Błonie, 17.11.2021r.

WZP.271.13.2021

Dot.: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 129 ust. 2 w związku z art. 132-139 ustawy Prawo zamówień publicznych na:

Świadczenie usług w zakresie odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych niebezpiecznych i innych niż niebezpieczne gromadzonych przez Zakład Usług Komunalnych na placu przeładunku w Błoniu przy ulicy Towarowej 5 odbieranych z terenów niezamieszkałych.

Informacja dla Wykonawców biorących udział w postępowaniu.

Działając zgodnie z art. 135. ust. 2, ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129), Zamawiający udziela następujących odpowiedzi na pytania:

Pytanie nr 1

Zamawiający w pkt VII. 1.2. określił, iż Wykonawca spełni warunek udziału w postępowaniu dotyczący uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, jeżeli wykaże, że posiada:

- wpis do rejestru działalności regulowanej prowadzony przez Burmistrza Miasta Błonia, o którym mowa w art. 9b ust 4 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2021 r., poz. 888) w zakresie odpadów objętych przedmiotem zamówienia;
- wpis do rejestru podmiotów wprowadzających produkty, produkty w opakowaniach i gospodarujących odpadami BDO prowadzony przez właściwego Marszałka Województwa na postawie art. 49 ust. 1 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (Dz. U. z 2020 r. poz. 797 z późniejszymi zmianami

Uwzględniając przedmiot zamówienia obejmujący swoim zakresem zagospodarowanie odpadów wnioskujemy o:

- rozszerzenie warunków udziału w postępowaniu poprzez żądanie od Wykonawców posiadania zezwolenia na przetwarzanie odpadów lub pozwolenia zintegrowanego na przetwarzanie odpadów wydane w trybie ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach dla odpadów objętych postępowaniem lub odpowiednio zezwolenia na zbieranie odpadów objętych przedmiotem zamówienia

Należy podkreślić, że działalnością regulowaną nie jest wyłącznie odbiór odpadów od właścicieli nieruchomości lecz również działalność polegająca na zagospodarowywaniu odpadów – ich odzysk lub unieszkodliwienie (a więc ta część przedmiotu zamówienia, do której nie odnoszą się obecnie ustanowione warunki udziału w postępowaniu). Prowadzenie tego procesu zagospodarowywania odpadów wymaga uzyskania jednego ze wskazanych powyżej zezwoleń.

Na etapie uzyskiwania pozwoleń właściwe organy weryfikują zdolności techniczne wykonawcy do prowadzenia procesów przetwarzania odpadów, zgodność procesów przetwarzania odpadów z wymogami ochrony środowiska oraz sytuację podmiotową wykonawcy, który planuje przetwarzać odpady. Wniosek ten wypływa z treści art. 46 ustawy z dnia 14 grudnia 2012r. o odpadach, w którym wśród podstaw do odmowy wydania zezwolenia wskazuje się m. in. niezgodność zamierzonego sposobu gospodarowania odpadami z wymogami prawa, możliwość spowodowania zagrożenia dla życia lub zdrowia ludzi lub dla środowiska, czy uprzednią karalność przedsiębiorcy lub osób wchodzących w skład organów nim zarządzających. Ocena dokonywana na etapie udzielania przedsiębiorcy zezwolenia na gospodarowanie odpadów jest więc wieloaspektowa i ma stanowić gwarancję, że odpady będą zagospodarowywane w sposób zgodny z prawem i wymogami ochrony środowiska. Warunkiem udzielenia pozwoleń, o których tu mowa, jest także ustanowienie zabezpieczenia roszczeń, jakie mogą powstać na skutek niewłaściwego gospodarowania odpadami. Możliwość ustanowienia takiego zabezpieczenia świadczy o posiadaniu przez przedsiębiorcę odpowiedniej kondycji finansowej do tego, by zagospodarowywać odpady. Zmiany, jakie nastąpiły w ostatnich latach w systemie wydawania zezwoleń na przetwarzanie odpadów mają więc w założeniu

gwarantować, że odpady będą przetwarzane przez podmioty wiarygodne, sprawdzone, a same procesy przetwarzania będą prowadzone w sposób rzetelny i zgodny z prawem.

Biorąc pod uwagę powyższe, jak również uwzględniając specyfikę udzielanego zamówienia, w naszej ocenie, konieczna jest weryfikacja zdolności wykonawcy do realizacji zamówienia – tu: przez pryzmat posiadanych do tego zezwoleń na zagospodarowanie odpadów co jest głównym przedmiotem postępowania.

W sytuacji, gdy ustawodawca wprowadza system reglamentacji danej działalności gospodarczej, Zamawiający jest niejako zwolniony z obowiązku weryfikowania, czy zaoferowany przez wykonawcę proces przetwarzania odpadów spełnia wymagania obowiązującego prawa. Zamawiający może bowiem poprzestać na weryfikacji, czy wykonawca posiada uprawnienie do wykonywania działalności regulowanej – w tym przypadku zezwolenie na przetwarzanie odpadów lub odpowiednio pozwolenia zintegrowane.

Weryfikacja, czy wykonawca lub odpowiednio instalacja, do której wykonawca zamierza przekazać odpady do zagospodarowania posiadają wymagane prawem zezwolenia jest w przypadku zlecania usługi polegającej na zagospodarowaniu odpadów obowiązkiem Zamawiającego. Przekazanie odpadów podmiotowi nieuprawnionemu, o czym szerzej poniżej, może bowiem rodzić daleko idące konsekwencje.

Weryfikacja, o której tu mowa, winna przy tym nastąpić już na etapie udzielania zamówienia publicznego.

Ujawnienie, że wykonawca lub odpowiednio instalacja, do której wykonawca zamierza przekazać odpady do zagospodarowania nie posiadają wymaganych prawem zezwoleń dopiero na etapie realizacji zamówienia może mieć daleko idące, negatywne skutki dla Zamawiającego.

Po pierwsze, sytuacja taka wymagałaby zmiany instalacji, w której mają być zagospodarowywane odpady, przy czym jak wskazuje doświadczenie życiowe zmiana taka jest bardzo trudna do przeprowadzenia z dnia na dzień. W praktyce może to oznaczać, że odpady do czasu znalezienia innej instalacji będą zagospodarowywane lub magazynowane w sposób niezgodny z prawem. Dodać przy tym należy, że bardzo często realna możliwość zweryfikowania przez Zamawiającego na etapie wykonywania umowy, czy odpady są zagospodarowywane w instalacji posiadającej wymagane zezwolenia jest znikoma. Wykonawcy zapewniają o posiadaniu zezwoleń, jednak nie udostępniają Zamawiającym ich kopii, ani nie informują o zmianach do nich odnoszących się. Zdarzało się więc, że odpady były przetwarzane w instalacjach nie mających wymaganych prawem zezwoleń nawet miesiącami.

Po drugie, często przy tym okazuje się, że zmiana instalacji wiąże się ze wzrostem kosztów zagospodarowania odpadów, co z kolei może doprowadzić do takiej sytuacji, że wobec braku rentowności zamówienia, wykonawca będzie uchylał się od wykonania swojego świadczenia. W skrajnych przypadkach może to oznaczać konieczność odstąpienia od umowy zawartej z takim wykonawcą. Konieczność rozwiązania umowy z dotychczasowym wykonawcą i poszukiwanie nowego odbiorcy odpadów, to dodatkowy czas i koszty po stronie Zamawiającego, których bardzo często nie są w stanie zrekompensować przewidziane umową kary.

Warto przy tym dodać, że Zamawiający jako posiadacz odpadów ma obowiązek przekazania ich, zgodnie z art. 27 ust. 2 ustawy o odpadach, podmiotowi posiadającemu jedno z wymienionych w tych przepisie zezwoleń lub wpisów do rejestru działalności regulowanej. Jednocześnie jednak zgodnie z art. 27 ust. 3 ustawy o odpadach odpowiedzialność za odpad Zamawiający może przenieść tylko na podmiot, który posiada wymagane prawem zezwolenie na przetwarzanie odpadów (lub odpowiednio pozwolenia zintegrowane) lub ich zbieranie. Brak wymogu posiadania przez wykonawcę ww. zezwoleń oznacza, że Zamawiający nie będzie mógł na takiego wykonawcę przenieść administracyjnej odpowiedzialności za odpady, a więc w sytuacji, gdy odpady trafią do zagospodarowania do podmiotu nieposiadającego wymaganych prawem zezwoleń odpowiedzialność za ten stan rzeczy względem organów administracji publicznej będzie ponosił Zamawiający. To on może zostać zobowiązany do np.

usunięcia odpadów z miejsca, w którym zostaną one zmagazynowane lub zeskładowane w sposób niezgodny z prawem.

Zamawiający, chcąc zagwarantować sobie, że z chwilą odbioru odpadów komunalnych z jego terenu, pełną odpowiedzialność za odpad przejmuje wybrany przez niego wykonawca, musi zapewnić by wykonawca ten posiadał wymagane prawem zezwolenia na przetwarzanie odpadów lub ich zbieranie. Posiadanie wpisu do tzw. RDR czy BDO nie jest bowiem wystarczające do tego, by wykonawca przejął na siebie odpowiedzialność za odpad. Nie wystarczające jest również by zezwolenie na zagospodarowanie posiadały podmioty współpracujące z wykonawcą w zakresie zagospodarowania odpadów – do czasu bowiem przekazania do nich odpadów przez wykonawcę, odpowiedzialność za odpad nadal ponosi Zamawiający, a jak wynika z powyżej podanych przykładów, przekazanie odpowiedzialności za odpad na podmiot współpracujący z wykonawcą może okazać się utrudnione lub nawet niemożliwe.

Z powyższych względów, w naszej ocenie, najbardziej racjonalnym rozwiązaniem jest uznanie, że posiadanie zezwoleń na przetwarzanie odpadów winno być warunkiem udziału w postępowaniu. Wprowadzenie takiego warunku będzie oczywiście pewnym ograniczeniem konkurencji wśród wykonawców, jednak w świetle powyżej wskazanych argumentów ograniczenie to jest w pełni uzasadnione interesem Zamawiającego.
Zaproponowane rozwiązania są stosowane przez innych Zamawiających na rynku, np. MPO w m.st Warszawie, które zleca zagospodarowanie odpadów z m.st. Warszawy.

Jednocześnie wnioskujemy o doprecyzowanie zakresu wpisu do BDO:
Wpis do rejestru podmiotów wprowadzających produkty, produkty w opakowaniach i gospodarujących odpadami o których mowa w art. 49 ust. 1 ustawy w dnia 14 grudnia 2012 roku o odpadach, dokonywany jest z uwagi na bardzo różną aktywność gospodarczą związaną z szeroko rozumianym gospodarowaniem odpadami. Mając na uwadze, przedmiot postępowania, stwierdzić należy, że dla spełnienia warunku posiadania wpisu do BDO nie jest wystarczające posiadanie jakiegokolwiek wpisu do rejestru z art. 49 Ustawy o odpadach lecz takiego wpisu, który pozwoli zrealizować przedmiot tego konkretnego zamówienia.
W ramach niniejszego zamówienia wykonawca ma zagospodarować odpady komunalne objęte przedmiotem zamówienia (tj. poddać je przetworzeniu poprzez odzysk lub unieszkodliwienie). W ślad za tym warunek udziału w postępowaniu, o którym mowa w VII. 1.2. SWZ, należy rozumieć jako warunek posiadania wpisu do rejestru BDO w zakresie odzysku lub unieszkodliwiania odpadów objętych przedmiotem zamówienia (lub co najmniej w zakresie zbierania tych odpadów w celu przekazania ich do dalszego przetworzenia innym podmiotom).

<u>Odpowiedź na pytanie nr 1:</u>

Zamawiający dokonuje zmiany pkt VII. 1.2. SWZ który otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca spełni warunek udziału w postępowaniu dotyczący uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, jeżeli wykaże, że posiada:

A. wpis do rejestru działalności regulowanej prowadzonego przez Burmistrza Miasta Błonia, o którym mowa w art. 9b ust 4 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2021 r., poz. 888) w zakresie odpadów objętych przedmiotem zamówienia;
B. wpis do rejestru podmiotów wprowadzających produkty, produkty w opakowaniach i gospodarujących odpadami BDO prowadzonego przez właściwego Marszałka Województwa na postawie art. 49 ust. 1 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (Dz. U. z 2020 r. poz. 797 z późniejszymi zmianami).
C. wpis do rejestru podmiotów zbierających zużyty sprzęt elektryczny i elektroniczny, prowadzonego przez Głównego Inspektora Ochrony Środowiska, zgodnie z ustawą z dnia 11 września 2015 r. o zużytym sprzęcie elektrycznym i elektronicznym (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 1893 z późn. zm.),
D. tytuł prawny do prowadzenia Instalacji Komunalnej (IK) na przyjmowanie odebranych od właścicieli nieruchomości zmieszanych odpadów komunalnych, odpadów zielonych oraz pozostałości z sortowania odpadów komunalnych (powstających z mechanicznej obróbki odpadów), a w

przypadku gdy Wykonawca jest podmiotem odpowiedzialnym za eksploatację Instalacji Komunalnej – oświadczenie, potwierdzające stan faktyczny i tytuł prawny.

W zakresie wniosku wykonawcy o wprowadzenie pozwolenia na przetwarzanie odpadów lub pozwolenia zintegrowanego jako warunku udziału w postępowaniu Zamawiający uznaje je za bezzasadne. Podmioty prowadzące działalność gospodarczą w zakresie zagospodarowania odpadów powinny działać zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa. Jak stanowi art. 35 ust. 6 ustawy odpadach instalacją komunalną jest instalacja do przetwarzania niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych lub pozostałości z przetwarzania tych odpadów, określona na liście, o której mowa w art. 38b ust. 1 pkt 1, spełniająca wymagania najlepszej dostępnej techniki, o której mowa w art. 207 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. - Prawo ochrony środowiska, lub technologii, o której mowa w art. 143 tej ustawy, zapewniająca:

1) mechaniczno-biologiczne przetwarzanie niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych i wydzielanie z niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych frakcji nadających się w całości lub w części do odzysku, lub
2) składowanie odpadów powstających w procesie mechaniczno-biologicznego przetwarzania niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych oraz pozostałości z sortowania odpadów komunalnych.

Podstawą ustalenia dla Zamawiającego czy wykonawca spełnia czy nie spełnia ten warunek jest wpis na listę instalacji komunalnych prowadzony przez Marszałka Województwa w trybie art. 38b ust. 1 pkt 1 tejże ustawy.

Pytanie nr 2

Wnioskujemy o doprecyzowanie zapisów SWZ do aktualnego stanu poprzez zamianę zapisu iż odpady będą kierowane do Instalacji Komunalnych. W związku ze zniesieniem podziału województw na regiony gospodarki odpadami regionalne instalacje do przetwarzania odpadów komunalnych stały się instalacjami komunalnymi.

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający potwierdza, iż odpady mają być kierowane do Instalacji Komunalnej. Ponadto Zamawiający modyfikuje w tym zakresie druk oferty stanowiący załącznik nr 1 so SWZ, (patrz odpowiedź na pytanie nr 4).

Pytanie nr 3

Wnioskujemy o zmianę załącznika nr 1 do SWZ „OFERTA". Zgodnie z pkt IV. Opis przedmiotu Zmówienia pkt. *1. Przedmiotem zamówienia jest: zagospodarowanie wskazanych w szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia odpadów komunalnych, w sposób zapewniający osiągnięcie odpowiednich poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami oraz ograniczenie masy odpadów ulegających biodegradacji, przekazywanych do składowania ……*

Bieżąca dostawa odpadów komunalnych zarówno zmieszanych jak i segregowanych będzie odbywała się przy pomocy kontenerów o pojemności około 30 m ³ ładownych na placu przeładunku sprzętem Zakładu Usług Komunalnych.

Kontenery z odpadami kierowane będą do Regionalnej Instalacji Przetwarzania Odpadów Komunalnych.

Wykonawca zapewni zagospodarowanie odpadów osobno odpady zmieszane w ilości około700 Mg, osobno odpadów segregowanych w ilości około 300 Mg w okresie obowiązywania umowy.

Natomiast formularz „OFERTA" sporządzony jest błędnie. Zakłada wyliczenie oferty w przypadku odbioru odpadów przez Wykonawcę (co zgodnie z OPZ ma być tylko wariantowe wariantowe).

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zamawiający dokonuje zmiany SWZ i określa, iż Wykonawca powinien przyjąć nie więcej niż 2% ilości odpadów wskazanych do zagospodarowania w SWZ jako dowożone przez Niego i tylko w sytuacjach nie możliwych do przewidzenia przez Zamawiającego (sytuacje awaryjne). Zgodnie z przedmiotem zamówienia

dostawa odpadów będzie po stronie ZUK stąd też waga i kryterium oceny ofert oparte na odległości do Instalacji Komunalnej.

Pytanie nr 4

Kryterium oceny ofert jest poza ceną - Ke -kryterium ekonomiczne – odległość w kilometrach od punktu gromadzenia odpadów w Błoniu przy ulicy Towarowej 5 do Instalacji Przetwarzania Odpadów Komunalnych Wykonawcy Ofertom zostaną przyznane punkty za kryterium – w następujący sposób:

- odległość do 20 km – 20 pkt
- odległość od 21 km do 30 km - 15 pkt
- odległość od 31 km do 40 km - 10 pkt
- odległość powyżej 40 km - 0 pkt

W związku z kryterium pozacenowym wnioskujemy o uzupełnienie formularza oferty o wskazanie nazwy i adresu Instalacji Komunalnej. Obecnie formularz przewiduje jedynie wskazanie odległości od punktu gromadzenia odpadów w Błoniu przy ul. Towarowej 5 do Instalacji w kilometrach. Brak wskazania adresu powoduje iż nie jest możliwe zweryfikowanie Instalacji do której będą kierowane odpady.

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający dokonuje zmiany formularza oferty i wprowadzenia obowiązek oznaczenia adresu instalacji komunalnej wraz z jej odległością od punktu gromadzenia odpadów jako tzw. kryterium jakościowe oceny ofert.

Pytanie nr 5

Zamawiający żąda aby Wykonawcy zapewnili zagospodarowanie wszystkich odpadów w Instalacji Komunalnej. Wnioskujemy o doprecyzowanie zapisu, iż Instalacja Komunalna powinna posiadać prawomocne pozwolenie zintegrowane na przetwarzanie odpadów wydane w trybie ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach. Zgodnie z art. 38b ust. 1 pkt 1 Ustawy o odpadach, wymagania dla instalacji komunalnych obejmują m. in. wymóg oddania takiej instalacji do użytkowania i posiadania (przez podmiot zarządzający taką instalacją) wymaganych decyzji pozwalających na przetwarzanie w instalacji odpadów. Wymóg uzyskania stosownych decyzji pozwalających na przetwarzanie odpadów w instalacji wynika wprost z art. 41 ust. 1 Ustawy o odpadach, z tym zastrzeżeniem, że w sytuacji, gdy dany podmiot zobowiązany jest do uzyskania pozwolenia zintegrowanego, pozwolenie to jest odpowiednio równocześnie pozwoleniem na przetwarzanie odpadów (art. 45 ust. 9 Ustawy o odpadach), niejako zastępując to pierwsze. Instalacja Komunalna do przetwarzania odpadów zmieszanych to instalacja prowadząca proces ich mechaniczno – biologicznego przetwarzania (art. 36 ust. 6 Ustawy o odpadach), dla której wymagane jest uzyskanie pozwolenia zintegrowanego (art. 201 ust. 1 Ustawy – Prawo ochrony środowiska w zw. z pkt 5 ppkt 3 zał. do rozporządzenia Ministra Środowiska w sprawie rodzajów instalacji mogących powodować znaczne zanieczyszczenie poszczególnych elementów przyrodniczych albo środowiska jako całości).

Instalacja Komunalna wskazywana przez wykonawcę jako instalacja do zagospodarowywania odpadów zmieszanych, zgodnie z prawem musi posiadać pozwolenie zintegrowane (którego „elementem" jest pozwolenie na przetwarzanie odpadów).

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Jak w odpowiedzi na wniosek zawarty w pkt. 1 pisma, Zamawiający nie widzi takich podstaw prawnych aby oczekiwać „prawomocnego pozwolenia zintegrowanego". Zamawiający zwraca uwagę, iż prawne pojęcie prawomocności może odnosić się do wyroków zapadających w sprawach rozpoznawanych w trybie procesowym, nie zaś do decyzji administracyjnych wydawanych w toku instancji.

ZENON FRANCISZEK RESZKA

Elektronicznie podpisany przez ZENON FRANCISZEK RESZKA
Data: 2021.11.17 15:28:18 +01'00'