



GMINA PORONIN
Ul. Józefa Piłsudskiego 5
34-520 PORONIN

adres e-mail:
usc@poronin.pl

Dotyczy: Wyjaśnień w zakresie Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w zamówieniu publicznym - znak postępowania: ZP.271.6.2018
Nazwa nadana zamówieniu:

„Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości z terenu Gminy Poronin”

Szanowni Państwo

[redacted] działając na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 z późn. zm.) zwraca się z prośbą o wyjaśnienie oraz zmianę zapisów w przedmiotowym postępowaniu w następujących kwestiach:

- 1. Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ),
Załącznik nr 1 „Umowa nr. ZP.272.....2018., § 3 ustęp 32: oraz
- 2. Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ),
Załącznik nr 12 „Opis przedmiotu zamówienia” Rozdział „Obowiązki Wykonawcy” ust. 32.

„Wykonawca zobowiązany będzie do osiągnięcia poziomów recyklingu i przygotowania do ponownego użycia frakcji odpadów komunalnych zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Środowiska z dnia 14 grudnia 2016 roku w sprawie poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami niektórych frakcji odpadów komunalnych (Dz. U. z 2016r. poz. 2167)”

Wnosimy o wykreślenie powyższych zapisów w całości z uwagi na brak podstaw przenoszenia pełnej odpowiedzialności za w/w na Wykonawcę.

Uzasadnienie:

Zamawiający ogłaszając zamówienie łącznie na usługę Odbioru i usługę Zagospodarowania odpadów, automatycznie dopuszcza możliwość startu w przetargu Wykonawców których zakres działania to jedynie odbiór i transport odpadów odebranych od właścicieli nieruchomości do miejsca ich zagospodarowania. Na etapie składania ofert, Zamawiający nie zobowiązuje też potencjalnego Wykonawcy do złożenia - wraz z innymi wymaganymi dokumentami – aktualnie obowiązującej umowy Wykonawcy z Regionalną Instalacją Przetwarzania Odpadów Komunalnych wskazaną w planie zagospodarowania dla Regionu Małopolskiego która to umowa jednoznacznie określać powinna gotowość RIPOK do przyjęcia i zagospodarowania odpadów z Gminy Poronin. Nie jest też taki Wykonawca – mogący i posiadający wszelkie pozwolenia i licencje jedynie na odbiór i transport odpadów - w świetle obowiązującego prawodawstwa zobowiązany do uzyskiwania i zapewnienia osiągnięcia odpowiednich poziomów recyklingu i przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami oraz ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania. Dodatkowo pragniemy zaznaczyć iż, ustawodawca w

Rozporządzeniu Ministra Środowiska z dnia 15 grudnia 2017 r. (Dz.U. 2017 poz. 2412) § 1.pkt. 1) określa i wskazuje iż poziom ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania, jest zobowiązana osiągnąć gmina jako Zamawiający. W powiązanych dokumentach, Ustawodawca formułując zapis art. 3 ust. 2, pkt. 7 i 8. , art. 3b i art. 3c ustawy z dnia 13 września 1996r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz.U. 2017 poz. 1289) wskazał w jaki sposób gmina ma osiągać określone poziomy recyklingu, odzysku, czy ograniczenia w składowaniu odpadów ulegających biodegradacji poprzez określenie do jakiego typu instalacji odpady mają być przekazywane przez podmiot odbierający odpady komunalne na podstawie umowy zawartej z gminą.

Zgodnie z art. 3 ust. 2 pkt. 7 i 8 ww. ustawy - na Gminie ciąży obowiązek zapewnienia osiągnięcia odpowiednich poziomów recyklingu i przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami oraz ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania .

Natomiast przepis art.3b .1 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach mówi , że to Gminy są obowiązane osiągnąć do 31.12.2020r. poziom recyklingu i przygotowania do ponownego użycia następujących frakcji odpadów: papier , metale , tworzywa sztuczne i szkło w wysokości co najmniej 50% wagowo oraz poziom recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami innych niż niebezpieczne, odpadów budowlanych i rozbiórkowych stanowiących odpady komunalne w wysokości co najmniej 70% wagowo. Jak również Gminy są zobowiązane ograniczyć masę odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania do dnia 16.07.2020r. nie więcej niż 35% wagowo całkowitej masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania.

Obowiązkiem gminy jest również prowadzenie działań informacyjno-edukacyjnych w zakresie prawidłowego gospodarowania odpadami komunalnymi w szczególności w zakresie selektywnego zbierania odpadów komunalnych . Należy tu zauważyć , iż również przepis art. 19 ust. 1 ustawy o odpadach (Dz.U. 2018 poz. 21) nakłada na organ administracji publicznej obowiązek podejmowania działań wspierających ponowne użycie i przygotowanie do ponownego użycia w szczególności poprzez:

- zachęcanie do tworzenia i wspierania sieci ponownego wykorzystania,
- stwarzania zachęt ekonomicznych.

W art. 3c pkt. 2 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach - Gmina, która nie wykonuje obowiązku o którym mowa w art. 3b lub 3c podlega karze pieniężnej obliczonej odrębnie dla wymaganego poziomu recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami ograniczenia Tak więc ustawodawca nie przewiduje kary dla podmiotu odbierającego odpady , a tylko i wyłącznie dla Gminy jako podmiotu odpowiedzialnego za sprawowanie nadzoru nad gospodarowaniem odpadami komunalnymi.

Na Wykonawcę może zostać nałożona kara pieniężna za nieosiągnięcie wymaganych poziomów recyklingu i przygotowania do ponownego użycia i odzysku lub ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania tylko w sytuacji gdy nie działa na podstawie umowy zawartej w wyniku rozstrzygniętego przetargu na odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych lub świadczy usługi w trybie zamówienia z wolnej ręki tj. umowy zawartej po rozwiązaniu umowy z dotychczasowym wykonawcą na odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych.

Wykonawca składając sprawozdanie do Gminy, zgodnie z rozporządzeniem Ministra Środowiska z dnia 17 czerwca 2016r. w sprawie wzorów sprawozdań o odebranych i zebranych odpadach komunalnych, odebranych nieczystościach ciekłych oraz realizacji zadań z zakresu gospodarki odpadami komunalnymi (Dz.U. 2016 poz. 934), nie wylicza poziomu recyklingu i przygotowania do ponownego użycia papieru, metali, tworzyw sztucznych i szkła oraz poziomu ograniczenia odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania, bowiem obowiązek ten zgodnie z powyższym rozporządzeniem ciąży na Gminie, która jest zobowiązana do jego wykazywania w sprawozdaniu składanym do Marszałka Województwa i Wojewódzkiego Inspektora Ochrony

Środowiska . Analiza określonego w §3 rozporządzenia z dnia 14 grudnia 2016r. w sprawie poziomów recyklingu , przygotowania do ponownego użycia innymi metodami niektórych frakcji odpadów komunalnych wzoru będącego podstawą do obliczenia tych poziomów wskazuje jednoznacznie, iż żadna wielkość bądź element stosowany do obliczenia poziomów nie zależy od Wykonawcy świadczącego usługi odbioru i zagospodarowania odpadów z terenu Gminy .

Użyte w tych wzorach wskaźniki pochodzą z danych dostarczanych przez GUS lub wskazanych w KPGO, bądź dotyczą parametrów uzależnionych od sposobu organizacji i nadzorowania przez Gminę systemu gospodarki odpadami co potwierdzają zawarte powyżej stwierdzenia dotyczące podmiotu odpowiedzialnego za uzyskanie odpowiednich poziomów oraz prowadzenie działań wspierających ponowne użycie i przygotowanie do ponownego użycia tj. Gminę. Tak, więc brak jest podstaw, w świetle obowiązującego prawa, do przerzucenia odpowiedzialności za osiągnięcie wymaganych poziomów oraz nałożenia kary na wykonawcę z tytułu nieosiągnięcia wymaganego poziomu recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami, ograniczenia odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania.

Z istoty tzw. prawa publicznego wynika bowiem, że obowiązki podmiotu publicznego, a takim jest jednostka samorządu terytorialnego, nie mogą być w drodze czynności prawnej przenoszone na inny podmiot, w tym podmiot prywatny. Tego rodzaju delegacja jest możliwa tylko i wyłącznie na podstawie wyraźnego postanowienia ustawy, a takiego zapisu w przepisach ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach brak.

W konsekwencji powyższego zapisy są z mocy prawa nieważne i Zamawiający powinien je wykreślić z SIWZ, względnie odpowiednio zmienić, gdyż ich konstrukcja powoduje, że to na wykonawcę w sposób nieuzasadniony ekonomicznie przerzucone zostaje ryzyko, na wystąpienie którego wykonawca w ogóle nie ma wpływu. To bowiem po stronie gminy leży obowiązek zapewnienia warunków niezbędnych do osiągnięcia odpowiedniego poziomu odzysku odpadów.

Zatem skoro wykonawca nie ma na to wpływu to nie może być zobowiązany do osiągnięcia odpowiedniego poziomu odzysku, gdyż nie ma żadnych narzędzi ani prawnych ani faktycznych umożliwiających mu osiągnięcie tego celu. W konsekwencji wykonawca, będąc całkowicie uzależnionym w powyższym zakresie od działań gminy, nie jest w stanie oszacować ryzyka wystąpienia tej sytuacji i wycenić swojej oferty.

Wnosimy zatem o wykreślenie z treści SIWZ przedmiotowych zapisów, gdyż zgodnie z warunkami przetargu określonymi w SIWZ przez Zamawiającego i przytoczonymi powyżej uzasadnieniem, to tylko Zamawiający może odpowiadać za osiągnięcie odpowiednich poziomów recyklingu, zgodnie z obowiązującymi przepisami.
