



Dąbrowa Górnicza: dnia 25 lipca 2016 r.
 Prezes Krajowej Izby Odwoławczej
 ul. Postępu 17A
 02-676 Warszawa

Odwolujący:

Firma REMONDIS MEDISON Sp. z o.o. z siedzibą w Dąbrowie Górniczej
 (42-530), ul. Puzkina 41; KRS: 0000198239, o nadanym numerze NIP:
 6262478042, o kapitale zakładowym w wysokości 3.888.000,00 zł.

reprezentowane przez pełnomocnika:

Jana Fajara

Z adresem do doręczeń:

"EKO - TOP" Sp. z o.o.
 ul. Hetmańska 120
 35-078 Rzeszów
 fax: +48 17 773 55 61
 email: sekretariat@eko-top.pl

Zamawiający:

Szpital Specjalistyczny im. Stefana Żeromskiego Samodzielny Publiczny
 Zakład Opieki Zdrowotnej w Krakowie
 os. Na Skarpie 66
 31-913 Kraków
 fax: +48 12 644 47 56
 email: kancelaria@zeromski-szpital.pl; zpubi@zeromski-szpital.pl

Zamówienie publiczne:

" Świadczenie usług w zakresie transportu i unieszkodliwiania
 odpadów medycznych wraz z udostępnieniem kontenerów "

Znak sprawy nadany przez Zamawiającego:

ZP 21/2016

ODWOŁANIE

Działając w imieniu Firmy Usługowo - Handlowej "EKO - TOP" Sp. z o.o. (dalej: "Odwolujący"), na podstawie udzielonego mi pełnomocnictwa, które przedkadam w załączeniu, - na podstawie art. 180 w zw. z art. 182 ust. 2 pkt 1) ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (dalej "Pzp") wnoszę odwołanie od czynności Zamawiającego polegającej na:

Określeniu warunków udziału w postępowaniu oraz wskazaniu dokumentów potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu we wskazanym postanowieniu SIWZ:

W pkt VII SIWZ Zamawiający wymaga dołączenia do oferty dokumentu - "Informacja z Wojewódzkiego Inspektoratu Ochrony Środowiska właściwego miejscowo dla spalarni, w której unieszkodliwiane będą odpady medyczne wytwarzane przez Zamawiającego, z której wynika, że ww. Spalarnia jest eksploatowana i działa zgodnie z przepisami ochrony środowiska.

Zarzutem zamawiającemu:

Naruszenie art. 7 ust. 1, art. 22 ust. 4 i 5), 24 ust. 2 oraz art. 29 ust. 1 ust 2 Pzp poprzez:
 dokonanie opisu sposobu dokonania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu w sposób, który nie jest związany z przedmiotem zamówienia i nie jest z nim proporcjonalny, dodatkowo uczciwą konkurencję;

Wnoszę o:

Nakazanie zmiany postanowień SIWZ tj.:

Wywieszenie z pkt VII zapisu, że wymagana jest -"Informacja z Wojewódzkiego Inspektoratu Ochrony Środowiska właściwego miejscowo dla spalarni, w której unieszkodliwione będą odpady medyczne wytworzone przez zamawiającego, z której wynika, że ww. Spalarnia jest eksploatowana i data zgodnie z przepisami ochrony środowiska,

Zasądzenie na rzecz odwołującego kosztów postępowania odwoławczego poniesionych z tytułu wpisu od odwołania oraz wynagrodzenia pełnomocnika.

Kopia odwołania

Kopia odwołania została przekazana zamawiającemu z zachowaniem terminu, o którym mowa w art. 180 ust. 5 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Dowód:

1) Potwierdzenie przesłania kopii odwołania Zamawiającemu

Termin wniesienia odwołania:

Odwołujący otrzymał informację o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę wniesienia odwołania dnia 21.07.2016 r., zamawiający w tym dniu zamieścił informację o zmianie SIWZ na swojej stronie internetowej.

Dowód:

2) Wydruk ze strony www zamawiającego

Uzasadnienie

Zamawiający w dniu 21.07.2016 r. zamieścił na swojej stronie internetowej informację o zmianie SIWZ w postępowaniu na świadczenie usług w zakresie transportu i unieszkodliwiania odpadów medycznych wraz z udostępnieniem kontenerów ZP 21/2016.

Zamawiający w treści SIWZ w pkt VII wymaga dotarczenia do oferty -"Informacji z Wojewódzkiego Inspektoratu Ochrony Środowiska właściwego miejscowo dla spalarni, w której unieszkodliwione będą odpady medyczne wytworzone przez zamawiającego, z której wynika, że ww. Spalarnia jest eksploatowana i data zgodnie z przepisami ochrony środowiska.

W ocenie Odwołującego ządanie zamawiającego do przedstawienia powyższego dokumentu jest całkowicie nieuzasadnione.

Odwołujący wskazuje, że brak jest jakichkolwiek podstaw prawnych do żądania przez operatora instalacji wydalania tego rodzaju dokumentu od organu inspekcji ochrony środowiska. Odwołujący wskazuje, że wystarczającym dla zamawiającego powinien być fakt posiadania ważnych (ostatecznych) decyzji administracyjnych zezwalających na prowadzenie działalności w zakresie termicznego unieszkodliwiania (przetwarzania

odpadów) oraz brak decyzji właściwego organu dot. wstrzymania pracy instalacji. Na potwierdzenie powyższego wskazujemy, że organ ochrony środowiska odmówił wydania tego rodzaju zaświadczenia.

W przypadku jeżeli instalacja jest nieprawidłowo eksploatowana Wojewódzkiemu Inspektorowi Ochrony Środowiska przysługują uprawnienia do wstrzymania jej eksploatacji. Opis sposobu dokonywania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu powinien być związany z przedmiotem zamówienia oraz proporcjonalny do przedmiotu zamówienia. W przypadku, gdy opis nie jest związany z przedmiotem zamówienia oraz nie jest w stosunku do niego proporcjonalny, stanowi naruszenie zasady uczciwej konkurencji. Zgodnie z art. 29 ust. 2 Pzp przedmiot zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudnić uczciwą konkurencję, zamawiający przy formułowaniu zapisów SIWZ nie może postępując się sformułowaniami lub parametrami, które wskazywałyby na konkretny wyrób, produkt, czy też wykonawcę. Ponadto należy wskazać, iż wykonawca nie musi udowodnić, że określone odnozące się do przedmiotu zamówienia faktycznie naruszają zasadę uczciwej konkurencji. Wskazujące jest jedynie wskazanie możliwości utrudnienia uczciwej konkurencji poprzez sformułowanie niezgodnego z przepisami Pzp opisu przedmiotu zamówienia. Zgodnie z treścią wyroku KIO z dnia 7 czerwca 2010 roku (KIO/UP 961/10): (...) Zgodnie z ugruntowaną w dotychczasowym orzecznictwie teorią opinii, dla uznania, iż zamawiający naruszył powołany przepis, wystarczającym jest jedynie wskazanie, iż opisując przedmiot zamówienia dokonat on tego w sposób, który jedynie potencjalnie mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, nie jest tym samym konieczne udowodnienie realnego uniemożliwienia takiej konkurencji. Dlatego też nie jest konieczne ze strony Odwołującego wykazywanie w sposób jednoznaczny i niebudzący wątpliwości, iż zamawiający, poprzez poszczególne zapisy opisu przedmiotu zamówienia, utrudnił uczciwą konkurencję. Wystarczającym, w ocenie Izby, jest jedynie wskazanie, iż opis przedmiotu zamówienia będący częścią SIWZ, zawiera zapisy, które mogłyby ją utrudnić, potencjalnie jej zagrozić. (...)

Dowod:

- 3) Oświadczenie Wojewódzkiego Inspektoratu Ochrony Środowiska w Opolu - o braku podstaw prawnych do wydania zaświadczenia w zakresie prawidłowej eksploatacji instalacji i dochowywania standardów emisyjnych.

Odwołujący informuje, że powszechnie obowiązujące przepisy prawa nakładają na prowadzącego instalację do termicznego przekształcania odpadów obowiązek jej prawidłowej eksploatacji i dotrzymania standardów emisyjnych. Dodatkowo Odwołujący wskazuje, że zgodnie z treścią art. 22 ust. 4 ustawy Pzp opis sposobu dokonania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu powinien być związany z przedmiotem zamówienia oraz proporcjonalny do przedmiotu zamówienia. Celem wprowadzonego przepisu jest realizacja wyrażonej w prawie zamówień publicznych zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania (art. 7 ust. 1 ustawy Pzp. Wprowadzone do ustawy sformułowanie "związany z przedmiotem zamówienia" oznacza, iż opis warunków powinien być dokonany "przez pryzmat celu, jakemu ma on służyć, a więc zapewnieniu wyboru wykonawcy, który dalej rekojmie należytego wykonania przedmiotu udzielanego zamówienia". Opis warunków udziału w postępowaniu dokonany przez zamawiającego nie może zatem wykraczać poza ten cel. W ocenie Odwołującego, zamawiający dopuścił się naruszenia art. 22 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych, bowiem wymaga on, celem potwierdzenia spełnienia warunków udziału w postępowaniu, przedstawienia zaświadczenia

przez organ inspekcji ochrony środowiska, którego obowiązkiem wydania nie wynika z żadnych przepisów powszechnie obowiązujących.

Dodatkowo Odwołujący wskazuje, że zgodnie z wyrokiem KIO z dnia 13.01.2014 r. (KIO 2951/13) „Opis warunków udziału w postępowaniu, o których mowa w art. 22 ust. 1 pkt 2 – 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych dokonany w treści SIWZ, stał się podstawą do wyłonienia tego wykonawcy, które zamawiający uznaje za nie-adekwatne do wyłonienia tego wykonawcy gwarantującego bezproblemowe i zgodne z oczekiwaniami kontrahenta wykonanie zamówienia. Warunki udziału w postępowaniu stawiane przez zamawiającego winny być adekwatne do przedmiotu zamówienia, a więc związane z nim. W tym kontekście, jak określa art. 22 ust. 4 ustawy.

Zamawiający określił warunki nadmierne, nieadekwatne do przedmiotu zamówienia. Brak bowiem uzasadnienia dlaczego oferta wykonawcy, który posiada wymagane prawa i obowiązujące decyzje administracyjne i nie złożył przedmiotowego zaświadczenia, miałyby podlegać odrzuceniu.

W powyższym zakresie Odwołujący uznaje odwołanie za konieczne i zasadnione i wnosi o dokonanie modyfikacji treści SIWZ.

Wykazanie interesu prawnego

Interes prawny Odwołującego polega na tym, że liczy on na wzięcie udziału w przedmiotowym postępowaniu, a w przypadku jeżeli jego oferta okaże się najkorzystniejsza, Odwołujący będzie wykonawcą przedmiotowego zamówienia.

JAN FAFARA
PEŁNOMOCCNIK
PEŁNOMOCCNIK
Jan Fafara

Podpisany: _____
1. Adresat:
2. Adresat

- Załączniki:
1. Informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z KRS.
 2. Dowód uiszczenia wpisu od odwołania.
 3. Pełnomocnictwo + Dowód uiszczenia opłaty skarbowej.
 4. Dowód przekazania kopii odwołania zamawiającemu.
 5. Wydruk ze strony internetowej zamawiającego.
 6. Zwinięte WiOS o braku podstaw prawnych.