

Reńska Wieś, 19.04.2024 r.

Do
Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej
Krajowa Izba Odwoławcza
ul. Postępu 17A, 02-676 Warszawa

Zamawiający:

Gmina Pakosławice – Urząd Gminy Pakosławice,
z siedzibą w Reńska Wieś 1,
48-314 Pakosławice, reprezentowana przez Wójta
Gminy – Adama Raczyńskiego, przy kontrasygnacie
Skarbnika Gminy – Alicji Kapuścińskiej,
tel.:77 435 76 14, e-mail:rrg@pakoslawice.pl
Strona internetowa prowadzonego postępowania:
<https://platformazakupowa.pl/pn/pakoslawice>

Odwołujący:

REMONDIS OPOLE sp. z o. o.,
Aleja Przyjaźni 9, 45-573 Opole,
Numer KRS: 0000005094,
*reprezentowana przez r.pr. Monikę Dziłińską-
Buraczyńską oraz r.pr. Karola Kamińskiego
Krynicki, Dajczera, Kamiński, Heromiński
Spółka Partnerska Radców Prawnych
ul. Nowy Świat 35 lok. 8; 00-029 Warszawa
tel. 22 380 33 50; faks 22 380 33 51
e-mail: biuro@kdkh.pl, monika.dzilinska@kdkh.pl*

Dotyczy: KIO 1247/24

ODPOWIEDŹ NA ODWOŁANIE

Działając w imieniu Gmina Pakosławice – Urząd Gminy Pakosławice, z siedzibą w Reńska Wieś 1, 48-314 Pakosławice, na podstawie art. 521 ustawy Pzp wnoszę odpowiedź na odwołanie wniesione do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej przez REMONDIS OPOLE sp. z o. o., Aleja Przyjaźni 9, 45-573 Opole od treści specyfikacji warunków zamówienia sporządzonej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na **„Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych w zakresie obiektów użyteczności publicznej na terenie Gminy Pakosławice”**

Zamawiający uwzględnia wniesione odwołanie w całości tj. w zakresie modyfikacji OPZ i projektu umowy poprzez zmianę postanowień OPZ i projektu umowy (w szczególności §1 załącznika nr 5 do SWZ projekt umowy, §3 ust. 1 pkt 5 projektu umowy, str. 10 OPZ).

UZASADNIENIE

W dniu 12.04.2024 r. Wykonawca wniósł odwołanie od treści specyfikacji warunków zamówienia sporządzonej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na **„Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych w zakresie obiektów użyteczności publicznej na terenie Gminy Pakosławice”**

Wykonawca wniósł o uwzględnienie odwołania w całości oraz nakazanie Zamawiającemu dokonanie zmian SWZ polegającej na:

zmianę postanowień OPZ i projektu umowy (w szczególności (§1 załącznika nr 5 do SWZ projekt umowy, §3 ust. 1 pkt 5 projektu umowy, str. 10 OPZ) poprzez wskazanie, że wykonawca zobowiązany będzie do poddania odpadów przetworzeniu w sposób, który umożliwi w jak największym stopniu uzyskanie przez Zamawiającego poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych odebranych w ramach Umowy, w wysokości wskazanej w art.3b ust.1 ucpg oraz usunięcie § 6 ust. 1 lit. p) projektu umowy;

ewentualnie

poprzez wskazanie, że wykonawca zobowiązany będzie osiągnąć poziom przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych odebranych w ramach umowy, w wysokości wskazanej w art.3b ust.1 ucpg, z wyłączeniem odebranych w ramach umowy odpadów o kodzie 20 03 01 – zmieszane (niesegregowane) odpady komunalne oraz w konsekwencji modyfikację 6 ust. 1 lit. p) projektu umowy poprzez wskazanie, że wykonawca będzie zobowiązany do zapłaty na rzecz Zmawiającego kary umownej za nieosiągnięcie wymaganego poziomu recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami – w wysokości stanowiący iloczyn stawki opłaty za zmieszane odpady komunalne, określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 290 ust. 2 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. – Prawo ochrony środowiska i brakującej masy odpadów komunalnych wyrażonej w Mg, wymaganej do osiągnięcia odpowiedniego poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych, przy czym przy obliczaniu osiągniętego i wymaganego poziomu, nie uwzględnia się odebranych w ramach Umowy odpadów o kodzie 20 03 01 – zmieszane (niesegregowane) odpady komunalne,

ewentualnie

poprzez modyfikację OPZ i projektu umowy polegającą na wprowadzeniu postanowień zgodnie z którymi Zamawiający zobowiąże się do współpracy w celu wykonania umowy, w szczególności przy przekazywaniu drogą elektroniczną informacji niezbędnych dla prawidłowego wykonywania umowy, w szczególności informowania o zmianach w liczbie i adresach nieruchomości objętych obowiązkiem odbierania odpadów komunalnych oraz sposobie gospodarowania odpadami komunalnymi. W szczególności Zamawiający zobowiąże się do:

- a) wszczęcia i prowadzenia postępowań w przedmiocie określenia opłat podwyższonych, o których mowa w art. 9ka ust. 2 i 3 ucpg wobec wszystkich nieruchomości, co do których Wykonawca powiadomi o niedopełnieniu przez właściciela nieruchomości obowiązku selektywnego zbierania odpadów komunalnych, a także informowania Wykonawcy o toku poszczególnych postępowań,
- b) przeprowadzenia w prasie lokalnej akcji edukacyjnej polegającej na publikacji zasad selektywnego gromadzenia odpadów komunalnych, składu odpadów najbardziej przydatnych do recyklingu oraz konsekwencji nieprawidłowego gromadzenia odpadów komunalnych, co najmniej raz w miesiącu, obejmującej co najmniej jedną szpalnę,
- c) przeprowadzenia w 2024 r. wspólnie z wykonawcą akcji edukacyjnej w wybranych placówkach szkolnych promującej prawidłową segregację odpadów oraz zwracającej uwagę na skład odpadów, jakie są najlepsze w celu prowadzenia ich recyklingu,
- d) przeprowadzania przez pracowników Zamawiającego kontroli segregacji odpadów w ilości co najmniej 10 nieruchomości, w tym nieruchomości wielolokalowych miesięcznie, a w przypadku stwierdzenia nieprawidłowej segregacji odpadów, wszczęcie postępowań, o których mowa w lit. a powyżej, a także informowania o przeprowadzonych kontrolach oraz toku poszczególnych postępowań,

Ponadto poprzez dodanie zastrzeżenia, że w przypadku zaniechania przez Zamawiającego wykonania któregoś z obowiązków, o których mowa powyżej, §6 ust. 1 lit. p) projektu umowy nie znajduje zastosowania oraz w konsekwencji zmianę §6 ust. 1 lit. p) projektu umowy poprzez wskazanie, że (1) wykonawca będzie zobowiązany do zapłaty na rzecz Zmawiającego kary umownej za nieosiągnięcie wymaganego poziomu recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami – w wysokości stanowiący iloczyn stawki opłaty za zmieszane odpady komunalne, określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 290 ust. 2 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. – Prawo ochrony środowiska i brakującej masy odpadów komunalnych wyrażonej w Mg, wymaganej do osiągnięcia odpowiedniego poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych, oraz poprzez (2) dodanie do §6 ust. 1 lit.

p) projektu umowy zastrzeżenia, że należna kara nie może być wyższa aniżeli kara nałożona na Zamawiającego na podstawie art. 9z ust. 2 lub 2a ucpg odpowiednio za rok 2024, 2025 i 2026 pomniejszona o opłaty podwyższone o których mowa w art. 9ka ust. 2 i 3 ucpg, nałożone decyzjami Wójta Gminy, które są należne odpowiednio za rok 2024, 2025 i 2026 przy uwzględnieniu tego, że Zamawiający jest zobowiązany do wykorzystania pełnej ścieżki odwoławczej od kary administracyjnej nakładanej na podstawie art. 9z ust. 2 lub 2a ucpg, to znaczy winien złożyć odwołanie do GIOŚ, a następnie właściwego Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego i Naczelnego Sądu Administracyjnego (przy czym Zamawiający może zwrócić się do Wykonawcy o przedstawienie argumentacji do poszczególnych środków odwoławczych, a Wykonawca winien tą argumentację przedstawić w terminie umożliwiającym złożenie środka odwoławczego); kara ta będzie wymagalna w terminie 14 dni od daty prawomocnego zakończenia wszystkich postępowań, o których mowa powyżej;

Odnosząc się żądań Odwołującego, Zamawiający modyfikuje SWZ, w zakresie Opisu Przedmiotu Zamówienia i projektu umowy poprzez zmianę postanowień OPZ i projektu umowy:

1. Zamawiający dokonał zmiany w załączniku nr 1 do SWZ – Opis Przedmiotu Zamówienia - na stronie 10 dokonuje się zmiany poprzez usunięcie zapisu:

"Przedmiot zamówienia należy wykonać w sposób zapewniający osiągnięcie odpowiednich poziomów recyklingu i przygotowania do ponownego użycia - wynikających z przepisów powszechnie obowiązujących i w wysokości wynikającej z tych przepisów, w zakresie:

- papieru, metali, tworzyw sztucznych i szkła,

- innych niż niebezpieczne odpadów budowlanych i rozbiórkowych,

oraz ograniczyć masę odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania - również według wielkości wynikających z przepisów powszechnie obowiązujących."

i zastąpienie go zapisem następującej treści:

" Przedmiot zamówienia należy wykonać w sposób, który umożliwi w jak największym stopniu uzyskanie przez Zamawiającego poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych, w wysokości wskazanej w art.3b ust.1 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach."

2. Zamawiający dokonał również w powyższym zakresie modyfikacji umowy w załączniku nr 5 do SWZ – projekt umowy - dokonuje się:

- usunięcia zapisów z § 1 o treści:

"[...] w sposób zapewniający osiągnięcie odpowiednich poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami oraz ograniczenie masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania",

- usunięcia zapisu z § 3 ust. 1 pkt 5 o treści:

"osiągnięcia wymaganych poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami następujących frakcji odpadów: papieru, metali, tworzyw sztucznych, szkła i innych niż niebezpieczne odpadów budowlanych i rozbiórkowych oraz ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami"

i zastąpienie go zapisem:

"poddania odpadów przetwarzaniu w sposób, który umożliwi w jak największym stopniu uzyskanie przez Zamawiającego poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych odebranych w ramach Umowy, w wysokości wskazanej w art. 3b ust.1 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach."

- usunięcia zapisu z § 6 ust. 1 pkt p o treści:

"Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej za brak osiągnięcia wymaganego poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych oraz poziomu ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji, w wysokości kary ustalonej dla Gminy, określonej zgodnie z ustawą o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, naliczonej po zakończonym okresie obowiązuje umowy."

Zamawiający uznaje zarzuty przedstawione w odwołaniu z dnia 12 kwietnia 2024 r. do treści postanowień OPZ oraz projektu umowy, w zakresie nałożenia na wykonawcę osiągnięcia wymaganych poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami następujących frakcji odpadów: papieru, metali, tworzyw sztucznych, szkła i innych niż niebezpieczne odpadów budowlanych i rozbiórkowych oraz ograniczenia masy odpadów ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania.

Osiągnięcie przez gminę określonych poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami następujących frakcji odpadów: papieru, metali, tworzyw sztucznych, szkła i innych niż niebezpieczne odpadów budowlanych i rozbiórkowych oraz ograniczenia masy odpadów ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania, jest obowiązkiem nałożonym w ramach ustawy z dnia utrzymania czystości i porządku jako zadania własnego gminy.

Gmina jest zobowiązana podejmować takie działania, aby w sposób gospodarny wydatkować środki publiczne. Gmina jest zobowiązana do przeprowadzenia procedury przetargowej na realizację odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych. Realizacja obowiązku odbioru i zagospodarowania odpadów zostaje zlecona podmiotowi wyłonionemu w drodze przetargu. Prawidłowa realizacja przedmiotowej usługi ma znaczący wpływ na wypełnienie obowiązku osiągnięcia odpowiednich poziomów odzysku. Brak obwarowania prawidłowego wykonania usługi karami umownymi byłoby poważnym narażeniem środków publicznych. Nie gwarantowałyby także osiągnięcia celu jaki gmina poprzez zlecenie usługi winna osiągnąć. Przede wszystkim należy, podkreślić iż Zamawiający ogłosił przetarg nie tylko i wyłącznie na odbiór odpadów, ale także na ich zagospodarowanie. Obecnie, Wykonawca ma możliwość wyboru, do jakich instalacji mogą trafić zebrane odpady komunalne. Oferowane ceny przez Wykonawców za odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych zazwyczaj są na bardzo wysokim poziomie, dlatego Zamawiający również wymaga, aby proces zagospodarowania odpadów komunalnych, odpowiadał jak najlepszym standardom.

Jednakże z uwagi na znajomość realiów związanych z gospodarowaniem odpadami na terenie Gminy Pakosławice, tj. coroczny wzrost odpadów niesegregowanych (zmieszanych) i ich znaczący procent w całkowitym udziale odebranych odpadów komunalnych, a także z uwagi nałożone obowiązki dot. osiągnięcia wymaganych poziomów recyklingu, Zamawiający przychyliła się do zmiany postanowień ujętych w OPZ i projekcie umowy. Zamawiający również podkreśla, iż oczekuje współpracy, aby w jak największym stopniu spełnić wymagania ustawowe.

Uwzględnienie odwołania przekazuje się uczestnikom postępowania odwoławczego, Prezesowi Krajowej Izby Odwoławczej oraz umieszcza się na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

WÓJT
Adam Raczyński