

Kunów, dnia 02.03.2021 r.

Znak sprawy: ZP.II.271.1.2021

Do wszystkich Wykonawców post. znak: ZP.II.271.1.2021

Dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego znak: ZP.II.271.1.2021 w trybie zapytania ofertowego pn.: „Usługa polegająca na spakowaniu, załadunku, transporcie i unieszkodliwieniu odpadów zawierających azbest w postaci płyt azbestowo-cementowych płaskich oraz falistych pochodzących z obiektów budowlanych zlokalizowanych na terenie Gminy Kunów”

Wyjaśnienie nr I treści Zapytania ofertowego

Gmina Kunów działając jako Zamawiający poniżej przekazuje Wykonawcom treść zapytania nadesłanego w dniu 01.03.2021 r. wraz z odpowiedzią:

Pytanie 1:

Wnosimy o doprecyzowanie postanowień wzoru umowy lub treści formularza ofertowego, poprzez odniesienie się do przepisów prawa powszechnie obowiązującego, tzw. „zasady bliskości” określonej w art. 20 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (tj. Dz. U. z 2020 r. poz.797 z późn. zm. dalej „UO”).

Zgodnie z treścią art. 20 ust. 1 i 2 UO:

1. Odpady, z uwzględnieniem hierarchii sposobów postępowania z odpadami, w pierwszej kolejności poddaje się przetwarzaniu w miejscu ich powstania.
2. Odpady, które nie mogą być przetworzone w miejscu ich powstania, przekazuje się, uwzględniając hierarchię sposobów postępowania z odpadami oraz najlepszą dostępną technikę, o której mowa w art. 207 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. - Prawo ochrony środowiska, lub technologię, o której mowa w art. 143 tej ustawy, do najbliższych położonych miejsc, w których mogą być przetworzone.

Przepisy odnoszą się do wszystkich kategorii odpadów, w tym również odpadów niebezpiecznych zawierających azbest. Nie jest możliwe prowadzenie jakichkolwiek procesów odzysku w związku z tą kategorią odpadów. Odpady zawierające azbest mogą podlegać wyłącznie unieszkodliwieniu. Dlatego też unieszkodliwienie ich powinno odbywać się w miejscu położonym najbliżej ich wytworzenia. Tym samym miejscem właściwym dla unieszkodliwienia odpadów w ramach realizacji przedmiotowego zamówienia, powinno być składowisko odpadów niebezpiecznych, znajdujące się najbliżej miejsca ich wytworzenia. Jednocześnie obowiązek określenia wymogów stawianych wykonawcom w postępowaniu, które powinny pozostawać w zgodzie z przepisami prawa, spoczywać będzie na Gminie Kunów, jako Zamawiającemu.

Na potwierdzenie powyższego stanowiska powołać można następujące wyroki Krajowej Izby Odwoławczej:

Wyrok KIO z dnia 2 kwietnia 2013 r., KIO 669/13: „Ustawodawca posługując się terminem „najbliższej położonej instalacji” wskazuje na konieczność odnoszenia przedmiotowego wymogu do odległości pomiędzy miejscem wytworzenia odpadów, a miejscem ich unieszkodliwienia. Przy czym

zasada bliskości zostanie spełniona w odniesieniu do miejsca, w którym będą unieszkodliwiane odpady pozostającego w najmniejszej odległości od miejsca ich wytworzenia”.

Wyrok KIO z dnia 9 lutego 2015 r., KIO 173/15: „Wyjątek określony w art. 20 ust. 5 i 6 ustawy z 2012 r. o odpadach dotyczy tylko przypadku braku instalacji do unieszkodliwiania tych odpadów na obszarze danego województwa lub gdy istniejące nie mają wolnych mocy przerobowych”.

Z cytowanego orzecznictwa jednoznacznie wynika, że w przypadku ustalenia dostępności składowiska znajdującego się na obszarze województwa świętokrzyskiego, koniecznym będzie określenie wymogu kierowania odpadów do unieszkodliwienia na tym właśnie składowisku.

Z treści dokumentacji wynika, że zamówienie finansowane jest przez WFOŚiGW w Kielcach, a rozpoczęcie realizacji uzależnione od zawarcia umowy o dofinansowanie. W ocenie Wykonawcy, należy doprecyzować obecny wzór umowy oraz formularza ofertowego, o zapis tzw. „zasady bliskości” Nie dostosowanie może skutkować odstąpieniem przez WFOŚiGW w Kielcach od umowy finansowania.

Warto zauważyć, że powyższy wymóg przetwarzania odpadów w miejscu ich powstawania, wynika nie tyle z przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843, dalej „PZP”), co z przepisów regulujących sposób postępowania z odpadami, tj. z ustawy o odpadach. Tym samym fakt, że niniejsze zamówienie miałyby zostać zrealizowane poza ramami PZP, z uwagi na jego niską wartość, pozostaje bez znaczenia, a wymóg określenia miejsca przetwarzania odpadów zgodnie z tzw. „zasadą bliskości” pozostaje aktualny.

W świetle powyższego, niniejszym wzywam do doprecyzowania postanowień wzoru umowy lub formularza ofertowego do stanu z prawem powszechnie obowiązującym.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza modyfikacji zapisów wzoru umowy, ani formularza ofertowego.

Proszę o uwzględnienie powyższych wyjaśnień w przygotowywanej ofercie.

Burmistrz Miasta i Gminy Kunów
Lech Łodej