

Kondratowice, dnia 23.07.2020 r.

**- Wszyscy Wykonawcy -**

*Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: „Świadczenie usług w zakresie wywozu odpadów komunalnych na terenie Gminy Kondratowice w okresie od 01.08.2020 r. do 31.12.2020 r.”*

**ZAWIADOMIENIE O ZŁOŻENIU ODWOŁANIA ORAZ WEZWANIE WYKONAWCÓW  
DO PRZYSTĄPIENIA DO POSTĘPOWANIA ODWOŁAWCZEGO**

Na podstawie art. 185 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 poz. 1843), Gmina Kondratowice – działając jako Zamawiający w niniejszym postępowaniu, informuje iż w dniu 22.07.2020 r. wpłynęła do tutejszego urzędu kopia odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej przez firmę FBSerwis Wrocław Sp. z o.o., ul. Atramentowa 10, Bielany Wrocławskie, 55-040 Kobierzyce.

Zgodnie z art. 185 ust. 2 i 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 poz. 1843) Wykonawca może zgłosić przystąpienie do postępowania odwoławczego w terminie 3 dni od dnia otrzymania kopii odwołania wskazując stronę, do której przystępuje i interes w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony do której przystępuje. Zgłoszenia przystąpienia doręcza się Prezesowi Izby w formie pisemnej lub elektronicznej opatrzonej bezpiecznym podpisem elektronicznym weryfikowanym za pomocą ważnego kwalifikowanego certyfikatu.

Kopię odwołania przesyła się Zamawiającemu oraz Wykonawcy wnoszącemu odwołanie. Wykonawcy, którzy przystąpili do postępowania odwoławczego stali się uczestnikami tego postępowania, jeżeli mają interes w tym, aby odwołanie zostało rozstrzygnięte na korzyść jednej ze stron.

Załącznikiem do niniejszego pisma jest kopia odwołania z dnia 22.07.2020 r.

Z poważaniem

Wójt

*/-/Tomasz Gracz*

**KONDRATOWICE**  
**WPLYNĘŁO - WYSŁANO**

22 07 2020 r.

L.dz. 3434 zał. m

**Temat:** kopia odwołania w postępowaniu o udzielenie zamówienia - wywóz odpadów

**Nadawca:** "Szymczak, Mateusz" <mateusz.szymczak@fbserwis.pl>

**Data:** 21.07.2020, 19:07

**Adresat:** "inwestycje@kondratowice.pl" <inwestycje@kondratowice.pl>, "fundusze@kondratowice.pl" <fundusze@kondratowice.pl>

*p. Nęcelik*

Szanowni Państwo,

Działając w imieniu wykonawcy FBSerwis Wrocław sp. z o.o. w Bielanach Wrocławskich, w załączeniu przesyłam kopię odwołania w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na „Świadczenie usług w zakresie wywozu odpadów komunalnych na terenie Gminy Kondratowice w okresie od 01.03.2020 do 31.12.2020”.

**Uprzejmie proszę o potwierdzenie otrzymania niniejszej wiadomości z załącznikami.**

Z poważaniem,

Mateusz Szymczak

**Mateusz Szymczak**  
 radca prawny



E: [mateusz.szymczak@fbserwis.pl](mailto:mateusz.szymczak@fbserwis.pl)  
 M: +48 571 296 925  
 F: +48 22 623 60 34  
 FBSerwis SA  
 ul. Siedmiogrodzka 9, 01-204 Warszawa, Poland  
[www.fbserwis.pl](http://www.fbserwis.pl)

**Proszę pomyśleć zanim wydrukujesz ten e-mail. Wspólnie odpowiadamy za środowisko naturalne.**  
 FBSerwis SA, adres siedziby: ul. Siedmiogrodzka 9, 01-204 Warszawa, Polska, Sąd Rejonowy dla m. st. Warszawy, XII Wydział Gospodarczy, KRS 0000421036, NIP 5272676062, REGON 146097236, Kapitał zakładowy 88 000 000,00 PLN, wpłacony w całości

Administratorem danych osobowych jest FBSerwis SA z siedzibą w Warszawie (01-204) przy ul. Siedmiogrodzkiej 9, [rodo.fbs@fbserwis.pl](mailto:rodo.fbs@fbserwis.pl). Dane osobowe przetwarzane są w celu: (I) zawarcia i wykonania umowy oraz wypełnienia obowiązków prawnych ciążących na FBSerwis – na podstawie art. 6 ust. 1 lit. b i c RODO w zakresie danych osobowych osób będących stronami umowy, (II) realizacji praw podmiotów danych – na podstawie art. 6 ust. 1 lit. c RODO, (III) realizacji prawnie uzasadnionych interesów FBSerwis – na podstawie art. 6 ust. 1 lit. f RODO, obejmujących: (a) zawarcie i wykonanie umowy w zakresie danych osobowych osób wskazanych w treści umowy jako osoby reprezentujące kontrahenta, kontaktowe lub odpowiedzialne za realizację poszczególnych zadań wynikających z umowy, (b) prowadzenie korespondencji związanej z działalnością FBSerwis, w tym obsługę zgłoszeń kierowanych z wykorzystaniem formularza kontraktowego, poczty elektronicznej lub poczty tradycyjnej – niezwiązanych z usługami świadczonymi na rzecz nadawcy lub inną zawartą z nim umową, (c) ustalenie, dochodzenie lub obronę roszczeń wynikających z umowy lub świadczonych usług.

Więcej informacji na temat przetwarzania danych osobowych znajdziesz [tutaj](#).

**Uwaga: Z dniem 2 września br. nastąpiła zmiana adresu siedziby FBSerwis SA. Nowy adres to ul. Siedmiogrodzka 9, 01-204 Warszawa.**  
**Pozostałe dane dotyczące Spółki, w tym NIP, REGON, KRS oraz dotychczasowe adresy poczty elektronicznej, numery telefonów i faksu pozostają bez zmian. Wszelkie dokumenty kierowane do Spółki od dnia 2 września br. roku wyłącznie (w tym również faktury) powinny uwzględniać aktualne dane adresowe oraz być kierowane wyłącznie na nowy adres pod rygorem braku skutków prawnych.**

—Załączniki:

odpis_aktualny_52775_1595350702125.pdf	21,1 KB
Potwierdzenie dyspozycji przelewu - Urząd Zamówień Publicznych.pdf	91,4 KB
2020 07 21_Odwołanie_Kondratowice.pdf	159 KB
DPPEŁNWROC001082020.pdf	178 KB



FBSerwis Wrocław Sp. z o.o.  
ul. Atramentowa 10, Bielany Wrocławskie  
55-040 Kobierzyce  
tel. (48) 71 328 70 36  
fax (48) 71 390 51 31  
[wroclaw@fbserwis.pl](mailto:wroclaw@fbserwis.pl)

**fbserwis**  
FBSerwis Wrocław Sp. z o.o.

Do:

**Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej**  
ul. Postępu 17a  
02-676 Warszawa

Zamawiający:

**Gmina Kondratowice**  
ul. Nowa 1, 57-150 Prusy  
fax: 713 926 021  
email: [fundusze@kondratowice.pl](mailto:fundusze@kondratowice.pl);  
[inwestycje@kondratowice.pl](mailto:inwestycje@kondratowice.pl)

Odwołujący:

**FBSerwis Wrocław sp. z o.o.**  
ul. Atramentowa 10, Bielany Wrocławskie  
55-040 Kobierzyce  
reprezentowany przez:  
r.pr. Mateusza Szymczaka  
FBSerwis S.A.  
ul. Siedmiogrodzka 9, 01-204 Warszawa,  
tel. 571296925, faks: (22) 623 60 34  
email: [Mateusz.szymczak@fbserwis.pl](mailto:Mateusz.szymczak@fbserwis.pl)

**dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „Świadczenie usług w zakresie wywozu odpadów komunalnych na terenie Gminy Kondratowice w okresie od 01.03.2020 do 31.12.2020” (dalej: „**Postępowanie**”), prowadzonego przez Gminę Kondratowice (dalej: „**Zamawiający**”) w trybie przetargu nieograniczonego; ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych z dnia 16 lipca 2020 r. pod numerem 563114-N-2020

## ODWOŁANIE WYKONAWCY

W imieniu wykonawcy **FBSerwis Wrocław sp. z o.o.** z siedzibą w Bielanych Wrocławskich (dalej: „**Odwołujący**”), w oparciu o pełnomocnictwo, którego odpis składam w załączeniu, na podstawie **art. 180 ust. 1 oraz 180 ust. 2 pkt 5 w zw. z art. 179 ust. 1** ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843; dalej: „**ustawa PZP**”), wnoszę odwołanie wobec treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia – opisu przedmiotu zamówienia.

FBSerwis Wrocław Sp. z o.o.  
Sąd Rejonowy dla Wrocławia-Fabrycznej we Wrocławiu, VI Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego  
KRS 0000052775, NIP 898-10-05-431, REGON 930415422  
Kapitał zakładowy 22 000 000,00 PLN, wpłacony w całości

Wnosząc niniejsze odwołanie zarzucam Zamawiającemu obrazę następujących przepisów prawa:

**art. 29 ust. 2 w zw. z art. 7 ust. 1 ustawy PZP oraz art. 387 § 1 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. – kodeks cywilny** (Dz. U. z 2019 r. poz. 1145, ze zm.; dalej: „**k.c.**”) **w zw. z art. 14 ust. 1 ustawy PZP** poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający uczciwą konkurencję oraz zobowiązujący wykonawcę do realizacji obowiązku niemożliwego do wykonania (świadczenie niemożliwe), tj. przez wskazanie w pkt 8 Załącznika nr 1 do specyfikacji istotnych warunków zamówienia – Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia (dalej: „**OPZ**”), że wykonawca zobowiązany jest m.in. do prowadzenia Punktu Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych (dalej: „**PSZOK**”) na terenie Gminy Kondratowice, w tym do zakupu lub dzierżawy nieruchomości w geodezyjnym obrębie ewidencyjnym Gminy Kondratowice (miejsce musi być uzgodnione z Zamawiającym), opracowanie dokumentacji technicznej wraz z uzyskaniem wymaganych pozwoleń na realizację przedsięwzięcia oraz do wyposażenia PSZOK, który to obowiązek w tak krótkim czasie, jaki pozostanie dla Wykonawcy od dnia zawarcia umowy w sprawie zamówienia do dnia rozpoczęcia realizacji zamówienia jest obiektywnie niemożliwy do zrealizowania

Podnosząc ww. zarzut wnoszę o:

1. uwzględnienie odwołania w całości,
2. nakazanie Zamawiającemu:
  - a. wykreślenie pkt 8 OPZ, względnie zastąpieniem go zapisem, zgodnie z którym to Zamawiający będzie prowadził PSZOK na wskazanym przez siebie terenie, a Wykonawca będzie zobligowany jedynie do odpowiedniego jego wyposażenia oraz zapewnienia jego obsługi, przy czym odpowiedzialnym za gospodarowania odpadami zbieranymi na terenie PSZOK będzie Zamawiający.

Ponadto wnoszę o:

3. zasądzenie na rzecz Odwołującego kosztów postępowania według norm przepisanych, w tym kosztów zastępstwa według spisu (faktury), który przedłożony zostanie na rozprawie.

## Uzasadnienie

### 1. Uzasadnienie zarzutu

Przystępując do uzasadnienia zarzutu podniesionego w Odwołaniu wskazać należy, że Zamawiający wymaga od wykonawców spełnienia obowiązku niemożliwego do wykonania, a dotyczącego prowadzenia PSZOK w miejscu uzgodnionym z Zamawiającym, co wiąże się z koniecznością pozyskania tytułu prawnego do określonej nieruchomości oraz pozyskania niezbędnych decyzji administracyjnych, w tym w szczególności zezwolenia na zbieranie odpadów.

W aktualnym stanie prawnym prowadzenie punktu selektywnego zbierania odpadów komunalnych – miejsca, gdzie są zbierane (czasowo magazynowane) odpady komunalnej przez

FBSerwis Wrocław Sp. z o.o.



prowadzącego PSZOK – wymaga posiadania zezwolenia na zbieranie. Obowiązek taki wynika jednoznacznie z treści art. 41 ust. 1 ustawy o odpadach. Zwolniony z obowiązku uzyskania takiego zamówienia jest zgodnie z art. 45 ust. 1 pkt 11 ustawy o odpadach punkt selektywnego zbierania odpadów komunalnych prowadzony samodzielnie przez gminę lub wspólnie z inną gminą lub gminami.

A contrario zatem, taki punkt selektywnego zbierania odpadów komunalnych, który jest prowadzony przez przedsiębiorcę (przez inny podmiot, niż gmina) z takiego obowiązku zwolniony nie jest – wymaga zatem uzyskania zezwolenia na zbieranie.

W tym miejscu należy jednak zaznaczyć, że zezwolenie na zbieranie odpadów komunalnych jest wydawane w odniesieniu do zbierania na konkretnej nieruchomości, do której podmiot zbierający odpady musi zgodnie z art. 41b ust. 1 ustawy o odpadach posiadać tytuł prawny – w odniesieniu do której zbierający odpady jest właścicielem, użytkownikiem wieczystym, użytkownikiem albo dzierżawcą. Do wniosku o wydanie zezwolenia na zbieranie odpadów komunalnych należy zaś dołączyć dokument potwierdzający prawo własności, prawo użytkowania wieczystego, prawo użytkowania albo umowę dzierżawy (art. 41b ust. 4a ustawy o odpadach).

Wymaga zaznaczenia, że procedura uzyskiwania zezwolenia na zbieranie jest procedurą długotrwałą. Wydanie takiego zezwolenia poprzedzone jest nie tylko oceną wymaganych wniosków i dokumentów, ale również wiąże się z koniecznością:

- opracowania operatu przeciwpożarowego zawierającego warunki ochrony przeciwpożarowej miejsca magazynowania odpadów oraz jego uzgodnienia z komendantem powiatowym Państwowej Straży Pożarnej (art. 42 ust. 4b ustawy o odpadach),
- dostosowania nieruchomości do wymagań prawnych, w tym w szczególności wyposażenia jej w wizyjny system kontroli miejsca magazynowania odpadów, o którym mowa w art. 25 ust. 6a – 6h ustawy o odpadach,
- przeprowadzenia przez wojewódzkiego inspektora ochrony środowiska (z udziałem przedstawiciela organu wydającego zezwolenie) kontroli nieruchomości, na której mają być zbierane odpady, w zakresie spełniania wymagań określonych w przepisach ochrony środowiska oraz przeprowadzenia przez komendanta powiatowego (miejskiego) Państwowej Straży Pożarnej kontroli tej nieruchomości w zakresie zgodności z warunkami ochrony przeciwpożarowej.

Z doświadczenia Odwołującego, który prowadzi na obszarze Polski działalność obejmującą zbieranie odpadów w wielu lokalizacjach i w związku z tym wielokrotnie występował o wydanie oraz o zmianę zezwolenia na zbieranie odpadów – **minimalny** czas oczekiwania na wydanie zezwolenia na zbieranie odpadów komunalnych to **około 6 – 7 miesięcy** (przy czym jest to okres liczony od złożenia wniosku o wydanie takiego zezwolenia do jego wydania – a złożenie takiego wniosku musi być poprzedzone szeregiem innych czynności, które również trwają co najmniej 2 – 3 miesiące). Często jednak takie postępowania trwają dłużej, nawet powyżej jednego roku. Jest to spowodowane zarówno dużą ilością informacji, które są analizowane przed wydaniem zezwolenia, jak i koniecznością przeprowadzenia ww. kontroli w planowanym miejscu zbierania odpadów. Aktualnie, w warunkach epidemii COVID-19, okres oczekiwania na zezwolenie może wydłużyć się jeszcze bardziej.

W tym kontekście wymaganie, aby wykonawca: uzgodnił z zamawiającym miejsce prowadzenia PSZOK, uzyskał tytuł prawny do takiego miejsca oraz uzyskał zezwolenie na zbieranie odpadów jest obiektywnie niemożliwe do spełnienia w granicach czasowych okresu realizacji Zamówienia.



Wykonawca, aby móc realizować przedmiot zamówienia, musiałby uzyskać zezwolenie na zbieranie odpadów przed dniem 1 sierpnia br. – od tej daty zgodnie z postanowieniami specyfikacji istotnych warunków zamówienia miałyby bowiem rozpocząć się realizacja usługi stanowiącej przedmiot zamówienia. Co więcej zupełnie nieprawdopodobnym jest, aby jakikolwiek podmiot zdołał w całym okresie realizacji zamówienia: uzgodnić z Zamawiającym miejsce prowadzenia PSZOK (nieruchomość, na której PSZOK ma być prowadzony), nabyć tę nieruchomość, dostosować ją do wymagań prawnych oraz uzyskać zezwolenie na zbieranie odpadów. Okres realizacji zamówienia został przez Zamawiającego przewidziany na zaledwie 5 miesięcy – czyli znacznie krócej, niż przewidywany okres oczekiwania na wydanie zezwolenia na zbieranie odpadów. Dodatkowo wykonawca musiałby jeszcze nabyć określoną nieruchomość, dostosować ją do wymogów prawnych, sporządzić operat przeciwpożarowy i uzgodnić go z Komendantem Powiatowym Państwowej Straży Pożarnej, sporządzić wniosek o wydanie zezwolenia oraz zgromadzić dokumentację załączaną do takiego wniosku – co również wymaga wielomiesięcznej pracy).

W tych warunkach nie może budzić wątpliwości, że obowiązek prowadzenia PSZOK (do czego posiadanie zezwolenia na zbieranie odpadów jest niezbędne) ma charakter świadczenia niemożliwego i na mocy art. 387 § 1 k.c. jest nieważny.

Mając na uwadze powyższe, zdaniem wykonawcy celowe jest nakazanie Zamawiającemu wyłączenie z zakresu przedmiotu zamówienia obowiązków opisanych w pkt 8 OPZ, tj. wyłączenie obowiązku prowadzenia PSZOK.

Alternatywnym rozwiązaniem zmierzającym do doprowadzenia SIWZ do zgodności z prawem mogłoby być nakazanie Zamawiającemu dokonania takiej zmiany SIWZ, która przewidywałaby, że to Zamawiający będzie prowadził PSZOK, a Wykonawca zobligowany będzie do jego wyposażenia oraz obsługi. W takim przypadku to Zamawiający powinien być podmiotem prowadzącym PSZOK (który jako gmina zgodnie z art. 45 ust. 1 pkt 11 nie ma obowiązku uzyskiwania zezwolenia na zbieranie odpadów), a specyfikacja (OPZ) powinna szczegółowo określać zakres obowiązków, których wykonania w zakresie obsługi PSZOK Zamawiający oczekuje od Wykonawcy, a które obowiązki pozostaną w gestii Zamawiającego jako podmiotu prowadzącego PSZOK.

## **1. Uzasadnienie posiadania interesu w uzyskaniu zamówienia**

Odwołujący wskazuje, iż posiada interes we wniesieniu Odwołania, bowiem jest zainteresowany udziałem w Postępowaniu, a zakwestionowane – wadliwe i niekonkurencyjne – zapisy OPZ znacząco utrudniają (wręcz uniemożliwiają) rzetelne sporządzenie i złożenie oferty w Postępowaniu.

W przypadku wyeliminowania podniesionych naruszeń Odwołujący będzie mógł złożyć ofertę na korzystnych dla Zamawiającego warunkach i przedmiotowe zamówienie uzyskać.

### **1.1.1. Uzasadnienie zachowania terminu do wniesienia odwołania**

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 16 lipca br. W tym samym dniu została opublikowana na stronie internetowej Zamawiającego specyfikacja istotnych warunków zamówienia, której postanowienia Odwołujący kwestionuje.

W świetle powyższego, niniejsze Odwołanie – wnoszone w dniu 21 lipca 2020 r. – jest składane z zachowaniem ustawowego terminu dziesięciodniowego.

FBSerwis Wrocław Sp. z o.o.  
ul. Atramentowa 10, Bielany Wrocławskie  
55-040 Kobierzyce  
tel. (48) 71 328 70 36  
fax (48) 71 390 51 31  
[wroclaw@fbserwis.pl](mailto:wroclaw@fbserwis.pl)

**fbserwis**  
FBSerwis Wrocław Sp. z o.o.

\* \* \*

Wobec powyższego wnoszę jak na wstępie.

Poprawność nieznana

Dokument podpisany przez MATEUSZ  
ŁUKASZ SZYMCZAK  
Data: 2020.07.21 19:06:42 CEST

---

Załączniki:

1. dowód uiszczenia wpisu od Odwołania,
2. dowód przekazania kopii Odwołania Zamawiającemu,
3. uwierzytelniony odpis pełnomocnictwa do wniesienia Odwołania
4. informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców KRS dla Odwołującego