

ZMIANA TREŚCI SWZ

Pismo nr 3

Dot. postępowaniu o udzielenie zamówienia, prowadzonego w trybie podstawowym ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 roku (Dz.U 2022 poz. 1710 z późn. zm.), którego przedmiotem jest: **„Wywóz i przekazywanie do instalacji odbierającej odpadów pobadawczych, gruzu i odpadów komunalnych (segregowanych i zmieszanych) z nieruchomości Instytutu Techniki Budowlanej w Warszawie przy ul. Filtrowej 1 i ul. Ksawerów 21 oraz odśnieżanie terenu tych nieruchomości w podziale na II części.”**

Działając w oparciu o art. 284 ust 2, w związku z art. 284 ust 1 ww. ustawy, Zamawiający poniżej przekazuje treść zapytania wraz z odpowiedzią:

Pytanie nr 8.

Jako wykonawca zainteresowany złożeniem oferty w przedmiotowym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, tj. jako xx (dalej jako „Wykonawca”), w związku z opublikowanymi przez Zamawiającego odpowiedziami na pytania do SWZ (pismo z dn. 15.06.2023 r., znak: TO.260.21TA.2023) zgodnie z którymi Zamawiający, w odniesieniu do formalności jakie powinny zostać dopełnione po wyborze oferty w celu zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego, o których mowa w punkcie 19.3 SWZ pkt I.2.lit. b) SWZ wskazał, że: **„Wykonawca przed podpisaniem umowy zobowiązany jest do przedłożenia dokumentu potwierdzającego posiadanie aktualnego zezwolenia na prowadzenie działalności w zakresie zbierania lub przetwarzania wszystkich odpadów objętych przedmiotem zamówienia”** zwracamy uwagę, że tak określony warunek udziału w postępowaniu jest warunkiem **nadmiarowym, zawężającym w istotnym stopniu konkurencję w postępowaniu i nie jest uzasadniony z punktu widzenia przedmiotu zamówienia.**

Wykonawca wskazuje, że dla prawidłowej i zgodnej z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa (w szczególności przepisy prawa środowiskowego) wykonawca musi posiadać jedynie:

- wpis do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zgodnie z art. 9c ust. 1 ustawy z 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach,
- wpis do rejestru podmiotów gospodarujących odpadami (tzw. BDO) w zakresie transportu odpadów zgodnie z art. 50 ust. 1 pkt 5 lit. b ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach,

Natomiast zezwolenie na zbieranie lub przetwarzanie odpadów, o którym mowa w art. 41 ust. 1 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach jest wymagane wyłącznie wtedy, gdy wykonawca zbiera lub przetwarza odpady.

Inaczej rzecz ujmując, dla prawidłowego realizowania usługi, wykonawca nie musi ani samodzielnie zbierać lub ani zagospodarowywać odpadów – może bowiem przekazywać odpady do instalacji, posiadających stosowne uprawnienia do przetwarzania odpadów, które dokonają zagospodarowania odpadów. Wykonawca może tego dokonać „nie zbierając” przy tym odpadów komunalnych, tj. poprzez bezpośredni transport odpadów do instalacji. W takiej sytuacji wykonawca nie będzie ani zbierał odpadów ani ich samodzielnie przetwarzał.

Przypomnieć należy, że „zbieranie odpadów” to zgodnie z art. 3 ust. 1 pkt 34 ustawy o odpadach **gromadzenie odpadów przed ich transportem** do miejsc przetwarzania, w tym wstępne sortowanie nieprowadzące do zasadniczej zmiany charakteru i składu odpadów i niepowodujące zmiany klasyfikacji odpadów oraz tymczasowe magazynowanie odpadów, o którym mowa w pkt 5 lit. b. I tylko taka właśnie działalność jest reglamentowana przez ustawodawcę. **Po stronie wykonawcy etap „zbierania odpadów” może więc w ogóle nie wystąpić, tj. w sytuacji, gdy wykonawca zdecyduje się na bezpośredni transport odpadów do instalacji**, która posiada uprawnienia do zagospodarowania odpadów.

Wykonawca powinien mieć możliwość, aby wybrać, w jaki sposób zorganizuje proces odbioru odpadów. Jeżeli powszechnie obowiązujące przepisy prawa pozwalają wykonawcy na to, aby realizować na rzecz Zamawiającego usługę w taki sposób, aby po stronie wykonawcy nie wystąpił ani element „zbierania” odpadów ani element „zagospodarowania odpadów” (wykonawca poprzez bezpośredni transport przekazuje odpady bezpośrednio do instalacji, która posiada stosowane decyzje umożliwiające zagospodarowanie odpadów), to Zamawiający nie powinien wymuszać na wykonawcy innego sposobu świadczenia usługi bądź też formułować warunków udziału w postępowaniu w taki sposób, że wykonawca, który jest w stanie (i wyjaśnia to Zamawiającemu) inaczej zorganizować proces świadczenia usługi, **nie mógł złożyć oferty w postępowaniu z uwagi na brak decyzji, która nie jest niezbędna do prawidłowego świadczenia usługi**. Wykonawca zwraca uwagę, że działanie Zamawiającego jest tym bardziej niezrozumiałe, że Zamawiający nie stawia warunków udziału w postępowaniu w zakresie dotyczącym uprawnień dla transportu odpadów (wpis do rejestru podmiotów gospodarujących odpadami (tzw. BDO) w zakresie transportu odpadów zgodnie z art. 50 ust. 1 pkt 5 lit. b ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach).

Zamiast tego, Zamawiający przed podpisaniem umowy stawia warunek co do elementu, który wystąpić może, ale nie musi – zależy bowiem od tego, w jaki sposób wykonawca zorganizuje cały proces świadczenia usługi.

Wykonawca wnosi za tym, aby Zamawiający raz jeszcze przeanalizował powyższą kwestię i dokonał autokorekty własnej decyzji w zakresie wytycznych co do dokumentacji jaką należy przedłożyć przed podpisaniem umowy albo:

- poprzez wykreślenie Punkt 19.3. p.punkt 2) albo
- doprecyzowanie, że warunek zostanie uznany za spełniony, jeżeli wykonawca posiada zawartą umowę z podmiotem trzecim (lub: z podmiotami trzecimi) prowadzącym instalację, który posiada odpowiednie zezwolenia na zbieranie lub przetwarzanie odpadów zgodnie z art. 41 ust. 1 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach,
- jego zmianę w ten sposób, że warunek musi być spełniony wyłącznie, jeżeli wykonawca zamierza samodzielnie zagospodarowywać odpady lub zbierać odpady.

Wykonawca zwraca uwagę, że nadmiarowe warunki udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego świadczą o naruszeniu przez Zamawiającego art. 16 pkt 1 Pzp i przekładają się na ograniczenie kręgu wykonawców, którzy ubiegają się o zamówienie. Wykonawca doświadczał już takich sytuacji i widzi, że bardzo często (przy tak sformułowanych warunkach jak te, postawione przez Zamawiającego) w toku postępowania złożona jest tylko jedna oferta, której wysokość jest znacznie zawyżona. Z tego też względu Zamawiający powinien dążyć do tego, aby konkurencja w postępowaniu była jak najszersza, dzięki czemu ma realną możliwość uzyskania bardziej atrakcyjnej ceny za świadczenie usługi. **Należy przy tym podkreślić, że zaproponowane zmiany nie tylko otworzą konkurencję w postępowaniu, ale też pozwolą Zamawiającemu na uzyskanie usługi tej samej jakości i świadczonej zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa.**

Celem dodatkowego zobrazowania sytuacji i poparcia wniosku opinią ekspercką, Wykonawca w załączeniu przesyła Objaśnienia prawne Ministra Klimatu dotyczące braku obowiązku zbierania odpadów komunalnych i posiadania zezwolenia na zbieranie tych odpadów w bazie magazynowo- transportowej przez podmiot odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości.

Załącznik:

1) Objaśnienia prawne Ministra Klimatu dotyczące braku obowiązku zbierania odpadów komunalnych i posiadania zezwolenia na zbieranie tych odpadów w bazie magazynowo- transportowej przez podmiot odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości

Odpowiedź:

Zamawiający doprecyzowuje, iż w odniesieniu do pkt. 19.3 ppkt. 2 SWZ wymaganie zostanie uznane za spełnione, jeżeli wykonawca posiada zawartą umowę z podmiotem trzecim (lub: z podmiotami trzecimi) prowadzącym instalację, który posiada odpowiednie zezwolenia na zbieranie lub przetwarzanie odpadów zgodnie z art. 41 ust. 1 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach.

Zamawiający zmienia termin składania i otwarcia ofert w postępowaniu do dnia **26 czerwca 2023.**
Godziny bez zmian.

W związku z powyższym, data składania i otwarcia ofert podana w pkt. 15 i 16.1 SWZ zmienia się na dzień 26.06.2023 r. Datę w pkt. 13.1 SWZ zmienia się na dzień 25.07.2023 r.

Niniejsze pismo nr 3 wraz z załącznikiem stanowi integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia w postępowaniu nr TO.260.21TA.2023.

Z poważaniem