

Wyjaśnienia na pytania

Dot. Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego IR.271.1.18.2014 w trybie przetargu nieograniczonego na zadanie pn. „Świadczenie usług odbierania i zagospodarowania odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych, z terenu gminy Strumień”.

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:

Zamawiający w SIWZ w rozdziale III dokumentu C. Instrukcja dla wykonawców, zapisał iż Wykonawca musi wykazać, że wpis do Rejestru działalności regulowanej, prowadzonego przez Burmistrza Strumienia, w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zgodnie z Ustawą z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (tj. Dz. U. z 2013 r., poz. 1399, z późn. zm.), obejmujący odpady określone w SIWZ, Zapis ten jest nieuprawniony ponieważ:

a. W interpretacji Ministerstwa Środowiska zamieszczonej na stronie internetowej ministerstwa wpisowi podlegają tylko odpady z grupy 20 oraz niektóre odpady z grupy 15, i 17 oraz wymieniony dokładnie jeden odpad z grupy 16, tj. opony o kodzie 16 01 03. Poniżej przytoczona jest treść interpretacji ministerstwa: *Odpady niebezpieczne budowlane i rozbiórkowe mogą być odpadami komunalnymi tylko w przypadku gdy pochodzą z gospodarstw domowych. W takim przypadku odpady te powinny być również klasyfikowane jako odpowiednie odpady z grupy 17, brak jest bowiem możliwości zaklasyfikowania tych odpadów w grupie 20. W zakresie opon na gminach ciąży jedynie obowiązek zapewnienia ich selektywnego zbierania i odbierania, z tym, iż również w grupie 20 ten rodzaj odpadów nie został wymieniony. Dlatego też zużyte opony powinny być klasyfikowane jako odpady o kodzie 16 01 03.*

Brak jest w jakiegokolwiek interpretacji konieczności wpisywania do RDR odpadu np. popiół (niezależnie od kodu odpadu, np. 10 01 01).

b. Zgodnie z art. 25 ust. 1 pkt 1 ustawy PZP oraz orzecznictwem KIO w Warszawie zamawiający nie ma podstaw do żądania wpisu wykonawcy do rejestru działalności regulowanej. Z uzasadnienia orzeczenia KIO/UZP 644/13, 647/13, 648/13, 658/13 z dnia 8 kwietnia 2013 roku wynika iż, zgodnie z art.22 ust.1 pkt 1 ustawy PZP o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy spełniają warunki dotyczące posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania.

Zgodnie z regulacjami zawartymi w rozdziale 4a ustawy o UCiPWG to jest w art. od 9b do art.9 m tejsze ustawy działalność w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości jest działalnością regulowaną w rozumieniu ustawy z dnia 2 lipca 2001r. o swobodzie działalności gospodarczej. 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. **Niemniej brak podstaw formalnych i prawnych w rozumieniu art.25 ust.1 pkt 1 ustawy PZP do żądania zaświadczenia o wpisie do ewidencji działalności regulowanej przedsiębiorcy zamierzającego odbierać odpady komunalne od właścicieli nieruchomości.** Powyższe można wywieść również z treści samego brzmienia art.22 ust.1 pkt 1, który mówi o uprawnieniach do określonej działalności czy czynności.

Ponadto: Ustawa o swobodzie działalności gospodarczej w art. 64 - 74 reguluje podstawowe kwestie dotyczące działalności regulowanej. Kwestie szczegółowe, takie jak warunki wykonywania danej działalności, organ prowadzący rejestr, sposób prowadzenia rejestru, treść oświadczenia przedsiębiorcy, dane podlegające wpisowi do rejestru itp., określają przepisy ustaw regulujących daną działalność. Ustawa o swobodzie działalności gospodarczej w art. 64 wskazuje, że przedsiębiorca może rozpocząć działalność, jeżeli spełnia szczególne warunki jej wykonywania określone przepisami odrębnej ustawy i po uzyskaniu wpisu w rejestrze działalności regulowanej. Zgodnie z art. 67 ust.1 organ prowadzący rejestr zobowiązany jest do dokonania wpisu w terminie 7 dni od dnia wpływu do tego organu wniosku o wpis wraz z oświadczeniem o spełnieniu warunków wymaganych do wykonywania działalności gospodarczej, dla której rejestr jest prowadzony. **Jeżeli w tym terminie właściwy organ nie dokona wpisu, a od dnia wpływu wniosku upłynęło 14 dni, przedsiębiorca może rozpocząć działalność po uprzednim zawiadomieniu o tym na piśmie organu, który nie dokonał wpisu (art. 67 ust. 2).** Organ prowadzący rejestr działalności regulowanej wydaje z urzędu zaświadczenie o dokonaniu wpisu (art. 65 ust. 5). Takie sformułowanie w Ustawie o swobodzie działalności gospodarczej, stanowi, że wpis do RDR nie stanowi dokumentu w rozumieniu ROZPORZĄDZENIA 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. **W związku z powyższym wnosimy o wykreślenie nieuzasadnionego zapisu o konieczności posiadania wpisu do RDR w momencie składania oferty i zmianę na zgodny z prawem wymóg dokonania wpisu do RDR przed przystąpieniem do realizacji zadania.**

Odpowiedź na pytanie nr 1a:

Zamawiający nie określa w SIWZ kodów odbieranych odpadów komunalnych. Katalog odpadów i sposoby klasyfikowania odpadów określa Rozporządzenie Ministra Środowiska z dnia 27 września 2001r. w sprawie katalogu odpadów (Dz.U. z 2001r. Nr 112, poz. 1206). Dotychczas odpady typu popiół przyjmowane były pod kodem 20 01 99, natomiast odpady budowlane i rozbiórkowe przyjmowane były jako odpowiednie odpady z grupy 17. Zużyte opony przyjmowane były pod kodem 16 01 03. W związku z tym Zamawiający podtrzymuje przytoczony w SIWZ zapis dotyczący konieczności posiadania wpisu do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości.

Odpowiedź na pytanie nr 1b:

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 2013 r. poz. 672 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 szczególności 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 zapis dotyczący żądania aktualnego zaświadczenia o wpisie do Rejestru działalności regulowanej, prowadzonego przez Burmistrza Strumienia w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zgodnie z Ustawą z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (tj. Dz. U. z 2013 r., poz. 1399, z późn. zm.), obejmujące odbieranie odpadów zgodnie z SIWZ.

Pytanie nr 2:

W związku z zapisem w pkt III ppkt 6 instrukcji dla wykonawców, prosimy o wyjaśnienie

- a) co zamawiający rozumie przez samochody „osiatkowane” lub zabudowane w sposób gwarantujący selektywne zbieranie odpadów komunalnych oraz jaki rodzaj zabudowy gwarantuje selektywne zbieranie odpadów komunalnych?
- b) czy zamawiający oczekuje, że samochody „osiatkowane” lub zabudowane w sposób gwarantujący selektywne zbieranie odpadów komunalnych będą pojazdami typu śmieciarka wyposażonymi w urządzenia umożliwiające opróżnianie pojemników o pojemności, co najmniej 80 l?
- c) jakiego rodzaju ma być urządzenie dźwigowe do obsługi pojemników w zabudowie wielorodzinnej?
- d) w jakiego rodzaju i w jakiej ilości pojemniki są wyposażone budynki w zabudowie wielorodzinnej.

Odpowiedź na pytanie nr 2:

- a) Zamawiający nie stawia szczegółowych wymogów w stosunku do budowy pojazdów służących do odbierania selektywnie zebranych odpadów komunalnych. Samochody mają być przystosowane do odbioru takich odpadów.
- b) Zamawiający nie wymaga, żeby samochody „osiatkowane” lub zabudowane w sposób gwarantujący selektywne zbieranie odpadów komunalnych były pojazdami typu śmieciarka wyposażonymi w urządzenia umożliwiające opróżnianie pojemników o pojemności co najmniej 80 l.

- c) Zamawiający nie stawia szczegółowych wymogów w stosunku do rodzaju urządzenia dźwigowego do obsługi pojemników w zabudowie wielorodzinnej.
- d) Zamawiający nie prowadzi ewidencji ilości i rodzaju pojemników do zbiórki selektywnej w zabudowie wielorodzinnej. Właściciele nieruchomości mają obowiązek stosowania pojemników zgodnych z wymogami Regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie gminy Strumień. Z rozeznania terenowego wynika, że w zabudowie wielorodzinnej stosowane są pojemniki typu „dzwon” oraz kontenery typu KP.

Pytanie nr 3:

Jakie informacje mają znajdować się na identyfikatorach wymienionych w Rozdziale 2 punkt 3 Opisu przedmiotu zamówienia?

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zakres danych, które powinny się znaleźć na identyfikatorze obejmuje jedynie adres nieruchomości.

Do wiadomości:

- strona internetowa (w miejscu publikacji SIWZ)