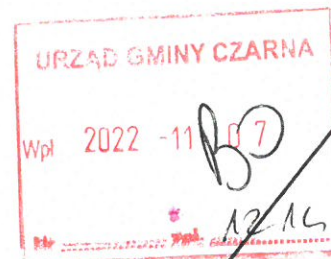


Kancelaria Prawna

JAKÓBIKI ZIEMBA



Kielce, dnia 07 Listopada 2022 roku

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej

ul. Postępu 17a

02-676 Warszawa

Zamawiający: GMINA CZARNA, 39-215 Czarna ul. Dworcowa 6,
e-mail: sekretariat@czarna.com.pl, tel/fax. (14) 676 10 30/676 14 42

Odwołujący: Karol Wiśniewski prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą
Przedsiębiorstwo Usługowo – Handlowe EcoTech Karol Wiśniewski w
Stopnicy, ul. Tadeusza Kościuszki 65c, 28-130 Stopnica, e-mail:
eco_tech@o2.pl tel.+48 797 652 253

(dalej Wykonawca bądź Odwołujący)

W imieniu którego działa Alojzy Jakobik

adres e-mail ; alojzy.jakobik@kancelariaijz.pl

Dotyczy: *postępowania o udzielnie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym pn: Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych pochodzących z nieruchomości zamieszkałych na terenie gminy Czarna oraz odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych z pkt selektywnej zbiórki odpadów Numer referencyjny: IUE.271.23.2022, Ogłoszenie opublikowane pod nr Dz.U./S S210 31/10/2022 603105-2022-PL*

Działając w imieniu Wykonawcy na podstawie art. 513 pkt. 1) w zw. z art. 515 ust. 2 pkt 1) ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2022.1710 t.j. z dnia 2022.08.16) **dalej ustawa Pzp** , niniejszym :

I. Wnoszę odwołanie wobec niezgodnej z przepisami Pzp czynności Zamawiającego i

Kancelaria Prawna

JAKÓBIKI ZIEMBA

Zarzucam :

Naruszenie art. 112 ust. 1 ustawy Pzp w zw. z art. 112 ust. 2 pkt 2 ustawy Pzp w zw. z art. 16 ustawy Pzp w zw. z art. 3 ust. 1 pkt 34 ustawy o odpadach (Dz.U.2022.699 t.j. z dnia 2022.03.29 ze zm.) dalej ustawa o odpadach poprzez sformułowanie warunku udziału w postępowaniu rozdz. V. ust. 2 pkt 2) ppkt c) specyfikacji warunków zamówienia (dalej SWZ) i w sekcji III.1.1) pkt 3) ogłoszenie o zamówieniu w sposób nie odpowiadający przedmiotowi zamówienia to jest - wymóg posiadania „decyzji na zbieranie odpadów, która uwzględnia co najmniej te frakcje odpadów komunalnych, które są objęte zamówieniem.....” gdzie zakres przedmiotu zamówienia określmy SWZ i Ogłoszeniu o zamówieniu nie wymaga zbierania odpadów a jest ograniczony do odbioru odpadów komunalnych i ich zagospodarowania (tj. przekazania do odpowiedniej instalacji a nie przechowywania).

II. W związku przedstawionym zarzutem - żądam :

Odwołujący wnosi o względnie odwołania i nakazania Zamawiającemu modyfikacji opisanego warunku w SWZ i ogłoszeniu o zamówieniu przez jego usunięcie.

III. Wykonawca posiada interes prawny we wniesieniu odwołania w rozumieniu art. 505 ustawy Pzp. Odwołujący jest przedsiębiorcą prowadzącym działalność w zakresie objętym przedmiotem zamówienia. W wyniku naruszenia przez Zamawiającego ww. przepisów ustawy Pzp i ustawy o odpadach, interes Odwołującego w uzyskaniu zamówienia doznał uszczerbku, gdyż objęta odwołaniem czynność Zamawiającego uniemożliwia Odwołującemu ubieganie się o udzielenie zamówienia na warunkach zgodnych z obowiązującymi przepisami prawa. **Powyższa okoliczność ewidentnie i w sposób nie budzący wątpliwości świadczy o posiadaniu interesu prawnego we wniesieniu odwołania.**

IV. Ogłoszenie o zamówieniu oraz SWZ zostały opublikowane 31 października 2022 roku. W związku z powyższym, niniejsze odwołanie jest wnoszone z zachowaniem 10-dniowego terminu na jego wniesienie (w zw. z art. 515 ust. 2 pkt 1 ustawy Pzp. Odwołujący uścił wpis od odwołania w wymaganej wysokości, a Zamawiający otrzymał kopię odwołania.

Kancelaria Prawna

JAKÓBIKI ZIEMBA

Uzasadnienie

Art. 112 ust. 1 ustawy Pzp w zw. z art. 112 ust. 2 pkt 2 ustawy Pzp nakazuje Zamawiającemu określenie warunków udziału w postępowaniu w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz umożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia. Określenie warunku w sposób nie związany z przedmiotem zamówienia jest niedopuszczalne albowiem uniemożliwia udział w postępowaniu wykonawcom którzy są zdolni do jego wykonania, zaś przez określenie nadmiernego wymogu ogranicza krąg potencjalnych oferentów – a zatem i konkurencję na rynku.

W ocenie Odwołującego określenie warunku **posiadania zezwolenia na zbieranie odpadów komunalnych** wynika z błędnej interpretacji Zamawiającego pojęć określonych ustawą o odpadach.

W świetle przepisów ustawy o odpadach należy odróżnić czynności stanowiące **transport odpadów** (odbioru odpadów od mieszkańców i z punktu selektywnej zbiórki odpadów) od czynności **zbierania odpadów**. Obie te czynności różnią się zakresem działań, jak również zakresem uprawnień posiadacza odpadów w stosunku do odpadów i odpowiedzialności za odpady.

W przypadku **zlecenia transportu odpadów** (usługi transportowej) to posiadacz zlecający taką usługę (w tym wypadku Zamawiający) jest nadal odpowiedzialny za te odpady dopóki nie zostaną przekazane następnemu posiadaczowi odpadów uprawnionemu do ich zagospodarowania (w przedmiotowym zamówieniu będzie to instalacji komunalna w której dochodzi do zagospodarowania odpadów). **Taki zakres czynności przewiduje niniejsze zamówienie i do takiego zakresu czynności nie jest konieczne posiadanie decyzji o zbieraniu odpadów.**

Pojęcie **zbierania odpadów** zostało zdefiniowane w art. 3 ust. 1 pkt 34 ustawy o odpadach. Przez 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 ustawy o odpadach.

Kancelaria Prawna

JAKÓBIKI ZIEMBA

Miejsce zbierania odpadów jest wyznaczane w zezwoleniu na zbieranie odpadów (art. 43 ust. 1 pkt 3 ustawy o odpadach).

Tymczasem **odbieranie odpadów** od wytwórców odpadów, z jakiegoś obszaru, nie stanowi zbierania odpadów. Jednocześnie czynność ta odbywa się w przeciągu pewnego czasu, zatem magazynowanie odpadów (zdefiniowane w art. 3 ust. 1 pkt 5 jako czasowe przechowywanie odpadów) jest nieodłącznym elementem zbierania odpadów, a nie tylko opcjonalną możliwością. Magazynowanie odpadów w miejscu ich wytworzenia nie stanowi zbierania odpadów tylko wstępne magazynowanie odpadów przez ich wytwórcę (a nie przez inny podmiot przejmujący odpady od wytwórcy). Działania wytwórcy odpadów polegające na gromadzeniu wytworzonych odpadów w miejscu ich wytworzenia w celu zebrania ilości transportowej są częścią procesu wytworzenia odpadów. Kolejny podmiot, który dokonuje jedynie przemieszczania odpadów jest transportującym odpady. **Fakt, że dany podmiot odbiera i transportuje odpady zgromadzone przez poprzedniego posiadacza odpadów (którym może być nie tylko wytwórca odpadów ale i inny podmiot, który stosownie do brzmienia przytoczonej wyżej definicji zbierał odpady), nie pozwala na uznanie, że dany podmiot wykonuje zbieranie odpadów. Należy jednak podkreślić, że rzeczywista działalność podmiotu odbierającego odpady od wytwórcy i przekazującego te odpady do odbiorcy prowadzącego przetwarzanie odpadów polega na ich transporcie odpadów a nie ich zbieraniu¹.**

W związku z powyższym niniejsze odwołanie należy uznać za zasadne, a Odwołujący wnosi jak na wstępie

Załączniki:

- pełnomocnictwo ,
- dowód uiszczenia opłaty od odwołania,
- dowód doręczenia odwołania do zamawiającego,

Podpisany certyfikatem
wystawionym dla Alojzy Maciej
Jakóbiak (Certyfikat kwalifikowany
podpisu). Utworzony w dniu:
2022-11-07 06:56:45 +0100

¹ Stanowisko Ministra Środowiska z dnia 04.04.2018 r. znak DGO.VI.070.1.2018.MD.621938.1661350.1248749