

Sygn. akt: KIO 1387/16

POSTANOWIENIE
z dnia 4 sierpnia 2016 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Grzegorz Matejczuk

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 4 sierpnia 2016 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 26 lipca 2016 r. przez **Odwołującego – Remondis Opole Sp. z o.o. z siedzibą w Opolu**, w postępowaniu prowadzonym przez **Zamawiającego – Miasto Opole, Rynek-Ratusz, 45-015 Opole**,

postanawia:

1. umorzyć postępowanie odwoławcze;
2. znieść wzajemnie między stronami koszty postępowania odwoławczego i nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz **Odwołującego – Remondis Opole Sp. z o.o. z siedzibą w Opolu** – kwoty 15 000 zł 00 gr (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy), uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 ze zm.), na niniejsze postanowienie – w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia – przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Opolu.

Przewodniczący:

Uzasadnienie

Zamawiający – Miasto Opole, Rynek-Ratusz, 45-015 Opole – prowadzi na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 ze zm.) – dalej: Pzp lub Ustawa; postępowanie w trybie przetargu nieograniczonego, którego przedmiotem jest „Odbiór odpadów komunalnych zbieranych selektywnie oraz odbiór odpadów komunalnych zmieszanych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych, na których powstają odpady komunalne, położonych w Opolu oraz zagospodarowanie odpadów selektywnie zebranych w zakresie frakcji: papier, tektura, tworzywa sztuczne, metale, opakowania wielomateriałowe, szkło i odpady wielkogabarytowe”, nr sprawy: ZP.271.2.3.2016.

W dniu 26 lipca 2016 r., Odwołujący – Remondis Opole Sp. z o.o. z siedzibą w Opolu – wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie wobec treści ogłoszenia o zamówieniu i Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, zarzucając Zamawiającemu naruszenie:

1. art. 7 ust. 1 Pzp w związku z art. 22 ust. 1 pkt 2 Pzp oraz art. 22 ust. 4 Pzp, poprzez sformułowanie warunków udziału w postępowaniu w zakresie posiadania wiedzy i doświadczenia w sposób niejednoznaczny oraz nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia [sekcja III.2.3) ogłoszenia o zamówieniu];
2. art. 36 ust. 1 pkt 13 oraz art. 41 pkt 9 Pzp oraz art. 91 ust. 1 i ust. 2 Pzp w zw. z art. 7 ust. 1 Pzp poprzez sformułowanie jednego z kryteriów oceny ofert - kryterium zatrudnienie osób na umowę o pracę przewidzianych do realizacji zamówienia z wagą 10% w sposób nieprecyzyjny i niejednoznaczny, co uniemożliwia dokonanie w oparciu o to kryterium wyboru oferty najkorzystniejszej w zakresie, w jakim Zamawiający nie wskazał minimalnej wymaganej przez niego ilości osób przewidzianych do realizacji każdego zadania zatrudnionych na umowę o pracę, za którą wykonawca otrzyma określoną liczbę punktów w ramach tego kryterium (Instrukcja dla wykonawców, Opis kryteriów wyboru oferty, str. 17);
3. art. 29 ust. 1 w zw. z art. 7 ust. 1 Pzp poprzez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób nieuwzględniający wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty i oszacowanie jej kosztów oraz w sposób niejednoznaczny i niewyczerpujący, a także w sposób naruszający zasadę równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji, w zakresie w, jakim w SIW, Instrukcji dla wykonawców oraz w załączniku nr 1 do SIWZ Opisu przedmiotu zamówienia (dalej: „OPZ”):

- a) w Instrukcji dla wykonawców w Opisie sposobu obliczenia ceny oferty (str. 17) wskazano, że przy obliczaniu ceny oferty należy uwzględnić wysokość minimalnego wynagrodzenia w 2017 r. ogłoszonego w Dzienniku Urzędowym Rzeczypospolitej Polskiej „Monitor Polski” w drodze Obwieszczenia Prezesa Rady Ministrów, podczas gdy odpowiednie obwieszczenie w tym zakresie nie zostało jeszcze opublikowane;
- b) w pkt 2 OPZ Dane dotyczące zamówienia dla każdego z zadań (zadanie 1 do 4/ sektor I do IV) w ppkt 1 Zamawiający zastrzegł, że podane przez niego w OPZ ilości oraz pojemności pojemników z Bazy Startowej będą ulegać zmianie w czasie trwania umowy na podstawie Wykazów Zmian Bazy, a wykonawca powinien uwzględnić w swojej ofercie zamianę ilości i rodzaju oraz pojemności pojemników na nieruchomościach w związku z ich rotacją na podstawie Wykazu Zmian Bazy. Wykonawca powinien uwzględnić w swojej ofercie możliwość wzrostu łącznej ilości wszystkich pojemników. Rzeczywiste ilości i rodzaje pojemników mogą ulec zmianie i nie będzie to stanowiło podstawy do zmiany wynagrodzenia. Przy czym Zamawiający nie wskazał jednocześnie w treści OPZ zakresu możliwych zmian ilości i rodzaju oraz pojemności pojemników na nieruchomościach w okresie trwania umowy, co uniemożliwia określenie przez wykonawcę rzeczywistego wolumenu pojemników, które będą wykorzystywane w celu świadczenia usług na rzecz Zamawiającego;
- c) w pkt 2 OPZ Dane dotyczące zamówienia dla każdego z zadań (zadanie 1 do 4/ sektor I do IV) w ppkt 1 Zamawiający wskazał liczbę nieruchomości wyposażonych w prasokontenery na dzień 29 marca 2016 r. zastrzegając przy tym, że rzeczywista ilość prasokontenerów może ulec zmianie i nie będzie to podstawą do zmiany wynagrodzenia wykonawcy, jednocześnie Zamawiający nie wskazał w OPZ zarówno wielkości poszczególnych prasokontenerów i zakresu możliwych zmian w zakresie ich liczby, co uniemożliwia określenie przez wykonawcę sprzętu i narzędzi niezbędnych do odbierania z nich odpadów, a co za tym idzie oszacowanie związanych z tym kosztów realizacji przedmiotu zamówienia;
- d) w pkt 2 OPZ Dane dotyczące zamówienia dla każdego z zadań (zadanie 1 do 4/ sektor I do IV) w ppkt 2 Zamawiający podał masę poszczególnych frakcji odpadów odebranych w 2014 r. i 2015 r., Zamawiający nie podał jednak ewentualnego procentowego poziomu zmian w tym zakresie przez cały okres obowiązywania umowy, które wykonawca będzie zobowiązany uwzględnić w cenie oferty. Takie ukształtowanie postanowień OPZ uniemożliwia wykonawcy oszacowanie ceny oferty oraz może doprowadzić do nieporównywalności ofert złożonych w postępowaniu;
- e) w pkt 2 OPZ Dane dotyczące zamówienia dla każdego z zadań (zadanie 1 do 4/ sektor I do IV) w ppkt 5 Zamawiający wskazał, że wykonawca zobowiązany jest do uwzględnienia w składanej ofercie możliwości zmiany ilości nieruchomości oraz możliwość zmian częstotliwości odbioru odpadów przez właścicieli nieruchomości niezamieszkałych i nie będzie to stanowiło

podstawy do zmiany wynagrodzenia wykonawcy. Zamawiający nie określił zakresu możliwych zmian w tym zakresie, które wykonawca powinien uwzględnić w złożonej ofercie;

f) w pkt 2 OPZ Dane dotyczące zamówienia dla każdego z zadań (zadanie 1 do 4/ sektor I do IV) Zamawiający podał bazę pojemnikową na dzień 29 marca 2016 r. wskazując jedynie liczbę pojemników o danej objętości, nie określając przy tym ewentualnych specyficznych cech poszczególnych typów pojemników jakie będzie zobowiązany zapewnić wykonawca, co uniemożliwia wykonawcy oszacowanie kosztów z tym związanych i uwzględnienie ich w cenie oferty;

g) w pkt 4 ppkt 3 OPZ Rodzaje odpadów komunalnych odbieranych selektywnie od właścicieli nieruchomości, Zamawiający określił, że w ramach wykonywanej usługi odbierania odpadów ulegających biodegradacji oraz odpadów zielonych z nieruchomości zamieszkałych będą dodatkowo odbierane liście zgromadzone w workach w okresie od początku września do końca listopada bez jednoczesnego podania szacunkowej ilości w/w worków lub ilości liści (w Mg), które wykonawca będzie zobowiązany odebrać w okresie obowiązywania umowy, co uniemożliwia oszacowanie kosztów realizacji tego elementu przedmiotu zamówienia i uwzględnienie ich w oferowanej cenie;

h) w pkt 5 ppkt 1 lit. b) OPZ Obowiązek prowadzenia dokumentacji związanej z działalnością objętą zamówieniem, Zamawiający wskazał, iż harmonogram odbioru pojemników z nieruchomości sporządzony powinien być na jego pisemny wniosek w terminie słusznym wskazanym we wniosku oraz podał, że przedmiotowy harmonogram powinien zawierać informacje, od jakich ulic i numerów nieruchomości wykonawca powinien rozpocząć wyposażenie nieruchomości w pojemniki;

i) w pkt 5 ppkt 4 lit. o) OPZ Oświadczenia oraz inne dokumenty przedstawiane Zamawiającemu w czasie realizacji zamówienia, Wykonawca obowiązany jest przekazać oświadczenie potwierdzające wykonanie usługi mycia pojemników, o którym mowa w ppkt c), w terminie 3 dni na każde wezwanie Zamawiającego, a w przypadku złożenia Zamawiającemu reklamacji dotyczących niewykonania usługi mycia pojemników, Wykonawca obowiązany jest na wezwanie Zamawiającego przeprowadzić mycie reklamowanego pojemnika;

j) w pkt 5 ppkt 4 lit. p) OPZ Oświadczenia oraz inne dokumenty przedstawiane Zamawiającemu w czasie realizacji zamówienia, Zamawiający wskazał, że Wykonawca obowiązany jest przekazać informację o miejscach i adresach, punktów odbioru, z których odpady nie zostały odebrane w sposób selektywny z uwagi na niepoprawną segregację nie precyzując przy tym, co należy rozumieć przez „niepoprawną segregację”;

k) w pkt 5 ppkt 6 lit. d) OPZ Lista pojazdów, Zamawiający wskazał, że w przypadku stwierdzenia dostarczenia odebranych odpadów samochodem, do którego Zamawiający nie miał dostępu do systemu GPS i Wykonawca nie udokumentuje źródła pochodzenia tych odpadów to Zamawiający informuje Wykonawcę o konieczności pomniejszenia ryczałtowego

wynagrodzenia miesięcznego o koszt zagospodarowania tych odpadów w kolejnym miesiącu za miesiąc, w którym stwierdzono przypadek dostarczenia odebranych odpadów samochodem, do którego Zamawiający nie miał dostępu do systemu GPS;

l) w pkt 6 ppkt 3 OPZ Wymagania dotyczące mycia pojemników, Zamawiający określił bardzo rygorystyczne wymagania dotyczące mycia pojemników, w zakresie:

- nałożenia na wykonawcę obowiązku umożliwienia Zamawiającemu weryfikacji informacji dotyczącej czasu mycia pojemników i ciśnienia mycia pojemników na wizualizacji na mapie Opola w systemie GPS oraz w raporcie dostępnym w systemie GPS, o którym mowa w §22 Umowy (lit. i oraz lit. j);
- zastrzeżenia przez Zamawiającego, że w przypadku niewykonania prawidłowego umycia pojemników po wezwaniu wykonawcy przez Zamawiającego, Zamawiający będzie upoważniony do zlecenia wykonania tych czynności podmiotowi trzeciemu, na ryzyko i koszt Wykonawcy m.in. z zabezpieczenia należytego wykonania umowy, z jednoczesnym prawem naliczenia przez Zamawiającego kar umownych zgodnie z zapisami zawartymi w § 31 umowy (lit. l);
- w jakim Wykonawca zobowiązany jest zakresie objętym niniejszym zamówieniem na wezwanie Zamawiającego przeprowadzić mycie pojemnika, którego czynność mycia została zareklamowana, w terminie i w sposób uzgodniony z Zamawiającym. W przypadku pojemników bardzo zabrudzonych, których umycie na pojeździe myjącym nie jest wystarczające, Wykonawca zobowiązany jest do przewiezienia pojemnika na bazę w celu doczyszczania go przez myjkę stacjonarną, ręczną, z użyciem bardziej skutecznych środków i dodatkowego czasu na ich działanie. W takim przypadku Wykonawca ma obowiązek wykonać dokumentację zdjęciową potwierdzającą wykonanie usługi mycia powtórnego, na której mają być widoczne: wewnątrz umytego pojemnika, kłapa pojemnika oraz strona zewnętrzna pojemnika z numerem identyfikacyjnym, który pozwoli jednoznacznie przyporządkować pojemnik do adresu nieruchomości. Zdjęcia mogą zostać zastąpione oświadczeniem właściciela, zarządcy lub użytkownika nieruchomości potwierdzającym wykonanie usługi mycia pojemnika na nieruchomości (lit. k);

m) w pkt 6 ppkt 5 OPZ Wymagania dotyczące odbioru odpadów, Zamawiający określił, że wykonawca zobowiązany jest do odbierania odpadów z wiat śmietnikowych i komór zsypanych zamkniętych na zamek dostosowany do systemu jednego klucza uniwersalnego, co pozostaje w sprzeczności z postanowieniami uchwały nr XXIV/440/16 Rady Miasta Opola z dnia 24 marca 2016 r. zmieniającej uchwałę w sprawie regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie Miasta Opola, w której ustalono, że w zabudowie wielorodzinnej odbiór odpadów ustawionych w wiacie lub komorze zsypanej jest możliwy wyłącznie z otwartej wiaty lub komory zsypanej (zmodyfikowany § 7.1 pkt 2 lit d regulaminu utrzymania czystości i

porządku na terenie Miasta Opola). Zamawiający nie określił w również wynikających z obowiązującego Regulaminu utrzymania czystości i porządku w gminie ograniczeń dotyczących obowiązku wystawiania pojemników przez Wykonawcę (typu odległości, różnice poziomów, typ nawierzchni);

n) w pkt 6 ppkt 1 lit. i) OPZ Wymagania dotyczące pojemników Zamawiający zastrzegł sobie prawo do korzystania z oceny wykonywania przez Wykonawcę zleconych prac, dokonywanej przez funkcjonariuszy publicznych m.in. Straży Miejskiej, Policji, Wojewódzkiej Stacji Sanitarно - Epidemiologicznej i Wojewódzkiego Inspektoratu Ochrony Środowiska w Opolu, bez jednoczesnego wskazania, w jaki sposób i na jakich zasadach w/w miałyby oceniać wykonywanie przez wykonawcę zleconych prac;

o) w pkt 6 ppkt 11 OPZ Inne wymagania dotyczące realizacji umowy Zamawiający nałożył na wykonawcę obowiązek zorganizowania dla każdego sektora, co najmniej jednego pikniku ekologicznego w okresie od kwietnia do czerwca każdego roku obowiązywania umowy, bez jednoczesnego określenia zasad na jakich tego typu piknik powinien zostać zorganizowany przez wykonawcę, co uniemożliwia oszacowanie kosztów jego każdorazowego zorganizowania oraz ich uwzględnienie w cenie oferty;

4. art. 353 (1) Kodeksu cywilnego w związku z art. 7, art. 14, art. 29 oraz art. 139 ust. 1 Pzp poprzez sporządzenie wzoru umowy w sposób naruszający zasady współzycia społecznego i nie gwarantujący równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji w zakresie, w jakim:

a) Zamawiający wskazał, że na jego wniosek wykonawca bezzwłocznie dostarczy Zamawiającemu dodatkowe szczegółowe informacje lub odpowiednie dokumenty dotyczące Podwykonawców w zakresie prac im powierzonych oraz posiadania uprawnień niezbędnych do realizacji powierzonych prac (§4 ust. 8 wzoru umowy);

b) w przypadku braku zapłaty wynagrodzenia Podwykonawcy przez wykonawcę Zamawiający naliczy kary umowne stosownie do postanowień §34 ust. 9 umowy (§4 ust. 10 wzoru umowy), tj. karę umowną w wysokości 2 % wynagrodzenia należnego Podwykonawcy, które potrąci z faktury Wykonawcy (§ 34 ust. 9 wzoru umowy);

c) w przypadku wystawienia przez wykonawcę faktury VAT niezgodnie z Umową lub obowiązującymi przepisami prawa, Zamawiający ma prawo do wstrzymania płatności do czasu wyjaśnienia przez wykonawcę przyczyn oraz usunięcia tej niezgodności, a także w razie potrzeby otrzymania faktury lub noty korygującej VAT, bez obowiązku płacenia odsetek za ten okres (§ 28 ust. 3 wzoru umowy);

d) Zamawiający może potrącić każdą swoją należność wynikającą z umowy lub związaną z umową od każdej płatności, również niewymagalnej, należnej wykonawcy, na co wykonawca wyraża zgodę (§ 28 ust. 4 wzoru umowy);

- e) w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania czynności wchodzących w zakres przedmiotu umowy, Zamawiający niezależnie od prawa do naliczania kar będzie miał prawo zlecenia prac objętych umową innemu podmiotowi i potrącenia kosztów poniesionych z tego tytułu z wynagrodzenia wykonawcy. Nie wywiązanie się przez wykonawcę z zakresu objętego umową będzie potwierdzone protokołem sporządzonym przez Zamawiającego (§34 ust. 8 wzoru umowy);
- f) w rozdziale 9 wzoru umowy nie przewidziano procedury reklamacyjnej umożliwiającej wykonawcy zgłoszenie zastrzeżeń, co do zasadności nałożenia na niego kary umownej i niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu umowy;
- g) w przypadku, gdy postanowienia umowy zawierają uprawnienie do zmiany umowy w oparciu o decyzję Zamawiającego, a wykonawca odmówi podpisania aneksu do umowy Zamawiający będzie uprawniony do odstąpienia od umowy bądź jej wypowiedzenia przy zachowaniu trzymiesięcznego okresu wypowiedzenia (§ 37 ust. 6 wzoru umowy);
- h) w § 40 ust. 1 pkt 1 i 2 wzoru umowy w sposób bardzo ogólny i niejednoznaczny określono sytuacje uprawniające Zamawiającego do wypowiedzenia umowy;
- i) każda ze stron może wypowiedzieć Umowę z zachowaniem 6 miesięcznego okresu wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca. Wypowiedzenie wymaga formy pisemnej pod rygorem nieważności, do wypowiedzenia należy dołączyć pisemne uzasadnienie (§40 ust. 2 wzoru umowy).

Na podstawie powyższych zarzutów Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu zmodyfikowania zapisów ogłoszenia o zamówieniu oraz SIWZ poprzez:

1. w zakresie zarzutu dotyczącego warunku udziału w postępowaniu - warunku posiadania wiedzy i doświadczenia wskazanie, że warunek zostanie uznany za spełniony, jeżeli wykonawca wykaże wykonanie/wykonywanie usług odbioru odpadów komunalnych objętych przedmiotem zamówienia oraz sprawozdawczością podmiotu odbierającego odpady komunalne w łącznej ilości 5 000 ton oraz dookreślenie, czy w przypadku złożenia przez wykonawcę oferty na więcej niż jedno zadanie warunek ten ulega kumulacji w zależności od liczby zadań, na które wykonawca złoży ofertę;
2. w zakresie zarzutu dotyczącego kryterium oceny ofert - kryterium zatrudnienie osób na umowę o pracę przewidzianych do realizacji zamówienia - wskazanie minimalnej wymaganej przez Zamawiającego ilości osób przewidzianych do realizacji każdego zadania, w stosunku do których to osób wykonawca będzie oświadczał ile spośród tych osób będzie zatrudnionych na umowę o pracę, za którą wykonawca otrzyma określoną liczbę punktów w ramach tego kryterium;
3. w zakresie zarzutów dotyczących opisu przedmiotu zamówienia:

- a) wykreślenie w Instrukcji dla wykonawców w *Opisie sposobu obliczenia ceny oferty* (str. 17) sformułowania, że przy obliczaniu ceny oferty należy uwzględnić wysokość minimalnego wynagrodzenia w 2017 r. ogłoszonego w Dzienniku Urzędowym Rzeczypospolitej Polskiej „Monitor Polski” w drodze Obwieszczenia Prezesa Rady Ministrów;
- b) wskazanie w pkt 2 OPZ *Dane dotyczące zamówienia* dla każdego z zadań (zadanie 1 do 4/ sektor I do IV) maksymalnego procentowego zakresu zmian ilości i rodzaju oraz pojemności pojemników na nieruchomościach w związku z ich rotacją na podstawie Wykazu Zmian Bazy w całym okresie obowiązywania umowy, które wykonawca będzie zobowiązany uwzględnić w ofercie;
- c) wskazanie w pkt 2 OPZ *Dane dotyczące zamówienia* dla każdego z zadań (zadanie 1 do 4/ sektor I do IV) wielkości poszczególnych prasokontenerów oraz zakresu możliwych zmian w zakresie ich liczby w całym okresie obowiązywania umowy;
- d) podanie w pkt 2 OPZ *Dane dotyczące zamówienia* dla każdego z zadań (zadanie 1 do 4/ sektor I do IV) ewentualnego procentowego poziomu zmian w tym zakresie ilości odebranych odpadów przez cały okres obowiązywania umowy, którą wykonawca będzie zobowiązany odebrać w ramach realizacji przedmiotu zamówienia;
- e) określenie w pkt 2 OPZ *Dane dotyczące zamówienia* dla każdego z zadań (zadanie 1 do 4/ sektor I do IV) możliwego zakresu zmiany ilości nieruchomości objętych przedmiotem zamówienia oraz zmiany częstotliwości odbioru odpadów przez właścicieli nieruchomości niezamieszkałych w całym okresie obowiązywania umowy, które wykonawca będzie zobowiązany uwzględnić w złożonej ofercie;
- f) podanie w pkt 2 OPZ *Dane dotyczące zamówienia* dla każdego z zadań (zadanie 1 do 4/ sektor I do IV) precyzyjnych informacji dotyczących poszczególnych typów pojemników, jakie będzie zobowiązany zapewnić wykonawca;
- g) wskazanie w pkt 4 ppkt 3 OPZ *Rodzaje odpadów komunalnych odbieranych selektywnie od właścicieli nieruchomości*, szacunkowej liczby worków lub ilości liści zgromadzonych przez mieszkańców w workach w okresie od początku września do końca listopada, które wykonawca zobowiązany będzie odebrać przez cały okres obowiązywania umowy;
- h) wskazanie w pkt 5 ppkt 1 lit. b) OPZ *Obowiązek prowadzenia dokumentacji związanej z działalnością objętą zamówieniem*, że wyznaczony przez Zamawiającego „słuszny termin” nie może być krótszy niż 14 dni kalendarzowych oraz dookreślenie, że harmonogram odbioru pojemników z nieruchomości ma dotyczyć wyłącznie odbioru pojemników, a nie wyposażenia w nie nieruchomości;
- i) wykreślenie pkt 5 ppkt 4 lit. o) OPZ *Oświadczenia oraz inne dokumenty przedstawiane Zamawiającemu w czasie realizacji zamówienia*;

- j) doprecyzowanie w pkt 5 ppkt 4 lit. p) OPZ *Oświadczenia oraz inne dokumenty przedstawiane Zamawiającemu w czasie realizacji zamówienia*, jakie sytuacje powinny być uznawane za „niepoprawną segregację” np. poprzez określenie, jaki procent zawartości w pojemniku innych opadów niż określone na opisie pojemnika powoduje, że segregacja staje się niepoprawna;
- k) wykreślenie pkt 5 ppkt 6 lit. d) OPZ *Lista pojazdów*,
- l) w pkt 6 ppkt 3 OPZ *Wymagania dotyczące mycia pojemników*:
- modyfikację lit. i oraz lit. j poprzez wykreślenie obowiązku prezentowania danych dotyczących czasu mycia pojemników oraz ciśnienia mycia na wizualizacji na mapie Opola w systemie GPS i umożliwienie prezentacji tych danych w inny sposób;
 - wykreślenie lit. l;
 - wykreślenie lit. k tj. obowiązku przewiezienia niedomytych pojemników na bazę w celu ich doczyszczania na myjce stacjonarnej i udokumentowanie tej czynności;
- m) wskazanie w pkt 6 ppkt 5 OPZ *Wymagania dotyczące odbioru odpadów*, że wykonawca zobowiązany jest do odbierania odpadów wyłącznie z otwartych wiat śmietnikowych i komór zsypanych oraz wskazania w SIWZ zgodnych z obowiązującym Regulaminem ograniczeń w zakresie wystawiania pojemników (odległości, różnice poziomów, typ nawierzchni);
- n) wykreślenie pkt 6 ppkt 1 lit. i) OPZ;
- o) doprecyzowanie w pkt 6 ppkt 11 OPZ *Inne wymagania dotyczące realizacji umowy* zasad na jakich wykonawca zobowiązany jest do zorganizowania pikniku ekologicznego m.in. poprzez wskazanie liczby mieszkańców dla jakiej piknik ma zostać organizowany; określenie czy piknik będzie miał charakter imprezy masowej; podanie jakie konkretnie zgody i zezwolenia będzie zobowiązany pozyskać wykonawca; czy Zamawiający udostępni teren na przeprowadzenie pikniku, a jeżeli tak to czy zostanie on udostępniony nieodpłatnie; kto będzie zobowiązany do rozpropagowania informacji o planowanym pikniku;
4. w zakresie wzoru umowy:
- a) wykreślenie §4 ust. 8 wzoru umowy, ewentualnie wskazanie jakich konkretnie dodatkowych informacji lub dokumentów dotyczących Podwykonawców będzie wymagał Zamawiający;
- b) wykreślenie 4 ust. 10 wzoru umowy, a w konsekwencji również § 34 ust. 9 wzoru umowy;
- c) wykreślenie § 28 ust. 3 wzoru umowy;
- d) wykreślenie § 28 ust. 4 wzoru umowy;
- e) wykreślenie §34 ust. 8 wzoru umowy ewentualnie wskazanie, że Zamawiający będzie uprawniony do potrącenia wyłącznie tych kosztów związanych ze zleceniem prac innemu podmiotowi, które zostały uprzednio uzgodnione i zaakceptowane przez wykonawcę;

- f) wprowadzenie w rozdziale 9 wzoru umowy procedury reklamacyjnej umożliwiającej wykonawcy zgłoszenie zastrzeżeń, co do zasadności nałożenia na niego kary umownej i niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu umowy;
- g) wykreślenie § 37 ust. 6 wzoru umowy, ewentualnie wskazanie, że Zamawiający będzie uprawniony do odstąpienia od umowy bądź jej wypowiedzenia przy zachowaniu trzymiesięcznego okresu wypowiedzenia w sytuacji odmówienia przez wykonawcę podpisania aneksu do umowy bez podania uzasadnionej przyczyny;
- h) wykreślenie §40 ust. 1 pkt 1 i 2 wzoru umowy;
- i) wykreślenie §40 ust. 2 wzoru umowy, ewentualnie wskazanie, że Zamawiający nie może skorzystać z tego uprawnienia przed upływem roku od dnia zawarcia umowy.

Zgodnie z informacjami przekazanymi przez Zamawiającego w piśmie z dnia 28 lipca 2016 r., kopia odwołania wraz z wezwaniem do przystąpienia odwoławczego została udostępniona na stronie internetowej Zamawiającego w dniu 27 lipca 2016 r. W terminie, o którym mowa w art. 185 ust. 2 Pzp, nie wpłynęły do Prezesa KIO przystąpienia do postępowania odwoławczego.

W dniu 3 sierpnia 2016 r. wpłynęło do Izby oświadczenie Zamawiającego o uwzględnieniu w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu wraz z wnioskiem o umorzenie postępowania. W złożonej odpowiedzi na odwołanie Zamawiający wskazał w szczególności, że uwzględnia odwołanie w całości oraz zgodnie z art. 186 ust. 2 Pzp zobowiązuje się do przeprowadzenia modyfikacji zgodnie z żądaniami Odwołującego zawartymi w odwołaniu.

W tym stanie rzeczy zaistniały przesłanki do umorzenia postępowania na podstawie art. 186 ust. 2 Pzp. Zgodnie z tym przepisem w przypadku uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu Izba może umorzyć postępowanie na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego, którzy przystąpili do postępowania po stronie wykonawcy, pod warunkiem że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca. W takim przypadku zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.

Z uwagi na uwzględnienie w całości zarzutów odwołania Zamawiający obowiązany jest wykonać czynności zgodnie z żądaniami zawartymi w odwołaniu.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego Krajowa Izba Odwoławcza wzięła pod uwagę fakt, że uwzględnienie zarzutów odwołania miało miejsce przed otwarciem posiedzenia z udziałem stron. W tych okolicznościach – w świetle przepisu art. 186 ust. 6 pkt 1 Prawa zamówień publicznych w zw. z § 5 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz.U.2010.41.238) – Izba postanowiła znieść wzajemnie koszty postępowania odwoławczego i nakazać zwrot Odwołującemu kwoty uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Przewodniczący: