

Dopiewo, dnia ...08....12.2017r.

ROA.271.42.2017**Do wszystkich uczestników postępowania**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. **Zbiórka odpadów komunalnych na terenie Gminy Dopiewo obejmująca następujące zadania:**

- a) **Zadanie nr 1:** Zbiórka odpadów gromadzonych w koszach ulicznych na terenie Gminy Dopiewo oraz unieszkodliwianie odpadów .
- b) **Zadanie nr 2:** Likwidacja dzikich wysypisk na terenie Gminy Dopiewo oraz unieszkodliwianie odpadów.

1. Działając zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych przekazujemy treść pytań wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie nr 1.

Odnosząc się do przewidzianego przez Państwa warunku udziału w postępowaniu w zakresie kompetencji i uprawnień - wymogu posiadania zezwolenia na zbieranie odpadów dla zadania 1 – proszę o wskazanie względem jakich frakcji odpadów (kodów) wykonawca ma posiadać uprawnienie do ich zbierania?

W mojej ocenie wprowadzenie takiego warunku udziału w postępowaniu (w ogóle) jest niezasadne z opisanych poniżej względów, stąd też uprzejmie proszę o zmianę dokumentacji przetargowej w tym zakresie i rezygnację z konieczności posiadania przez wykonawcę zezwolenia na zbieranie odpadów.

Odpowiedź :

Zgodnie z obowiązującymi przepisami oraz charakterem zbieranych odpadów będących przedmiotem niniejszego postępowania, odpady opisane w zadaniu nr 1 należy zakwalifikować do odpadów o kodzie 20 03 01 – niesegregowane (zmieszane) odpady komunalne.

W związku z powyższym Wykonawca ma posiadać uprawnienie do zbierania odpadów o kodzie 20 03 01 – niesegregowane (zmieszane) odpady komunalne.

Pytanie nr 2.

Zważywszy, że przedmiotowa dokumentacja przetargowa przewiduje, iż wykonawca będzie właścicielem zebranych odpadów (pkt 3.3.1.6 SIWZ), to czy będzie on również wytwórcą tych odpadów w myśl art. 3 ust. 1 pkt 32 ustawy o odpadach.

Jeżeli wytwórcą odpadów powstałych w związku z realizacją przedmiotowego zamówienia będzie wykonawca, to w świetle przepisów ustawy o odpadach proces tymczasowego przechowywania przez niego odpadów (zebranie odpowiedniej partii celem przekazania ich do zagospodarowania) nie będzie stanowił zbierania odpadów, lecz musi zostać zakwalifikowany jako magazynowanie odpadów.

W konsekwencji dla procesu tego nie jest wymagane uzyskanie żadnego indywidualnego aktu administracyjnego (choćby w postaci zezwolenia), co zarazem oznacza, że stawianie przez 2

zamawiającego wymogu legitymowania się przez potencjalnych wykonawców zezwoleniem na zbieranie odpadów jest nieadekwatne do przedmiotu zamówienia, i nie powinno mieć miejsca.

Proszę mieć bowiem na uwadze, że zgodnie z art. 3 ust. 1 pkt 32 ustawy o odpadach wytwórcą odpadów w ramach usługi sprzątnięcia (która jest przedmiotem zadania 1 w ramach niniejszego postępowania) jest podmiot ją świadczący, chyba że co innego wynika z umowy na jej realizację.

W przedmiotowym przypadku w dokumentacji przetargowej jest wręcz odwrotnie, tym samym zastosowanie znajduje zasada wyrażona w przywołanym tu przepisie.

Skoro wytwórcą odpadów w przedmiotowym przypadku jest wykonawca usługi, to proces tymczasowego przechowywania przez niego odpadów należy zakwalifikować zgodnie z art. 3 ust. 1 pkt 5 lit. a ustawy o odpadach, tj. jako wstępne magazynowanie odpadów przez ich wytwórcę. Proces zbierania odpadów w rozumieniu ustawy o odpadach (art. 3 ust. 1 pkt 34) zastrzeżony jest bowiem wyłącznie dla przypadków przechowywania odpadów przez inny podmiot niż ich wytwórca lub przetwarzający.

Magazynowanie odpadów, w szczególności jeżeli z przyczyn organizacyjnych uzasadnione jest zebranie odpowiedniej ilości tych odpadów do transportu do miejsca przetworzenia, nie wymaga uzyskania żadnego zezwolenia. Magazynowanie musi jedynie odbywać się na terenie do którego posiadacz odpadów ma tytuł prawny i nie może trwać dłużej niż 3 lata (art. 25 ustawy o odpadach). Nawet jednak, gdyby kwalifikować proces tymczasowego przechowywania odpadów przez jego wytwórcę jako zbieranie, to w myśl art. 45 ust. 1 pkt 10 ustawy o odpadach takie przechowywanie nie wymaga uzyskania zezwolenia na zbieranie. Proszę mieć przy tym na uwadze, że miejsce wytworzenia odpadów nie jest zdefiniowane ustawowo, a zatem trzeba przyjąć, że jest to nieruchomości na której zlokalizowane jest przedsiębiorstwo wytwórcy, w szczególności zaś jego siedziba.

Mając powyższe na uwadze, wymóg posiadania zezwolenia na zbieranie odpadów w zakresie uprawnień jest nieadekwatna dla przedmiotu zamówienia, albowiem stawia dalej idące wymagania w zakresie prowadzenia działalności niż wynika to z powszechnie obowiązujących przepisów prawa.

W świetle art. 7 ustawy Prawo zamówień publicznych przyjęcie takiego rozwiązania jest nieakceptowalne. Stąd też, uprzejmie proszę o dokonanie stosowanej zmiany dokumentacji przetargowej poprzez wykreślenie potwierdzającego warunku posiadania – zezwolenia na zbieranie odpadów.

Odpowiedź:

W ocenie Zamawiającego Wykonawca nie będzie wytwórcą odpadów.

Potwierdza to art. 3 ust. 1 pkt 32 ustawy o odpadach z dnia 14 grudnia 2012 r. (Dz. U z 2016 r., poz. 1289, ze zm.) gdzie, wytwórcą odpadów to:

1. każdy którego działalność lub bytowanie powoduje powstawanie odpadów (pierwotny wytwórca odpadów),
2. każdy, kto przeprowadza wstępną obróbkę, mieszanie lub inne działania powodujące zmianę charakteru lub składu tych odpadów;
3. podmiot świadczący usługę w zakresie budowy, rozbiórki, remontu obiektów, czyszczenia zbiorników lub urządzeń oraz sprzątnięcia, konserwacji i napraw jest podmiot, który świadczy usługę, chyba że umowa o świadczenie usługi stanowi inaczej, pkt 3 wyraźnie wskazuje, że za wytwórcę odpadów uznaje się m.in. podmiot świadczący **usługę sprzątnięcia, jeśli odpady powstają w wyniku świadczenia tej usługi**, co nie ma miejsca w niniejszym zadaniu.

W związku z powyższym w przypadku prowadzonego postępowania magazynowanie odpadów nie jest magazynowaniem, o którym mowa art. 3 ust. 1 pkt 5a cytowanej wyżej ustawy (wstępne magazynowanie odpadów przez ich wytwórcę), a jest magazynowaniem zdefiniowanym w art. 3 ust. 1 pkt 5b, jako tymczasowe magazynowanie odpadów przez prowadzącego zbieranie. Jest to z kolei zgodne z definicją zbierania odpadów, przez którą rozumienie się również tymczasowe magazynowanie odpadów przez prowadzącego ich zbieranie (Komentarz do ustawy o odpadach, red. Mostowska 2014, wyd. 1).

W związku z powyższym wymagane jest zezwolenie określone pkt 8.2.2 SIWZ w zakresie zbierania odpadów.