

Paczyna, 05.09.2022 r.

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

Zamawiający: Zabrzeńskie Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Spółka z o.o. zs. w
Zabrze przy ul. Wolności 215
tel. +48 322776285, e-mail: mtatarek@wodociagi.zabrze.pl

Odwołujący: K.T.M. Sp. z o.o., Gorzestaw 76, 56-420 Bierutów,
Adres do korespondencji: ul. Polna 2A, 44-120 Paczyna
tel. + 48 504006774, e-mail: ktm7@onet.eu
Nr KRS 0000013525
repr. przez Kamila Kozere, prokurenta,

Przedmiot zamówienia: Odbiór i zagospodarowanie skratek, zawartości piaskowników,
ustabilizowanych osadów ściekowych, wytwarzanych przez ZPWik Sp. z o.o.
w Zabrze, nr ref. 11S/2022

Numer ogłoszenia: 2022/S 164-467519

Odwołanie **na niezgodną z przepisami ustawy czynność Zamawiającego**

W imieniu Odwołującego K.T.M. Sp. z o.o., na podstawie art. 513 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.), zwanej dalej PZP, wnoszę odwołanie na niezgodną z przepisami ustawy czynność Zamawiającego podjętą w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Odbiór i zagospodarowanie skratek, zawartości piaskowników, ustabilizowanych osadów ściekowych, wytwarzanych przez ZPWik Sp. z o.o. w Zabrze”, prowadzonego przez Zamawiającego Zabrzeńskie Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Sp. z o.o. zs. w Zabrze.

W odniesieniu do powyższego, Odwołujący zarzuca Zamawiającemu naruszenie:

- 1) art. 16 pkt 1 PZP poprzez przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia w sposób niezapewniający równego traktowania wykonawców,
 - 2) art. 16 pkt 2 PZP poprzez przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia w sposób nieprzejrzysty,
 - 3) art. 99 ust. 1 PZP poprzez opisanie przedmiotu zamówienia bez uwzględnienia wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty
- w zakresie w jakim opis przedmiotu zamówienia, będący załącznikiem do specyfikacji warunków zamówienia, w cz. III pkt 2.1, w odniesieniu do ustabilizowanych komunalnych osadów ściekowych (kod odpadu 19 08 05), zawiera wymaganie w stosunku do Zamawiającego dotyczące zapewnienia przez Wykonawcę pełnej zgodności działań mających na celu zagospodarowanie odbieranych osadów

ściekowych z przepisami prawa, w tym z ustawą z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (tj. Dz. U. z 2022 r. poz. 699 ze zm.), podczas gdy pkt 3.2 lit. b ppkt vi Specyfikacji Warunków Zamówienia pozwala na przekazywanie komunalnych osadów ściekowych wytworzonych przez Zamawiającego podmiotowi władającemu powierzchnią ziemi innemu niż Wykonawca, przez podmiot niebędący wytwórcą tych osadów, tj. z naruszeniem art. 96 ust. 2 ustawy o odpadach, który przewiduje, że komunalne osady ściekowe mogą być przekazywane do stosowania władającemu powierzchnią ziemi **wyłącznie przez wytwórcę tych osadów.**

Jednocześnie, stosownie do art. 554 ust. 3 pkt 1 lit. a PZP, Odwołujący wnosi, aby organ odwoławczy, po uwzględnieniu odwołania, nakazał Zamawiającemu powtórzenie czynności polegającej na przygotowaniu postępowania o udzielenie zamówienia w zakresie, w jakim przygotowanie postępowania obejmuje publikację specyfikacji warunków zatrudnienia wraz z opisem przedmiotu zamówienia, w sposób zapewniający równe traktowanie wykonawców, przejrzysty oraz z uwzględnieniem w opisie przedmiotu zamówienia wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty, w szczególności poprzez usunięcie w specyfikacji zapisów pozwalających na przekazywanie komunalnych osadów ściekowych władającemu powierzchnią ziemi przez inny podmiot, niż wytwórca tych osadów oraz zamieszczenie w opisie przedmiotu zamówienia zapisu nakazującego Zamawiającemu jednoznacznie przestrzeganie art. 96 ust. 2 ustawy o odpadach.

Odwołujący posiada interes w uzyskaniu zamówienia, o którym mowa w art. 505 ust. 1 PZP, gdyż zamierza ubiegać się o udzielenie zamówienia publicznego w przedmiotowym postępowaniu jako Wykonawca będący władającym powierzchnią ziemi w rozumieniu art. 96 ust. 2 ustawy o odpadach, w związku z czym może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez Zamawiającego przepisów PZP poprzez wybór jako najkorzystniejszej oferty innego podmiotu, który nie będzie spełniał ww. wymogu władania powierzchnią ziemi.

UZASADNIENIE

W dniu 26.08.2022 r. Zamawiający Zabrzeńskie Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Sp. z o.o. zs. w Zabrzu opublikował ogłoszenie o zamówieniu publicznym, którego przedmiotem jest odbiór i zagospodarowanie skratek, zawartości piaskowników, ustabilizowanych osadów ściekowych, wytwarzanych przez ZPWIK Sp. z o.o. w Zabrzu. Ogłoszenie zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym UE w dniu 26.08.2022 r.

Dowód 1: Ogłoszenie o zamówieniu z 26.08.2022 r.

Jednocześnie, na swojej stronie internetowej Zamawiający opublikował dokumenty w postępowaniu, w tym specyfikację istotnych warunków zamówienia, której załącznik stanowi m.in. opis przedmiotu zamówienia:

Dowód 2: specyfikacja istotnych warunków zamówienia (SWZ) wraz z opisem przedmiotu zamówienia (OPZ)

OPZ w cz. III pkt 2.1, w odniesieniu do ustabilizowanych osadów ściekowych (kod odpadu 19 08 05), zawiera wymaganie w stosunku do Zamawiającego dotyczące zapewnienia przez Wykonawcę pełnej

zgodności działań mających na celu zagospodarowanie odbieranych osadów ściekowych z przepisami prawa, w tym z ustawą o odpadach.

Jednocześnie pkt 3.2 lit. b ppkt vi SWZ przewiduje, że w przypadku, gdy Wykonawca będzie wykonywał odzysk polegający na stosowaniu osadów w rozumieniu art. 96 ust. 1 pkt 1) - 3) ustawy o odpadach i nie jest władającym powierzchnią ziemi, Zamawiający przed zawarciem umowy, wymaga zawarcia Porozumienia trójstronnego wg wzoru stanowiącego Załącznik nr 8 do SWZ.

Powyższy wzór porozumienia trójstronnego przewiduje, że władającym powierzchnią ziemi może być inny podmiot niż Wykonawca, nieuczestniczący w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, będący trzecią stroną porozumienia, oraz że komunalne osady ściekowe mogą być dostarczone temu podmiotowi przez Wykonawcę, a więc nie przez wytwórcę tych osadów, którym jest Zamawiający.

Dowód 3: Załącznik nr 8 do ZWZ – Wzór porozumienia trójstronnego dla części III

Powyższe zapisy w dokumentach przetargowych naruszają wymienione w treści odwołania przepisy PZP:

- art. 16 pkt 1 PZP, gdyż uprzywilejowują wykonawców niebędących władającymi powierzchnią ziemi z naruszeniem art. 96 ust. 2 ustawy o odpadach, w zakresie w jakim pozwalają na niestosowanie do tych wykonawców ww. wymogu ustawy o odpadach, podczas gdy wymóg ten będzie miał zastosowanie do wykonawców będących władającymi powierzchnią ziemi,
- art. 16 pkt 2 PZP poprzez nieprzejrzyste zapisy, które w cz. III pkt 2.1 OPZ wymagają zapewnienia pełnej zgodności działań Wykonawcy z przepisami ustawy o odpadach, podczas gdy w pkt 3.2 lit. b ppkt vi SWZ pozwalają na niezgodność tych działań z art. 96 ust. 2 ustawy,
- art. 99 ust. 1 PZP poprzez brak w OPZ jednoznacznego zapisu, który nakazywałby Wykonawcy przestrzeganie art. 96 ust. 2 ustawy o odpadach.

Z powyższych względów, niniejsze odwołanie jest w pełni uzasadnione, w związku z czym Odwołujący wnosi jw.

Kamil Kozera
Prokurent K.T.M. Sp. z o.o.
(- podpisano elektronicznie)

W załączeniu:

- 1) Dowody 1-3
- 2) Potwierdzenie uiszczenia wpisu od odwołania
- 3) Dowód przekazania odwołania Zamawiającemu (e-mail)
- 4) Odpis KRS dla K.T.M. Sp. z o.o.

Otrzymują:

- 1) Prezes Krajowej Izby Odwoławczej
- 2) Zabrzeńskie Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Sp. z o.o. zs. w Zabrzu
- 3) a/a