

Warszawa, dnia 19 października 2020 r.

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej
ul. Postępu 17a
02-676 Warszawa

Zamawiający:

GMINA MIEJSKA KOŁO
ul. Stary Rynek 1, 62-600 Koło
tel. (0-63) 272-23-11, fax.(0-63) 272-29-84
Zamówienia Publiczne,
ul. Mickiewicza 12, 62-600 Koło
E-mail: zamowienia.publiczne@kolo.pl

Odwołujący:

PreZero Service Centrum sp. z o.o.
ul. Łąkoszyńska 127, 99-300 Kutno
reprezentowany przez r.pr. Rafała Zygmunta
Kancelaria Prawna Rafał Zygmunt
ul. Puławska 111A lok. 86, 02-707 Warszawa
e-mail: rkz@rkz.pl, fax: 22 849 97 43

ODWOŁANIE

Na podstawie art. 182 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843), zwanej dalej „ustawą” lub „Pzp”, działając w imieniu PreZero Service Centrum sp. z o.o. z siedzibą w Kutnie (dalej również jako „Odwołujący” lub „PreZero”), niniejszym wnoszę odwołanie wobec postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia ("SIWZ") oraz treści ogłoszenia o zamówieniu w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego o szacunkowej wartości przedmiotu zamówienia powyżej kwot określonych w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy na „*ODBIÓR I ZAGOSPODAROWANIE ODPADÓW KOMUNALNYCH OD WŁAŚCICIELI NIERUCHOMOŚCI ZAMIESZKAŁYCH Z TERENU GMINY MIEJSKIEJ KOŁO*” znak sprawy: ZP.271.13.2020 ("Postępowanie"), ogłoszonym w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 7 października 2020 r. pod nr 2020/S 195-472237.

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu naruszenie art. 29 ust. 1 i ust. 2 Pzp w zw. z art. 7 ust. 1 Pzp poprzez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny i niewyczerpujący, nie uwzględniający wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty, a w konsekwencji w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.

W wyniku naruszenia przepisów ustawy uszczerbku doznał interes Odwołującego w uzyskaniu przedmiotowego zamówienia (został on pozbawiony możliwości złożenia ważnej i konkurencyjnej oferty), a tym samym Odwołujący został narażony na znaczną szkodę.

Wobec powyższego Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania w całości i nakazanie Zamawiającemu dokonania zmian w SIWZ - zgodnie z żądaniami wynikającymi z uzasadnienia odwołania.

Ogłoszenie o zamówieniu ukazało się w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 7 października 2020 r., toteż termin zawity do wniesienia odwołania został dotrzymany. Kopia odwołania została przesłana Zamawiającemu przed upływem terminu do wniesienia odwołania i w taki sposób, że mógł on zapoznać się z jego treścią przed upływem tego terminu. Wpis w wymaganej przepisami wysokości został uiszczony przelewem na rachunek bankowy Urzędu Zamówień Publicznych.

UZASADNIENIE

Przedmiotem zamówienia jest realizacja usługi polegająca na odbiorze i zagospodarowaniu odpadów komunalnych ze wszystkich nieruchomości na terenie miasta Koła, na których zamieszkują mieszkańcy w okresie od 01.01.2021 do 31.12.2021 roku. Zakres zamówienia opisany został w załączniku nr 1 do SIWZ – Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia, dalej SOPZ. W pkt II.2.4) SOPZ przewidziano, że: **Wykonawca zobowiązany jest do ustawienia 43 sztuk altan śmietnikowych w miejscach wskazanych przez Zamawiającego w terminie 2 miesięcy od daty zawarcia umowy.** W ślad za powyższym obowiązkiem Zamawiający nie określił żadnych bliższych wymagań z nim związanych, które to zaniechanie kwestionuje niniejszym Odwołujący, bowiem uniemożliwia mu to przygotowanie konkurencyjnej oferty.

Zamawiający obszernie opisał wymagania w zakresie wyposażenia nieruchomości w pojemniki i worki do gromadzenia odpadów. Zarówno jeśli chodzi o materiał, z którego muszą być wykonane, normy, które muszą spełnić, jak również cały szereg świadczeń dodatkowych związanych z tym elementem zamówienia (np. stan techniczny i sanitarny, etc). Dla odmiany, w odniesieniu do wspomnianych altan, Zamawiający ograniczył się wyłącznie do niezwykle lakonicznego wskazania na ich ilość (43 szt.) i termin dostarczenia (2 miesiące). Nie wiadomo więc gdzie dokładnie będą rozlokowane (przy czym szczegółowy wykaz adresów nieruchomości w zabudowie wielorodzinnej objętych usługą odbioru i zagospodarowania odpadów zawiera 271 pozycji), co uniemożliwia skalkulowanie kosztów logistycznych związanych z rozmieszczeniem altan. Nie zostały określone właściwości altan, w tym tak podstawowe jak materiał z których mają być wykonane, wymiary, wyposażenie techniczne (czy zamykane - jeśli tak to w jaki sposób, itp.).

Idąc dalej dostrzec trzeba, że Zamawiający w żaden sposób nie określił tytułu prawnego pod jakim będzie on korzystał z altan. Wzór umowy w tym obszarze nie zawiera żadnych postanowień. Nie wiadomo, czy altany przechodzą na jego własność (w którym momencie?), czy będzie z nich korzystał w oparciu o stosunek obligacyjny. Jeśli tak, to rodzi się pytanie, jaki to będzie rodzaj umowy - najem, dzierżawa, użyczenie? Konsekwencją opisanych braków jest niedoregulowanie takich kwestii jak odpowiedzialność z tytułu rękojmi, za stan techniczny altan, ich uszkodzenie, czy utratę, konieczność napraw, wymiany, etc.

Powyższe informacje są konieczne dla wyceny zamówienia i bezpośrednio wpływają na zdolności konkurencyjne wykonawców. Zamówienie obejmuje aż 43 altany, zatem koszt ich wytworzenia nie będzie banalny.

Należy podkreślić, że altany, wiaty śmietnikowe wyjątkowo rzadko składają się na zakres przedmiotu zamówienia w podobnych postępowaniach, w przeciwieństwie chociażby do pojemników, które mają raczej uniwersalne zastosowanie. Zagospodarowanie wiat po zakończeniu umowy będzie praktycznie niemożliwe. Dlatego tak bardzo istotne są wszelkie zagadnienia związane z tym elementem świadczenia, a zostały zupełnie pominięte. Można odnieść wrażenie, że Zamawiający uznał za uzasadnione ustawienie 43 altan ze względów estetycznych, jednak nie dostrzegł jak wiele kwestii faktycznych i prawnych wiąże się ściśle z tym wyposażeniem.

W orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przyjmuje się, że zawarte w art. 29 ust. 1 Pzp sformułowanie "jednoznaczny" należy rozumieć jako takie, które nie pozwala na ich dowolną interpretację (por. wyrok z dnia 17 sierpnia 2020 r. (KIO 1507/20). W innym wyroku (z dnia 12 sierpnia 2020 r., KIO 1590/20) Izba wskazała, że opis przedmiotu zamówienia stanowi kluczowy element specyfikacji, która jest przygotowana przez Zamawiającego. Wobec tego nie może być on ogólny, szacunkowy czy też niedookreślony albo niespójny i przenoszący na wykonawców składających ofertę ciężar jego dookreślenia. Sporządzenie opisu przedmiotu zamówienia stanowi zarówno uprawnienie jak i obowiązek Zamawiającego, który powinien dokonać ww. opisu w sposób jednoznaczny i wyczerpujący. Celem bowiem art. 29 ust. 1 Pzp. jest wyeliminowanie elementu niepewności wykonawców co do oczekiwań zamawiającego dotyczących przedmiotu zamówienia i zagwarantowanie im wiedzy niezbędnej do prawidłowego przygotowania oferty i wykonania zamówienia. Zamawiający zobowiązany jest opisać wymagania dotyczące przedmiotu zamówienia na tyle wyczerpująco, aby każdy wykonawca miał pewność, czego zamawiający oczekuje i w jaki sposób to wykonać (tak KIO w wyroku z dnia 4 lipca 2019 r., KIO 1129/19).

Braki w opisie przedmiotu zamówienia stwierdzone przez Odwołującego niewątpliwie świadczą o naruszeniu art. 29 ust. 1 Pzp, w konsekwencji powodują również utrudnianie uczciwej konkurencji, co pozostaje sprzeczne z art. 29 ust. 2 i art. 7 ust. 1 Pzp.

Mając na uwadze powyższe Odwołujący wnosi o nakazanie Zamawiającemu zmiany SIWZ poprzez wykreślenia z niej (w szczególności z opisu przedmiotu zamówienia), wszelkich postanowień dotyczących obowiązku ustawienia 43 sztuk altan śmietnikowych w miejscach wskazanych przez Zamawiającego w terminie 2 miesięcy od daty zawarcia umowy lub uzupełnienia SIWZ o szczegółowe informacje nt. miejsc ulokowania altan, ich właściwości (w szczególności materiał, z których mają być wykonane, wymiarów, wyposażenia technicznego) oraz związanych z prawnymi aspektami ich używania przez Zamawiającego (mieszkańców), w szczególności formy prawnej.

RADCA PRAWNY
Krzysztof Zygmunt

Załączniki:

- 1) pełnomocnictwo wraz z opłatą skarbową;
- 2) wydruk z KRS Odwołującego;
- 3) dowód uiszczenia wpisu w wymaganej wysokości;
- 4) dowód przestania kopii odwołania Zamawiającemu.