

Warszawa, 28 listopada 2025 r.

WYROK

Krajowa Izba Odwoławcza w składzie:

Przewodnicząca: Agnieszka Trojanowska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej 20 października 2025 r. przez wykonawcę MTM Budownictwo Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Tarnowie, ul. Koszycka 21,

w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego Miejskie Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej – Rzeszów Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Rzeszowie, Al. gen. Władysława Sikorskiego 428

postanawia:

1. Umorzyć postępowanie,

2. Nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty 9000 zł 00 gr (dziewięć tysięcy złotych zero groszy) tytułem zwrotu 90% uiszczonego wpisu.

Na orzeczenie – w terminie 14 dni od jego doręczenia przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Warszawie- Sądu Zamówień Publicznych.

Przewodnicząca:.....

Uzasadnienie

Postępowanie o udzielenie zamówienia w trybie podstawowym bez negocjacji pn. Budowa Instalacji Biologicznego Przetwarzania Odpadów na terenie Zakładu MPGK –Rzeszów na działce nr 251/2 obr. 217 przy ul. Ciepłowniczej w Rzeszowie oraz budowę przyłącza wodociągowego na działce nr 354 obr. 217 ogłoszono w Biuletynie Zamówień Publicznych nr 2025/BZP 00472568 z 14 października 2025 r.

20 października 2025 r. wykonawca MTM Budownictwo Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Tarnowie, ul. Koszycka 21 działając przez wiceprezesa zarządu wniósł odwołanie wobec czynności zamawiającego polegających na sformułowaniu w SWZ postępowania warunków podmiotowych w zakresie doświadczenia zawodowego oraz kwalifikacji i doświadczenia personelu w sposób naruszający zasady udzielania zamówień publicznych. Do odwołania dołączono dowód jego przekazania zamawiającemu oraz dowód uiszczenia wpisu. Zaskarżonym czynności zamawiającego zarzucił:

1. Naruszenie art. 112 ust 1 oraz 16 pkt 1 i 3 ustawy przez nieuzasadnione przedmiotem zamówienia, nieproporcjonalne i ograniczające konkurencję a także dyskryminujące, sformułowanie w SWZ warunków udziału dotyczącego doświadczenia w zakresie:

A) Zdolności technicznej.

a)3 (trzy) roboty budowlane, jako generalny wykonawca, polegające na budowie lub rozbudowie instalacji do biologicznego przetwarzania odpadów w technologii opartej na zamkniętych bioreaktorach żelbetowych z systemem sond bezprzewodowych oraz płuczkę wraz z biofiltrem o wydajności: min. 12 000 Mg/rok dla selektywnie zbieranych bioodpadów dla których uzyskano pozwolenie zintegrowane,

b)3 (trzy) realizacje obejmujące wykonanie technologii kompostowania frakcji selektywnie zbieranej frakcji odpadów zielonych i innych bioodpadów, w technologii opartej na zamkniętych bioreaktorach żelbetowych z systemem sond bezprzewodowych oraz płuczkę wraz z biofiltrem o wydajności: min. 12 000 Mg/rok.

e) 1 (jedną) robotę budowlaną polegającą na wykonaniu ściany żelbetowej (obiektu budowlanego w rozumieniu przepisów ustawy Prawo budowlane niebędący budynkiem lub obiektem małej architektury) posadowionej na ławach fundamentowych o wysokości ścian min. 5 m oraz powierzchni min. 1500 m²;

2. Naruszenie art. 112 ust 1 oraz 16 pkt 1 i 3 ustawy przez nieuzasadnione przedmiotem zamówienia, nieproporcjonalne i ograniczające konkurencję a także dyskryminujące, sformułowanie w SWZ warunków udziału dotyczących kwalifikacji oraz doświadczenia personelu w zakresie:

B) Zdolności potencjału ludzkiego

B.1) Technologa, posiadającego:

b) co najmniej 10 letnie doświadczenie zawodowe w projektowaniu technologii kompostowania odpadów w tym udział w projektowaniu minimum 10 (dziesięciu) instalacji kompostowania bioodpadów, w technologii opartej na bioreaktorach żelbetowych z pozytywnym napowietrzaniem w układzie dysz lub płyt aeracyjnych z zastosowaniem systemu oczyszczania powietrza z biofiltrem i/lub płuczką

B.2) Specjalisty ds. rozruchów technologicznych, posiadającego:

a) wykształcenie wyższe techniczne – ukończone studia II stopnia lub ciągłe 5 latnie, zakończone otrzymanym tytułem mgr inż. w specjalności technologia wody, ścieków i odpadów oraz posiadający minimum 10 - letnie doświadczenie zawodowe w uruchamianiu instalacji kompostowania / stabilizacji odpadów komunalnych opartych na bioreaktorach żelbetowych z biofiltrem i/lub płuczką

b) uprawnienia do pełnienia samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności instalacyjnej sanitarnej wydane na podstawie aktualnie obowiązujących przepisów prawa (lub odpowiadające im uprawnienia wydane na podstawie wcześniej obowiązujących przepisów prawa wystarczające do realizacji przedmiotu zamówienia);

c) doświadczenie przy rozruchu technologicznym co najmniej 10 (dziesięciu) instalacji do kompostowania /stabilizacji tlenowej odpadów w technologii opartej na bioreaktorach żelbetowych z biofiltrem zakończonym co najmniej podpisaniem protokołu odbioru instalacji lub równoważnego dokumentu, świadczącego o osiągnięciu wszystkich wymaganych parametrów;

Wniósł o nakazanie zamawiającemu dokonania następujących zmian SWZ:

A) Zdolności technicznej.

a) 3 (trzy) roboty budowlane, jako generalny wykonawca, polegające na budowie lub rozbudowie instalacji instalacji do biologicznego przetwarzania odpadów w technologii opartej na zamkniętych bioreaktorach żelbetowych z systemem sond ~~bezprowodowych~~ oraz płuczkę wraz z biofiltrem o wydajności: min. 12 000 Mg/rok dla selektywnie zbieranych bioodpadów dla których uzyskano pozwolenie zintegrowane,

b) 3 (trzy) realizacje obejmujące wykonanie technologii kompostowania frakcji selektywnie zbieranej frakcji odpadów zielonych i innych bioodpadów, w technologii opartej na zamkniętych bioreaktorach żelbetowych z systemem sond ~~bezprowodowych~~ oraz płuczkę wraz z biofiltrem o wydajności: min. 12 000 Mg/rok.

e) 1 (jedną) robotę budowlaną polegającą na wykonaniu ściany żelbetowej (~~obiektu budowlanego w rozumieniu przepisów ustawy Prawo budowlane niebędący budynkiem lub obiektem małej architektury~~) posadowionej na ławach fundamentowych o wysokości ścian min. 5 m oraz powierzchni min. 1500 m²;

B) Zdolności potencjału ludzkiego

B.1) Technologa, posiadającego:

b) co najmniej ~~40~~ 3 letnie doświadczenie zawodowe w projektowaniu technologii kompostowania odpadów w tym udział w projektowaniu minimum ~~40 (dziesięciu)~~ 5 (pięciu) instalacji kompostowania bioodpadów, w technologii opartej na bioreaktorach żelbetowych z pozytywnym napowietrzaniem w układzie dysz lub płyt aeracyjnych z zastosowaniem systemu oczyszczania powietrza z biofiltrem i/lub płuczką

B.2) Specjalisty ds. rozruchów technologicznych, posiadającego:

a) wykształcenie wyższe techniczne – ukończone studia II stopnia lub ciągłe 5 latnie, zakończone otrzymanym tytułem mgr inż. w specjalności technologia wody, ścieków i odpadów oraz posiadający minimum ~~40 –~~ 3 letnie doświadczenie zawodowe w uruchamianiu instalacji kompostowania / stabilizacji odpadów komunalnych opartych na bioreaktorach żelbetowych z biofiltrem i/lub płuczką

b) uprawnienia do pełnienia samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności instalacyjnej sanitarnej wydane na podstawie aktualnie obowiązujących przepisów prawa (lub odpowiadające im uprawnienia wydane na podstawie wcześniej obowiązujących przepisów prawa wystarczające do realizacji przedmiotu zamówienia);

c) doświadczenie przy rozruchu technologicznym co najmniej ~~40 (dziesięciu)~~ 5 (pięciu) instalacji do kompostowania /stabilizacji tlenowej odpadów w technologii opartej na bioreaktorach żelbetowych z biofiltrem zakończonym co najmniej podpisaniem protokołu odbioru instalacji lub równoważnego dokumentu, świadczącego o osiągnięciu wszystkich wymaganych parametrów.

Odwołujący wskazał, że przysługuje mu prawo do złożenia przedmiotowego odwołania i legitymuje się koniecznym interesem prawnym. Zgodnie z art. 505 ust. ustawy środki ochrony prawnej, w tym możliwość wniesienia odwołania od treści SWZ, przysługują wykonawcy, jeżeli ma interes w uzyskaniu danego zamówienia oraz poniósł lub może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez zamawiającego przepisów ustawy.

Odwołujący podniósł, że posiada interes do wniesienia odwołania, ponieważ czynności zamawiającego w zakresie sporządzenia SWZ w zakresie określenia warunków udziału w zakresie doświadczenia oraz kwalifikacji i doświadczenia personelu uniemożliwiają odwołującemu skuteczne ubieganie się o udzielenie zamówienia, przez brak możliwości złożenia oferty, tym samym brak możliwości wyboru oferty odwołującego jako oferty najkorzystniejszej i możliwości uzyskania zamówienia.

Odwołujący podkreślił, że po modyfikacji spełniać będzie wszystkie określone w SWZ warunki podmiotowe udziału w postępowaniu i jest zdolny do wykonania przedmiotowego zamówienia.

Po uwzględnieniu zarzutów podniesionych w odwołaniu i modyfikacji SWZ zgodnie z żądaniem odwołującego,

odwołujący uzyska możliwość złożenia oferty i uzyskania zamówienia zaś samo postępowanie zostanie otwarte na konkurencyjność. Tym samym odwołujący może ponieść szkodę w związku z czynnościami podejmowanymi przez zamawiającego, a tym samym może zostać pozbawiony możliwości uzyskania zamówienia publicznego.

W konsekwencji nie budzi wątpliwości, że interes prawny odwołującego w uzyskaniu zamówienia w tym postępowaniu doznał uszczerbku, bowiem gdyby nie zaskarżone czynności i zaniechania zamawiającego, to odwołujący mógłby uzyskać zamówienie, tym samym może ponieść szkodę w postaci utraconych zysków z realizacji umowy zawartej z zamawiającym.

26 listopada 2025 r. odwołujący wycofał odwołanie.

Do postępowania odwoławczego nikt nie przystąpił.

Rozważania Krajowej Izby Odwoławczej:

Postępowanie należy umorzyć.

Odwołujący jednoznacznie i wyraźnie oświadczył, że cofa odwołanie w całości. Taki stan faktyczny nadaje się do subsumpcji pod normę prawną art. 520 ust. 1 i 2 ustawy, które stanowią, że odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy i cofnięte odwołanie nie wywołuje skutków prawnych, jakie ustawa wiąże z wniesieniem odwołania do Prezesa KIO. W tym stanie rzeczy KIO wydała postanowienie o umorzeniu postępowania, działając na podstawie art. 568 ust. 1 ustawy. Oświadczenie o wycofaniu odwołania stanowi czynność dyspozytywną wnoszącego odwołanie.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono na podstawie art. 574 i 575 ustawy, tj. stosownie do wyniku postępowania, z uwzględnieniem postanowień Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania z dnia 30 grudnia 2020 r. (Dz.U. z 2020 r. poz. 2437) na podstawie par. 9 ust. 1 pkt. 3 lit a cyt. rozporządzenia nakazując zwrot odwołującemu z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych kwoty 90% uiszczonego wpisu.

Przewodnicząca: