traktowania wykonawców, proporcjonalności i przejrzystości**
- 2. Naruszenie przepisu art. 22 ust. 1a p.z.p. i art. 7 ust. 1 p.z.p. poprzez określenie warunków udziału w postępowaniu dotyczących zdolności zawodowej w sposób nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia i nadmierny dla zweryfikowania zdolności wykonawcy do należytego wykonania przedmiotu zamówienia, a w konsekwencji w sposób naruszający zasady: uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców, proporcjonalności i przejrzystości poprzez ustalenie w rozdziale V ust. 1 pkt 2 lit. a ppkt i SIWZ wymogu posiadania aktualnego wpisu do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych prowadzonego przez Wójta Gminy Wisznia Mała w sytuacji gdy opis przedmiotu zamówienia nie obejmuje świadczenia usług na terenie tej gminy**

Podnosząc powyższe zarzuty, Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu dokonania modyfikacji treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia w sposób wskazany w uzasadnieniu niniejszego odwołania. 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

W świetle przepisu art. 182 ust. 2 pkt 1 p.z.p. odwołanie wobec treści postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia, jeżeli wartość zamówienia przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 p.z.p., wnosi się w terminie 10 dni od dnia zamieszczenia specyfikacji istotnych warunków zamówienia na stronie internetowej. W przedmiotowym postępowaniu specyfikacja istotnych warunków zamówienia została opublikowana na stronie internetowej Zamawiającego w dniu 12 listopada 2020 r. Z uwagi na okoliczność, że termin złożenia odwołania przypadał na dzień wolny od pracy, zgodnie z art. 185 ust. 8 p.z.p., termin do wniesienia odwołania został zachowany.

Interes we wniesieniu odwołania

Odwołujący wskazuje, iż w świetle przepisu art. 179 ust. 1 p.z.p. jest uprawniony do wniesienia odwołania. Odwołujący jako podmiot prowadzący działalność gospodarczą w zakresie odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych posiada interes w uzyskaniu przedmiotowego zamówienia. Działania Zamawiającego, który w sposób uchylający przepisom ustawy sformułował treść specyfikacji istotnych 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 niezyskania zamówienia, a tym samym nieosiągnięcie spodziewanego zysku z jego realizacji. Nie ulega wątpliwości, że odwołanie mające na celu doprowadzenie zapisów SIWZ do stanu zgodnego z przepisami prawa wyczerpuje przesłanki określone w art. 179 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. 180 ust. 5 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

I. Uwagi ogólne

Zamawiający prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na usługę odbioru i transportu odpadów komunalnych (nr sprawy: INFR/735/2020, ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 11 listopada 2020 r. 2020/S 220-540738). Przedmiotem zamówienia jest usługa polegająca na odbiorze i transporcie odpadów komunalnych i padłej zwierzyny oraz opróżniania zbiorników bezodpływowych wraz z transportem nieczystości ciekłych z jednostek i instytucji wojskowych administrowanych przez 2. Wojskowy Oddział Gospodarczy we Wrocławiu na terenie Sekcji Obsługi Infrastruktury z podziałem na 7 części (zadań):

- 1) W zakresie zadania nr 1 – SOI nr 1 we Wrocławiu;
- 2) W zakresie zadania nr 2 – SOI nr 2 we Wrocławiu;
- 3) W zakresie zadania nr 3 – SOI nr 3 we Wrocławiu;
- 4) W zakresie zadania nr 4 – SOI w Brzegu;
- 5) W zakresie zadania nr 5 – SOI w Jastrzębiu;
- 6) W zakresie zadania nr 6 – SOI w Kłodzku;
- 7) W zakresie zadania nr 7 – SOI w Oleśnicy.

Odwołujący jako profesjonalista, którego obowiązuje obowiązek dochowania należytej staranności, zmierza do nadania treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, w szczególności opisowi przedmiotu zamówienia takiego kształtu, który odpowiadał będzie wymogom określonym w art. 29 ust.

1 p.z.p., tj. będzie jednoznaczny, wyczerpujący oraz uwzględniać będzie wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.

II. Uzasadnienie zarzutów

Zarzut nr 1

Naruszenie przepisu art. 29 ust. 1 p.z.p. i art. 5 ust. 1 pkt 3 i pkt 5 w zw. z art. 4 ust. 2 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach w zw. z § 5 i § 18 uchwały nr XXV/672/20 Rady Miejskiej Wrocławia z dnia 23 lipca 2020 r. w sprawie regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie Wrocławia (dalej: Regulamin) i art. 9g ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (dalej: u.c.p.g.) oraz art. 7 ust. 1 p.z.p. poprzez sporządzenie opisu przedmiotu zamówienia w sposób sprzeczny z Regulaminem, a więc w sposób nieuwzględniający wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty, co jednocześnie stanowi naruszenie podstawowych zasad udzielania zamówień publicznych, tj. zasady uczciwej konkurencji równego traktowania wykonawców, proporcjonalności i przejrzystości

Stosownie do art. 29 ust. 1 p.z.p. na Zamawiającym spoczywa obowiązek dokonania opisu przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniający wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Zgodnie z rozdziałem III ust. 1 SIWZ szczegółowy opis przedmiotu zamówienia określają następujące załączniki do SIWZ:

- załączniki nr 1.1-1.7 – formularze ofertowe,
- załączniki nr 2.1-2.7 – wzory umów.

Odwołujący wskazuje, że Zamawiający sporządził opis przedmiotu zamówienia dla zadań nr 1-3 w sposób sprzeczny z art. 5 ust. 1 pkt 3 i pkt 5 w zw. z art. 4 ust. 2 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz obowiązującym Regulaminem utrzymania czystości i porządku na terenie Wrocławia, do stosowania którego jako właściciel nieruchomości jest obowiązany. Wskazać należy, że pojęcie „właściciel nieruchomości” należy w tym przypadku rozumieć w sposób określony w art. 2 ust. 1 pkt 4 u.c.p.g., zgodnie z którym przez pojęcie „właściciela nieruchomości” rozumie się także współwłaścicieli, użytkowników wieczystych oraz jednostki organizacyjne i osoby posiadające nieruchomości w zarządzie lub użytkowaniu, a także inne podmioty władające nieruchomością. Zgodnie z art. 5 ust. 1 pkt 3 u.c.p.g. **właściciele nieruchomości zapewniają utrzymanie czystości i porządku przez zbieranie w sposób selektywny powstałych na terenie nieruchomości odpadów komunalnych zgodnie z wymaganiami określonymi w regulaminie** oraz sposobem określonym w przepisach wydanych na podstawie art. 4a ust. 1 u.c.p.g. Z kolei zgodnie z art. 5 ust. 1 pkt 5 u.c.p.g. właściciele nieruchomości zapewniają utrzymanie czystości i porządku przez **realizację innych obowiązków określonych w regulaminie**. Naruszenia, jakich dopuścił się Zamawiający, dotyczą niezgodności w zakresie obowiązku dopełnienia selektywnej zbiórki odpadów (ppkt A) oraz niezgodności w zakresie określenia częstotliwości odbioru odpadów (ppkt B).

Należy podkreślić, że zgodnie z § 3 ust. 1 projektu umowy Wykonawca zobowiązuje się do tego, że przedmiot umowy zostanie wykonany **zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa w zakresie odbioru, transportu i zagospodarowania odpadów** i oświadcza, że posiada stosowne upoważnienia i

uprawnienia do wykonywania umowy wydane przez właściwe organy. Natomiast w myśl § 3 ust. 2 projektu umowy Wykonawca **zobowiązuje się do wykonywania usługi określonej szczegółowo w opisie przedmiotu zamówienia z należytą starannością i dokładnością.** Zapisy OPZ są jednakże sprzeczne z przepisami powszechnie obowiązującego prawa, a to z § 5 oraz § 18 uchwały nr XXV/672/20 Rady Miejskiej Wrocławia z dnia 23 lipca 2020 r. w sprawie regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie Wrocławia. Takie działanie Zamawiającego, który z jednej strony wymaga, by wykonawca przestrzegał przepisów powszechnie obowiązującego prawa, a z drugiej strony by realizował on usługę zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia powoduje, że w okolicznościach przedmiotowego postępowania o udzielenie zamówienia opis przedmiotu zamówienia staje się niejednoznaczny i niejasny, co skutkuje niemożnością ustalenia, jak zgodnie z oczekiwaniami Zamawiającego kształtują się obowiązki wykonawcy. Tym samym Zamawiający naruszył przepisy ustawy, gdyż nie uwzględnił w opisie przedmiotu zamówienia wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Jednocześnie zauważyć należy, że § 4 ust. 8 projektu umowy nakłada na Wykonawcę w przypadku zmiany obowiązujących przepisów prawa w trakcie trwania umowy obowiązek niezwłocznego dostosowania się do wprowadzonych zmian, w terminie nie późniejszym niż określonym w aktach prawnych. Wykonawca zobowiązany jest bowiem poinformować Zamawiającego pisemnie w terminie 5 dni roboczych o wprowadzonych zmianach. Powyższe postanowienie umowne świadczy o tym, że wolą Zamawiającego jest wykonywanie przez wykonawcę usługi zgodnie z przepisami powszechnie obowiązującego prawa. Jednakże w sytuacji gdy Zamawiający sporządził opis przedmiotu zamówienia w sposób niezgodny z przepisami powszechnie obowiązującego prawa, konieczne jest dokonanie w treści OPZ zmian, o jakie wnioskuje Odwołujący.

A. Niezgodność w zakresie obowiązku selektywnej zbiórki odpadów

Zgodnie z § 5 Regulaminu uznaje się, że odpady komunalne, o których mowa w § 2 (tj. bioodpady, odpady z papieru, odpady ze szkła, odpady metali, tworzyw sztucznych oraz odpady opakowaniowe wielomateriałowe), nie są zbierane selektywnie, jeżeli:

1. są zbierane z naruszeniem § 3 lub § 4 pkt 2, 3 i 4 lub
2. w pojemnikach lub workach przeznaczonych do selektywnego zbierania odpadów komunalnych, na jakie przeznaczony jest pojemnik lub worek, znajduje się więcej niż 30% zanieczyszczeń, lub
3. **obliczony przy uwzględnieniu pojemności worków i pojemników z odbieranymi odpadami komunalnymi udział niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych odebranych z nieruchomości w łącznej objętości wszystkich odpadów odebranych z nieruchomości przekracza 45%.**

Analiza dokumentacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzi do wniosku, że Zamawiający naruszył przepisy, gdyż obliczony przy uwzględnieniu pojemności worków i pojemników z odbieranymi odpadami komunalnymi udział niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych odebranych z nieruchomości w łącznej objętości wszystkich odpadów odebranych z nieruchomości przekracza 45%. Z załącznika nr 2 do umowy – Opis przedmiotu zamówienia w zakresie zadania nr 1 (analogicznie dla zadania nr 2 i zadania nr 3) wynika, że szczegółowy wykaz odpadów, częstotliwość

wywozów oraz rejon zawarto w formularzu ofertowym i w rozliczeniu do faktury, które są integralnymi częściami opisu przedmiotu zamówienia. Wprawdzie Zamawiający w § 4 ust. 10 projektu umowy zastrzega, że „podane przez Zamawiającego w niniejszej umowie ilości i częstotliwości usług są wartościami szacunkowymi, do których Zamawiający może wносить stosowne korekty, polegające zarówno na ich zwiększeniu, jak i zmniejszeniu” to wskazać należy, że podane przez Zamawiającego ilości odpadów, stanowiące podstawę obliczenia ceny, wskazują, że Zamawiający określił udział odpadów zmieszanych w strumieniu odpadów komunalnych odbieranych z terenów nieruchomości objętych przedmiotem zamówienia dla zadań nr 1-3 w sposób, który nie spełnia wymogów selektywnej zbiórki. Obliczony na podstawie danych zawartych w OPZ przy uwzględnieniu pojemności worków i pojemników z odbieranymi odpadami komunalnymi udział niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych odebranych z nieruchomości w łącznej objętości wszystkich odpadów odebranych z nieruchomości przekracza 45%. Szczegółowo okoliczności te obrazują tabele:

- Tabela nr 1 – SOI nr 1 we Wrocławiu,
- Tabela nr 2 – SOI nr 2 we Wrocławiu,
- Tabela nr 3 – SOI nr 3 we Wrocławiu.

W tabelach dotyczących poszczególnych Sekcji Obsługi Infrastruktury kolorem czerwonym oznaczono nieruchomości, dla których udział odpadów zmieszanych przekracza dopuszczalne normy, zaś kolorem zielonym te, dla których normy określone w Regulaminie zostały spełnione. W przypadku SOI nr 1 we Wrocławiu naruszenie dotyczy następujących nieruchomości: ul. Pretficza 26-28, ul. Pretficza 24, ul. Saperów 22/24, ul. Gajowicka 118, ul. Hallera 36/38, ul. Raławicka 62, ul. Kwidzyńska, ul. Ślężna. W przypadku SOI nr 2 we Wrocławiu naruszenie dotyczy wszystkich objętych przedmiotem zamówienia nieruchomości. W przypadku SOI nr 3 we Wrocławiu naruszenie dotyczy kompleksu położonego przy ul. Trzmielowickiej 28.

Jednocześnie zauważyć należy, że dokonując opisu przedmiotu zamówienia Zamawiający pominął przepis art. 9g u.c.p.g., zgodnie z którym podmiot odbierający odpady komunalne na podstawie umowy z właścicielem nieruchomości jest obowiązany do osiągnięcia w danym roku kalendarzowym w odniesieniu do masy odebranych przez siebie odpadów komunalnych poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami oraz ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania, określonych w art. 3b ust. 1 i 2 oraz w przepisach wydanych na podstawie art. 3c ust. 2 u.c.p.g. Sposób sformułowania OPZ przez Zamawiającego, który całkowicie pomija powyższy obowiązek ustawowy obciążający wykonawcę narusza art. 7 ust. 1 p.z.p., gdyż utrudnia konkurencję i tworzy po stronie wykonawców stan niepewności, który może skutkować złożeniem nieporównywalnych ofert, gdyż poszczególni wykonawcy mogą w odmienny sposób kalkulować ryzyko związane z nieosiągnięciem wymaganych poziomów recyklingu. Wymagany poziom recyklingu i przygotowania do ponownego użycia odpadów komunalnych, z wyłączeniem innych niż niebezpieczne odpady budowlanych i rozbiórkowych stanowiących odpady komunalne kształtuje się na poziomie 50% wagowo - za każdy rok w latach 2020-2024.

W związku z powyższymi zarzutami, Odwołujący wnosi o nakazanie Zamawiającemu dokonania modyfikacji opisu przedmiotu zamówienia, w tym w szczególności brzmienia załącznika nr 4 do umowy

– rozliczenia do faktury w zakresie wywozu odpadów oraz załącznika nr 1 do SIWZ – formularza ofertowego dla zadania nr 1, zadania nr 2 i zadania nr 3, poprzez dostosowanie zakresu usługi na każdej nieruchomości objętej przedmiotem zamówienia na terenie miasta Wrocławia do wymagań Regulaminu, tzn. zmniejszenia udziału odbieranych odpadów zmieszanych w ogólnym strumieniu wszystkich odbieranych odpadów z danej nieruchomości do maksymalnie 45%.

B. Niezgodność w zakresie częstotliwości odbioru odpadów

Stosownie do § 4 ust. 1 projektu umowy Wykonawca zobowiązany jest do odbioru odpadów transportem własnym z częstotliwością wskazaną w załącznikach do niniejszej umowy oraz w uzgodnieniu z Użytkownikiem. W załączniku nr 4 do umowy – rozliczenie do faktury w zakresie wywozu odpadów oraz w załączniku nr 1 do SIWZ – formularz ofertowy Zamawiający określił liczbę i wielkość pojemników na poszczególne frakcje odpadów oraz średnią częstotliwość ich wywozu w miesiącu, zarówno dla odpadów zmieszanych, jak i odpadów zbieranych selektywnie. Jednakże zestawienie częstotliwości określonych przez Zamawiającego z minimalnymi częstotliwościami określonymi w § 18 ust. 1 Regulaminu wskazuje, iż w przypadku szeregu frakcji odpadów dla zadania nr 1, nr 2 i nr 3 częstotliwość odbioru odpadów została określona niezgodnie z Regulaminem. W kolumnie 5 w tabelach nr 1, 2 i 3 kolorem czerwonym oznaczone zostały przypadki niezgodności.

W związku z powyższymi zarzutami Odwołujący wnosi o nakazanie Zamawiającemu dokonania modyfikacji opisu przedmiotu zamówienia, w tym w szczególności brzmienia załącznika nr 4 do umowy – rozliczenie do faktury w zakresie wywozu odpadów oraz załącznika nr 1 do SIWZ – formularz ofertowy dla zadania nr 1, zadania nr 2 i zadania nr 3, poprzez dostosowanie częstotliwości odbioru poszczególnych frakcji odpadów z terenu nieruchomości objętych przedmiotem zamówienia do częstotliwości wskazanych w Regulaminie, tj. realizacji obowiązku pozbywania się odpadów, a tym samym obowiązku i odbioru odpadów komunalnych przez wykonawcę w następujący sposób:

- dla frakcji zmieszanych odpadów komunalnych – co najmniej 1 raz w tygodniu,
- dla frakcji bioodpadów – co najmniej 1 raz w tygodniu,
- dla frakcji odpadów metali, tworzyw sztucznych oraz odpadów opakowaniowych wielomateriałowych – co najmniej 1 raz na dwa tygodnie,
- dla frakcji odpadów z papieru – co najmniej 1 raz na dwa tygodnie,
- dla frakcji odpadów ze szkła – co najmniej 1 raz na miesiąc,

Zarzut nr 2

Naruszenie przepisu art. 22 ust. 1a p.z.p. i art. 7 ust. 1 p.z.p. poprzez określenie warunków udziału w postępowaniu dotyczących zdolności zawodowej w sposób nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia i nadmierny dla zweryfikowania zdolności wykonawcy do należytego wykonania przedmiotu zamówienia, a w konsekwencji w sposób naruszający zasady: uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców, proporcjonalności i przejrzystości poprzez ustalenie w rozdziale V ust. 1 pkt 2 lit. a ppkt i SIWZ wymogu posiadania aktualnego wpisu do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych prowadzonego przez

Wójt Gminy Wisznia Mała w sytuacji gdy opis przedmiotu zamówienia nie obejmuje świadczenia usług na terenie tej gminy

W rozdziale V ust. 1 pkt 2 lit. a ppkt i SIWZ Zamawiający określił wymóg w zakresie zdolności zawodowej dla zadania nr 2 obejmującego usługi na rzecz Sekcji Obsługi Infrastruktury nr 2 we Wrocławiu polegający na konieczności wykazania przez wykonawcę, że posiada wpis do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych prowadzonego przez Prezydenta Miasta Wrocławia (dla m. Wrocław) oraz Wójta Gminy Wisznia Mała (dla m. Raków). Wskazać jednakże należy, że szczegółowa analiza opisu przedmiotu zamówienia dla zadania nr 2 wskazuje, że Zamawiający nie przewidział świadczenia usług objętych przedmiotem zamówienia na terenie gminy Wisznia Mała. Z załącznika nr 4 do umowy – rozliczenia do faktury w zakresie wywozu odpadów oraz załącznika nr 1 do SIWZ – formularza ofertowego wynika, że wszelkie nieruchomości objęte przedmiotem zamówienia dla zadania nr 2 położone są na terenie Wrocławia. Z tego względu warunek udziału w postępowaniu polegający na konieczności posiadania aktualnego wpisu do rejestru działalności regulowanej na terenie gminy Wisznia Mała należy uznać za nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia i nadmierny dla zweryfikowania zdolności wykonawcy do należytego wykonania przedmiotu zamówienia, a w konsekwencji w sposób naruszający zasady: uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców, proporcjonalności i przejrzystości. Swoboda Zamawiającego w określaniu treści warunków udziału w postępowaniu ograniczona jest do osiągnięcia celu, jakim jest zapewnienie możliwości wyboru wykonawcy dającego rękojmię należytego wykonania zamówienia. Zgodnie z zasadą proporcjonalności przy ustanawianiu warunków udziału w postępowaniu Zamawiający ma obowiązek takiego ich opisanie, aby były one uzasadnione: wartością zamówienia, charakterystyką, zakresem, stopniem złożoności lub warunkami realizacji zamówienia.

W związku z powyższymi zarzutami Odwołujący wnosi o nakazanie Zamawiającemu dokonania modyfikacji treści SIWZ w zakresie warunków udziału w postępowaniu poprzez wykreślenie wymogu posiadania w zakresie zadania nr 2 wpisu do rejestru działalności regulowanej prowadzonego przez wójta gminy Wisznia Mała. Wniosek ten obejmuje treść rozdziału V ust. 1 pkt 2 lit. a ppkt i SIWZ, a także zmiany dokumentacji przetargowej wprost w żądaniu nie wskazane, ale konieczne do wprowadzenia z uwagi na zakres żądania wykonawcy – tj. zmiany będące konsekwencją żądanych zmian.

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
5. Dowód przesłania kopii odwołania Zamawiającemu
6. Regulamin utrzymania czystości i porządku na terenie Wrocławia
7. Tabela nr 1
8. Tabela nr 2
9. Tabela nr 3