



28 Wojskowy Oddział Gospodarczy
08-110 Siedlce, ul. Rotmistrza Witolda Pileckiego 5



Siedlce, dnia 29.10.2024 r.

INFORMACJA O ZŁOŻONYM ODWOŁANIU NUMER POSTĘPOWANIA U/132/2024

Zgodnie z art. 524 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, Zamawiający – 28 Wojskowy Oddział Gospodarczy zawiadamia, że w postępowaniu **na usługę zbiorowego żywienia w m. Biała Podlaska w dniu 28.10.2024 r.** zostało wniesione odwołanie przez Wykonawcę: Naprzód Catering Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Łodzi, ul. Traktorowa 126 lok. 301, 91-204 Łódź.

Na podstawie art. 524 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, Zamawiający wzywa Wykonawców do przystąpienia do postępowania odwoławczego.

Zgodnie z przepisem art. 525 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, Wykonawcy mogą 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. Zgłoszenie przystąpienia doręcza się Prezesowi Izby, a jego kopię przesyła się Zamawiającemu oraz Wykonawcy wnoszącemu odwołanie z zachowaniem procedur, form i zasad wynikających z art. 525 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Treść odwołania stanowi załącznik nr 1 do niniejszego postępowania.

Załącznik nr 1 „Odwołanie”.

KOMENDANT

/-/ plk Tomasz ZIMOLUŻYŃSKI

Łódź, dnia 28 października 2024 roku

Signature Not Verified

Dokument podpisany
przez Magdalena
Kolińska
Data: 2024.10.28
14:54:19 CET

Do: Prezes Krajowej Izby Odwoławczej
ul. Postępu 17A, 02-676 Warszawa

Zamawiający: **28 Wojskowy Oddział Gospodarczy**
Ul. Rotmistrza Witolda Pileckiego 5, 08-110 Siedlce
Telefon: 261 35 13 53
e-mail: zampubl.28wog@ron.mil.pl
adres strony internetowej: <http://www.28wog.wp.mil.pl>

Odwołujący: **Naprzód Catering spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Łodzi**
ul. Traktorowa 126 lok. 301, 91-204 Łódź
KRS: 0000601008; NIP: 6772398589
Tel. +48 426405777; Fax: +48 422572816
E-mail: przetargi@rekeep.pl
reprezentowana przez pracownika Magdalenę Kolińską
adres do doręczeń jak Odwołującego

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego tj. „*Usługa zbiorowego żywienia w m. Biała Podlaska*” ogłoszonego w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej w dniu 17 października 2024 roku pod numerem 628462-2024, numer referencyjny:

ODWOŁANIE

Działając w imieniu Odwołującego – Naprzód Catering sp. z o.o. – na podstawie art. 505 ust. 1 w zw. z art. 513 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 roku, poz. 2019 ze zm. - zwanej dalej „Pzp”):

- I. wnoszę odwołanie** na niezgodną z przepisami ustawy czynność Zamawiającego, podjętą w postępowaniu o udzielenie zamówienia tj.
 1. niewłaściwe określenie w ogłoszeniu o zamówieniu i Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej jako: SWZ) warunku udziału w postępowaniu w zakresie uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów dot. Wykonawcy;
- II. zarzucam Zamawiającemu naruszenie:**
 1. **art. 112 ust. 1 i 2 pkt 2 Pzp w zw. z art. 114 Pzp w zw. z art. 16 pkt 1-3 Pzp w zw. z art. 17 Pzp** poprzez określenie w dokumentach zamówienia warunku udziału w postępowaniu dot. uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów wymagającego aby: „*Wykonawca posiadał zgłoszoną działalność gospodarczą w zakresie produkcji, składowania, konfekcjonowania i obrotu artykułami rolno-spożywczymi, do wojewódzkiego inspektora*”

jakości handlowej artykułów rolno-spożywczych - Ustawa z dnia 21 grudnia 2000 r. o jakości handlowej artykułów rolno-spożywczych (Dz. U. z 2023 r. poz.1980 t.j.)." który to warunek jest nieproporcjonalny względem przedmiotu zamówienia – usługa zbiorowego żywienia oraz który to warunek jest zbyt rygorystyczny i ograniczający konkurencję w stosunku do przedmiotu zamówienia, podczas gdy warunki udziału w postępowaniu powinny być ustalane na odpowiednim poziomie, proporcjonalnie do przedmiotu zamówienia oraz związane z przedmiotem zamówienia oraz sformułowane zgodnie z zasadami proporcjonalności, przejrzystości oraz w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców,

III. Wobec powyższego wnoszę o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu:
w zakresie zarzutu nr 1

- wykreślenie z dokumentów zamówienia warunku udziału w postępowaniu dot. uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów wymagającego aby Wykonawca posiadał zgłoszoną działalność gospodarczą w zakresie produkcji, składowania, konfekcjonowania i obrotu artykułami rolno-spożywczymi, do wojewódzkiego inspektora jakości handlowej artykułów rolno-spożywczych - Ustawa z dnia 21 grudnia 2000 r. o jakości handlowej artykułów rolno-spożywczych (Dz. U. 2001 nr 5 poz. 44 ze zm.).

IV. Oświadczam, że Odwołujący posiada interes prawny i faktyczny we wniesieniu niniejszego odwołania, bowiem nie upłynął jeszcze termin złożenia ofert, Odwołujący ma możliwość złożenia oferty i uzyskania zamówienia, wobec czego jest zainteresowany tym, aby postępowanie zostało przeprowadzone zgodnie z przepisami ustawy Pzp, w związku z czym posiada interes prawny i faktyczny aby postępowanie było prowadzone zgodnie z obowiązującym prawem.

UZASADNIENIE

W dniu 17 października 2024 roku Zamawiający wszczął postępowanie o udzielenie zamówienia na usługi o wartości zamówienia przekraczającej progi unijne pn. „*Usługa zbiorowego żywienia w m. Biała Podlaska*”.

W ocenie Odwołującego skonstruował warunki udziału w postępowaniu z naruszeniem przepisów Prawa Zamówień Publicznych, o czym szerzej w dalszej części uzasadnienia.

Stosownie do przepisu art. 515 ust. 2 pkt 1 lit. a) Ustawy, odwołanie wobec treści ogłoszenia wszczynającego postępowanie o udzielenie zamówienia lub konkurs lub wobec treści dokumentów zamówienia wnosi się w terminie 10 dni od dnia publikacji ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej lub zamieszczenia dokumentów zamówienia na stronie internetowej, w przypadku zamówień, których wartość jest równa albo przekracza progi unijne.

Wartość przedmiotowego zamówienia przekracza kwoty, określone w przepisach wydanych na podstawie art. 3 Ustawy.

Uzasadnienie zarzutu nr 1

W dokumentach Zamówienia Zamawiający zastrzegł następujący warunek udziału w postępowaniu dot. uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów wymagający aby:

"Wykonawca posiadał zgłoszoną działalność gospodarczą w zakresie produkcji, składowania, konfekcjonowania i obrotu artykułami rolno-spożywczymi, do wojewódzkiego inspektora jakości handlowej artykułów rolno-spożywczych - Ustawa z dnia 21 grudnia 2000 r. o jakości handlowej artykułów rolno-spożywczych (Dz. U. z 2023 r. poz.1980 t.j). "

Odwołujący podnosi, że ww. warunek jest nadmierny, nieadekwatny do potrzeb Zamawiającego. Zamówieniem objęte jest zbiorowe żywienie a nie dostawa produktów wyprodukowanych przez Wykonawcę będącego producentem rolno-spożywczym.

Jak wynika ze Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia Wykonawca świadczył będzie usługi żywieniowe wyłącznie w formie gotowanych posiłków, suchego prowiantu lub sposobem mieszanym, zgodnie z zapotrzebowaniem zgłoszonym przez Zamawiającego. Przedmiot zamówienia nie obejmuje produkcji, składowania, konfekcjonowania i obrotu artykułami rolno-spożywczymi. Wykonawca będzie przetwarzał produkty rolno-spożywcze nie będąc ich producentem lub dostarczał produkty nabyte bezpośrednio od takiego producenta.

W myśl art. 12 ust. 1 Ustawy z dnia 21 grudnia 2000 r. o jakości handlowej artykułów rolno-spożywczych (Dz. U. 2001 nr 5 poz. 44 ze zm.) przywołanej w warunku przez Zamawiającego "1. *Podjęcie działalności w zakresie produkcji, składowania, konfekcjonowania i obrotu artykułami rolno-spożywczymi podlega zgłoszeniu wojewódzkiemu inspektorowi jakości handlowej artykułów rolno-spożywczych właściwemu ze względu na miejsce zamieszkania lub siedzibę zgłaszającego, z zastrzeżeniem ust. 2.*"

Wykonawca usługi zbiorowego żywienia objętego postępowaniem nie podlega takiemu wpisowi.

Zgodnie z art. 112 ust. 1 ustawy Pzp, Zamawiający ma obowiązek określić warunki udziału w postępowaniu w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz umożliwiającą ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia.

Z orzecznictwa, tak krajowego jak i europejskiego wynika, że proporcjonalność warunku musi być rozpatrywana przez pryzmat celu w jakim warunek jest zastrzegany, a więc zapewnienia sobie przez Zamawiającego wykonawców, którzy dają rękojmię należytego wykonania zamówienia, z tym, że warunki takie muszą być określone jako tzw. minimalne poziomy zdolności. Zwrócić należy uwagę, że TSUE w wyroku z dnia 16.09.1999 r., C-414/97 (Komisja Wspólnot Europejskich v. Królestwo Hiszpanii), wskazała iż ocena warunku udziału w postępowaniu wymaga tzw. Testu proporcjonalności, a więc wykazania, że podjęte

działania są adekwatne i konieczne do osiągnięcia wybranego celu. Wspomniane orzecznictwo TSUE, za warunki nieproporcjonalne, uznaje takie, w których żądanie Zamawiającego wykazania się przez wykonawcę potencjałem jest nadmierne w stosunku do przedmiotu zamówienia (wyrok TSUE z dnia 27.10.2005 r., C-234/03 (Contse S.A., Vivisol Srl, Oxigen Salud SA v. Instituto Nacional de Gestión Sanitaria (Ingesa)).

Jak wskazuje się z kolei w orzecznictwie KIO: **Proporcjonalność warunków do przedmiotu zamówienia oznacza zatem, że mają one być adekwatne do osiągnięcia celu, a więc wyboru wykonawcy dającego rękojmię należytego wykonania umowy.** Obowiązkiem zamawiającego przy kształtowaniu wymagań stawianych wykonawcom jest nie tylko odniesienie do przedmiotu zamówienia, ale też ocena sytuacji rynkowej (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 9 września 2020 r., KIO 1988/20). Jak wskazała KIO w wyroku z 1 sierpnia 2019 r., KIO 1342/19: **Warunki udziału w postępowaniu powinny być określone na minimalnym poziomie, tj. nie powinny ograniczać dostępu do zamówienia wykonawcom dającym rękojmię jego należytego wykonania, a tym samym nie mogą być określane ponad poziom niezbędny do osiągnięcia celu, jakim jest wyłonienie wykonawcy, który będzie zdolny prawidłowo zrealizować zamówienie [...].**

W tym miejscu zwrócić należy uwagę na wyrok Krajowej Izby Odwoławczej 12 stycznia 2018 roku sygn. akt KIO 2737/17, w którym Izba podniosła: *„Przez proporcjonalność warunku w stosunku do przedmiotu zamówienia należy rozumieć zachowanie właściwej proporcji, brak nadmierności. Biorąc pod uwagę dorobek orzecznictwa TSUE można powiedzieć, że ocena, czy ustalony warunek udziału w postępowaniu nie jest nadmierny wymaga tzw. testu proporcjonalności, czyli wykazania, że podjęte działania są adekwatne i konieczne do osiągnięcia wybranego celu.”*

W ocenie Odwołującego wyżej opisany warunek narusza zasadę proporcjonalności, równego traktowania wykonawców, przejrzystości oraz efektywności.

W myśl utrwalonych i obowiązujących poglądów doktryny i orzecznictwa warunek udziału w postępowaniu nie powinien być zbyt wygórowany.

Zamawiający wprowadzając warunek musi to uczynić w sposób zgodny z obowiązującymi przepisami, mając na uwadze, iż mają one wpływ na krąg wykonawców, którzy mogą się ubiegać o zamówienie. W chwili obecnej w.w. warunek znacząco ogranicza krąg wykonawców zamówienia – do producentów rolno-spożywczych objętych dyspozycją ustawy o jakości handlowej artykułów rolno-spożywczych.

Celem wprowadzenia warunków jest bowiem przede wszystkim zapewnienie możliwości wyboru wykonawcy dającego rękojmię należytego wykonania zamówienia, nie naruszając przy tym zasady równego traktowania wykonawców czy zasady uczciwej konkurencji, a zatem muszą one być adekwatne i konieczne do osiągnięcia tego celu. Przyjmując, iż określenie "proporcjonalny" używane jest w znaczeniu "zachowujący właściwą proporcję" należy mieć na uwadze, iż nie mogą one być zbyt wygórowane.

Powyższe rozważania dot. proporcjonalności warunku znalazły również swoje odzwierciedlenie w wyroku KIO z dnia 24 lipca 2014 r., sygn. akt: KIO 1429/14 oraz wyroku KIO z dnia 6 lutego 2018 sygn. akt: KIO 127/18.

Ponadto powyższe potwierdza m. in. Gawrońska-Baran Andrzej w Komentarzu do Pzp (LEX) *"W odniesieniu do warunków udziału w postępowaniu, przy uwzględnieniu dotychczasowego orzecznictwa Krajowej Izby Odwoławczej (Wyrok KIO z 15.05.2017 r., KIO 714/17, LEX nr 2311255), pojęcie proporcjonalności oznacza, że określone przez zamawiającego warunki udziału w postępowaniu powinny być uzasadnione wartością zamówienia, charakterystyką, zakresem, stopniem złożoności lub warunkami realizacji zamówienia."*

Mając na względzie powyższe wnoszę jak w petitum.

załączniki:

1. wydruk informacji odpowiadającej odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców dotyczącego Odwołującego;
2. pełnomocnictwo wraz z potwierdzeniem uiszczenia opłaty skarbowej;
3. potwierdzenie uiszczenia wpisu od odwołania;
4. potwierdzenie przesłania odwołania Zamawiającemu w terminie.

Łódź, dnia 24.10.2024 r.

Pełnomocnictwo

NAPRZÓD CATERING Sp. z o. o. z siedzibą w Łodzi, ul. Traktorowa 126, 91-204 Łódź, Sąd Rejonowy dla Łodzi-Śródmieścia w Łodzi XX Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego KRS: 0000601008; NIP: 6772398589, Kapitał zakładowy: 500.000,00 złotych reprezentowaną przez - Łukasza Jacka Maraszka – Członka Zarządu, uprawnionego do jednoosobowej reprezentacji Spółki niniejszym udziela

Pani Magdalenie Kolińskiej legitymującej się dowodem osobistym nr DFU 870768,

pełnomocnictwa

do reprezentowania NAPRZÓD CATERING Sp. z o.o. ubiegającej się o udzielenie zamówienia ogłoszonego przez 28 Wojskowy Oddział Gospodarczy adres 08-110 Siedlce, ul. Witolda Pileckiego 5 w postępowaniu o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 132 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320, z późn. zm.), PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA: USŁUGA ZBIOROWEGO ŻYWIENIA W M. BIAŁA PODLASKA, Numer postępowania: U/132/2024 wobec: Zamawiającego oraz innych organów administracji publicznej, w tym do dokonywania – w imieniu i na rzecz NAPRZÓD CATERING Sp. z o.o. -następujących czynności:

- 1) składania wszelkich dokumentów i oświadczeń w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego oraz ich wycofywania;
- 2) dokonywania wszelkich czynności faktycznych i prawnych w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, w tym udziału w negocjacjach, dialogu konkurencyjnym, licytacji elektronicznej;
- 3) złożenia (w tym podpisania) oferty w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, w tym do potwierdzenia za zgodność z oryginałem wszystkich dokumentów składanych w tym postępowaniu;
- 4) reprezentowania w postępowaniach odwoławczych przed Krajową Izbą Odwoławczą, w tym do uczestniczenia w rozprawach i posiedzeniach przed tym organem oraz składania odwołań, przystąpienia do odwołań, sprzeciwów, opozycji oraz innych pism w tych postępowaniach, a także do cofania wszystkich w/w pism;

Pełnomocnictwo obejmuje również upoważnienie do udzielania dalszych pełnomocnictw w zakresie udzielonego pełnomocnictwa (punkty 1-4 powyżej).

Signature Not Verified

Nazwa firmy: NAPRZÓD CATERING SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ
Numer klienta: 39E66E

Dokument podpisany
przez Magdalenę
Kolińską
Data: 2024.10.28
14:54:22 CET

Potwierdzenie transakcji

Opis

((14769734))opłata za odwołanieSiedlce 28WOG nr postepowaniaU/132/2024 CEN2410281150625

Kwota	Data transakcji	Numer referencyjny transakcji
15 000,00 PLN	28.10.2024	CEN2410281150625

Typ transakcji / Kod

225 PRZELEW INTERNETOWY
225

Dane nadawcy

Nazwa i adres	Numer rachunku	Nazwa banku
NAPRZÓD CATERING SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ UL.TRAKTOROWA 126 LOK.301 91-204 ŁÓDŹ, Polska	PL27 1600 1462 1865 0058 3000 0001	BNPPL Cen.Roz.nr 1

Dane odbiorcy

Nazwa i adres	Numer rachunku	Nazwa banku
URZAD ZAMOWIEN PUBLICZNYCH al SZUCHA 4 WARSZAWA	60 1010 1010 0081 3622 3100 0000	NBP O/Okr./W-wa

Niniejsze potwierdzenie przelewu zostało sporządzone na podst. art. 7 ustawy Prawo Bankowe (Dz.U. nr 72 z 2002r., poz. 665, z późniejszymi zmianami).
Dokument wygenerowany komputerowo, za pomocą systemu bankowości internetowej GOnline Biznes, nie wymaga podpisu ani stempla.

Uwaga! Data waluty jest prezentowana tylko wówczas, gdy jest inna niż data księgowania (data transakcji).

W przypadku potwierdzenia dla prowizji lub odsetek w polu Dane firmy prezentowane są dane właściciela rachunku oraz pole Dane odbiorcy nie jest wyświetlane.