

Sygn. akt: KIO 2307/18

POSTANOWIENIE
z dnia 19 listopada 2018 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Aneta Młacka

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 19 listopada 2018 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 08 listopada 2018 r. przez Wykonawcę **FBSerwis S.A. (ul. Stawki 40, 01-040 Warszawa)**, w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego **Gmina Aleksandrów Łódzki (Plac Kościuszki 2, 95-070 Aleksandrów Łódzki)**

postanawia:

1. **umorzyć postępowanie odwoławcze,**
2. nakazać zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Wykonawcy **FBSerwis S.A. (ul. Stawki 40, 01-040 Warszawa)** kwoty **15000 zł 00 gr** (słownie: piętnaście tysięcy złotych), stanowiącej uiszczony wpis od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia – przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w **Łodzi**.

Przewodniczący:

.....

U z a s a d n i e n i e

Zamawiający Gmina Aleksandrów Łódzki prowadzi postępowanie, którego przedmiotem jest *„odbiór i zagospodarowanie stałych odpadów komunalnych z terenu Gminy Aleksandrów Łódzki”*.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane 27 października 2018 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem 2018/S 208-475144.

Odwołujący FBSerwis S.A. wniósł odwołanie wobec treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia i zarzucił Zamawiającemu naruszenie: art. 22 ust. 1b pkt 1 ustawy PZP w zw. z art. 233 ust. 1 - 3 i art. art. 250 ust. 3 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach w zw. z art. 28 ust. 1 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. o odpadach poprzez ustanowienie warunku udziału w postępowaniu dotyczącego posiadania zezwolenia na transport odpadów, pomimo iż obowiązek posiadania takiego zezwolenia nie wynika z żadnych przepisów obowiązującego prawa, art. 22 ust. 1a w zw. z art. 22 ust. 1b pkt 1 oraz w zw. z art. 7 ust. 1 ustawy PZP poprzez określenie warunku udziału w postępowaniu dotyczącego uprawnień do prowadzenia określonej działalności zawodowej w sposób nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz pozostający bez wpływu na możliwość oceny zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, a przy tym w nieuzasadniony sposób ograniczającego dostęp do zamówienia wykonawcom zdolnym do wykonania zamówienia, art. 29 ust. 1 i 2 w zw. z art. 7 ust. 1 ustawy PZP oraz w zw. z art. 387 § 1 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny w zw. z art. 14 ust. 1 ustawy PZP poprzez ustanowienie w rozdziale II pkt 1.3.7. SIWZ oraz w § 6 ust. 3 Załącznika nr 5 do SIWZ - Projekcie Umowy niemożliwego do spełnienia zobowiązania w zakresie dostarczenia właścicielom nieruchomości objętych przedmiotem zamówienia pojemników i worków w ilości obejmującej miesięczny zapas i w miejscach z właścicielami nieruchomości uzgodnionych nie później niż na 3 dni przed datą rozpoczęcia realizacji usługi, art. 29 ust. 2 oraz art. 7 ust. 1 ustawy PZP poprzez opisanie przedmiotu zamówienia udzielanego w postępowaniu w sposób, który może utrudniać uczciwą konkurencję, tj. przez ustanowienie w pkt w rozdziale II pkt 1.3.7. SIWZ oraz w § 6 ust. 3 Projektu Umowy obowiązku wykonawcy dostarczenia pojemników właścicielom nieruchomości (rozstawienia ich w miejscach uzgodnionych z właścicielami nieruchomości) nie później niż na 3 dni przed datą rozpoczęcia realizacji usługi stanowiącej przedmiot zamówienia.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania w całości, nakazanie Zamawiającemu zmianę postanowienia rozdziału IV pkt 2.1. zd. drugie SIWZ poprzez zastąpienie jego dotychczasowej treści następującym brzmieniem:

„Wykonawca dla części I i II musi wykazać, że jest wpisany do rejestru, o którym mowa w art. 49 ust. 1 ustawy o odpadach jako podmiot prowadzący działalność w zakresie transportu odpadów.”, nakazanie Zamawiającemu zmianę SIWZ poprzez wydłużenie określonego w rozdziale II pkt 1.3.7. SIWZ oraz w § 6 ust. 3 Projektu Umowy terminu na dostarczenie właścicielom nieruchomości pojemników do co najmniej 3 tygodni od dnia zawarcia Umowy i przekazania przez Zamawiającego szczegółowego wykazu adresów nieruchomości wraz z ilością i rodzajem pojemników i worków, w które należy wyposażyć nieruchomości.

16 listopada 2018 roku Zamawiający przed otwarciem posiedzenia i rozprawy wniósł odpowiedź na odwołanie, w której oświadczył, że uwzględni w całości złożone odwołanie.

Izba ustaliła, że do postępowania odwoławczego żaden z wykonawców nie zgłosił przystąpienia.

W związku z powyższym postępowanie odwoławcze należało umorzyć na podstawie art. 186 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych. Jednocześnie Izba wskazuje, że powyższy przepis zobowiązuje Zamawiającego do wykonania, powtórzenia lub unieważnienia czynności zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.

Wobec faktu, że uwzględnienie zarzutów nastąpiło przed otwarciem posiedzenia i rozprawy, o kosztach postępowania orzeczono na podstawie art. 186 ust. 6 pkt 1) ustawy Prawo zamówień publicznych Izba orzekła o dokonaniu zwrotu Odwołującemu z rachunku Urzędu kwoty uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Przewodniczący:

.....