

Sygn. akt: KIO 585/13

POSTANOWIENIE
z dnia 27 marca 2013 roku

Krajowa Izba Odwoławcza w składzie

Przewodniczący: Justyna Tomkowska

Protokolant: Łukasz Listkiewicz

wobec cofnięcia na posiedzeniu z udziałem stron i uczestnika postępowania, przed otwarciem rozprawy w dniu 27 marca 2013 roku odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej dnia 15 marca 2013 roku przez **wykonawcę A.S.A. Eko Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Zabrze** w postępowaniu prowadzonym przez **Zamawiającego miasto Rudę Śląską**

przy udziale wykonawcy Przedsiębiorstwo Usług Komunalnych Sp. z o.o. z siedzibą w Rudzie Śląskiej zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego

postanawia:

- 1. umorzyć postępowanie odwoławcze;**
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty **13 500 zł 00 gr** (słownie: trzynastu tysięcy pięciuset złotych zero groszy) stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu na rzecz **wykonawcy A.S.A. Eko Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Zabrze**.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zmianami), na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do **Sądu Okręgowego w Gliwicach**.

Przewodniczący:

Uzasadnienie

Zamawiający – Miasto Ruda Śląska – prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych z terenów miasta Ruda Śląska

Postępowanie prowadzone jest w trybie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 roku Nr 113, poz. 759 ze zmianami), zwanej dalej „ustawą Pzp”. Ogłoszenie o zamówieniu opublikowano w dniu 6 marca 2013 roku pod numerem 2013/S 046-074308, specyfikację zamieszczono w tym samym dniu na stronie internetowej Zamawiającego podanej w ogłoszeniu o zamówieniu. Wartość zamówienia przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp.

Krajowa Izba Odwoławcza ustaliła, że do przedmiotowego odwołania zastosowanie znajdują przepisy *rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 roku w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania* (Dz. U. Nr 41, poz. 238) oraz *rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań* (Dz. U. Nr 48, poz. 280).

W dniu 15 marca 2013 roku do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej, na podstawie art. 180 ust. 1 ustawy Pzp, odwołanie złożył wykonawca **A.S.A. Eko Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Zabrze**. Odwołanie podpisał pełnomocnik, dla którego załączono stosowne pełnomocnictwo. Odwołanie wniesiono wobec treści ogłoszenia o zamówieniu publicznym nr 2013/S 046-074308 z dnia 6 marca 2013 roku oraz Specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Zdaniem Odwołującego Zamawiający naruszył następujące przepisy ustawy Pzp:
A. art. 7 ust. 1 w zw. z art. 22 ust. 1 pkt. 3 i ust. 4 ustawy Pzp zw. z art. 6d ust. 4 pkt. 1 i art. 9e ust. 1 pkt 2 oraz art. 91 ust. 2 ustawy z dnia 13 września 1996 roku o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (tekst jedn. Dz. U. z 2012 r. poz. 391 z późn. zm. — zwanej dalej: UCPG) oraz § 1 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 lutego 2013 r. w sprawie rodzaju dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane (Dz. U. z 2013 r., poz. 231) poprzez wymaganie złożenia od Wykonawcy oświadczenia o prowadzeniu zastępczej instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych określonej w uchwale nr IV/25/2/2012 Sejmiku Województwa Śląskiego z dnia 24 sierpnia 2012 r. lub oświadczenia, że najpóźniej w dniu podpisania Umowy przedłoży Zamawiającemu kopię umowy z prowadzącym zastępczą instalację;

B. art. 29 ust. 1 oraz 2 ustawy Pzp w zw. z art. 6d ust. 4 pkt. 1 i art. 9e ust. 1 pkt 2 oraz art. 91 ust. 2 UCPG poprzez wymaganie przekazywania przez wykonawcę odebranych zmieszanych odpadów komunalnych przeznaczonych do składowania do zastępczych instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych wskazanych w uchwale nr IV/25/2/2012 Sejmiku Województwa Śląskiego z dnia 24 sierpnia 2012 r. oraz przekazywania Zamawiającemu kart przekazania odpadów to tychże zastępczych instalacji;

C. art. 7 ust. 1 w zw. z art. 22 ust. 1 pkt. 3 i ust. 4 ustawy Pzp zw. z art. 5 ust. 1 pkt 1 UCPG i § 4 ust. 1 Regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie miasta Ruda Śląska poprzez wymaganie dysponowania przez Wykonawcę pojemnikami do gromadzenia odpadów komunalnych, tj. przynajmniej w ilościach wskazanych w Opisie przedmiotu zamówienia stanowiącym załącznik nr 10 do SIWZ, podczas gdy wyposażenie nieruchomości w pojemniki jest obowiązkiem mieszkańców;

D. art. 41 pkt 7 ustawy Pzp poprzez zawarcie w Ogłoszeniu o zamówieniu niekompletnego opisu sposobu dokonywania oceny spełniania warunku udziału w postępowaniu dot. dysponowania pojemnikami do gromadzenia odpadów komunalnych;

E. art. 29 ust. 1 oraz 2 ustawy Pzp zw. z art. 5 ust. 1 pkt 1 UCPG i § 4 ust. 1 Regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie miasta Ruda Śląska poprzez wymaganie od Wykonawcy wyposażenia nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych w pojemniki do gromadzenia odpadów komunalnych, a także określenie, że dokładne ilości tych pojemników zostaną wskazane przez Zamawiającego dopiero w dniu podpisania umowy w sprawie zamówienia publicznego;

F. art. 29 ust. 1 oraz 2 ustawy Pzp poprzez wymaganie utworzenia i prowadzenia na terenie miasta Ruda Śląska Gminnego Punktu Zbierania Odpadów Komunalnych spełniającego dodatkowe nadmierne wymagania nie określone w ustawie oraz począwszy od dnia podpisania umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Wobec podniesionych zarzutów Odwołujący wnosił o:

I. Nakazanie Zamawiającemu:

1. wykreślenie w Rozdziale XII SIWZ pkt. 2.1.1 lit. d) oraz e) wraz z uwagą 5;
2. wykreślenie w Rozdziale XII SIWZ pkt. 2.3.4 SIWZ;
3. wykreślenie w pkt. 1.1 Załącznika nr 10 do SIWZ akapitu o treści *„W dniu podpisania umowy Wykonawca otrzyma od Zamawiającego szczegółowy wykaz nieruchomości/punktów adresowych, z których odbierane będą odpady komunalne wraz ze wskazaniem pojemników w jakie należy wyposażyć daną nieruchomość. W trakcie realizacji umowy wykaz będzie ma bieżąco aktualizowany (przez Zamawiającego i Wykonawcę)”*.
4. wykreślenia dotychczasowej treści pkt. II.1 Załącznika nr 10 do SIWZ i nadania mu następującej treści: *„Wykonawca zobowiązany jest do przekazywania odebranych zmieszanych odpadów komunalnych, odpadów zielonych oraz pozostałości z sortowania*

odpadów komunalnych zgodnie z ustawą z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (Dz. U. z 2013 r., poz.21).”;

5. wykreślenia w treści pkt. III.5 Załącznika nr 10 do SIWZ słów „do zastępczej instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych”;
 6. zmiany w pkt. IV.5 Załącznika nr 10 do SIWZ słowa „dojazd” na słowo „dostęp”;
 7. wykreślenia pkt. IV.6 i IV.7 Załącznika nr 10 do SIWZ;
 8. wykreślenia dotychczasowej treści pkt. IV.10 Załącznika nr 10 do SIWZ i zastąpienia go następującym brzmieniem: „*Gminny Punkt Zbierania Odpadów Komunalnych winien być udostępniony mieszkańcom Miasta Ruda Śląska w terminie 2 miesięcy od daty podpisania umowy*”.
 9. wykreślenia pkt. VIII Załącznika nr 10 do SIWZ w całości.
 10. uwzględnienia powyższych zmian SIWZ również w treści Ogłoszenia o zamówieniu.
- II. Zasądzenie od Zamawiającego zwrotu kosztów postępowania odwoławczego, w tym zwrotu kosztów wynagrodzenia pełnomocnika oraz kosztów dojazdu (wg rachunków, które zostaną przedłożone na posiedzeniu bądź rozprawie).

W dniu 18 marca 2013 roku do postępowania odwoławczego zgłosił przystąpienie po stronie Zamawiającego wykonawca Przedsiębiorstwo Usług Komunalnych Sp. z o.o. z siedzibą w Rudzie Śląskiej, wnosząc o oddalenie odwołania w całości.

Wskazał, że posiada interes we wniesieniu przystąpienia bowiem jest zainteresowany wzięciem udziału w postępowaniu, a odwołanie zmierza wyłącznie do przesunięcia w czasie terminu składania ofert. Kopia przystąpienia została doręczona stronom postępowania (dowód w aktach postępowania). Zgłoszenie przystąpienia nastąpiło z zachowaniem 3-dniowego terminu. W tym zakresie, na podstawie art. 185 ust. 4 ustawy Pzp zgłoszona przez Odwołującego opozycję.

W dniu 20 marca 2013 roku do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego zgłosił przystąpienie wykonawca Przedsiębiorstwo Usług Komunalnych van Gansewinkel Górny Śląsk Sp. z o.o. z siedzibą w Rudzie Śląskiej. Kopia przystąpienia przekazana została stronom postępowania odwoławczego, przystąpienie nie nastąpiło jednak w ciągu trzech dni od otrzymania wezwania do zgłoszenia przystąpienia, które to wezwanie miało miejsce w dniu 15 marca 2013 roku przez umieszczenie treści odwołania na stronie internetowej, a więc uznać należało je za nieskuteczne.

W dniu 26 marca 2013 roku Zamawiający, na podstawie art. 186 ust 1 ustawy Pzp złożył odpowiedź na odwołanie, gdzie wskazał, że uwzględnił zarzuty ujęte w punktach A, B, D

odwołania i dokonał zmian w SIWZ oraz treści ogłoszenia o zamówieniu, w pozostałym zakresie wnosił o oddalenie odwołania.

Odwołujący się wykonawca w dniu 27 marca 2013 roku po otwarciu posiedzenia a przed otwarciem rozprawy złożył oświadczenie o cofnięciu odwołania.

Skład orzekający Izby, działając na podstawie art. 187 ust. 8 zdanie pierwsze i drugie oraz art. 192 ust. 1 zdanie drugie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych postanowił umorzyć postępowanie odwoławcze w niniejszej sprawie.

Zgodnie z art. 187 ust. 8 zdanie drugie ustawy, orzeczono o zwrocie Odwołującemu 90% kwoty uiszczanego wpisu.

Stosownie do art. 187 ust. 8 ustawy Prawo zamówień publicznych oraz § 5 ust. 1 pkt 3a Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 roku w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczenia (Dz. U. nr 41, poz. 238) skład orzekający Izby postanowił zwrócić na rzecz Odwołującego 90% kwoty uiszczanego wpisu, tj. kwotę 13 500,00 zł.

Przewodniczący: