



ADWOKAT AGNIESZKA KOCUJ

Katowice, dnia 28 kwietnia 2023 r.

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej

ul. Postępu 17A

02-676 Warszawa

Odwołujący:

**Zakład Instalacji Budowlanych II Spółka
z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą
w Gliwicach, ul. Stanisława Konarskiego 25B, 44
– 100 Gliwice**

Tel. +48 600430089

Mail: biuro@zibmail.pl

NIP: 6310103602

KRS: 0000989545

Reprezentowana przez:

**adwokata Agnieszkę Kocuj, Kancelaria Adwokacka
AKA LEX Adwokat Agnieszka Kocuj, ul. Katowicka
19/5a, 40 – 174 Katowice, tel. 698 651 895, email:
adwokat.a.kocuj@gmail.com**

Zamawiający:

**Zarząd Dróg Miejskich, ul. Płowiecka 31, 44-121
Gliwice, email: zachara_m@zdm.gliwice.eu,
zdm@zdm.gliwice.eu, tel. +48 32/300-86-36**

Dotyczy:

Postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pod nazwą Utrzymanie dróg wewnętrznych na terenie miasta Gliwice w latach 2023 – 2025, oznaczenie sprawy/numer referencyjny: ZDM-ZPU.26.14.2023 MZ; przedmiotem zamówienia są roboty budowlane.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem Dz.Urz.Ue: 2023/S 080-240945 dnia 24.04.2023 r.

Odwołanie

Działając jako pełnomocnik odwołującego, który ma interes w uzyskaniu zamówienia jako Wykonawca oraz może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2022.1710, z późn. zm., dalej jako: „pzp”), na podstawie pełnomocnictwa którego uwierzytelnioną kopię przedkładam w załączeniu, na podstawie przepisów art. 513 pkt 1) pzp w zw. z art. 514 ust. 1, ust. 2 i ust. 3 pzp w zw. z art. 515 ust. 1 pkt 1) a) pzp i art. 515 ust. 2 pkt 1) pzp w zw. z art. 516 ust. 1 i ust. 2 pzp oraz w zw. z art. 505 ust. 1 pzp, w zw. z art. 513 pkt 2) pzp **wnoszę odwołanie od niezgodnych z przepisami ustawy czynności zamawiającego, podjęte w postępowaniu o udzielenie zamówienia, w tym na projektowane postanowienia umowy podjęte w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego**, wobec treści ogłoszenia wszczynającego postępowanie o ogłoszenie zamówienia oraz wobec treści dokumentów zamówienia prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pod nazwą „*Utrzymanie dróg wewnętrznych na terenie miasta Gliwice w latach 2023-2025*”, oznaczenie sprawy/numer referencyjny: ZDM-ZPU.26.14.2023 MZ; przedmiotem zamówienia są roboty budowlane, którego ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem Dz.Urz.UE: 2023/S 080-240945 dnia 24.04.2023 r., polegających na dokonaniu takich zapisów, które utrudniają lub uniemożliwiają uczciwą konkurencję, naruszają zasadę równego traktowania wykonawców, zasadę prowadzenia postępowania w sposób przejrzysty, a także zasadę proporcjonalności, co jest niezgodne z przepisami pzp, tj.:

1. Sformułowanie ogłoszenia w części II.2.4) Opis zamówienia pkt 4) oraz pod punkt 4a), 4b) i 4c) zapisów o treści naruszającej zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców, poprzez ograniczenie kosztów tylko jednemu potencjalnemu wykonawcy poprzez wymóg przewożenia materiału zgromadzonego na dotychczasowym placu składowym na plac składowy Wykonawcy i nie podlegającego odrębnej zapłacie, a jedynie ujęcia wskazanych kosztów w cenach jednostkowych TER (koszty ogólne), przy jednoczesnym przyjęciu kryterium udzielenia zamówienia cena – waga: 60, podczas gdy obecny właściciel placu, gdyby chciał stanąć do przetargu, nie poniesie wskazanych kosztów przewozu, gdyż materiał może pozostać na obecnym placu składowym.
2. Sformułowanie treści ogłoszenia w części II.2.4) Opis zamówienia pkt 3) zapisów wskazujących na to, że roboty należy prowadzić zgodnie z warunkami Specyfikacji Technicznych Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych (dalej jako STWiORB), które to stanowią załącznik nr 7 do Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej jako SWZ), a zawierający w pkt 2.4.2 OST zapis, iż Niezwłocznie (tj. nie dłużej niż w ciągu 30 dni) po podpisaniu umowy, Wykonawca będzie zobowiązany przewieźć już zgromadzone materiały z placu składowego dotychczasowego Wykonawcy, zlokalizowanego w Gliwicach przy ul. Nad Bytomką 1 na swój plac składowy.
3. Sformułowanie treści ogłoszenia w części III.1.3) Warunki udziału Wykaz i krótki opis kryteriów kwalifikacji, warunku konieczności dysponowania przez Wykonawcę na placu składowym utwardzonym, zainstalowaną wagą o zakresie ważenia 60 ton, podczas gdy nie ma możliwości poruszania się po drogach publicznych samochodami o takiej masie (pojazd nienormatywny), co powoduje przyjęcie warunków niepoporcowanych do przedmiotu zamówienia.

4. Sformułowania treści ogłoszenia i SWZ w których brakuje wyznaczenia przez Zamawiającego wizji lokalnej na terenie placu składowego w Gliwicach przy ul. Nad Bytomką 1 celem umożliwienia Wykonawcom oszacowania ilości ewentualnego załadunku i kosztów transportu zgromadzonego materiału podczas gdy ze względu na specyfikację przedmiotu zamówienia SWZ winien taka wizję przewidywać/umożliwiać.
5. Sformułowanie treści SWZ w części 3 Opis przedmiotu zamówienia pkt 7) i 7) c) o treści naruszającej zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców, ograniczając koszty tylko jednemu potencjalnemu wykonawcy, poprzez wymóg przewożenia materiału zgromadzonego na dotychczasowym placu składowym, na plac składowy Wykonawcy i nie podlegającego odrębnej zapłacie, a jedynie ujęcia wskazanych kosztów w cenach jednostkowych TER (koszty ogólne), przy jednoczesnym przyjęciu kryterium udzielenia zamówienia cena – waga: 60, podczas gdy obecny właściciel placu, gdyby chciał stanąć do przetargu, nie poniesie kosztów przewozu, gdyż materiał może pozostać na obecnym placu składowym.
6. Sformułowanie treści SWZ w części 9 pkt 4 l) Warunki udziału Wykaz i krótki opis kryteriów kwalifikacji, w zakresie warunku konieczności dysponowania przez Wykonawcę na placu składowym utwardzonym zainstalowaną wagą o zakresie ważenia 60 ton, podczas gdy nie ma możliwości poruszania się po drogach publicznych samochodami o takiej masie (pojazd nienormatywny), co powoduje przyjęcie warunków nieporocjowanych do przedmiotu zamówienia.
7. Sformułowanie treści Wzoru umowy w § 1 ust. 4 pkt 5, § 3 ust. 2 pkt 15b) oraz § 3 ust. 2 pkt 1) w sposób wiążący dla obowiązywania zapisów z SWZ i jego załączników w treści, na którą odwołujący wskazuje w pkt 1-5 nin. odwołania.
8. Sformułowanie treści wymogów dotyczących zdolności technicznej i zawodowej Wykonawcy (warunki udziału w postępowaniu) poprzez konieczność wykazania wykonania wszystkich określonych przez Zamawiającego robót (SWZ pkt 9 ust. 4, Ogłoszenie III.1.3) część pierwsza, co wykonawca musi wykazać a)-g) w podanym okresie) w sposób nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia, tj. zbyt duże wymogi w stosunku do realnych i istniejących w przetargach prowadzonych przez miasta ościenne, o porównywalnej wielkości, co finalnie prowadzi do nie uzasadnionego zawężenia kręgu Wykonawców.
9. Sformułowanie treści SWZ w części 9 pkt 4 Warunki udziału Wykaz i krótki opis kryteriów kwalifikacji oraz ogłoszenia w części III 1.3), w zakresie warunku konieczności wykazania przez Wykonawcę w okresie ostatnich 5 lat wykonania wszystkich wymienionych robót w ciągu 1 roku co nie znajduje uzasadnienia ponieważ zamówienia obejmujące taką ilość robót zwykle nie są zawierane na rok a na okres dłuższy co oznacza że jest znikoma szansa żeby w ciągu roku wystąpiły wszystkie te roboty, a jeżeli tak to wymóg ten spełnia tylko jeden Wykonawca co powoduje finalnie nieuzasadnione zawężenie kręgu Wykonawców i postawienie wymogów nieadekwatnych dla zamówienia.
10. Sformułowanie treści SWZ w części 9 pkt 4 Warunki udziału Wykaz i krótki opis kryteriów kwalifikacji oraz ogłoszenia w części III 1.3), w zakresie warunku konieczności w przypadku podmiotów występujących wspólnie posiadania wiedzy i doświadczenia w całości przynajmniej przez jeden z podmiotów występujących wspólnie co zawęża krąg potencjalnych Wykonawców (w tym chcący ubiegać się o zamówienie jako konsorcjum) co nie znajduje uzasadnienia ani prawnego ani faktycznego bowiem taki

wymóg jest nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia co finalnie powoduje nieuzasadnione zawężenie kręgu Wykonawców i postawienie wymogów nieadekwatnych do zamówienia.

ZWIĘZŁE PRZEDSTAWIENIE ZARZUTÓW

Mając powyższe na uwadze, Zamawiającemu **zarzucam**:

1. Naruszeniu przepisu art. 16 pkt 1 pzp polegające na przygotowaniu i przeprowadzeniu przez Zamawiającego postępowania o udzielenie zamówienia w sposób nie zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równego traktowanie wykonawców, poprzez uprzywilejowanie w procedurze przetargowej dotychczasowego Wykonawcy.
2. Naruszeniu przepisu art. 16 pkt 3 pzp polegające na przygotowaniu i przeprowadzeniu przez Zamawiającego postępowania o udzielenie zamówienia w sposób nie proporcjonalny, poprzez postawienie przez Zamawiającego warunku konieczności dysponowania przez Wykonawcę na placu składowym utwardzonym zainstalowaną wagą o zakresie ważenia 60 ton, podczas gdy nie ma możliwości poruszania się po drogach publicznych samochodami o takiej masie (pojazd nienormatywny), a także poprzez postawienie zbyt dużych wymogów w stosunku do realnych i istniejących w przetargach prowadzonych przez miasta ościenne, o porównywalnej wielkości, co finalnie prowadzi do nie uzasadnionego zawężenia kręgu Wykonawców.
3. Naruszeniu przepisu art. 16 pkt 3 pzp polegające na przygotowaniu i przeprowadzeniu przez Zamawiającego postępowania o udzielenie zamówienia w sposób nie proporcjonalny, poprzez postawienie przez Zamawiającego warunku konieczności wykazania wykonania robót w czasookresie o którym mowa w pkt III 1.3) ogłoszenia oraz w pkt 9 ust. 4 SWZ
4. Naruszeniu przepisu art. 16 pkt 3 pzp polegające na przygotowaniu i przeprowadzeniu przez Zamawiającego postępowania o udzielenie zamówienia w sposób nie proporcjonalny, poprzez wskazanie konieczności w przypadku podmiotów występujących wspólnie posiadania wiedzy i doświadczenia w całości przynajmniej przez jeden z podmiotów występujących wspólnie co zawęży krąg potencjalnych Wykonawców (w tym chcący ubiegać się o zamówienie jako konsorcjum)
5. Naruszenie przepisu art. 21 ust. 1 pkt 4) pzp polegające na podjęciu przez Zamawiającego działań nie uwzględniających upowszechniania dobrych praktyk i narzędzi zakupowych, poprzez uprzywilejowanie w procedurze przetargowej dotychczasowego Wykonawcy.
6. Naruszenie przepisu art. 83 ust. 1 pzp polegające na nie dokonaniu przez Zamawiającego analizy potrzeb i wymagań, uwzględniających rodzaj i wartość zamówienia, a uwzględniających w głównej mierze interes dotychczasowego Wykonawcy, co finalnie prowadzi do nie uzasadnionego zawężenia kręgu Wykonawców.
7. Naruszenie przepisu art. 99 ust. 2 pzp polegające na określeniu przez Zamawiającego w opisie przedmiotu zamówienia wymaganych cechy dostaw, usług oraz robót budowlanych, w szczególności w postaci warunków składowania materiałów w sposób nieproporcjonalny do wartości i celów Zamówienia.
8. Naruszenie przepisu art. 99 ust. 4 pzp polegające na opisywaniu Przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający uczciwą konkurencję, poprzez wskazanie szczególnego procesu dotyczącego przechowywania

materiałów rozbiórkowych, który charakteryzuje usługi dostarczane przez konkretnego wykonawcę, co prowadzi do uprzywilejowania dotychczasowego Wykonawcę i powoduje *de facto* wyeliminowanie pozostałych potencjalnych Wykonawców.

9. Naruszenia przepisu art. 112 ust. 1 pzp polegające na określeniu przez Zamawiającego warunków udziału w postępowaniu w sposób nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia, w szczególności poprzez określenie warunków przechowywania przez Wykonawcę materiałów rozbiórkowych.
10. Naruszenie przepisu art. 112 pzp w zw. z § 3 Rozporządzenie Ministra Infrastruktury z dnia 31 grudnia 2002 r. w sprawie warunków technicznych pojazdów oraz zakresu ich niezbędnego wyposażenia (dalej jako: „Rozporządzenie”) oraz w zw. z Dyrektywą Rady 96/53/WE z dnia 25 lipca 1996 r. ustanawiającą dla niektórych pojazdów drogowych poruszających się na terytorium Wspólnoty maksymalne dopuszczalne wymiary w ruchu krajowym i międzynarodowym oraz maksymalne dopuszczalne obciążenie w ruchu międzynarodowym (dalej jako: „Dyrektywa”) polegające na postawieniu warunku konieczności dysponowania przez Wykonawcę na placu składowym utwardzonym zainstalowaną wagą o zakresie ważenia 60 ton, podczas gdy nie ma możliwości poruszania się po drogach publicznych wewnętrznych samochodami o takiej masie (pojazd nienormatywny).
11. Naruszenie przepisu art. 116 ust. 1 pzp polegające na określeniu warunków potencjału technicznego Wykonawcy w sposób nieproporcjonalny do odpowiedniego poziomu jakości dla tego rodzaju zamówienia.
12. Naruszenie przepisu art. 112 pzp w zw. z art. 134 ust. 2 pzp w zw. z art. 131 ust. 2 pkt 1) polegające na braku wyznaczenia wizji lokalnej co prowadzi do uprzywilejowania tylko jednego wykonawcy tj. dotychczasowego na placu którego składowany jest materiał poprzez ograniczenie możliwości zapoznania się z ilością i rodzajem materiałów przez innych Wykonawców

ŻĄDANIE CO DO SPOSOBU ROZSTRZYGNIĘCIA ODWOŁANIA

Wskazując na powyższe zarzuty wnoszę o uwzględnienie odwołania i:

1. Zgodnie z art. 554 ust. 3 pkt 1 c) nakazanie Zamawiającemu zmianę projektowanego postanowienia umowy albo jego usunięcie jeżeli jest niezgodne z obowiązującymi przepisami w sposób zapewniający zachowanie zasad określonych w art. 99 pzp i innych.
2. Zgodnie z art. 554 ust. 1 i ust. 2 pzp uwzględnienie odwołania w całości z uwagi na stwierdzenie naruszeń, które miały lub mogły mieć istotny wpływ na wynik postępowania, stwierdzenia niezgodności projektowanego postanowienia umowy z wymaganiami wynikającymi z przepisów pzp.

Ponadto wnoszę o:

3. Zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów nin. postępowania odwoławczego, w tym kosztów wynagrodzenia pełnomocnika na podstawie przedłożonych rachunków lub spisu kosztów złożonych do akt sprawy przed zamknięciem rozprawy w tym koszty związane z dojazdem na wyznaczone

posiedzenie lub rozprawę, wynagrodzenie i wydatki jednego pełnomocnika (nie większe niż 3 600 zł), inne uzasadnione wydatki, w tym koszty przeprowadzenia innych dowodów

ŻĄDANIE W ZAKRESIE DOWODÓW

Wnoszę o:

1. Dopuszczenie i przeprowadzenie następujących dowodów:

- wszystkich dokumentów, w tym ogłoszeń będących częścią lub które są przywołane w postępowaniu w trybie przetargu nieograniczonego pod nazwą „Utrzymanie dróg wewnętrznych na terenie miasta Gliwice w latach 2023-2025” (w tym m.in. Ogłoszenie, SWZ wraz z załącznikami, wzór umowy, STWiORB) znajdujących się na stronie internetowej: <https://ezamowienia.gov.pl/mp-client/search/list/ocds-148610-cf1c5b4a-ddbe-11ed-9355-06954b8c6cb9>, na okoliczność wykazania ich treści i potwierdzenia zapisów oraz wymogów na które powołuje się w odwołaniu Odwołujący;
- umów lub innych dokumentów wskazujących na warunki i podmiot, z którym Zamawiający ma zawarte umowy na składowanie materiałów na dotychczasowym placu składowym znajdującego w Gliwicach przy ul. Nad Bytomką 1, w tym wskazanie stron umowy na okoliczność wykazania faktu iż obecny właściciel placu składowego jest jednocześnie Wykonawcą na podobnych zamówieniach, które organizował Zamawiający, jednocześnie nie ponosząc dodatkowych kosztów konieczności przewożenia materiałów ponieważ w podmiocie, którego plac składowy jest własnością, jedynym akcjonariuszem jest Gmina Gliwice;
- zestawienie ofert z przetargu ZDM.26.19.2020 JL na utrzymanie dróg na terenie Miasta Gliwice na okoliczność wskazania jaki podmiot wrywa przetarg i ile jest oferentów przy wymogach podobnych jak w postępowaniu od którego odwołuje się Odwołujący
- zawiadomienia wydane w postępowaniu ZDM.26.19.2020.JL o wynikach postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pod nazwą: "Utrzymanie dróg publicznych na terenie Miasta Gliwice tj. przetargu podobnego na okoliczność wykazania braku konkurencyjności
- wydruk aktualnego odpisu KRS Odwołującego na okoliczność wykazania, iż Odwołujący jest osobą prawną oferującą na rynku wykonywanie robót związanych z utrzymaniem dróg i ulic, chodników, obiektów inżynierskich oraz innych urządzeń i budowli związanych z siecią dróg
- porównanie wymogów w miastach ościennych i o porównywalnej wielkości w tym dopuszczenie ogłoszeń z postępowań oraz SWZ:
 - ogłoszenie o zamówieniu roboty budowlane Remonty częściowe nawierzchni dróg oraz ciągów pieszych na terenie miasta, Zamawiający Miasto Zabrze – Prezydent Miasta
 - ogłoszenie o zamówieniu roboty budowlane Bieżące utrzymywanie jezdni, chodników, pobocza i urządzeń odwadniających dróg powiatowych oraz dróg wojewódzkich na terenie Powiatu Częstochowskiego
 - Ogłoszenie o zamówieniu roboty budowlane Remont częściowy drogi wewnętrznej na terenie miasta Bielsko -Białej w 2022 roku, z podziałem na dwie części

- Ogłoszenie o zamówieniu roboty budowlanej Remonty nawierzchni bitumicznej dróg i ulic na terenie miasta Tychy w 2023 r.
- Ogłoszenie o zamówieniu roboty budowlanej Remonty i bieżące utrzymanie dróg, w zakresie robót polegających na utrzymaniu i remontach dróg na terenie miasta Opola
- SWZ na roboty budowlane Remont nawierzchni asfaltowych dróg na terenie Miasta Rybnik na okoliczność wykazania adekwatnych kryteriów kwalifikacji a tym samym przyjęcia że w niniejszym postępowaniu te kryteria nie spełniają wymogów z pzp.

2. Na podstawie przepisu art. 536 pzp wnoszę o:

- zobowiązanie Zamawiającego do udostępnienia umów lub innych dokumentów wskazujących na warunki i podmiot, z którym Zamawiający ma zawarte umowy na składowanie materiałów na dotychczasowym placu składowym, w tym wskazanie czy podmiot z którym zawarł umowę posiada w jakiejś części kapitał Skarbu Państwa lub kapitał jednostki samorządu terytorialnego (Gminy Gliwice);
- zobowiązanie Zamawiającego do przedstawienia zestawienia wygranych przez Przedsiębiorstwo Remontów Ulic i Mostów S.A. (lub poprzednika prawnego w innej formie spółki) przetargów na Utrzymanie dróg publicznych/wewnętrznych na terenie miasta Gliwice przez ostatnie 10 lat wstecz, w tym dokumentów tj. ogłoszenia, SWZ wraz z załącznikami z postępowania ZDM.26.19.2020.JL, o wynikach postępowania Postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego pod nazwą: "Utrzymanie dróg publicznych na terenie Miasta Gliwice" tj. przetargu podobnego.

Oświadczam:

1. Termin do wniesienia odwołania został zachowany bowiem zostało wniesione w terminie określonym w przepisie art. 515 pzp (postępowanie o wartości szacunkowej równej lub przekraczającej 5.382.000,00 euro tj. przekraczającej progi unijne), a termin ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem Dz.Urz.UE: 2023/S 080-240945 nastąpił w dniu 24.04.2023 r.
2. Zgodnie z dyspozycją przepisu art. 514 ust. 1 pzp elektroniczne odwołanie zostało przesłane Zamawiającemu przed upływem terminu do wniesienia odwołania, aby Zamawiający mógł zapoznać się z treścią odwołania przed upływem terminu do wniesienia odwołania

Uzasadnienie

Ogłoszeniem znak: ZDM-ZPU.26.14.2023 MZ Zarząd Dróg Miejskich w Gliwicach wszczęła postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego pod nazwą Utrzymanie dróg wewnętrznych na terenie miasta Gliwice w latach 2023-2025. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem Dz. Urz. UE: 2023/S 080-240945 dnia 24.04.2023 r. (dalej jako: „postępowanie”), a Odwołujący zamierza/zamierzał złożyć w niniejszym postępowaniu ofertę.

WYKAZANIE OKOLICZNOŚCI FAKTYCZNYCH I PRAWNYCH UZASADNIAJĄCYCH WNIESIENIE ODWOŁANIA ORAZ DOWODÓW NA POPATRZCIE PRZYTOCZNYCH OKOLICZNOŚCI

INTERES ODWOŁUJĄCEGO W UZYSKANIU ZAMÓWIENIA

Zgodnie z przepisem art. 505 ust. 1 pzp Środki ochrony prawnej określone w niniejszym dziale przysługują **wykonawcy**, uczestnikowi konkursu oraz **innemu podmiotowi, jeżeli ma lub miał interes w uzyskaniu zamówienia** lub nagrody w konkursie oraz poniósł lub **może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez zamawiającego przepisów ustawy**. Natomiast w myśl definicji z art. 7 pkt 30 pzp przez Wykonawcę należy rozumieć osobę fizyczną, **osobę prawną** albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, **która oferuje na rynku wykonanie robót budowlanych lub obiektu budowlanego, dostawę produktów lub świadczenie usług** lub ubiega się o udzielenie zamówienia, złożyła ofertę lub zawarła umowę w sprawie zamówienia publicznego.

Przedkładając powyższe na grunt niniejszej sprawy wskazać należy iż Odwołujący prowadzi działalność w formie Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością tj. podmiot ten jest osobą prawną oferującą na rynku wykonywanie robót związanych z utrzymaniem dróg i ulic, chodników, obiektów inżynierskich oraz innych urządzeń i budowli związanych z siecią dróg. Odwołujący posiada interes w uzyskaniu zamówienia będącego przedmiotem postępowania i może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez Zamawiającego przepisów ustawy w rozumieniu art. 505 ust. 1 pzp. Tym samym Odwołujący jest podmiotem zainteresowanym w uzyskaniu zamówienia. Podkreślenia przy tym wymaga, iż w orzecznictwie KIO wskazuje się, że krąg podmiotów które mogą korzystać z odwołań od treści SWZ oraz innych jest szeroki. Na tym etapie wystarczające jest wykazanie jedynie hipotetycznej szkody polegającej na niewłaściwym sformowaniu treści SWZ i innych, które może utrudniać wykonawcy dostęp do zamówienia, a interes wykonawcy jest interesem faktycznym w szerokim tego słowa znaczeniu¹.

Naruszenia pzp, jakich dopuścił się Zamawiający, polegające na niezgodnym z prawem sformułowaniu SWZ i opisu przedmiotu zamówienia uniemożliwią Odwołującemu ubieganie się o udzielenie zamówienia i wykluczają wybór jego oferty jako najkorzystniejszej wobec takiego skonstruowania kryteriów, które ograniczają konkurencję. Wyeliminowanie w ten sposób Odwołującego naraża go na szkodę wynikającą z braku uzyskania zamówienia, a tym samym braku osiągnięcia z tego tytułu określonego przychodu i zysku. Interes Odwołującego zatem nie powinien budzić wątpliwości.

¹ Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 7 kwietnia 2016 r. KIO 443/16

OPIS ZARZUTÓW ODWOŁANIA

Odwołujący wskazuje, że obecny Wykonawca (którego 100 % akcjonariuszem jest Gmina Gliwice) realizujący przedmiot umowy w przetargu za lata ubiegłe jest w posiadaniu placu składowego z którego, w przypadku wyboru innego Wykonawcy na nastąpić przewóz materiałów. Z uwagi na powyższe podmiot ten nie będzie ponosił kosztów takiego przewozu a zatem jego oferta będzie miała najniższą cenę.

Ponadto należy zauważyć, że zgodnie z dyrektywą Rady WE w krajach europejskich są obecnie dopuszczone do ruchu po drogach publicznych pojazdy pięcioosiowe o dopuszczalnej masie całkowitej do 40 t i sześćoosiowe o masie do 44 t, przewożące 40-stopowy kontener według normy ISO. W Polsce w rozporządzeniu ministra właściwego ds. transportu dopuszczono do ruchu po drogach publicznych pojazdy o parametrach takich, jak w dyrektywie Rady. Tym samym wymóg posiadania wagi na masę 60 t nie jest potrzebny dla realizacji zamówienia z postępowania przetargowego.

Warunki kontraktowe w postaci kryteriów kwalifikacji są nieadekwatne, znaczenie zawyżone i rozszerzone w stosunku do realnych potrzeb Zamawiającego na co wskazują warunki przetargów z miast ościennych o podobnej wielkości, strukturze i zapotrzebowaniu. Jednocześnie takie kwalifikacje spełnia dotychczasowy Wykonawca.

Z uwagi na powyższe niniejszy przetarg jest przygotowany pod wybór oferty dotychczasowego Wykonawcy, który co istotne jedynym jego akcjonariuszem jest Gmina Gliwice.

W konsekwencji, wnoszę jak w niniejszym *odwołaniu*.

Załączniki:

- Odpisy odwołania
- Pełnomocnictwo
- Potwierdzenia uiszczenia opłaty skarbowej od pełnomocnictwa 17 zł
- Potwierdzenie uiszczenia wpisu od odwołania w kwocie 20.000,00 zł
- Dowód przekazania odwołania Zamawiającemu
- Wydruk aktualnego odpisu KRS Odwołującego
- Pozostałe Dowody:
 - ogłoszenie o zamówieniu roboty budowlanej Remonty częściowe nawierzchni dróg oraz ciągów pieszych na terenie miasta, Zamawiający Miasto Zabrze – Prezydent Miasta
 - ogłoszenie o zamówieniu roboty budowlanej Bieżące utrzymywanie jezdni, chodników, pobocza i urządzeń odwadniających dróg powiatowych oraz dróg wojewódzkich na terenie Powiatu Częstochowskiego

- Ogłoszenie o zamówieniu roboty budowlane Remont cząstkowy drogi wewnętrznej na terenie miasta Bielsko -Białej w 2022 roku, z podziałem na dwie części
- Ogłoszenie o zamówieniu roboty budowlane Remonty nawierzchni bitumicznej dróg i ulic na terenie miasta Tychy w 2023 r.
- Ogłoszenie o zamówieniu roboty budowlane Remonty i bieżące utrzymanie dróg, w zakresie robót polegających na utrzymaniu i remontach dróg na terenie miasta Opola
- SWZ na roboty budowlane Remont nawierzchni asfaltowych dróg na terenie Miasta Rybnik
- Zestawienie wymogów
- Zestawienie ofert z postępowania ZDW.26.19.2020 JL Utrzymanie dróg publicznych na terenie miasta Gliwice
- Oferta, SWZ, STWiORB, wzór umowy do postępowania ZDM-ZPU.26.14.2023 MZ Utrzymanie dróg wewnętrznych na terenie miasta Gliwice w latach 2023-2025