sygn. akt KIO 3146/23

POSTANOWIENIE
z dnia 31 października 2023 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący:Marek Bienias

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 31 października 2023 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 23 października 2023 r. przez wykonawcę**Zakład Utylizacji Odpadów Sp. z o.o. z siedzibą w Koninie**, w postępowaniu prowadzonym przez **„Kutnowski Szpital Samorządowy" Sp. z o.o. z siedzibą w Kutnie,**

postanawia:

1.umorzyć postępowanie odwoławcze,

2.nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy**Zakład Utylizacji Odpadów Sp. z o.o. z siedzibą w Koninie,** w postępowaniu prowadzonym przez **„Kutnowski Szpital Samorządowy" Sp. z o.o. z siedzibą w Kutnie** kwoty 13 500 zł 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% kwoty uiszczonego wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 579 ust. 1 i art. 580 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.) na niniejsze postanowienie – w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do **Sądu Okręgowego w Warszawie.**

Przewodniczący:……

sygn. akt KIO 3146/23

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

Zamawiający – „Kutnowski Szpital Samorządowy" Sp. z o.o.z siedzibą w Kutnie – prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego „Odbiór, transport i utylizacja odpadów medycznych", znak sprawy: ZP/33/23. Ogłoszenie zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem:2023/S 196-614572.

W dniu 23 października 2023 r. wykonawca Zakład Utylizacji Odpadów Sp. z o.o.z siedzibą w Koninie wniósł odwołanie od następujących niezgodnych z przepisami Ustawy czynności Zamawiającego, podjętych oraz zaniechanych w przedmiotowym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego tj.

1)ustanowienie w SWZ i Ogłoszeniu zapisów niezgodnych z ustawą PZP (w szczególności z zasadą, że Zamawiający prowadzi postępowanie w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców] i z zasadą bliskości wyrażoną w ustawie z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (t.j. Dz.U. 2023 poz. 1587] **przez:** przyjęcie w SWZ ¡'Ogłoszeniu, że unieszkodliwianie odpadów medycznych ma się odbywać na obszarze województwa łódzkiego, ewentualnie na obszarze innego województwa w najbliżej położonej spalarni, w przypadku, gdy na terenie województwa łódzkiego nie ma spalarni bądź istniejące spalarnie nie mają wolnych mocy przerobowych **w sytuacji gdy:** zgodnie z art. 20 ust. 6 ustawy o odpadach odpady medyczne mogą być także stosowane na obszarze województwa innego niż to, na którym zostały wytworzone, jeżeli odległość od miejsca wytwarzania odpadów do miejsca stosowania położonego na obszarze innego województwa jest mniejsza niż odległość do miejsca stosowania położonego na obszarze tego samego województwa;

2)ustanowienie w SWZ zapisów niezgodnych z ustawą PZP (w szczególności z zasadą, że Zamawiający prowadzi postępowanie w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców, zgodnie z zasadą proporcjonalności) i z ustawą z dnia 11 stycznia 2018 r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych (t.j. Dz.U. 2023 poz. 875) przez: przyjęcie w SWZ i Ogłoszeniu wymogu by Wykonawca zapewnił co najmniej 10 % udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów samochodowych **w sytuacji gdy:** w niniejszym Postępowaniu nie trzeba stosować zapisów ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych i wymaganie, aby Wykonawca zapewnił co najmniej 10 % udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów samochodowych jest nieadekwatne do przedmiotu zamówienia, powoduje nieuzasadnione ograniczenie konkurencji i jest sprzeczne z zasadą proporcjonalności.

Odwołujący zaskarżonym czynnościom Zamawiającego zarzucił naruszenie przepisów:

1)naruszenie art. 16 pkt 1 PZP w zw. z art. 20 ust. 6 ustawy o odpadach przez: przyjęcie w SWZ i Ogłoszeniu, że unieszkodliwianie odpadów medycznych ma się odbywać na obszarze województwa łódzkiego, ewentualnie na obszarze innego województwa w najbliżej położonej spalarni, w przypadku, gdy na terenie województwa łódzkiego nie

ma spalarni bądź istniejące spalarnie nie mają wolnych mocy przerobowych w sytuacji gdy: zgodnie z art. 20 ust. 6 ustawy o odpadach odpady medyczne mogą być także stosowane na obszarze województwa innego niż to, na którym zostały wytworzone, jeżeli odległość od miejsca wytwarzania odpadów do miejsca stosowania położonego na obszarze innego województwa jest mniejsza niż odległość do miejsca stosowania położonego na obszarze tego samego województwa;

2)naruszenie art. 16 pkt 1 i 3 PZP w zw. z art. 99 ust. 1,2 i 4 w zw. z art. 68 b ustawy o elektromobilności i paliwach alternatywnych przyjęcie w SWZ wymogu by Wykonawca zapewnił co najmniej-10 % udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów samochodowych w sytuacji gdy: w niniejszym Postępowaniu nie trzeba stosować zapisów ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych i wymaganie, aby Wykonawca zapewnił co najmniej 10 % udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów samochodowych jest nieadekwatne do przedmiotu zamówienia, powoduje nieuzasadnione ograniczenie konkurencji i jest sprzeczne z zasadą proporcjonalności.

Opierając się na przedstawionych zarzutach wykonawca wnosił o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu modyfikacji SWZ i Ogłoszenia w taki sposób, że:

1)Zamawiający w rozdziale 4 (Opis przedmiotu zamówienia) pkt. 9 i 22, rozdziale 6 (Warunki udziału w postępowaniu) pkt. 2 ppkt 4 SWZ, punkcie III.1.3) (Zdolność techniczna i kwalifikacje zawodowe) Ogłoszenia doda zapis, że: „Zamawiający, zgodnie z art. 20 ust. 6 ustawy o odpadach uzna spełnienie warunków udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej oraz warunków realizacji usługi jeśli Wykonawca wykaże, że dysponuje instalacją położoną na terenie województwa innego niż łódzkie, w przypadku, gdy wskazana instalacja znajduje się w mniejszej odległości od siedziby Zamawiającego niż instalacja z terenu województwa łódzkiego” oraz w § 2 ust. 6 załącznika nr 6 do SWZ: projektu umowy doda zapis: „Dopuszcza się unieszkodliwianie zakaźnych odpadów medycznych na obszarze województwa innego niż łódzkie , jeżeli odległość od miejsca wytwarzania odpadów do miejsca stosowania położonego na obszarze innego województwa jest mniejsza niż odległość do miejsca stosowania położonego na obszarze województwa łódzkiego”.

2)Zamawiający w rozdziale 3 (Informacje ogólne) pkt. 13 SWZ wykreśli zapisy SWZ w zakresie wymogu zapewnienia we flocie samochodowej pojazdów elektrycznych lub napędzanych gazem.

Do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego nie przystąpił żaden wykonawca.

Przed otwarciem rozprawy, oświadczeniem złożonym do Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 30 października 2023 r. (pismo z dnia 27 października 2023 r.) , Odwołujący cofnął odwołanie w całości wniesione w dniu 23 października 2023 r.

W konsekwencji Izba, na podstawie art. 568 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129), umorzyła postępowanie odwoławcze, orzekając w formie postanowienia na podstawie art. 553 zd. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

O kosztach postępowania orzeczono na podstawie art. 574 i 575 ustawy Prawo zamówień publicznych oraz § 9 ust. 1 pkt 3 lit. a) rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (Dz. U. 2020 r. poz. 2437), z którego wynika, że w sytuacji cofnięcia odwołania przed otwarciem rozprawy najpóźniej w dniu poprzedzającym dzień, na który został wyznaczony termin rozprawy lub posiedzenia z udziałem stron lub uczestników postępowania odwoławczego – odwołującemu zwraca się 90% wpisu. W takim przypadku Izba orzeka o dokonaniu zwrotu odwołującemu z rachunku Urzędu kwoty uiszczonej tytułem wpisu, w wysokości stanowiącej 90% jego wartości.

Przewodniczący:……