

„Dotyczy: Znak sprawy: ZP.271.1.7.2013.AS Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych na terenie gminy Sulmierzyce”

Szanowni Państwo,

zgodnie z art. 38 ust. 1 z ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm.) zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia:

1. SIWZ Część I Rozdział 5 pkt 5.3. 1) 1.1) Zamawiający na potwierdzenie spełniania warunków udziału w postępowaniu żąda przedstawienia aktualnego uprawnienia w zakresie transportu i zbierania odpadów komunalnych wymaganego zapisami ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (Dz. U. z 2013 r. poz. 21). Zgodnie z art. 233 w/w ustawy zezwolenia na transport odpadów wydane na podstawie przepisów ustawy o odpadach z dnia 27 kwietnia 2001 r. (Dz. U. z 2010 nr 185 poz. 1243 ze zmianami) zachowują ważność na czas na jaki zostały wydane.

Wnosimy o zmianę niniejszego warunku, przedmiotem zamówienia jest odbiór i zagospodarowanie odpadów, a pozwolenie na zbieranie odpadów nie jest konieczne do świadczenia usług będących przedmiotem zamówienia (odpady muszą bowiem trafiać bezpośrednio do uprawnionych podmiotów bez możliwości czy konieczności ich zbierania).

Zgodnie z art. 9e ust. 1 pkt 1 i 2 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2012 r. nr 391, j.t.), podmiot odbierający odpady od właścicieli nieruchomości jest obowiązany do przekazywania odebranych od właścicieli nieruchomości selektywnie zebranych odpadów komunalnych do instalacji odzysku i unieszkodliwiania odpadów, zgodnie z hierarchią postępowania z odpadami oraz przekazywania zmieszanych odpadów komunalnych, odpadów zielonych oraz pozostałości z sortowania odpadów komunalnych przeznaczonych do składowania do regionalnych instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych.

Zwracamy uwagę Zamawiającego, iż narzucenie warunku posiadania zezwolenia na zbieranie odpadów, ogranicza dostęp do zamówienia podmiotom zdolnym do jego wykonania, posiadającym wpis do rejestru działalności regulowanej oraz zezwolenie na transport odpadów.

Takie stanowisko zostało wyrażone również przez skład orzekający Krajowej Izby Odwoławczej w wyroku z dnia 22 kwietnia 2013 r. sygnatura akt UZP/DO/ES/9325/13 dot. KIO 644/13, KIO 647/13, KIO 648/13, KIO 658/13. Jednym z żądań odwołującego było usunięcie z treści Ogłoszenia o zamówieniu i siwz wymogu posiadania przez wykonawców ubiegających się o zamówienie decyzji zezwalającej na prowadzenie działalności w zakresie zbierania odpadów komunalnych zgodnie z ustawą o odpadach oraz wymogu przedłożenie decyzji potwierdzającej posiadanie tegoż zezwolenia. Zgodnie z 111.2.1. Ogłoszenia o zamówieniu pn. Sytuacja podmiotowa wykonawców, w tym wymogi związane z wpisem do rejestru zawodowego lub handlowego 5. Warunki udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków 5.1. o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy spełniają warunki z art.22 ust.1 ustawy Pzp dotyczące: 5.1.1. posiadanie uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania: Wykonawca winien wykazać, że posiada:

decyzję zezwalającą na prowadzenie działalności w zakresie zbierania odpadów komunalnych zgodnie z ustawą z dnia 14.12.2012r. o odpadach (t.j. Dz. U. z 2013r. poz. 21). Wymóg posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności został potwierdzony zapisami w specyfikacji istotnych warunków zamówienia (siwz) to jest w pkt 6 warunki udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełnienia tych warunków 5.1. o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy spełniają warunki z art.22 ust.1 ustawy Pzo dotyczące: 5.1.1. posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania: wykonawca winien wykazać, że posiada decyzję zezwalającą na prowadzenie działalności w zakresie zbierania odpadów komunalnych zgodnie z ustawą z dnia 14.12.2012r. o odpadach (t.j. Dz.U. 2013r. poz.21).

Izba na podstawie dowodów przeprowadzonych z siwz ustaliła ponadto co następuje.

W części 3 siwz pn. opis przedmiotu zamówienia znajdują się zapisy o treści: Przedmiotem niniejszego zamówienia jest odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości na terenie Miasta Łodzi. Taka treść znajduje się dla sektora Widzew i Górna. Dla sektora Łodzi - Polesie w siwz zawarto następującą treść: Przedmiotem niniejszego zamówienia jest odbieranie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości na terenie Miasta Łodzi.

Z kolei w każdym siwz znajduje się zapis o treści: "Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia znajduje się w Załączniku Nr 1 do SIWZ".

Dokonując porównania treści opisu przedmiotu zamówienia (o.p.z) dla poszczególnych sektorów Miasta Łodzi to jest: Widzew, Górna, Polesie należy stwierdzić, że ich merytoryczna treść jest porównywalna i mieści się w następujących rozdziałach, część wstępna opisująca podstawę prawną w oparciu o którą zamówienie powinno być realizowane (ustawa z dnia 13 września 1996r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, ustawa z dnia 14 grudnia 2012r. o odpadach, uchwały Sejmiku Województwa Łódzkiego z dnia 21 czerwca 2012r. dotyczące przyjęcia i wykonania Planu gospodarki odpadami województwa łódzkiego, uchwały Rady Miejskiej w Łodzi z dnia 5 grudnia 2012r. o sposobie i zakresie świadczenia usług odbierania odpadów komunalnych w tym Regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie Miasta Łodzi), zakres zamówienia z którego wynika, że przedmiotem zamówienia jest odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych, przy czym dla sektora Polesie przedmiotem zamówienia jest odbiór odpadów komunalnych bez zakresu „zagospodarowanie”. Różnica pomiędzy obydwoma regulacjami opz to jest na odbiór (sektor Polesie) i odbiór oraz zagospodarowanie (sektor Widzew i Górna) dotyczy wskazania instalacji zastępczych do których należy przetransportować odpady komunalne. W przypadku zamówienia, którego przedmiotem jest odbiór i zagospodarowanie, wskazuje się miejsca instalacji zastępczych zgodnie z uchwałą Nr XXVI/482/12 Sejmiku Województwa Łódzkiego z dnia 21 czerwca 2012r. w sprawie wykonania Planu Gospodarki Odpadami Województwa Łódzkiego („Wykonawca odbierający odpady komunalne jest obowiązany do przekazywania odebranych od właścicieli nieruchomości zmieszanych odpadów komunalnych, odpadów zielonych oraz pozostałości z sortowania odpadów komunalnych przeznaczonych do składowania, do instalacji zastępczych przewidzianych dla obsługi IV regionu gospodarki odpadami, wskazanych w Planie Gospodarki Odpadami Województwa Łódzkiego 2012 oraz przekazywanie odebranych od właścicieli nieruchomości selektywnie zebranych odpadów komunalnych do instalacji przetwarzania odpadów zgodnie z hierarchią postępowania z odpadami, o której mowa w art. 17 ustawy z dnia 14 grudnia 2012r. o odpadach”). Czyli wykonawca dokonuje składowania odpadów komunalnych według miejsc wyznaczonych w przywołanej powyżej uchwale Sejmiku Województwa dla regionu IV to jest dla Miasta Łodzi. Natomiast w przypadku sektora Polesie to jest zamówienia na odbiór odpadów komunalnych bez „zagospodarowania” podmiotem decydującym o tym gdzie mają być składowane odpady jest zamawiający, który dokonuje wyznaczenia miejsca z ograniczeniem do instalacji określonych w wyżej wymienionym Planie Gospodarki Odpadami Województwa Łódzkiego 2012. W pozostałym zakresie Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia brak różnic merytorycznych uregulowań o.p.z. Kolejno o.p.z zawiera regulacje odnoszące się do takich kwestii jak: Rodzaje nieruchomości objętych odbiorem odpadów komunalnych, Sposób zbierania odpadów komunalnych przez właścicieli nieruchomości, Rodzaje odbieranych odpadów komunalnych, Częstotliwość odbierania odpadów komunalnych, Harmonogram

odbierania odpadów komunalnych, Sposób prowadzenie odbioru odpadów komunalnych. Raporty miesięczne i sprawozdania kwartalne, Wykaz pojazdów niezbędnych do wykonania przedmiotu zamówienia, Dane liczbowe według tego samego rodzaju wyznaczników z właściwością danych dla odpowiedniego sektora miasta Łodzi (sektor Widzew, Góra i Polesie).

Na podstawie tak sformułowanych dokumentów o.p.z. stanowiących załączniki nr 1 do siwz poszczególnych sektorów należy stwierdzić, że brak jest różnic merytorycznych pomiędzy nimi w zależności od tego, czy świadczenie usługi ma dotyczyć odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych czy tylko usługi odbioru odpadów komunalnych. Przy czym niezależnie czy przedmiotem zamówienia jest odbiór odpadów komunalnych czy odbiór odpadów komunalnych i ich zagospodarowanie, zamawiający żąda decyzji zezwalającej na odbiór odpadów komunalnych zgodnie z ustawą z dnia 14.12.2012r. o odpadach Dz. U. 2013r. poz. 21.

Zarzut co do braku uzasadnienia wymogu posiadania decyzji zezwalającej na zbieranie odpadów komunalnych wydanej na podstawie ustawy z dnia 14.12.2012r. o odpadach jest uzasadniony.

Przedmiot zamówienia objęty jest regulacją ustawy z dnia 13 września 1996r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t.t. Dz. U. 2012 poz.391) zwanej dalej „ustawą o uoipwg”, która określa zadania gminy oraz obowiązki właścicieli nieruchomości, dotyczące utrzymania czystości i porządku, warunki wykonywania działalności w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości i zagospodarowywania tych odpadów, warunki udzielania zezwoleń podmiotom świadczącym usługi w zakresie uregulowanym w ustawie (art.1 ustawy o uoipwg). Jednocześnie ustawa ta przewiduje, że w sprawach dotyczących postępowania z odpadami komunalnymi w zakresie nieuregulowanym w niniejszej ustawie stosuje się przepisy ustawy z dnia 27 kwietnia 2001r. o odpadach (Dz. U. z 2010r. Nr 185, poz. 1243 z późn. zm.)- art.1 ustawy o uoipwg. Utrzymanie czystości i porządku w gminach należy do zadań własnych gminy (art.3 ust.1 ustawy j.w.). Gminy są zobowiązane do zorganizowania odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości organizując przetarg na odbieranie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości. Wójt, burmistrz lub prezydent miasta jest obowiązany zorganizować przetarg na odbieranie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, albo przetarg na odbieranie i zagospodarowanie tych odpadów (art.6 c i 6 d ustawy j.w.). Przy czym w art.6 d ust.4 ustawy o uoipwg określono co w szczególności siwz powinno zawierać i tak wymogi dotyczące przekazywania odebranych zmieszanych odpadów komunalnych, odpadów zielonych oraz pozostałości z sortowania odpadów komunalnych przeznaczonych do składowania do regionalnych instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych; rodzaje odpadów komunalnych odbieranych selektywnie od właścicieli nieruchomości; standard sanitarny wykonywania usług oraz ochrony środowiska; obowiązek prowadzenia dokumentacji związanej z działalnością objętą zamówieniem; szczegółowe wymagania stawiane przedsiębiorcom odbierającym odpady komunalne od właścicieli nieruchomości. Rozdział 4a ustawy o uoipwg poświęcony jest warunkom wykonywania działalności w zakresie odbierania i zagospodarowania odpadów komunalnych. Zgodnie z regulacjami w nim zawartymi to jest w art. od 9b do art.9 m ustawy o uoipwg działalność w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości jest działalnością regulowaną w rozumieniu ustawy z dnia 2 lipca 2001 r. 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. Do wniosku o wpis do rejestru załącza się oświadczenie o spełnieniu warunków wymaganych do wykonywania działalności w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości obejmujące między innymi, że znane są i spełnione warunki wykonywania działalności w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości określone w ustawie o uoipwg. Podmiot odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości jest obowiązany do spełnienia następujących wymagań, posiadania wyposażenia umożliwiającego odbieranie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości oraz zapewnienia jego odpowiedniego stanu technicznego; utrzymania odpowiedniego stanu sanitarnego pojazdów i urządzeń do odbierania odpadów

komunalnych od właścicieli nieruchomości; spełnienia wymagań technicznych dotyczących wyposażenia pojazdów do odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości; zapewnienia odpowiedniego usytuowania i wyposażenia bazy magazynowo-transportowej. Minister właściwy do spraw środowiska w porozumieniu z ministrem właściwym do spraw gospodarki określił, w drodze rozporządzenia, szczegółowe wymagania, o których mowa w ust.1, kierując się koniecznością ujednoczenia wymagań dotyczących odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości i zagospodarowania tych odpadów (art.9 d ust.1 i 2 ustawy j.w.).

Podmiot odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości jest obowiązany do: przekazywania odebranych od właścicieli nieruchomości selektywnie zebranych odpadów komunalnych do instalacji odzysku i unieszkodliwiania odpadów, zgodnie z hierarchią postępowania z odpadami, o której mowa w art.7 ustawy o odpadach oraz przekazywania odebranych od właścicieli nieruchomości zmieszanych odpadów komunalnych, odpadów zielonych oraz pozostałości z sortowania odpadów komunalnych przeznaczonych do składowania do regionalnej instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych. Zakazuje się mieszania selektywnie zebranych odpadów komunalnych ze zmieszanymi odpadami komunalnymi odbieranymi od właścicieli nieruchomości (art.9e ust.1 i 2 ustawy j.w.) Z kolei wydane na podstawie art.9 d ust.2 Rozporządzenie Ministra Środowiska z dnia 11 stycznia 2013r. w sprawie szczegółowych wymagań w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości (Dz. U. 2013. Poz.122.) przewiduje szczegółowe wymagania określone w art.9 d ust.1 ustawy j.w. w tym w § 2 ust.1 pkt 3) bazę magazynowo-transportową usytuowaną; miejsca magazynowania selektywnie zebranych odpadów komunalnych były zabezpieczone przed emisją zanieczyszczeń do gruntu oraz zabezpieczone przed działaniem czynników atmosferycznych, a w pkt 5) lit.c) baza magazynowo-transportowa była wyposażona w: miejsca do magazynowania selektywnie zebranych odpadów z grupy odpadów komunalnych czy też lit.d) legalizowaną samochodową wagę najazdową - w przypadku gdy na terenie bazy następuje magazynowanie odpadów.

Z kolei sama ustawa o ucpwg nie zawiera definicji „zagospodarowanie odpadów komunalnych”. Natomiast ustawa z dnia 14.12.2014r. o odpadach w art.3 ust.1 zawiera definicje „gospodarowanie odpadami” przez co rozumie zbieranie, transport, przetwarzanie odpadów, łącznie z nadzorem nad tego rodzaju działaniami, jak również późniejsze postępowanie z miejscami unieszkodliwiania odpadów oraz działania wykonywane w charakterze sprzedawcy odpadów lub pośrednika w obrocie odpadami. Są to raczej funkcje możliwe do przypisania samorządowi terytorialnemu a nie podmiotowi odbierającemu odpady komunalne z jakim mamy do czynienia w przedmiotowym postępowaniu o udzielenie zamówienia w myśl ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach. Zresztą w ustawie o ucpwg mówi się o „Gospodarowaniu odpadami komunalnymi przez gminę” tytuł rozdziału 3a tejsze ustawy i chociaż w tymże rozdziale przewiduje się iż wójt, burmistrz i prezydent miasta są obowiązani zorganizować przetarg na odbieranie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości albo przetarg na odbieranie i zagospodarowanie tych odpadów, to w żadnym miejscu tejsze ustawy nie opisano czy zdefiniowano różnic między odbieraniem a odbieraniem i zagospodarowaniem odpadów przez odbiorcę wyłonionego w wyniku przetargu. Z kolei w art.6 f ustawy o ucpwg przewiduje się zawarcie z przedsiębiorcą odbierającym odpady komunalne od właścicieli nieruchomości umowę na odbieranie odpadów komunalnych z przywołaniem w sprawach nieuregulowanych ustawy pzp (1. „Wójt, burmistrz lub prezydent miasta zawiera z przedsiębiorcą odbierającym odpady komunalne od właścicieli nieruchomości, wybranym w drodze przetargu, o którym mowa w art. 6 d1, umowę na odbieranie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości). Natomiast brak w tym przepisie i innych przepisach tego rozdziału regulacji o zawieraniu umowy na odbiór i zagospodarowanie odpadów.

Natomiast rozdział 4a ustawy o ucpwg o tytule „Warunki wykonywania działalności w zakresie odbierania i zagospodarowania odpadów komunalnych” przewiduje dla obydwu tych aktywności przedsiębiorców zasygnalizowanych w tym tytule obowiązek uzyskania wpisu do rejestru działalności regulowanej w gminie, na terenie której przedsiębiorca zamierza odbierać odpady komunalne od właścicieli nieruchomości.

W rozdziale tym porniemo jego tytułu „warunki wykonywania działalności w zakresie odbierania i zagospodarowania odpadów komunalnych” brak jakiegokolwiek odwołania czy

odniesienia czy i jakiego rodzaju inne ma mieć wpisy czy uprawnienia przedsiębiorca, który będzie oprócz odbioru odpadów także je zagospodarowywał.

Wobec powyżej przedstawionego obowiązującego stanu prawnego ustawy o odpadach oraz treści uregulowań w załącznikach nr 1 do SIWZ (szczegółowy opis przedmiotu zamówienia), które merytorycznie nie różnią się w sytuacjach w zależności od tego czy to ma być odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych (KIO 644/13 i KIO 647/13 - Widzew,

Górną), czy to ma być samo odbieranie odpadów komunalnych (KIO 648/13, KIO 658/13- Polesie), wymóg wobec wykonawców posiadania zezwolenia na zbieranie odpadów („wykonawca winien wykazać, że posiada decyzję zezwalającą na prowadzenie działalności w zakresie zbierania odpadów komunalnych zgodnie z ustawą z dnia 14.12.2012r. o odpadach (t.j. Dz.U. 2013r. poz.21)) jest nieuzasadniony.

Zamawiający w odpowiedzi na odwołanie na poparcie swojego stanowiska co do wymogu uzyskania zezwolenia na zbieranie odpadów przywołuje art.41 ustawy o odpadach. Natomiast zgodnie z przywołanym art.41 ustawy o odpadach „Prowadzenie zbierania odpadów i prowadzenie przetwarzania odpadów wymaga uzyskania zezwolenia”. Przy czym uzyskanie zezwolenia na zbieranie i przetwarzanie odpadów może nastąpić przez wydanie odrębnych decyzji o czym stanowi art.41 ust. 8 i 9 ustawy o odpadach (ust.8 do wydania zezwolenia na zbieranie i przetwarzanie odpadów stosuje się odpowiednio przepisy dotyczące zezwolenia na zbieranie odpadów oraz zezwolenia na przetwarzanie odpadów. ust.9 ilekroć w ustawie jest mowa o zezwoleniu na zbieranie odpadów lub zezwoleniu na przetwarzanie odpadów rozumie się przez to również zezwolenie na zbieranie i przetwarzanie odpadów). Przy czym zbieranie odpadów jest zdefiniowane w ustawie o odpadach jako gromadzenie odpadów przed ich transportem do miejsca 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 to jest tymczasowe magazynowanie odpadów przez prowadzącego zbieranie odpadów. Natomiast w żadnej z tych ustaw nie ma regulacji, z której wynikałaby równoważność pojęciowa odbierania i zbierania odpadów na co zresztą pełnomocnik odwołującego zwracał uwagę w toku postępowania odwoławczego. Odwołujący również wyrażał stanowisko, że nieekonomicznym rozwiązaniem dla niego byłoby rozpakowywanie w celu magazynowania po czym ponowne pakowanie odpadów skoro można odebrać odpady od razu zawieźć do właściwych instalacji celem rozładowania pojazdów odbierających odpady od właścicieli nieruchomości.

Posługując się nomenklaturą obydwu ustaw to jest ustawy o czystości i porządku w gminach (odbieranie odpadów) oraz ustawy o odpadach (zbieranie odpadów) w kontekście Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia stanowiącego załącznik nr 1 do SIWZ w postępowaniu nazwanym „odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości na terenie Miasta Łodzi - Sektor Widzew”, jak również w pozostałych zamówieniach objętych postępowaniami odwoławczymi, Izba stwierdza brak podstaw do żądania przedłożenia zezwolenia na zbieranie odpadów w myśl art.41 i następnich ustawy o odpadach. Z uwagi na to, że zamawiający w siwz posługuje się pojęciem „odbieranie odpadów” a „zagospodarowanie odpadów” (w art.3 ust.1 ustawy z dnia 14.12.2014r. o odpadach „gospodarowanie odpadami” definiuje jako zbieranie, transport, przetwarzanie odpadów, łącznie z nadzorem nad tego rodzaju działaniami, jak również późniejsze postępowanie z miejscami unieszkodliwiania odpadów oraz działania wykonywane w charakterze sprzedawcy odpadów lub pośrednika w obrocie odpadami) to nie jest „zbieranie odpadów” (zbieranie odpadów zdefiniowano w ustawie o odpadach jako „gromadzenie odpadów przed ich transportem do miejsca 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 to jest „tymczasowe magazynowanie odpadów przez prowadzącego zbieranie odpadów”) a takiej nomenklatury użył zamawiający to jest „zagospodarowanie” a nie „zbieranie odpadów” nazywając przedmiot zamówienia („odbieranie i zagospodarowanie odpadów

komunalnych") co uczynił zgodnie z zapisami ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach.

Ponadto zamawiający w zamówieniu p.n. odbieranie i zagospodarowanie odpadów nie użył nazewnictwa zrównującego odbieranie czy zagospodarowanie odpadów z pojęciem zbieranie odpadów zdefiniowanym w ustawie o odpadach.

Samo postawienie wymogu posiadania decyzji zezwalającej na zbieranie odpadów w myśl ustawy o odpadach nie czyni obowiązku w procedurze realizacji zamówienia postępowania z odpadami jak przy ustawowym ich zbieraniu. Tym bardziej, że siwz w tym Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia (zał. nr 1 do siwz) na obowiązek stosowania takiej procedury realizacji zamówienia to jest takiej jak przy zbieraniu odpadów nie wskazuje. Natomiast podstawą do żądania decyzji o zbieraniu odpadów w myśl ustawy o odpadach, powinien być taki opis przedmiotu zamówienia, którego nie można byłoby zrealizować bez takiej decyzji a przedmiotowe opz we wszystkich zamówieniach objętych niniejszym postępowaniem odwoławczym takiego opisu nie zawierają i wskazują na odbieranie a nie zbieranie odpadów komunalnych.

Natomiast co do argumentacji zamawiającego, że w o.p.z. wymaga się posiadania magazynów celem gromadzenia selektywnie zebranych odpadów komunalnych nie oznacza, że wykonawca ma obowiązek po odebraniu odpadów wstawiać je do magazynów, po czym ponownie ładować na samochody aby zawieźć do instalacji zastępczej (r.i.p.o.k). Tutaj również przekonywująca jest argumentacja odwołującego, że nieuzasadnione jest ponoszenie kosztów magazynowania odpadów, jeżeli można je bezpośrednio po odebraniu zawieźć do instalacji zastępczej (r.i.p.o.k). Tym bardziej, że w o.p.z. nie sformułowano obowiązku magazynowania po odbiorze a przed złożeniem w instalacji zastępczej odpadów komunalnych, jako jednego z etapów realizacji zamówienia. Natomiast niewystarczającym do stwierdzenia obowiązku magazynowania odpadów jest sam wymóg posiadania magazynów a co stanowi w przedmiotowej sprawie powtórzenie wprost zapisów ww rozporządzenia Ministra Środowiska a nie wymóg proceduralny siwz magazynowania odpadów przed ich ulokowaniem w instalacjach przeznaczonych do przetwarzania odpadów. Ponadto należy zwrócić uwagę, że sam zamawiający we wzorze umowy nie przewiduje obowiązku składowania odpadów selektywnie zebranych na bazie magazynowo-transportowej usługobiorcy lecz pozostawia to do decyzji wykonawcy (§ 4 wykonawca zobowiązany jest w szczególności: zapewnić wyposażenie bazy magazynowo-transportowej w miejsca przeznaczone do parkowania pojazdów, miejsca do magazynowania selektywnie zebranych odpadów z grupy odpadów komunalnych, urządzenia do selektywnego gromadzenia odpadów komunalnych ich utrzymanie we właściwym stanie technicznym i sanitarnym, legalizowaną samochodową wagę najeżdżową - w przypadku, gdy na terenie bazy następowaloby magazynowanie odpadów.).

Kwitując powyższe zagadnienia należy również przywołać § 11 ust.2 wzorca umowy, który stanowi, że „Wykonawca ponosi odpowiedzialność za prawidłowe gospodarowanie odpadami komunalnymi zgodnie z obowiązującymi przepisami. Dotyczy to odbierania odpadów komunalnych i przekazania ich do instalacji o których mowa w §1”. Stąd wniosek, że gospodarowanie odpadami komunalnymi to ich odbiór i przekazanie do instalacji, bez konieczności ich magazynowania po drodze do instalacji (ripok czy instalacja zastępcze).

Izba rozpoznając zarzut odwołującego Sita, co do wymogu posiadania zezwolenie na zbieranie odpadów zgodnie z ustawą o odpadach, nie znalazła uzasadnienia faktycznego i prawnego w istniejącym Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia (załącznik nr 1 do siwz) do postawienia takiego wymogu przez zamawiającego. W związku z powyższym zarzut odwołującego jest uprawniony.

Wnosimy o zmianę treści SIWZ w przedmiotowym zakresie poprzez usunięcie obowiązku posiadania zezwolenia na zbieranie odpadów.