

Niegowa, dn. 05.01.2026r.

Krajowa Izba Odwoławcza

ul. Postępu 17A
02-676 Warszawa

Zamawiający:

GMINA NIEGOWA
UL. SOBIESKIEGO 1
42-320 NIEGOWA
URZAD@NIEGOWA.PL

reprezentowany przez:

MARIUSZA REMBAKA – WÓJTA GMINY
NIEGOWA

Odwołujący:

ALBA Miejskie Przedsiębiorstwo Gospodarki
Komunalnej Sp. z o. o
UL.STAROCMENTARNA 2
41-300 DĄBROWA GÓRNICZA

reprezentowany przez:

PEŁNOMOCNIKA
RYSZARDA GROŃSKIEGO
1rgronski@gmail.com

Przystępujący : brak

sygn. akt KIO: KIO 5207/25¹

ODPOWIEDŹ NA ODWOŁANIE

Działając w imieniu *Gminy Niegowa*, na podstawie art. 521 ust.1 ustawy Pzp, wnoszę odpowiedź na odwołanie wniesione do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej przez *ALBA Miejskie Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej Sp. z o. o, Dąbrowa Górnicza* od czynności zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn. **Odbiór, transport i zagospodarowanie odpadów komunalnych z terenu Gminy Niegowa**

Wnoszę o oddalenie odwołania w części dotyczącej zarzutów² nr 1, 2, 4, 5 i 3 lit b) c) i uwzględniam odwołanie w części, co do zarzutów: nr 3 lit. a

Wnoszę także o zasądzenie na rzecz Zamawiającego kosztów postępowania odwoławczego³.

¹ podać, jeżeli sygnatura jest już znana wnoszącemu pismo

² wybrać właściwe

³ Uwaga: Wniosek o koszty można złożyć już na tym etapie postępowania, można to również zrobić później. Zgodnie z art. 573 ustawy Pzp, do czasu zamknięcia rozprawy strona, uczestnik postępowania odwoławczego wnoszący sprzeciw lub ich pełnomocnicy mogą złożyć wniosek dotyczący kosztów postępowania odwoławczego. Zgodnie z art. 574 ustawy Pzp, do kosztów postępowania odwoławczego zalicza się wpis i uzasadnione koszty stron i uczestników postępowania odwoławczego wnoszących sprzeciw. Szczegółowe uregulowania dotyczące rozliczenia kosztów postępowania odwoławczego zawiera rozporządzenie 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. z 2020 r. poz. 2437). Wskazać również należy, że wniosek w sprawie kosztów postępowania odwoławczego może być złożony w treści pisma procesowego,

1. W zakresie zarzutu 1 tj. naruszenia art.16 pkt 1, pkt.2 i pkt.3 oraz 112 ust.1 ustawy, na skutek ustalenia warunku udziału w postępowaniu zdolności technicznej lub zawodowej w sposób naruszający zasadę uczciwej konkurencji, nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia, nie umożliwiający ubiegania się o zamówienie wykonawcom dysponującym pojazdami napędzanymi prądem elektrycznym ... **Zamawiający podtrzymuje swoje stanowisko w zakresie określenia warunku udziału w postępowaniu zdolności technicznej i zawodowej oraz zarzutu 2 tj. naruszenia art.16 pkt 1, pkt 2 i pkt 3 oraz art.99 ust.4 w związku z art.239 ust.1 ustawy poprzez ustalenie w kryterium oceny ofert nr 2 „Kryterium środowiskowe” punktacji z tytułu posiadania floty pojazdów spełniających normę spalania Euro 6, co powoduje, że kryterium to jest pozorne ... Zamawiający podtrzymuje swoje stanowisko w zakresie określenia kryteriów oceny ofert w kryterium środowiskowym oraz jego punktacji**

Uzasadnienie: Kryteria oceny ofert oraz warunki udziału w postępowaniu określone przez Zamawiającego są proporcjonalne i adekwatne do zakresu zamówienia oraz nie naruszają zasad uczciwej konkurencji i zostały opracowane z uwzględnieniem obowiązujących Zamawiającego przepisów prawnych, możliwości technicznych i infrastrukturalnych mogących mieć wpływ zarówno na możliwość świadczenia usługi jak i zachowanie zasad uczciwej konkurencji.

Zamawiający nie jest zobligowany do zapewnienia realizacji zamówienia zgodnie z wymaganiami art.68a ust.1 pkt.2 lit b ustawy z dnia 11 stycznia 2018 roku o elektromobilności i paliwach alternatywnych, ponieważ:

zgodnie z art. 99 ust. 3 ustawy Pzp, do opisu przedmiotu zamówienia stosuje się nazwy i kody określone we Wspólnym Słowniku Zamówień (dalej kody CPV). Mając na uwadze obowiązek opisanie przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, zasadne jest dokonywanie opisu przedmiotu zamówienia poprzez taki kod CPV, który będzie w możliwie najbardziej jednoznaczny (precyzyjny) sposób określał przedmiot zamówienia. Tym samym, co do zasady, głównym kodem CPV powinien być ten, najbardziej definiujący przedmiot zamówienia. **Takim kodem w przypadku przedmiotowego zamówienia jest kod 90513100-7 Usługi wywozu odpadów pochodzących z gospodarstw domowych oraz kod 90512000-9 - Usługi transportu odpadów** . Wśród kodów wskazanych przez zamawiającego w dokumentach zamówienia , nie ma kodu 90511000-2 wywóz odpadów o którym mowa w art. art. 68b ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych.

Konieczność stosowania wymagań, zgodnie z art. 68b ustawy o.e.i.p.a., obejmuje trzy przypadki:

- 1) zamówienia o wartości równej lub przekraczającej progi unijne, udzielane na podstawie ustawy Pzp zgodnie z umową sprzedaży, leasingu, najmu lub dzierżawy z opcją zakupu pojazdu samochodowego przez zamawiającego;
- 2) usługi w zakresie drogowego publicznego transportu zbiorowego o wartości przekraczającej wartość progową określoną w art. 5 ust. 4 rozporządzenia nr 1370/2007, czyli 1.000.000 euro. W sytuacji, gdy udzielone bezpośrednio zamówienie prowadzące do zawarcia umowy o świadczenie usług publicznych dotyczy małego lub średniego

przedsiębiorstwa eksploatującego nie więcej niż 23 pojazdy, ta wartość wzrasta do 2.000.000 euro;

3) udzielane na podstawie ustawy Pzp zamówienia o wartości równej lub przekraczającej progi unijne, pod warunkiem, że ich przedmiotem są usługi oznaczone następującymi kodami Wspólnego Słownika Zamówień (CPV):

- CPV 60112000-6, w zakresie publicznego transportu drogowego,
- CPV 60130000-8, w zakresie specjalistycznego transportu drogowego osób,
- CPV 60140000-1, nieregularny transport osób,
- CPV 90511000-2, wywóz odpadów,
- CPV 60160000-7, drogowy transport przesyłek pocztowych,
- CPV 60161000-4, w zakresie transportu paczek,
- CPV 64121100-1, dostarczanie poczty,
- CPV 64121200-2, dostarczanie paczek

Zamawiający nadmienia, że jest gminą wiejską, których liczba mieszkańców nie przekracza 6 000 osób i jest daleka od ustawowej liczby 50 000 mieszkańców.

Zastosowany Kod 90513100-7 odnosi się wprost do wywozu odpadów pochodzących z gospodarstw domowych i właśnie dlatego jest naturalnie „bliżej” zamówień na odbiór odpadów komunalnych od mieszkańców. Kod 90511000-2 opisuje natomiast usługi wywozu odpadów w ujęciu ogólnym i może być adekwatny zwłaszcza wtedy, gdy zamówienie obejmuje zróżnicowane strumienie odpadów np. ze zbiorczych kontenerów miejskich, dzikich wysypisk lub różne źródła ich wytwarzania, a także wtedy, gdy zamawiający nie jest w stanie wskazać kodu bardziej szczegółowego, który w pełni oddaje dominujący charakter świadczenia, co w tym przypadku nie ma miejsca.

Ponadto zamawiający po analizie rynku samochodów elektrycznych i innych napędzanych paliwami alternatywnymi, stwierdził, że ich udział w rynku zamówień na odbiór odpadów komunalnych jest nadal niewielki, co potwierdza również Deklaracja środowiskowa Miejskiego Przedsiębiorstwa Gospodarki Komunalnej ALBA (Odwołujący), mającego status dużego przedsiębiorcy, z dnia 15 kwietnia 2025 roku, opublikowana na stronie Gov.pl, strona 31 dokumentu Pkt 3.2.14 (w roku 2024) Udział pojazdów EURO 6 w całkowitej flocie pojazdów do zbierania odpadów – 77% , Udział hybrydowych, elektrycznych oraz zasilanych gazem ziemnym lub biogazem pojazdów do zbierania odpadów – 23% . Jednakże najważniejszym aspektem, który wziął pod uwagę Zamawiający, jest tutaj ukształtowanie terenu na którym realizowana jest usługa odbioru i transportu odpadów, który jest terenem górzysty w wielu przypadkach o znacznej rozpiętości (długie, nawet kilkukilometrowe puste przestrzenie pomiędzy gospodarstwami). Częste zatrzymywanie się i ruszanie oraz hamowanie w przypadku elektrycznego samochodu ciężarowego jest korzystne ze względu na doładowywanie akumulatora za pomocą hamowania regeneracyjnego, z którego korzystanie w warunkach terenowych Zamawiającego nie jest tak do końca pewne. Zamawiający nadmienia, że nie posiada na swoim terenie infrastruktury umożliwiającej ładowanie pojazdów elektrycznych, nawet osobowych ani przeznaczonych do tankowania LNG ani CNG, przeznaczonego do tankowania pojazdów ciężarowych.

Podsumowując: **kształtując kryterium środowiskowe w inny sposób, Zamawiający naruszyłby zasadę uczciwej konkurencji, ponieważ w znacznym stopniu utrudniłby**

realizację zadania podmiotom , których bazy znajdują się w pewnym oddaleniu, w tym samemu Odwołującemu.

2. W zakresie zarzutu 3 naruszenia art. 16 pkt 1, pkt 2 i pkt 3, art. 106 ust.3 , art. 126 ust. 1 art. 128 ust.6 ustawy oraz Rozporządzenia Ministra Rozwoju i Technologii z dnia 30 grudnia 2020 r., w sprawie podmiotowych środków dowodowych Zamawiający **podtrzymuje swoje stanowisko w zakresie:**
litera a) żądania złożenia wraz z ofertą dowodów rejestracyjnych jako przedmiotowych środków dowodowych
doprecyzowuje swoje stanowisko w części :
litera b) żądania złożenia wraz z ofertą dowodów rejestracyjnych jako dokumentów na potwierdzenie spełniania warunków
podtrzymuje swoje stanowisko w zakresie:
litera c) informacji odnośnie skutku niezłożenia środka dowodowego

Uzasadnienie:

litera a) na podst. art.106 ust.1 ustawy Pzp, *Zamawiający może żądać innych niż wskazane w art. 104 i art. 105 przedmiotowych środków dowodowych na potwierdzenie, że oferowane dostawy, usługi lub roboty budowlane spełniają określone przez zamawiającego wymagania, cechy lub kryteria, jeżeli są one niezbędne do przeprowadzenia postępowania. Zamawiający wskazuje wymagane przedmiotowe środki dowodowe w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia*

Taki charakter mają dla zamawiającego dowody rejestracyjne. Odwołujący bardzo uprościł zasady dostęp do bazy CEPiK, raczej go nie weryfikując. Dostęp do danych wygląda inaczej dla osób fizycznych a inaczej dla podmiotów publicznych. Zamawiający jest podmiotem publicznym i nie znajduje się w wykazie podmiotów uprawnionych do dostępu do bazy CEPiK, zgodnie z art.80 c z Ustawą o ruchu drogowym Dz.U z 2024 poz.1251 .

Ponadto Zamawiający nie widzi potrzeby angażowania wykonawcy do wykonywania dodatkowych czynności , polegających na przenoszeniu danych do formularza, jeżeli dane te znajdują się w jednym dokumencie, posiadanym przez wykonawcę.

litera b) dowody rejestracyjne, w niniejszym postępowaniu kwalifikuje się jako przedmiotowe środki dowodowe (Odwołujący używa zamiennie określenia „przedmiotowe” i „podmiotowe”). Zamawiający doprecyzowuje w tym zakresie swoje warunki poprzez zmianę treści punktu VI i XIX SWZ, tak aby były one zbieżne z intencją Zamawiającego i czytelne dla Wykonawców a polegające na tym, że Wykonawca nie jest zobligowany do składania dowodów rejestracyjnych dla innych pojazdów wymienionych w zał. Nr 11 (na potwierdzenie spełnienia warunku udziału w postępowaniu) a tylko dla tych które zostały wskazane w kryterium środowiskowym. **Zapis punktu VI po zmianach :**

VI. Informacje o przedmiotowych środkach dowodowych.

Zamawiający żąda przedmiotowych środków dowodowych – dowodów rejestracyjnych pojazdów wykazanych w kryterium punktowym. Zamawiający nie przewiduje uzupełniania przedmiotowych środków dowodowych. Dokumenty składa się wraz z ofertą.

Zapis pkt XIX po zmianach :

XIX. Przedmiotowe środki dowodowe oraz informacje dotyczące ofert wariantowych.

Zamawiający wymaga złożenia wraz z ofertą przedmiotowych środków dowodowych, na potwierdzenie spełnienia warunku udziału w postępowaniu . Wykonawca załącza do oferty dowody rejestracyjne pojazdów, które wskazał w formularzu ofertowym, w kryterium oceny ofert a które wykorzysta do realizacji zadania , które muszą spełniać normę emisji spalin na poziomie minimum Euro 6.

Niezłożenie przedmiotowego środka dowodowego będzie skutkowało nie przyznaniem punktów w kryterium środowiskowym ..

Jeżeli wykonawca wskazał w formularzu ofertowym pojazdy w ramach kryterium oceny ofert i otrzymał za nie punkty, to te same pojazdy muszą znaleźć się w wykazie – załącznik nr 11 do SWZ. Jeżeli wykonawca nie załączy przedmiotowego środka dowodowego (dowodu rejestracyjnego) lub nie wskaże żadnego pojazdu to nie otrzyma w kryterium środowiskowym punktów, przy czym należy pamiętać, że nie zwalnia go to z obowiązku wskazania w wykazie **liczby** pojazdów odpowiedniej dla spełnienia warunku udziału w postępowaniu (brak grozi odrzuceniem oferty). Zamawiający nie wymaga dowodów rejestracyjnych dla pojazdów wskazanych w wykazie - zał. Nr 11 do SWZ (dokument składany na wezwanie Zamawiającego). Wykonawca może podać w wykazie więcej niż minimalną liczbę pojazdów z różnymi normami spalania aby wykazać zarówno spełnienie warunku udziału w postępowaniu jak i uzyskać dodatkowe punkty w kryterium środowiskowym. Przedmiotowe środki dowodowe nie podlegają uzupełnieniu.

Zamawiający nie wymaga i nie dopuszcza składania ofert wariantowych.

litera c) Oryginalny (przed zmianą wskazaną powyżej -litera b) Zapis w SWZ pkt. XIX brzmi: Zamawiający wymaga złożenia wraz z ofertą przedmiotowych środków dowodowych, na potwierdzenie spełnienia warunku udziału w postępowaniu . Wykonawca załącza do oferty dowody rejestracyjne pojazdów, które wykorzysta do realizacji zadania , które muszą spełniać normę emisji spalin na poziomie minimum Euro 5

Niezłożenie przedmiotowego środka dowodowego będzie skutkowało odrzuceniem oferty.

Jeżeli wykonawca wskazał w formularzu ofertowym pojazdy w ramach kryterium oceny ofert, to te same pojazdy muszą znaleźć się w wykazie – załącznik nr 11 do SWZ. Jeżeli wykonawca nie załączy przedmiotowego środka dowodowego (dowodu rejestracyjnego) to nie otrzyma w kryterium środowiskowym punktów, przy czym należy pamiętać, że nie zwalnia go to z obowiązku wskazania w wykazie liczby pojazdów odpowiedniej dla spełnienia warunku udziału w postępowaniu (brak grozi odrzuceniem oferty). Wykonawca może podać w wykazie więcej niż minimalną liczbę pojazdów z różnymi normami spalania aby wykazać zarówno spełnienie warunku udziału w postępowaniu jak i uzyskać dodatkowe punkty w kryterium środowiskowym. Przedmiotowe środki dowodowe nie podlegają uzupełnieniu.

Powyższy zapis zostanie zmieniony i nadana mu zostanie treść o której mowa we wcześniejszym punkcie -litera b)

Zamawiający zaznacza, że w zakresie skutków niezłożenia przedmiotowych środków dowodowych oferta wykonawcy co do której brak jest przedmiotowych środków dowodowych dla pojazdów wskazanych w kryterium środowiskowym, nie może prowadzić do odrzucenia oferty a jedynie braku przyznania dodatkowych punktów.

3. W zakresie zarzutu 4 ,naruszenia Art. 16 pkt 1 i pkt 3, art. 431, art. 433 pkt 2 i pkt 3 ustawy, art. 8 ust. 1 ustawy w zw. z art. 5 kc, art. 3531 kc , art. 387 § 1 k.c., art. 483 § 1 k.c., art. 473 § 1 k.c. w zw. z art. 3b ucpg poprzez wprowadzenie w treści § 1 pkt 2.12.1 umowy, zobowiązania Wykonawcy do odbioru i zagospodarowania odpadów w sposób zapewniający osiągnięcie przez Gminę Niegowa w danym **Zamawiający podtrzymuje swoje stanowisko**

Uzasadnienie: wbrew twierdzeniom odwołującego, to odwołujący jest jedynym podmiotem, który ma realny wpływ na osiągnięcie przez zamawiającego poziomów przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych zgodnie z wymogami ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, określonych w art. 3b ust. Odwołujący nie uwzględnił realiów niniejszej sprawy i warunków panujących u zamawiającego będącego małą gminą wiejską. Należy wyjaśnić zatem, iż w przypadku zamawiającego, wykonawca, który wygra przetarg będzie jedynym podmiotem, który odbiera odpady komunalne od mieszkańców Gminy Niegowa oraz Urzędu Gminy. Inni wykonawcy mogą odbierać odpady jedynie od przedsiębiorców i innych jednostek organizacyjnych Gminy(3 szkoły, Przedszkole, GOPS) . Zgodnie z informacją wynikającą ze złożonych sprawozdań ilość odpadów komunalnych odbieranych od mieszkańców, w stosunku do ilości odpadów odbieranych od przedsiębiorców oraz innych jednostek organizacyjnych Gminy, wynosi 97 % (ok 540 ton rocznie od mieszkańców , 20 ton od pozostałych). W praktyce więc odpady od mieszkańców stanowią znaczącą część wszystkich odpadów. Twierdzenie odwołującego o bezprawnym przerzuceniu na niego ciężarów uzyskania poziomów recyklingu jest nieuprawnione, gdyż jak wskazano na wstępie, to właśnie wykonawca będzie podmiotem, który jako jedyny może mieć wpływ na uzyskaniu poziomów recyklingu poprzez prawidłowe wykonywanie umowy i weryfikację odpadów oddawanych przez mieszkańców. Możliwości takiej nie ma zamawiający.

4. W zakresie zarzutu 5 naruszenia Art. 16 pkt 1, pkt 2 i pkt 3, art. 8 ust. 1 ustawy w zw. z art. 3531 kc , art. 5 kc w związku art. 439 ust. 1 ustawy, poprzez umieszczenie w treści SWZ postanowień wykraczających poza dopuszczoną ustawowo granicę swobody umów poprzez ukształtowanie treści stosunku prawnego w sposób sprzeciwiający się jego właściwości oraz zasadom współżycia społecznego, w tym także nadużycie pozycji Zamawiającego jako silniejszej strony stosunku cywilnoprawnego wynikającego z zawarcia umowy o charakterze adhezyjnym poprzez:

5.1. wprowadzenie w treści § 4 pkt 1 Umowy, zapisów nakazujących aby transport odpadów odbywał się na podstawie posiadanej przez wykonawcę umowy, co wskazuje na konieczność zlecenia transportu podwykonawcy podczas, gdy Odwołujący realizuje odbiór i transport siłami własnymi, przy jednoczesnym nałożeniu w § 7 pkt 1 obowiązku osobistego wykonania zamówienia (z czym Odwołujący nie polemizuje);

- zamawiający podtrzymuje swoje stanowisko

5.2. wprowadzenie w treści § 14 pkt 1.6 prawa odstąpienia Zamawiającego od umowy w przypadku, gdy Wykonawca pomimo pisemnych zastrzeżeń Zamawiającego nie wykonuje przedmiotu umowy zgodnie z warunkami umownymi lub nie spełnia swoich obowiązków umownych względem Zamawiającego, bez podania szczegółowo okoliczności, rodzaju zastrzeżeń i liczby powtórzeń takich zdarzeń skutkujących odstąpieniem od umowy.

- zamawiający podtrzymuje swoje stanowisko

Zarzut dotyczący pkt 5.1. jest bezzasadny. Wykonawca źle interpretuje przedmiotowe postanowienie. „Umowa” o której mowa w postanowieniu, to umowa, która zostanie zawarta pomiędzy zamawiającym a odwołującym na skutek rozstrzygnięcia niniejszego postępowania przetargowego.

Bezzasadny jest zarzut wskazany w pkt 5.2. odwołania. W treści wzoru umowy jasno wskazano, iż zamawiający jest zobowiązany do wystosowania pisemnych zastrzeżeń co do przedmiotu realizacji umowy. Zamawiający zatem na podstawie przedmiotowego przepisu jest zobowiązany do wskazania jakiego naruszenia jego zdaniem dopuszcza się wykonawca – a w przypadku dopiero nie zastosowania się do uwag i zastrzeżeń ma prawo do wypowiedzenia umowy. Należy wskazać zatem, iż skonstruowanie kazuistycznej klauzuli w tym przypadku nie jest możliwe, a to z uwagi na potencjalną różnorodność w zakresie możliwych do wystąpienia stanów faktycznych.

Załączniki:

- 1) Zaświadczenie o wyborze Wójta dokument potwierdzający umocowanie do reprezentowania zamawiającego
- 2) Wyciąg z Protokołu nr 1/2024 Przebiegu Pierwszej sesji Rady Gminy Niegowa IX kadencji (2024-2029) odbytej w dniu 07 maja 2024 roku