

# HOOGELLS

Warszawa, 30 maja 2022 roku

**Do:**

**Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej**

ul. Postępu 17A, 02-677 Warszawa

**Zamawiający:**

**Skarb Państwa –**

**1 Regionalna Baza Logistyczna**

**w Wałczu**

ul. Ciasna 7, 78-600 Wałcz

e-mail: [1rblog.szp@ron.mil.pl](mailto:1rblog.szp@ron.mil.pl)

adres platformy zakupowej: <https://platformazakupowa.pl/pn/1rblog>

tel.: +48 26 147 21 84

faks: +48 26 147 29 71

**Odwołujący:**

**DSV AIR & SEA Sp. z o.o.**

ul. Ożarowska 40/42, 05-850 Duchnice

KRS: 220643

reprezentowany przez:

**adwokata Michała Wojciechowskiego**

z kancelarii prawnej

**Hoogells Oleksiewicz sp.k.**

ul. Bobrowiecka 8, 00-728 Warszawa

tel.: +48 605 947 978

e-mail: [michal.wojciechowski@hoogells.pl](mailto:michal.wojciechowski@hoogells.pl)

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu ograniczonego pn. *Zawarcie umowy ramowej na świadczenie usługi transportu drogowego na potrzeby Sił Zbrojnych RP*, nr referencyjny postępowania: 43/2022, ogłoszenie o zamówieniu

**Hoogells Oleksiewicz sp. k.**

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

opublikowano w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej nr 2022/S 096-266870 w dniu 18 maja 2022 r. („**Postępowanie**”).

## ODWOŁANIE

- I. Działając na podstawie art. 513 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych<sup>1</sup> („**PZP**”) i art. 505 ust. 1 PZP w zw. z art. 515 ust. 1 pkt 1 lit. a) PZP w imieniu DSV AIR & SEA Sp. z o.o. z siedzibą w Duchnicach („**Odwołujący**”), w oparciu o pełnomocnictwo załączone do niniejszego odwołania, **zaskarżam czynność podjętą** przez Skarb Państwa – 1 Regionalną Bazę Logistyczną w Wałczu („**Zamawiający**”) w ramach Postępowania polegającą na ukształtowaniu treści Ogłoszenia o zamówieniu obowiązującego w Postępowaniu („**OOZ**”) w zakresie warunku udziału w Postępowaniu dotyczącego uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej w sposób niezgodny z przepisami PZP.
- II. Zaskarżonej powyżej czynności Zamawiającego **zarzucam naruszenie art. 112 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 PZP w zw. z art. 16 PZP** poprzez skonstruowanie warunku udziału w Postępowaniu w zakresie uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej **w punkcie III.2. OOZ – Warunki Udziału, III.2.1) – Sytuacja podmiotowa, ust. 1 pkt 2:**

*Kryteria dotyczące sytuacji podmiotowej wykonawców (które mogą prowadzić do ich wykluczenia), w tym wymogi związane z wpisem do rejestru zawodowego lub handlowego*

*Informacje i formalności konieczne do dokonania oceny spełniania wymogów:*

*I. W postępowaniu mogą wziąć udział Wykonawcy, którzy:*

*(...)*

*2. posiadają i przedłożą:*

*a) **zezwolenie**, o którym mowa w art. 5 ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o transporcie drogowym (t. j. Dz. U. z 2022 r., poz. 180 ze zm.) zezwalające na wykonywanie zawodu przewoźnika drogowego w zakresie krajowego przewozu*

---

<sup>1</sup> Ustawa z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2021 r., poz. 1129, ze zm.).

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

rzeczy **lub licencję wspólnotową**, o której mowa w art. 5 a ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o transporcie drogowym (t. j. Dz. U. z 2022 r., poz. 180 ze zm.) zezwalającej na wykonywanie międzynarodowego transportu drogowego w zakresie pośrednictwa przy przewozie rzeczy - dotyczy Wykonawców, którzy składają wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu w zakresie zadania nr 1, 2, 3 i 4 – transport krajowy.

b) **licencję wspólnotową**, o której mowa w art. 5 a ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o transporcie drogowym (t. j. Dz. U. z 2022 r., poz. 180 ze zm.) zezwalającej na wykonywanie międzynarodowego transportu drogowego w zakresie pośrednictwa przy przewozie rzeczy - dotyczy Wykonawców, którzy składają wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu w zakresie zadania nr 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11 i 12 – transport międzynarodowy.

w sposób naruszający zasadę równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji oraz zasadę proporcjonalności warunku udziału do przedmiotu zamówienia, gdyż Zamawiający wprowadza **wymagania nadmierne, nieproporcjonalne do przedmiotu zamówienia oraz nieznajdące uzasadnienia w realiach rynkowych i potrzebach Zamawiającego**, które prowadzą do nieuzasadnionego ograniczenia konkurencji w Postępowaniu poprzez sztuczne zawężenie kręgu potencjalnych wykonawców wyłącznie do podmiotów posiadających zezwolenia na wykonywanie zawodu przewoźnika drogowego / licencje wspólnotowe zezwalające na wykonywanie międzynarodowego transportu drogowego („**Uprawnienia**”), podczas gdy:

- a) w branży TSL (obejmującej transport, spedycję i logistykę) będącej adresatem OOO powszechny jest model współpracy na linii **firma TSL – przewoźnik**, gdzie firma TSL organizuje realizację zleceń transportowych, przy czym sama firma nie posiada Uprawnień, których wymaga Zamawiający, gdyż Uprawnienia posiada przewoźnik faktycznie realizujący dany przewóz;
- b) posiadanie Uprawnień **nie jest** warunkiem niezbędnym do organizowania przewozów;
- c) Zamawiający **nie zastrzega obowiązku osobistego wykonania usług** przez wykonawcę (strony umowy ramowej) i zezwala, aby umowy realizacyjne były wykonywane przez podwykonawców;

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

d) w zupełności wystarczającym (proporcjonalnym) jest, jeżeli wymóg posiadania i przedłożenia Uprawnień zostanie spełniony przez podmiot, który będzie realizował przewóz w konkretnym przypadku, na potrzeby konkretnej umowy realizacyjnej;

a w konsekwencji powyższego, potrzeby Zamawiającego (realizacja przewozów) mogą być w pełni zaspokojone przez podwykonawców posiadających Uprawnienia i współpracujących z wykonawcą, który zorganizuje cały proces transportowy (firmą TSL) i zapewni rękojmię należytego wykonania zamówienia, pomimo że sam nie posiada Uprawnień.

III. W oparciu o przedstawione powyżej zarzuty wnoszę o:

- a) merytoryczne rozpatrzenie przez Krajową Izbę Odwoławczą niniejszego odwołania i jego uwzględnienie w całości,
- b) dopuszczenie i przeprowadzenie dowodów z dokumentacji Postępowania oraz tych opisanych szczegółowo w treści niniejszego odwołania, a także dowodów, które zostaną przedstawione na rozprawie przed Krajową Izbą Odwoławczą,
- c) nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany treści OOOZ w ten sposób, że warunek udziału w Postępowaniu w zakresie uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej ujęty w punkcie III.2. OOOZ – Warunki udziału, III.2.1) – Sytuacja podmiotowa, ust. I pkt 2 **zostanie usunięty**,
- d) zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów postępowania odwoławczego, w tym kosztów doradztwa prawnego, według norm przepisanych i zgodnie z fakturą przedstawioną przez Odwołującego na rozprawie.

IV. Wymagania formalne odwołania:

- a) **Termin na wniesienie odwołania** – termin na wniesienie odwołania został zachowany, ponieważ Zamawiający w dniu 18 maja 2022 roku opublikował OOOZ w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej nr 2022/S 096-266870. W tej samej dacie Zamawiający zamieścił dokumenty zamówienia będące przedmiotem zaskarżenia niniejszym odwołaniem na stronie internetowej, za pośrednictwem której komunikuje się z wykonawcami. W świetle

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

powyższego, niniejsze odwołanie zostało wniesione w wymaganym przepisami PZP terminie, tj. do 30 maja 2022 roku.

- b) **Wpis od odwołania** – Odwołujący informuje, że zgodnie z dyspozycją art. 516 ust. 2 pkt 1 PZP wpis od niniejszego odwołania wynosi 15.000 złotych. Dowód uiszczenia wpisu w tej wysokości został załączony do odwołania (**Załącznik nr 5** do niniejszego odwołania).
- c) **Interes Odwołującego we wniesieniu odwołania** – Odwołujący jest uprawniony do wniesienia niniejszego odwołania, ponieważ spełnione zostały przesłanki określone w art. 505 ust. 1 PZP. Odwołujący ma interes w uzyskaniu zamówienia, gdyż w wyniku naruszenia przez Zamawiającego wyżej wskazanych przepisów PZP interes Odwołującego jako zainteresowanego uzyskaniem przedmiotowego zamówienia doznaje uszczerbku. Uzasadnieniem dla powyższego pozostaje fakt, że w związku ze zidentyfikowaniem przez Odwołującego wadliwości w zakresie sformułowania warunku udziału w Postępowaniu, Odwołujący narażony jest na ryzyko poniesienia szkody w postaci nieuzyskania przedmiotowego zamówienia z powodu braku możliwości złożenia wniosku o dopuszczenie do udziału w Postępowaniu. W przypadku zaś uwzględnienia niniejszego odwołania oraz dokonania zmiany postanowień OZ, Odwołujący będzie miał szansę wziąć udział w Postępowaniu i zawrzeć z Zamawiającym umowę ramową, a tym samym brać udział w postępowaniach mających na celu zawarcie konkretnych umów realizacyjnych.

## **UZASADNIENIE:**

### **1. Opis zaistniałego w sprawie stanu faktycznego**

- 1.1. Zamawiający wszczął Postępowanie w dniu 18 maja 2022 roku.

**DOWÓD:** Ogłoszenie o zamówieniu z dnia 18 maja 2022 roku (**w aktach Postępowania**).

- 1.2. Przedmiotem zamówienia jest zawarcie umowy ramowej na świadczenie usługi transportu drogowego na potrzeby Sił Zbrojnych RP.

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

- 1.3. Postępowanie prowadzone jest w trybie przetargu ograniczonego (art. 422 PZP). Zamówienie, dla którego prowadzone jest Postępowanie, dotyczy usług o wartości **przekraczającej wartości progów unijnych**.

**DOWÓD:** Ogłoszenie o zamówieniu z dnia 18 maja 2022 roku (**w aktach Postępowania**).

- 1.4. Na dzień złożenia niniejszego odwołania, termin składania ofert w Postępowaniu upływa w dniu 15 czerwca 2022 roku.

**2. Uzasadnienie dla zarzutu naruszenia art. 112 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 PZP w zw. z art. 16 PZP**

- 2.1. Zamawiający określił w OZ następujący podmiotowy warunek udziału w Postępowaniu:

**Punkt III.2. OZ – Warunki Udziału, III.2.1) – Sytuacja podmiotowa, ust. I pkt 2:**

*Kryteria dotyczące sytuacji podmiotowej wykonawców (które mogą prowadzić do ich wykluczenia), w tym wymogi związane z wpisem do rejestru zawodowego lub handlowego*

*Informacje i formalności konieczne do dokonania oceny spełniania wymogów:*

*I. W postępowaniu mogą wziąć udział Wykonawcy, którzy:*

*(...)*

*2. posiadają i przedłożą:*

*a) **zezwolenie**, o którym mowa w art. 5 ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o transporcie drogowym (t. j. Dz. U. z 2022 r., poz. 180 ze zm.) zezwalające na wykonywanie zawodu przewoźnika drogowego w zakresie krajowego przewozu rzeczy **lub licencję wspólnotową**, o której mowa w art. 5 a ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o transporcie drogowym (t. j. Dz. U. z 2022 r., poz. 180 ze zm.) zezwalającej na wykonywanie międzynarodowego transportu drogowego w zakresie pośrednictwa przy przewozie rzeczy - dotyczy Wykonawców, którzy składają wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu w zakresie zadania nr 1, 2, 3 i 4 – transport krajowy.*

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

b) **licencję wspólnotową**, o której mowa w art. 5 a ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o transporcie drogowym (t. j. Dz. U. z 2022 r., poz. 180 ze zm.) zezwalającej na wykonywanie międzynarodowego transportu drogowego w zakresie pośrednictwa przy przewozie rzeczy - dotyczy Wykonawców, którzy składają wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu w zakresie zadania nr 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11 i 12 – transport międzynarodowy.

- 2.2. Zamawiający przewiduje przy tym w punkcie VII ust. 2 OZ, że w przypadku wykonawców wspólnie składających wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu przynajmniej jedna z firm wspólnie składających wniosek o dopuszczenie do udziału w Postępowaniu winna jest przedstawić dokumenty potwierdzające posiadanie Uprawnień, z zastrzeżeniem, że dokumenty takie składają tylko ci uczestnicy konsorcjum, którzy będą wykonywali zakres czynności, która wymaga posiadania tych dokumentów (uprawnień).
- 2.3. Jednocześnie Zamawiający **nie zastrzega obowiązku osobistego wykonania usług przez wykonawcę i zezwala, aby umowy realizacyjne były wykonywane przez podwykonawców.** Zamawiający nie formułuje w tym zakresie żadnych ograniczeń. Jak wskazano w punkcie II.1.7) OZ:

*Informacje na temat podwykonawstwa*

*Oferent ma obowiązek wskazać w swojej ofercie część zamówienia, której wykonanie zamierza zlecić osobom trzecim oraz podać wszystkich proponowanych podwykonawców, a także przedmiot umów o podwykonawstwo, dla których są oni proponowani.*

*Oferent ma obowiązek poinformować o wszelkich zmianach na poziomie podwykonawców w trakcie realizacji zamówienia*

- 2.4. W ocenie Odwołującego przedstawiony wyżej warunek udziału dotyczący posiadania Uprawnień i ich przedłożenia w toku Postępowania przez potencjalnych wykonawców (strony przyszłej umowy ramowej) narusza **art. 112 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 PZP w zw. z art. 16 PZP** (zasadę równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji oraz zasadę proporcjonalności warunku udziału do przedmiotu zamówienia) i prowadzi do **nieuzasadnionego ograniczenia konkurencji w Postępowaniu poprzez sztuczne zawężenie kręgu potencjalnych wykonawców wyłącznie do podmiotów z Uprawnieniami, pomimo że:**

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)



# HOOGELLS

- 1) umowy realizacyjne mogą być wykonywane przez podwykonawców,
- 2) w branży TSL w odniesieniu do przewoźników drogowych i formy prawnej prowadzonej przez nich działalności **popularną, bo najprostszą, formą ich prowadzenia nadal jest jednoosobowa działalność gospodarcza<sup>2</sup>**. Firmy, te (a zazwyczaj są to **firmy rodzinne<sup>3</sup>**) – z uwagi na skalę i wagę przedmiotu zamówienia – mogą samodzielnie, czy nawet w konsorcjum nie tylko nie posiadać możliwości spełnienia warunków udziału w Postępowaniu, ale przede wszystkim – nawet w przypadku spełnienia warunków udziału – należy się spodziewać, że możliwości zagwarantowania należytej realizacji zamówienia wiążącej się chociażby z zapewnieniem odpowiednio dużego taboru samochodowego czy zespołu ludzi do świadczenia usług będą mniejsze niż w przypadku dużych firm TSL, organizujących przewozy i korzystających z bazy przewoźników, a należy mieć przy tym na uwadze, że posiadane Uprawnienia pozostają bez żadnego wpływu na ww. możliwości organizacyjne itp.,
- 3) z uwagi na kwestie opisane w punkcie 2) powyżej, **powszechne jest, że przewoźnicy podejmują współpracę z dużymi firmami TSL** (jedną z takich firm jest Odwołujący), które to firmy pozyskują zlecenia transportowe, realizowane następnie przez przewoźników. **Firma TSL (tak jak Odwołujący) zarządza, organizuje realizację zleceń transportowych, przy czym sama firma nie posiada Uprawnień, których wymaga Zamawiający, gdyż uprawnienia te posiada przewoźnik.**

2.5. **Na dowód powyższego, wystarczy wskazać, że wśród kilku największych firm transportowych w Polsce<sup>4</sup>, specjalizujących się w logistyce, oferujących kompleksowe usługi transportowe dla klientów z różnych branż, nie wszystkie posiadają Uprawnienia (zgodnie z Ewidencją Przedsiębiorców Transportu Drogowego: <https://kreptd.gitd.gov.pl/>). Tytułem przykładu Uprawnień nie posiadają:**

---

<sup>2</sup> <https://grantthornton.pl/publikacja/rodzinne-firmy-transportowe-czy-zezwolecie-jest-przeszkoda-na-drozdzie-do-sukcesji/>

<sup>3</sup> Jw.

<sup>4</sup> <https://datantify.com/pl/services/ranking-najwieksze-firmy-transportowe-w-polsce/>.

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)



# HOOGELLS

- 1) **Rohlig Suus Logistics Spółka Akcyjna** z siedzibą w Warszawie (NIP: 1230993241), przedmiot przeważającej działalności przedsiębiorcy – transport drogowy towarów,
- 2) **Schenker sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie** (NIP: 5270103824), przedmiot przeważającej działalności przedsiębiorcy – transport drogowy towarów,
- 3) **DPD Polska sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie** (NIP: 5260204110), przedmiot działalności przedsiębiorcy wskazany jako następny po przeważającym – transport drogowy towarów,
- 4) **RABEN Logistics Polska sp. z o.o. z siedzibą w Robakowie** (NIP: 7773249627), przedmiot przeważającej działalności przedsiębiorcy – transport drogowy towarów.

**DOWÓD:** Informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców KRS dotycząca Rohlig Suus Logistics S.A. wraz z wydrukiem ze strony <https://kreptd.gitd.gov.pl/Undertaking/List>.

Informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców KRS dotycząca Schenker sp. z o.o. wraz z wydrukiem ze strony <https://kreptd.gitd.gov.pl/Undertaking/List>.

Informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców KRS dotycząca DPD Polska sp. z o.o. wraz z wydrukiem ze strony <https://kreptd.gitd.gov.pl/Undertaking/List>.

Informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców KRS dotycząca RABEN Logistics Polska sp. z o.o. wraz z wydrukiem ze strony <https://kreptd.gitd.gov.pl/Undertaking/List>.

- 2.6. Mając na uwadze przedstawiony wyżej, **powszechny na rynku, model współpracy na linii firma TSL – przewoźnik**, w ocenie Odwołującego wymaganiem nadmiernym, nieproporcjonalnym do przedmiotu zamówienia, ale przede wszystkim **niegwarantującym należytego wykonania zamówienia (jak oczekuje tego Zamawiający i co jest ustawowym punktem odniesienia dla oceny zasadności warunku udziału)** jest omawiany wymóg posiadania przez wykonawcę Uprawnień, skoro wykonawca może z powodzeniem

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

świadczyć usługi zawierając umowy z podwykonawcami zobligowanymi do posiadania Uprawnień.

- 2.7. **W zupełności wystarczającym (proporcjonalnym) jest zatem, jeżeli wymóg posiadania i przedłożenia Uprawnień zostanie spełniony przez podmiot, który będzie realizował przewóz w konkretnym przypadku, na potrzeby konkretnej umowy realizacyjnej.**
- 2.8. Co istotne, posiadanie Uprawnień nie jest warunkiem niezbędnym do organizowania przewozów.
- 2.9. Najlepiej świadczy o tym fakt, że niezależnie od omawianego warunku udziału w Postępowaniu, Zamawiający wymaga także wykazania się niezbędnym doświadczeniem w świadczeniu usług będących przedmiotem zamówienia, a takie doświadczenie posiada chociażby Odwołujący (na wszystkie części zamówienia łącznie), choć nie dysponuje on wymaganymi Uprawnieniami.
- 2.10. Opisaną sytuację można porównać do usług prawnych, gdzie sama kancelaria prawna (wykonawca) nie posiada tytułu radcy prawnego / adwokata, ale świadczy swoje usługi w ten sposób, że zatrudnia pracowników z uprawnieniami, czy zawiera z nimi umowy B2B, a w konsekwencji nabywa niezbędne doświadczenie w świadczeniu usług prawnych.
- 2.11. W istocie zatem **brak jest przeszkód prawnych czy racjonalnych przeszkód faktycznych**, aby uniemożliwić udział w Postępowaniu firmom TSL, pomimo że posiadają one wymagane szerokie doświadczenie w realizacji usług transportowych. **Co więcej, z punktu widzenia Zamawiającego i odbiorcy usług (Sił Zbrojnych RP), uprawniony jest nawet wniosek, że gwarancję należytego wykonania zamówienia zapewnia raczej podmiot, który posiada doświadczenie w organizacji procesu transportowego, w szczególności w należyтым rozdysponowaniu zleceń transportowych, pozwalającym na usprawnienie przebiegu transportu i minimalizację kosztów niż mniejsze firmy posiadające wprawdzie uprawnienia przewoźnika, jednak – jak należy się spodziewać – nie posiadające porównywalnego doświadczenia w organizacji samego procesu transportowego.**
- 2.12. W konsekwencji powyższego, w ocenie Odwołującego w pełni zasadnym jest wymaganie posiadania Uprawnień, jednak:

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

- 1) nie przez wykonawcę w Postępowaniu, którego przedmiotem jest zawarcie umowy ramowej i nie na etapie przed zawarciem umowy ramowej, oraz
  - 2) nie w postaci warunku udziału w Postępowaniu.
- 2.13. Wymaganie to powinno być spełnione przez podmioty, które będą rzeczywiście wykonywały przewóz zlecony na podstawie konkretnej umowy realizacyjnej – mogą to być oczywiście sami wykonawcy, ale mogą to być także podwykonawcy.
- 2.14. Sam Zamawiający – jak już wyżej wskazano – nie zastrzega przecież obowiązku osobistego wykonania zamówienia przez wykonawcę i nie ogranicza udziału podwykonawców w wykonywaniu umów realizacyjnych, a w przypadku wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie wymaga złożenia dokumentów potwierdzających przedmiotowe Uprawnienia wyłącznie od wykonawców, którzy będą wykonywali zakres czynności, która wymaga posiadania tych dokumentów (uprawnień).
- 2.15. **Odwołujący podkreśla zatem w tym miejscu, że powyższe wskazuje jednoznacznie na możliwość powierzenia wykonania przewozów w całości podwykonawcom, którą to możliwość potwierdziła Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 19 czerwca 2018 r., KIO 1107/18, stwierdzając, że jeżeli zamawiający, po pierwsze nie wskazuje kluczowych części zamówienia, a po drugie nie zastrzega obowiązku ich osobistego wykonania przez wykonawcę, to nie sposób uznać, iż wykonawca nie jest uprawniony do posłużenia się podwykonawstwem w zakresie całego przedmiotu zamówienia.**
- 2.16. Ponadto należy zaznaczyć, że także doktryna jednoznacznie wypowiada się w przedmiocie możliwości powierzenia podwykonawcom realizacji całości zamówienia: ***Za dopuszczalnością powierzenia całości zamówienia podwykonawcom (więcej niż jednemu) przemawia treść art. 60 p.z.p., który stanowi, że zamawiający może zastrzec obowiązek osobistego wykonania przez poszczególnych wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia kluczowych zadań dotyczących: 1) zamówień na roboty budowlane lub usługi oraz 2) prac związanych z rozmieszczeniem i instalacją w ramach zamówienia na dostawy. Jeżeli zatem zamawiający nie skorzysta z uprawnienia wyznaczonego postanowieniami art. 60 p.z.p., to trudno wskazać normę prawną zobowiązującą wykonawcę do osobistego świadczenia części, której nie mogą***

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

wykonać podwykonawcy. Z tego też powodu należy się przychylić do bardziej literalnego nurtu w orzecznictwie KIO, który przyjmuje, że: „Jeżeli zamawiający, po pierwsze nie wskazuje kluczowych części zamówienia, a po drugie nie zastrzega obowiązku ich osobistego wykonania przez wykonawcę, to nie sposób uznać, iż wykonawca nie jest uprawniony do posłużenia się podwykonawstwem w zakresie całego przedmiotu zamówienia” (wyrok KIO z 19.06.2018 r., KIO 1107/18, LEX nr 2559000)<sup>5</sup>.

- 2.17. W przypadku gdy zamawiający nie przewiduje zastrzeżenia obowiązku osobistego wykonania przez wykonawcę niektórych części zadania, wykonawca **nie ma przeszkód do powierzenia wykonania całości zamówienia podwykonawcy lub podwykonawcom**<sup>6</sup>.
- 2.18. Skoro zatem Zamawiający dopuszcza sytuację, gdy wśród konsorcjantów znajdują się podmioty nie posiadające Uprawnień, a także sytuację, gdy przewozy będą realizowane przez podwykonawców, to dla zagwarantowania należytego wykonania zamówienia za wystarczające należy uznać złożenie przez wykonawcę oświadczenia o zapewnieniu realizacji przewozów przez podmioty posiadające Uprawnienia.
- 2.19. Na marginesie, warto zauważyć, że w zbliżonym postępowaniu na zawarcie umowy ramowej na usługę przewozu osób transportem lotniczym w ruchu międzynarodowym na potrzeby Sił Zbrojnych prowadzonym przez 2 Regionalną Bazę Logistyczną w Warszawie, **zamawiający nie wymagał przedstawienia certyfikatu przewoźnika lotniczego** (odpowiednika Uprawnień w transporcie lotniczym) od podmiotów zgłaszających swój akces do postępowania na zawarcie umowy ramowej.

**DOWÓD:** Ogłoszenie o zamówieniu opublikowano w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej nr 2020/S 233-576453 w dniu 30 listopada 2020 r.

---

<sup>5</sup> J. Jerzykowski [w:] W. Dzierżanowski, Ł. Jaźwiński, M. Kittel, M. Stachowiak, J. Jerzykowski, *Prawo zamówień publicznych. Komentarz*, Warszawa 2021, art. 462.

<sup>6</sup> E. Wiktorowska [w:] A. Gawrońska-Baran, A. Wiktorowski, P. Wójcik, E. Wiktorowska, *Prawo zamówień publicznych. Komentarz aktualizowany*, LEX/el. 2022, art. 462.

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

- 2.20. Identyczna sytuacja ma też obecnie miejsce w postępowaniu na zawarcie umowy ramowej na usługę przewozu ładunków transportem lotniczym w ruchu międzynarodowym również prowadzonym przez 2 Regionalną Bazę Logistyczną w Warszawie. Także w tym postępowaniu **zamawiający nie wymaga przedstawienia certyfikatu przewoźnika lotniczego** od podmiotów wyrażających wolę wzięcia udziału w postępowaniu na zawarcie umowy ramowej.

**DOWÓD:** Ogłoszenie o zamówieniu opublikowano w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej nr 2022/S 025-064836 w dniu 4 lutego 2022 r.

- 2.21. Odwołujący podkreśla, że nie oponuje prawu Zamawiającego jako gospodarza Postępowania do ukształtowania warunków udziału w Postępowaniu tak, by osiągnąć zakładany cel, jednak kształtowanie tych warunków nie może być dowolne. Stawianie warunków nieuzasadnionych, które w żaden sposób nie wpływają na rękojmię należytego wykonania zamówienia jest działaniem sprzecznym z przepisami PZP, co znajduje wyrażne potwierdzenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej.
- 2.22. Zgodnie bowiem z art. 112 ust. 1 PZP, zamawiający określa warunki udziału w postępowaniu w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz umożliwiającą ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, w szczególności wyrażając je jako **minimalne poziomy zdolności**.
- 2.23. Z powyższego przepisu wynika zatem jednoznacznie, że Zamawiający nie może swobodnie kształtować warunków udziału w postępowaniu, a powinien ograniczyć się wyłącznie do **wymagań niezbędnych do należytego wykonania zamówienia** (tak: Prawo zamówień publicznych. Komentarz, H. Nowak, M. Winiarz (red.), Warszawa 2021, s. 426).
- 2.24. Jak wskazuje się w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej (co obecnie zostało już też wprost potwierdzone treścią przywołanego powyżej przepisu): *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 określone ponad poziom niezbędny do osiągnięcia celu, jakim jest wyłonienie wykonawcy, który będzie zdolny prawidłowo zrealizować zamówienie, tj. w sposób zgodny z wymaganiami Zamawiającego określonymi w SIWZ* (tak: wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z 1 sierpnia 2019 r., KIO 1342/19).

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

- 2.25. Z kolei – jak stwierdzono w wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 3 grudnia 2018 r., KIO 2381/18 – *[n]orma ujęta w przepisie art. 22 ust. 1a p.z.p. ma charakter funkcjonalny, tj. ustawodawca reguły dla ustalania warunków udziału w postępowaniu określił w sposób referujący do celu, jaki mają one spełniać – **tak aby ich określenie gwarantowało wybór wykonawcy zdolnego do wykonania zamówienia.***
- 2.26. Podobne stanowisko Krajowa Izba Odwoławcza zajęła w wyroku z dnia 12 maja 2017 r., KIO 843/17: *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.***
- 2.27. Oznacza to zatem, że warunki udziału muszą być uzasadnione wartością zamówienia, jego specyfiką, zakresem, stopniem złożoności, wymaganiami technologicznymi lub warunkami realizacji. Sprzeczne z przepisami PZP będzie takie określenie warunków, które uniemożliwi ubieganie się o zamówienie wykonawcom dającym rękojmię jego prawidłowej realizacji.
- 2.28. W świetle powyższego, Zamawiający nie może formułować warunków udziału w Postępowaniu, które **nie mają jednoznacznego przełożenia na rzetelność wykonania przedmiotu zamówienia i z góry eliminują z Postępowania wykonawców dających rękojmię jego prawidłowej realizacji, a takimi wykonawcami są właśnie firmy TSL współpracujące z uprawnionymi przewoźnikami i doświadczone w organizacji procesu transportowego.**
- 2.29. Wynik wskazanego testu proporcjonalności w odniesieniu do omawianego warunku udziału pozwala stwierdzić, że nie jest ani konieczne, ani niezbędne, aby wykonawca, który zawrze umowę ramową posiadał Uprawnienia, skoro wykonawca ten nie jest zobligowany do osobistego wykonywania przewozów i może dysponować bazą podwykonawców – uprawnionych przewoźników, którzy będą realizowali przewozy i będą posiadali niezbędne Uprawnienia.
- 2.30. Na pytanie zaś, czy wymóg posiadania przez wykonawcę Uprawnień gwarantuje wybór wykonawcy zdolnego do wykonania przedmiotu zamówienia należy odpowiedzieć, że **same Uprawnienia takiej gwarancji nie dają (tak jak**

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)



# HOOGELLS

**prawo jazdy nie gwarantuje, że kierowca będzie jechał zgodnie z zasadami ruchu drogowego). Wniosek ten jest tym bardziej uzasadniony, jeżeli uwzględniony zostanie fakt, że wykonawca posiadający Uprawnienia (spełniający przedmiotowy warunek udziału), może zlecić przewozy podwykonawcom, nie realizując samodzielnie żadnego przewozu.** W istocie zatem Uprawnienia posiadane przez wykonawcę nie stanowią żadnej gwarancji należytej realizacji zamówienia, uzasadniającej sformułowanie przedmiotowego warunku udziału w Postępowaniu.

2.31. Odwołujący zauważa w tym miejscu, że w poprzednim postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego, które to postępowanie zostało unieważnione, a dotyczyło tego samego przedmiotu zamówienia (świadczenie usług transportu drogowego na potrzeby Sił Zbrojnych RP, nr ref. 15/2021), w projektach umów: ramowej i realizacyjnej zawarte zostały postanowienia, które dodatkowo uzasadniają argumentację przedstawioną w Odwołaniu. Odwołujący zauważa, że w unieważnionym postępowaniu warunek udziału dotyczący Uprawnień był sformułowany w ten sam sposób, zatem postanowienia ujęte w projektach umów z poprzedniego postępowania – jak można się spodziewać – znajdą zastosowanie, w całości lub w części, także w niniejszym Postępowaniu. Wobec powyższego, Odwołujący przywołuje poniższe postanowienia, gdyż pozwalają one zapoznać się z intencjami/ potrzebami Zamawiającego ujawnionymi w poprzednim postępowaniu, którego „następcą” jest niniejsze Postępowanie. Ponadto postanowienia tych umów stanowią wskazówkę w zakresie oczekiwań Zamawiającego co do terminów i sposobu realizacji usług, a tym samym zdolności / zasobów koniecznych do wykonania umów realizacyjnych, które to oczekiwania – jak można domniemywać – zostaną wyrażone w zbliżony, a nawet tożsamy sposób w niniejszym Postępowaniu. W szczególności, z przywołanych niżej postanowień umownych wynika, że w poprzednim postępowaniu, w którym także od wykonawców wymagane były Uprawnienia, udział podwykonawców nie został w żaden sposób ograniczony:

- 1) ***Wykonawca lub podwykonawca zatrudniający przy wykonaniu niniejszej umowy cudzoziemców, zobowiązuje się do przestrzegania wszelkich obowiązujących przepisów prawa dotyczących zatrudnienia cudzoziemców i ich pobytu na terenie Zamawiającego i jego jednostek organizacyjnych (...) – § 6 ust. 19 umowy realizacyjnej,***

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)



# HOOGELLS

- 2) **Wykonawca zobowiązuje się wykonać zamówienie sam / przy udziale podwykonawców.** Gdy Wykonawca przewidział udział podwykonawców w realizacji umowy to zobowiązuje się załączyć do umowy **wykaz pomiotów, które będą uczestniczyć w realizacji umowy oraz wskazać zakres prac wykonywanych przez te podmioty** (załącznik nr 3). W przypadku zmiany podmiotów uczestniczących w wykonaniu zamówienia Wykonawca niezwłocznie zaktualizuje wykaz dostarczając go Zamawiającemu. – § 15 ust. 7 umowy realizacyjnej,
  - 3) W przypadku konieczności przekazania informacji związanych z wykonaniem umowy osobom którym są one niezbędne dla wykonania umów realizacyjnych, **(np. Podwykonawcom)**, Wykonawca zobowiązany do poufności przyjmuje na siebie obowiązek oraz odpowiedzialność za poinformowanie tych osób o poufnym charakterze przekazywanych informacji oraz o obowiązkach w tym zakresie wynikających z zawartej umowy ramowej – zobowiązując ich do przestrzegania poufności co najmniej w takim stopniu jak określony w umowie. Wykonawca zobowiązuje uzyskać zobowiązanie Podwykonawcy, któremu zleci podwykonawstwo w trakcie realizacji zamówienia do zachowania w tajemnicy poufnego charakteru informacji znajdujących się w jego posiadaniu lub z którymi zapozna się przy realizacji niniejszej umowy. – § 15 ust. 10 umowy realizacyjnej,
  - 4) W przypadku przekazania przez jednostki organizacyjne resortu obrony narodowej informacji niejawnych, związanych z planowaniem i realizacją usług transportu drogowego, **Wykonawca i Podwykonawcy** zapewnią ochronę oraz przetwarzanie takich informacji zgodnie z przepisami określonymi w ustawie z dnia 5 sierpnia 2010 roku o ochronie informacji niejawnych (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 742). – § 15 ust. 12 umowy realizacyjnej.
- 2.32. Warto w tym miejscu zauważyć, że w kontekście interesów Zamawiającego, zabezpieczenia ciągłości zaspokajania potrzeb Zamawiającego, rozwiązaniem **dużo bezpieczniejszym dla Zamawiającego jest, aby wykonawca współpracował z bazą przewoźników posiadających Uprawnienia.** W takim bowiem wypadku, **jakakolwiek utrata Uprawnień przez wykonawcę nie stanowi zagrożenia realizacji usług na rzecz Zamawiającego.** Jak bowiem

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

przewidział Zamawiający w § 12 ust. 1 pkt 9) projektu umowy realizacyjnej oraz w § 12 ust. 1 pkt 8) projektu umowy ramowej poprzednio prowadzonego postępowania, Zamawiającemu przysługuje prawo jednostronnego odstąpienia od umowy (w całości lub części), gdy *Wykonawca utraci uprawnienia do wykonania umowy ramowej i realizacyjnej*. Bez wątpienia tożsame postanowienia zostaną zawarte także w projektach umów, które będą stosowane w Postępowaniu.

- 2.33. Dodatkowo należy mieć na uwadze fakt, że zgodnie z § 3 ust. 1 pkt 6) projektu umowy ramowej obowiązującej w poprzednim postępowaniu, wykonawca – podpisując umowę ramową – miał złożyć oświadczenie, że ***posiada wszystkie niezbędne dla wykonania usług będących przedmiotem umowy ramowej i realizacyjnej uprawnienia, w szczególności przewidziane w aktualnej na dzień podpisania umowy ramowej, ustawie z dnia 6 września 2001 r. o transporcie drogowym (t. j. Dz. U. z 2021 poz. 919 ze zm.) oraz że niezwłocznie na żądanie Zamawiającego przedstawią do wglądu oryginały tych dokumentów.*** Z pewnością tożsame oświadczenie będzie wymagane także w niniejszym Postępowaniu, co pozwala Odwołującemu stwierdzić, że **sam Zamawiający z jednej strony wymaga posiadania Uprawnień przez wykonawcę uzależniając od tego jego udział w Postępowaniu, ale jednocześnie przewiduje, że fakt posiadania Uprawnień może się zdezaktualizować w okresie od wszczęcia Postępowania do zawarcia umowy ramowej, co jedynie potwierdza argument Odwołującego, że Uprawnienia jako warunek udziału w Postępowaniu nie stanowią gwarancji należytego wykonania zamówienia, a służą jedynie eliminacji z Postępowania firm takich jak Odwołujący.**

**DOWÓD:** Projekt umowy ramowej i umowy realizacyjnej (w postępowaniu nr ref. 15/2021, prowadzonym przez Zamawiającego i następnie unieważnionym, pn. *Zawarcie umowy ramowej na świadczenie usługi transportu drogowego na potrzeby Sił Zbrojnych RP*).

- 2.34. **W kontekście powyższego, Odwołujący podkreśla, że w sytuacji, gdyby Izba nie podzieliła argumentacji Odwołującego o nieproporcjonalności warunku udziału powodującej ograniczenie konkurencji, zasadnym jest przynajmniej przesunięcie w czasie żądania przedłożenia Uprawnień. Żądanie Uprawnień już na etapie wyboru wykonawców mających zawrzeć**

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

**umowę ramową z Zamawiającym jest bowiem żądaniem zdecydowanie przedwczesnym.**

- 2.35. Odwołujący zaznacza, że Zamawiający nie określa wymagań dotyczących okresu ważności Uprawnień, a nadto – jak wyżej zauważono – przewiduje sytuację, że Uprawnienia mogą się zdezaktualizować w okresie od wszczęcia Postępowania do zawarcia umowy ramowej. Oznacza to, że żądanie Uprawnień na etapie wyboru wykonawców, z którymi dopiero zawarte zostaną umowy ramowe bezsprzecznie nie gwarantuje, że wykonawcy ci będą legitymowali się Uprawnieniami w dacie zawarcia umowy ramowej. **Okres ważności Uprawnień może upłynąć bądź też wykonawca może utracić Uprawnienia zanim zdąży podpisać umowę ramową z Zamawiającym. W istocie zatem Uprawnienia jako warunek udziału w Postępowaniu nie gwarantują dopuszczenia do realizacji zamówienia podmiotów uprawnionych do samodzielnego wykonania przewozów.**
- 2.36. Niezależnie od powyższego, Odwołujący w całości podtrzymuje twierdzenia, że wykonawcy nieposiadający Uprawnień, a posiadający doświadczenie w organizacji usług transportowych powinni zostać dopuszczeni do udziału w Postępowaniu. Jak wynika ze wspomnianego już wyżej projektu umowy ramowej z poprzedniego postępowania realizacja usług na rzecz Zamawiającego wymaga bardzo dobrej organizacji i zdolności przewozowych, o czym świadczy chociażby treść § 2 ust. 3 umowy ramowej, w którym Zamawiający wymagał od wykonawcy **zapewnienia określonych „mocy przewozowych” w ciągu doby, a zatem w bardzo krótkim czasie.** Jak już wyżej podkreślono, skoro poprzednie postępowanie dotyczyło tego samego przedmiotu, w pełni uprawnione jest przyjęcie, że oczekiwania Zamawiającego w niniejszym Postępowaniu będą tożsame i konieczne będzie zapewnienie przewozów w podobnie krótkim czasie:

*Przewóz będzie realizowany pojazdami Wykonawcy, w komunikacji krajowej i międzynarodowej w tym:*

*Zadanie nr 1 Usługa w zakresie transportu drogowego nienormatywnego SpW powyżej 35 do 70 ton*

*Wykonawca zobowiązuje się zapewnić minimalne jednorazowe zdolności przewozu transportem drogowym **w ciągu doby** nienormatywnego SpW o masie powyżej*

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

35 do 70 ton włącznie na odległość nie mniejszą niż 450 km – w ilościach sztuk wymienionych w Załączniku nr 1 do niniejszej umowy.

*Zadanie 2: Usługa w zakresie transportu drogowego nienormatywnego sprzętu wojskowego do 35 ton:*

Wykonawca zobowiązuje się zapewnić minimalne jednorazowe zdolności przewozu transportem drogowym **w ciągu doby** nienormatywnego SpW o masie do 35 ton włącznie na odległość nie mniejszą niż 450 km – w ilościach sztuk wymienionych w Załączniku nr 1 do niniejszej umowy.

*Zadanie 3: Usługa w zakresie transportu drogowego środków zaopatrzenia:*

Wykonawca zobowiązuje się zapewnić minimalne jednorazowe „Możliwości przewozu transportem drogowym **w ciągu doby**” kontenerowych jednostek ładunkowych na odległość nie mniejszą niż 450 km – w ilościach sztuk wymienionych w Załączniku nr 1 do niniejszej umowy.

2.37. Ponadto wykonawca zobowiązany był w poprzednim postępowaniu do terminowego podstawienia środków transportowych zamawianych przez Nadawcę we wskazanym punkcie ładunkowym **w którymkolwiek dniu roku kalendarzowego**, po otrzymaniu „Zapotrzebowania na transport drogowy” (§ 3 ust. 2 pkt 6) umowy ramowej), a także musiał być w stanie spełnić wymagania Zamawiającego określone w § 6 ust. 4 i 9 umowy ramowej:

1) *Zaproszenie do składania ofert realizacyjnych Zamawiający składa nie później niż:*

1) *15 dni kalendarzowych przed planowanym transportem drogowym przewozów w komunikacji krajowej;*

2) *25 dni roboczych przed planowanym transportem drogowym przewozów w komunikacji międzynarodowej.*

2) *Podpisanie umowy realizacyjnej między Zamawiającym (po wniesieniu zabezpieczenia należytego wykonania umowy), a Wykonawcą powinno nastąpić nie później niż na:*

1) *5 dni — przed planowanym transportem drogowym w komunikacji krajowej;*

2) *10 dni — przed planowanym na transportem drogowy w komunikacji międzynarodowej.*

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

2.38. Co także warto podkreślić, interesy Zamawiającego będą w pełni zabezpieczone w sytuacji, gdy to podwykonawcy będą realizowali przewozy, gdyż w projekcie umowy ramowej w poprzednim postępowaniu (co z pewnością zostanie ujęte w umowach w niniejszym Postępowaniu) Zamawiający przewidział, że:

- 1) **Wykonawca odpowiada za szkody (w pełnej wysokości) wynikające z przyczyn leżących po jego stronie i polegających na utracie lub uszkodzeniu SpW lub środków zaopatrzenia przewożonych lub za/wyładowanych przez niego lub jego podwykonawców**, w czasie od przyjęcia ich do przewozu (za/wyładowania), aż do momentu przekazania ich Nadawcy/ Odbiorcy (§ 10 ust. 1 umowy ramowej),
- 2) Wykonawca **nie będzie mógł zwolnić się od odpowiedzialności** względem Zamawiającego z powodu, że niewykonanie lub nienależyte wykonanie przez niego byłem następstwem **niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązań wobec Wykonawcy przez inne podmioty (np. podwykonawców)** (§ 13 ust. 4 umowy ramowej).

**DOWÓD:** Projekt umowy ramowej (w postępowaniu nr ref. 15/2021, prowadzonym przez Zamawiającego i następnie unieważnionym, pn. *Zawarcie umowy ramowej na świadczenie usługi transportu drogowego na potrzeby Sił Zbrojnych RP*).

2.39. Z powyższego wynika zatem, że **nie można zidentyfikować faktycznych czy prawnych przyczyn wykluczenia z udziału w Postępowaniu wykonawców nieposiadających Uprawnień**. W tym miejscu należy wskazać, iż to na Zamawiającym leży ciężar przedstawienia racjonalnego i obiektywnie uzasadnionego wyjaśnienia, dlaczego dany warunek uznał za niezbędny (tak m.in. w wyroku KIO z dnia 19 czerwca 2017 r., KIO 1091/17). Zamawiający zaś takiego uzasadnienia nie przedstawił, o czym świadczy odpowiedź Zamawiającego na pytanie Odwołującego. Zamawiający twierdzi przede wszystkim, że zamówienie dotyczy usługi transportu, a nie organizacji tej usługi i że *musi mieć pewność, że zawrze umowę ramową z Wykonawcami, którzy posiadają odpowiednie uprawnienia do wykonania tej usługi*. Ponadto Zamawiający – wbrew orzecznictwu Krajowej Izby Odwoławczej i doktrynie – twierdzi, że wykonawca nie będzie mógł powierzyć realizacji wszystkich przewozów podwykonawcom. Twierdzenie zaś, że celem Zamawiającego było umożliwienie realizacji usług mniejszym firmom nie zostało w żaden sposób uzasadnione, a przez to wydaje się być jedynie hasłem

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

mającym stanowić *post factum* argument pozwalający Zamawiającemu utrzymać warunek udziału, pomimo że pozostaje on w sprzeczności z art. 112 ust. 1 PZP odwołującym się do oceny **zdolności** wykonawcy do należytego zrealizowania zamówienia i jednocześnie powoduje wykluczenie większych firm.

**DOWÓD:** Pytanie Odwołującego wraz z odpowiedzią Zamawiającego z dnia 30 maja 2022 r. (**w aktach Postępowania**).

- 2.40. Odnosząc powyższe do zaistniałego w sprawie stanu faktycznego należy przyjąć, że Zamawiający ustalając omawiany warunek udziału w Postępowaniu bezsprzecznie ogranicza konkurencję, skoro przedmiotowy wymóg automatycznie **wyklucza z udziału wykonawców będących firmami spedycyjnymi, transportowymi czy logistycznymi, pomimo faktu, że niejednokrotnie mają one większe możliwości, chociażby finansowe i techniczne, należytego zorganizowania przewozów w określonych warunkach** (m.in. z uwagi na liczną bazę przewoźników współpracujących z taką firmą).
- 2.41. **Wystarczy bowiem zauważyć, że uzyskanie Uprawnień nie gwarantuje, że dany wykonawca będzie posiadał określone zdolności przewozowe (pojazdy, kierowców itd.).** Co warto wskazać, do wniosku o udzielenie uprawnień załącza się **jedynie oświadczenia** dotyczące **zamiaru zatrudnienia kierowców czy posiadania bazy eksploatacyjnej**, tj. miejsca będącego w dyspozycji przedsiębiorcy, przystosowanego do prowadzenia działalności transportowej w sposób zorganizowany i ciągły.
- 2.42. Co także istotne, nie jest wymagane posiadanie określonej liczby pojazdów. Należy jedynie dysponować odpowiednimi środkami finansowymi potwierdzającymi posiadanie sytuacji finansowej zapewniającej podjęcie i prowadzenie działalności gospodarczej w zakresie transportu drogowego (na całość taboru). Zgodnie z art. 7 rozporządzenia (WE) nr 1071/2009), zdolność ta wynosi 9000 euro – na pierwszy pojazd oraz 5000 euro – na każdy następny pojazd.

**DOWÓD:** Wzór wniosku o udzielenie zezwolenia na wykonywanie zawodu przewoźnika drogowego / licencji wspólnotowej dotyczącej międzynarodowego zarobkowego przewozu drogowego rzeczy opublikowany na stronie <https://www.biznes.gov.pl/pl/opisy-procedur/-/proc/1523> wraz z załącznikami o oznaczeniach OK, OB, WPC.

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)



# HOOGELLS

- 2.43. Reasumując, przedmiotowy warunek udziału należy uznać za nieproporcjonalny, nadmierny i nieadekwatny do przedmiotu zamówienia, prowadzący w konsekwencji do nieuzasadnionego i sztucznego zawężenia kręgu wykonawców mogących złożyć wnioski o dopuszczenie do udziału w Postępowaniu, **a przy tym pozostający bez żadnego rzeczywistego wpływu na ocenę zdolności wykonawcy do należytej realizacji zamówienia.**
- 2.44. Przedmiotowy warunek udziału nie ma w szczególności uzasadnienia w potrzebach Zamawiającego, skoro potrzeby Zamawiającego (realizacja przewozów) mogą być w pełni zaspokojone przez podwykonawców posiadających Uprawnienia i współpracujących z wykonawcą, który zorganizuje cały proces transportowy.
- 2.45. Wymóg posiadania uprawnień powinien zatem znaleźć zastosowanie jedynie w odniesieniu do podmiotu finalnie wykonującego dany przewóz.
- 2.46. **W związku z powyższym, należy przyjąć, że omawiany warunek udziału bezzasadnie ogranicza konkurencję w Postępowaniu i jako taki powinien zostać usunięty.**

## 3. Podsumowanie

- 3.1. W świetle powyższego, wskazane w treści niniejszego odwołania zarzuty są zasadne i zasługują na uwzględnienie.
- 3.2. Wnoszę zatem jak na wstępie, z uwzględnieniem całokształtu przedstawionej powyżej argumentacji.

---

w imieniu Odwołującego  
adwokat Michał Wojciechowski

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)



# HOOGELLS

## **Wykaz załączników:**

1. Informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców dla Odwołującego.
2. Pełnomocnictwo z 9 czerwca 2021 r. udzielone przez Odwołującego na rzecz Pana Krzysztofa Góreckiego.
3. Pełnomocnictwo z 30 maja 2022 r. udzielone przez Odwołującego (w imieniu którego działa Pan Krzysztof Górecki) na rzecz adwokata Michała Wojciechowskiego.
4. Dowód uiszczenia opłaty skarbowej od udzielonych pełnomocnictw.
5. Dowód uiszczenia wpisu od odwołania.
6. Dowód przekazania kopii odwołania wraz z załącznikami Zamawiającemu za pośrednictwem poczty elektronicznej.
7. Informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców KRS dotycząca Rohlig Suus Logistics S.A. wraz z wydrukiem ze strony <https://kreptd.gitd.gov.pl/Undertaking/List>.
8. Informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców KRS dotycząca Schenker sp. z o.o. wraz z wydrukiem ze strony <https://kreptd.gitd.gov.pl/Undertaking/List>.
9. Informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców KRS dotycząca DPD Polska sp. z o.o. wraz z wydrukiem ze strony <https://kreptd.gitd.gov.pl/Undertaking/List>.
10. Informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców KRS dotycząca RABEN Logistics Polska sp. z o.o. wraz z wydrukiem ze strony <https://kreptd.gitd.gov.pl/Undertaking/List>.
11. Ogłoszenie o zamówieniu opublikowano w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej nr 2020/S 233-576453 w dniu 30 listopada 2020 r.
12. Ogłoszenie o zamówieniu opublikowano w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej nr 2022/S 025-064836 w dniu 4 lutego 2022 r.
13. Wzór wniosku o udzielenie zezwolenia na wykonywanie zawodu przewoźnika drogowego / licencji wspólnotowej dotyczącej międzynarodowego zarobkowego przewozu drogowego rzeczy opublikowany na stronie

**Hoogells Oleksiewicz sp. k.**

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)

# HOOGELLS

<https://www.biznes.gov.pl/pl/opisy-procedur/-/proc/1523> wraz z załącznikami o oznaczeniach OK, OB, WPC.

14. Projekt umowy ramowej i umowy realizacyjnej (w postępowaniu nr ref. 15/2021, prowadzonym przez Zamawiającego i następnie unieważnionym, pn. *Zawarcie umowy ramowej na świadczenie usługi transportu drogowego na potrzeby Sił Zbrojnych RP*).
15. Potwierdzenie przesłania odwołania do Zamawiającego za pośrednictwem platformy zakupowej.
16. Potwierdzenie przesłania odwołania do Zamawiającego za poczty elektronicznej.

Hoogells Oleksiewicz sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32  
fax: +48 22 391 52 38  
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro  
ul. Bobrowiecka 8,  
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255  
KRS: 0000507185

[www.hoogells.pl](http://www.hoogells.pl)