

IR.271.1.12.2016

Strumień, 26.07.2016

Dot. Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego IR.271.1.12.2016 w trybie przetargu nieograniczonego na zadanie pn. „Świadczenie usług odbierania i zagospodarowania odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych, z terenu gminy Strumień”.

I. Zmiana treści SIWZ

Działając zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający zmienia treść specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Zakres zmian SIWZ jest następujący:

a) w części B SIWZ – wzorze umowy, § 4 ust.1 pkt k):

- jest: „przechowywane w siedzibie Wykonawcy danych pochodzących z prowadzonej kontroli, o której mowa pod lit. j oraz z systemu czujników, o których mowa w **§ 5 ust. 1 pkt 2) rozporządzenia Ministra Środowiska z dnia 11 stycznia 2013r. w sprawie szczegółowych wymagań w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości (Dz.U. z 2013 r, poz. 122), przez okres 2 lat od dnia ich zapisania.** Wykonawca powinien posiadać odpowiedni program komputerowy umożliwiający odczyt, prezentację oraz weryfikację przechowywanych danych. W/w dane będą udostępniane na każde żądanie Zamawiającego.”

- powinno być: „przechowywanie danych pochodzących z prowadzonej kontroli, o której mowa pod lit. j oraz z systemu czujników, o których mowa w **§ 5 ust. 1 pkt 2) rozporządzenia Ministra Środowiska z dnia 11 stycznia 2013r. w sprawie szczegółowych wymagań w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości (Dz.U. z 2013 r, poz. 122), przez okres 2 lat od dnia ich zapisania.** Wykonawca powinien posiadać odpowiedni program komputerowy umożliwiający odczyt, prezentację oraz weryfikację przechowywanych danych. W/w dane będą udostępniane na każde żądanie Zamawiającego.”

b) w części D SIWZ – opis przedmiotu zamówienia wraz z załącznikiem, Rozdział III, pkt 1 ppkt k):

- jest: „przechowywane w siedzibie Wykonawcy danych pochodzących z prowadzonej kontroli, o której mowa w pkt k) oraz z systemu czujników, o których mowa w **§ 5 ust. 1 pkt 2) rozporządzenia Ministra Środowiska z dnia 11 stycznia 2013r. w sprawie szczegółowych wymagań w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości (Dz.U. z 2013 r, poz. 122), przez okres 2 lat od dnia ich zapisania.** Wykonawca powinien posiadać odpowiedni program komputerowy umożliwiający odczyt, prezentację oraz weryfikację przechowywanych danych. W/w dane będą udostępniane na każde żądanie Zamawiającego.”

- powinno być: „przechowywanie danych pochodzących z prowadzonej kontroli, o której mowa w pkt j) oraz z systemu czujników, o których mowa w **§ 5 ust. 1 pkt 2) rozporządzenia Ministra Środowiska z dnia 11 stycznia 2013r. w sprawie szczegółowych wymagań w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości (Dz.U. z 2013 r, poz. 122), przez okres 2 lat od dnia ich zapisania.** Wykonawca powinien posiadać odpowiedni program komputerowy umożliwiający odczyt, prezentację

oraz weryfikację przechowywanych danych. W/w dane będą udostępniane na każde żądanie Zamawiającego.”

II. Wyjaśnienia na pytania

W związku z otrzymanymi zapytaniem, działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie nr 1:

W dniu 28 lipca zacznie obowiązywać znowelizowana ustawa o zamówieniach publicznych (Dz.U. z dnia 13 lipca 2016 poz. 1020), w związku z tym termin składania ofert przypada po tej dacie, wnosimy o dostosowanie SIWZ i innych dokumentów, do prawa jakie będzie obowiązywało w momencie składania oferty, m.in. kryterium wyboru oferty, itp.

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zgodnie z treścią art. 16.1. Ustawy z dnia 22 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw: *„Do postępowań o udzielenie zamówienia publicznego wszczętych i niezakończonych przed dniem wejścia w życie niniejszej ustawy oraz do odwołań i skarg do sądu dotyczących tych postępowań stosuje się przepisy dotychczasowe.”*

Pytanie nr 2:

W warunkach udziału w postępowaniu, Zamawiający opisuje, że wpis do rejestru działalności regulowanej jest uprawnieniem do wykonywania określonej czynności. Nie zgadzamy się z taką interpretacją i uważamy że wpis do RDR jest czynnością administracyjną wynikającą z reglamentacji pewnych usług jak świadczenie opieki medycznej, prowadzenia stacji kontroli pojazdów czy też odbiór odpadów komunalnych, a wynikających z ustawy o swobodzie działalności gospodarczej. W związku z tym wnosimy o wykreślenie tego zapisu z SIWZ.

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Działalność regulowana to zgodnie z definicją „działalność gospodarcza, której wykonywanie wymaga spełnienia szczególnych warunków, określonych przepisami prawa” (art. 5 pkt 5 ustawy z 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej, t.j. Dz.U. z 2015 r. poz. 584 z późn. zm.). Bez uzyskania wpisu do rejestru działalności regulowanej przedsiębiorca nie jest uprawniony do wykonywania legalnej działalności gospodarczej. W wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z 7 czerwca 2013 r. (sygn. akt KIO 1231/13), Izba podkreśliła, iż **nie podziela poglądu, iż wpis do rejestru działalności regulowanej ma jedynie charakter informacyjny i nie konstytuuje po stronie podmiotu, który go uzyskał żadnego prawa materialnego. Wpis taki podmiot winien uzyskać przed rozpoczęciem działalności.** W przywołanym wyroku, Izba nie podzieliła również poglądu, iż żądanie na etapie postępowania przetargowego wpisu do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów od właścicieli nieruchomości mogłoby stanowić naruszenie art. 7 i art. 25 ust. 1 ustawy Pzp. Wynika to z faktu, iż Rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 lutego 2013 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać Zamawiający od Wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane, stanowi o możliwości żądania dokumentów potwierdzających posiadanie uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania, w

szczegółności koncesji, zezwolenia lub licencji. Tym samym obowiązkiem Wykonawcy jest wykazanie posiadania uprawnień, jeśli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania. Ponadto ustawa o utrzymaniu czystości i porządku w gminach jest aktem prawnym o charakterze *lex specialis* w odniesieniu do ustawy Pzp. Zgodnie z jej zapisami „*Wójt, burmistrz lub prezydent miasta określa w specyfikacji istotnych warunków zamówienia w szczególności: szczegółowe wymagania stawiane przedsiębiorcom odbierającym odpady komunalne od właścicieli nieruchomości.*”

W związku z powyższym Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła iż: „*(...) jeżeli powyższy akt prawny zawiera uregulowania o charakterze lex specialis wobec przepisów ustawy Pzp, i uprawnia podmiot zamawiający do określenia w treści SIWZ, na mocy art. 6d ust. 4 pkt 5, szczegółowych wymagań wobec podmiotów odbierających odpady komunalne i jednocześnie ten sam akt prawny w przepisie art. 9c ust. 1 stanowi, że: „Przedsiębiorca odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości jest obowiązany do uzyskania wpisu do rejestru w gminie, na terenie której zamierza odbierać odpady komunalne od właścicieli nieruchomości” to takie żądanie należy uznać za w pełni uprawnione i znajdujące oparcie w przepisach prawa- nawet jeżeli, jak twierdzi Przystępujący, nie znajduje ono oparcia w rozporządzeniu wykonawczym wydanym na podstawie delegacji ustawowej zawartej w art. 25 ust. 2 ustawy Pzp.*”

W związku z przytoczoną powyżej argumentacją Zamawiający pozostawia bez zmian zapisy odnoszące się do warunku udziału w postępowaniu dotyczące posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania.

Pytanie nr 3:

W formularzu ofertowym Zamawiający żąda podania instalacji do których będą dostarczane odpady. W związku z brakiem Wojewódzkiego Planu Gospodarki Odpadami dla województwa śląskiego od 2017 roku nie jest możliwe podanie instalacji, które będą właściwe dla danego Regionu Gospodarki Odpadami w którym znajduje się Gmina Strumięń w 2017 roku. W związku z tym wnosimy o wykreślenie tego punktu z formularza ofertowego. Ponadto wnosimy o poprawienie samego formularza, w punkcie 6, gdyż art. 9e Ustawy o utrzymaniu czystości NIC NIE MÓWI O ODPADACH ZBIERANYCH SELEKTYWNIE, a odnosi się tylko do zmieszanych odpadów komunalnych oraz odpadów zielonych.

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zamawiający nie widzi związku przepisów, na których oparł treść SIWZ z przywołanym przez Oferenta art. 9e ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach i nie przewiduje zmiany zapisów w formularzu oferty. Wymogi zawarte w formularzu oferty opracowano m.in. w oparciu o brzmienie następujących aktów prawnych:

- nowelizację ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t.j. Dz. U. z 2016 r., poz. 250) uchwaloną w dniu 28 listopada 2014 r., która dodała w art. 6d ust. 4 ustawy punkt, zgodnie z którym w specyfikacji istotnych warunków zamówienia - w przypadku przetargu na odbieranie i zagospodarowywanie odpadów komunalnych - wójt, burmistrz lub prezydent miasta zobowiązuje do wskazania w ofercie instalacji, w szczególności regionalnych instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych do których podmiot odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości, jest obowiązany przekazać odebrane odpady. W przypadku niewielkich ilości odebranych odpadów selektywnie zbieranych niepodlegających przekazaniu do regionalnej instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych możliwe jest wskazanie podmiotu zbierającego te odpady,

- art. 6 f ust. 1a tej ustawy, który stanowi, że: „Umowa, o której mowa w ust. 1, określa instalację lub instalacje, w tym regionalne instalacje do przetwarzania odpadów komunalnych, do których przedsiębiorca odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości, jest obowiązany przekazać odebrane odpady. W przypadku niewielkich ilości odebranych odpadów selektywnie zbieranych niepodlegających przekazaniu do regionalnej instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych możliwe jest wskazanie podmiotu zbierającego te odpady”.

Pytanie nr 4:

W wielu punktach (umowa, SIWZ) zamawiający używa sformułowania , „odpady komunalne ulegające biodegradacji, w tym odpady opakowaniowe ulegające biodegradacji oraz odpady zielone – jako odpady gromadzone w jednym pojemniku (worku). Prosimy o wyjaśnienie i ewentualne potwierdzenie, że w jednym pojemniku, mogą być np. odpady pokonsumpcyjne , opakowania kartonowe oraz skoszona trawa?

Prosimy o wskazanie instalacji, która przyjmie odpad o takim składzie jako odpad zielony?

Prosimy o wyjaśnienie, na jakiej podstawie Gmina ustaliła mieszanie odpadu przeznaczonego do zagospodarowania na instalacji RIPOK (odpady zielone) z pozostałymi odpadami biodegradowalnymi?

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający nie oczekuje, że opakowania kartonowe oraz skoszona trawa mają być gromadzone w jednym pojemniku. Papier wraz z opakowaniami papieru i tektury jest zbierany jako osobna frakcja w workach koloru niebieskiego. Zamawiający opiera się na obowiązujących aktach prawnych dotyczących gospodarowania odpadami komunalnymi, między innymi:

- art. 3 ust. 2 pkt 5) ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t.j. Dz. U. z 2016 r., poz. 250), który stanowi, że gminy: ustanawiają selektywne zbieranie odpadów komunalnych obejmujące co najmniej następujące frakcje odpadów: papieru, metalu, tworzywa sztucznego, szkła i opakowań wielomateriałowych oraz **odpadów komunalnych ulegających biodegradacji, w tym odpadów opakowaniowych ulegających biodegradacji,**

- art. 3 ust. 1 pkt 1) ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (Dz. U. z 2013 r. poz. 21, ze zm.), zgodnie z którym **poprzez bioodpady** rozumie się ulegające biodegradacji odpady z ogrodów i parków, odpady spożywcze i kuchenne z gospodarstw domowych, gastronomii, zakładów zbiorowego żywienia, jednostek handlu detalicznego, a także porównywalne odpady z zakładów produkujących lub wprowadzających do obrotu żywność.

W konkluzji odpady zielone należy zaliczyć do bioodpadów.

Art. 35 ust. 6. pkt 2) w/w ustawy o odpadach stanowi, że regionalna instalacja do przetwarzania odpadów komunalnych ma zapewniać m.in.: przetwarzanie selektywnie zebranych odpadów zielonych i innych bioodpadów.

Nadmieniam, że w uwagi na przeważający wiejski charakter gminy odpady ulegające biodegradacji wykorzystywane są przez mieszkańców we własnym zakresie np. poprzez kompostowanie w przydomowych kompostownikach.

Pytanie nr 5:

W wzorze umowy zamawiający wymaga w par 4 pkt 1 k, by dane były przechowywane w siedzibie wykonawcy. Co w przypadku gdy wykonawca ma podpisaną umowę na przechowywanie tego typu danych na serwerze zewnętrznym?

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zamawiający wprowadził stosowne zmiany w części B SIWZ – Wzór umowy wraz z załącznikami oraz części D SIWZ – Opis przedmiotu zamówienia wraz z załącznikiem (treść zmian została zawarta w części I. *Zmiana treści SIWZ* niniejszego pisma)

W pozostałym zakresie SIWZ pozostaje niezmieniona.

BURMISTRZ
mgr Anna Grygierek

Do wiadomości:

- strona internetowa (w miejscu publikacji SIWZ)