Nielisz, dnia 26 listopada 2021 r.

Znak postępowania: **GOK.271.1.2021**

 **- do wszystkich Wykonawców -**

**dotyczy:** postępowania prowadzonego **w trybie podstawowym** na zadanie pn.: **„ Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych na terenie Gminy Nielisz w 2022 roku.”**

1. Działając na podstawie art. 284 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych – dalej „ustawa Pzp”, **Zamawiający**: Gmina Nielisz, Nielisz 279, 22-413 Nielisz, **przekazuje treść zapytań dotyczących treści Specyfikacji Warunków Zamówienia** (SWZ), ***wraz z udzielonymi odpowiedziami****.*

**Zestaw pytań z dnia 24.11.2021 r.**

**Pytanie 1:**

Zamawiający w rozdziale **V SWZ pkt. 5.1.3** określił warunki udziału w postępowaniu, wskazując wymagania jakie mają spełnić ubiegający się o udzielenie zamówienia publicznego Wykonawcy, którzy nie podlegają wykluczeniu z postępowania oraz spełniają warunki udziału w niniejszym postępowaniu dotyczące posiadania uprawnień do prowadzenia działalności w zakresie odbioru odpadów komunalnych w następujący sposób:

„ Działalność prowadzona na potrzeby wykonania przedmiotu zamówienia wymaga posiadana uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej wynikającej z odrębnych przepisów. Zamawiający stawia warunki w tym zakresie. Wykonawca winien wykazać że :

- posiada aktualny wpis do rejestru działalności regulowanej zgodnie z przepisami wynikającymi z ustawy z dnia 13 września 1996 o utrzymaniu czystości i porządku w gminach( t.j. Dz. U. z 2021 r., poz. 888 z późn. Zm.)

-posiada aktualne zezwolenie właściwego organu na zbieranie i transport odpadów komunalnych lub wpis do rejestru, o którym mowa w art. 49 ust. 1 ustawy z dnia 14 grudnia 2021 o odpadach (t.j. Dz.U. z 2021 r., poz 779 z późn.zm.)

- posiada wpis do rejestru podmiotów wprowadzających produkty, produkty w opakowaniach i gospodarujących odpadami(BDO) zgodnie z art. 49 ustawy z dnia 14 grudnia 2021 o odpadach (t.j. Dz.U. z 2021 r., poz 779 z późn.zm.) w zakresie przedmiotu objętego zamówieniem.

**Wnosimy o zmianę zapisu w następujący sposób:**

„Działalność prowadzona na potrzeby wykonania przedmiotu zamówienia wymaga posiadana uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej wynikającej z odrębnych przepisów. Zamawiający stawia warunki w tym zakresie. Wykonawca winien wykazać, że:

- posiada aktualny wpis do rejestru działalności regulowanej zgodnie z przepisami wynikającymi z ustawy z dnia 13 września 1996 o utrzymaniu czystości i porządku w gminach( t.j. Dz. U. z 2021 r., poz. 888 z późn. Zm.)

-posiada aktualne zezwolenie właściwego organu na transport odpadów komunalnych lub wpis do rejestru, o którym mowa w art. 49 ust. 1 ustawy z dnia 14 grudnia 2021 o odpadach (t.j. Dz.U. z 2021 r., poz 779 z późn.zm.)

- posiada wpis do rejestru podmiotów wprowadzających produkty, produkty w opakowaniach i gospodarujących odpadami(BDO) zgodnie z art. 49 ustawy z dnia 14 grudnia 2021 o odpadach (t.j. Dz.U. z 2021 r., poz 779 z późn.zm.) w zakresie przedmiotu objętego zamówieniem”.

**Uzasadnienie:**

Zamawiający określił w załączniku nr 2 SWZ Opis Przedmiotu Zamówienia zakres przedmiotowego zamówienia : „Przedmiotem zamówienia jest odbieranie wskazanych w opisie zamówienia rodzajów odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych na terenie gminy Nielisz.

Przedmiot zamówienia obejmuje załadunek, transport, odzysk i unieszkodliwianie odpadów
w instalacjach komunalnych…..”

 Zgodnie z art. 3 ust. 1 pkt. 34 ustawy o odpadach, przez zbieranie odpadów rozumie się 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. Zatem zbieranie to (nie mylić z odbieraniem odpadów) miałoby polegać na gromadzeniu odpadów zużytego sprzętu elektrycznego i elektronicznego celem ich przygotowania do dalszego transportu do miejsc przetwarzania lub unieszkodliwiania. Tymczasem przedmiot zamówienia w ogóle nie obejmuje czynności związanych ze zbieraniem odpadów komunalnych. Wymagane zezwolenie nie jest konieczne do wykonania przedmiotu zamówienia określonego przez Zamawiającego w SWZ oraz załączniku nr 2 do SWZ.

Wykonawcy nie mają obowiązku posiadania zezwolenia na zbieranie odpadów i zbierania tego (w rozumieniu ustawy o odpadach) nie prowadzą, gdyż zebrane/ odebrane odpady od razu są przekazywane na wysypisko odpadów, bądź do instalacji komunalnych do ich przetwarzania. Nie będzie zatem dokonywane żadne czasowe magazynowanie (zbieranie) odebranych odpadów ZSEIE.

Jak słusznie zauważyła KIO w uzasadnieniu wyroku z dnia 8 kwietnia 2013 r. sygn. akt KIO 644/13,KIO 647/13, 648/13, KIO 658/13 „samo postawienie wymogu posiadania decyzji zezwalającej na zbieranie odpadów w myśl ustawy z 2012 r. o odpadach nie czyni obowiązku w procedurze realizacji zamówienia postępowania z odpadami jak przy ustawowym zbieraniu. Podstawą do żądania decyzji o zbieraniu odpadów w myśl cytowanej ustawy, powinien być taki opis przedmiotu zamówienia, którego nie można byłoby zrealizować bez takiej decyzji.” Ponadto zgodzić się należy z Izbą, iż „wymaganie od wykonawcy zezwolenia na zbieranie odpadów jest uzasadnione, gdy podmiot ten rzeczywiście zbiera odpady, a nie w sytuacji, gdy jedynie odbiera odpady z terenu nieruchomości, a następnie – bez ich magazynowania, czy gromadzenia w określonym miejscu, objętym zezwoleniem – transportuje je do właściwej instalacji unieszkodliwiania. W związku z powyższym, skoro w ocenie Izby, zezwolenie na zbieranie odpadów nie jest konieczne do realizacji tego zamówienia, to kierując się dyrektywami wykładni celowościowej nie sposób uznać, że zasadne byłoby wymaganie od wykonawcy posiadania tego zezwolenia. Warunki udziału w postępowaniu mają na celu wyłonienie wykonawcy posiadającego zdolność należytego wykonania zamówienia. Jeżeli wykonanie to nie jest celowe, ani zgodne z ideą stawiania określonych warunków udziału w postępowaniu, wymaganie od wykonawcy posiadania tego zezwolenia i uzależnianie możliwości jego udziału w postępowaniu od zezwolenia, które nie jest niezbędne dla realizacji przedmiotu zamówienia.”

Zgodnie z art. 112 ustawy PZP Zamawiający określa warunki udziału w postępowaniu w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz umożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, w szczególności wyrażając je, jako minimalne poziomy zdolności. Stosownie zaś do postanowienia art. 112 ust. 2 pkt. 2 ustawy PZP, warunki udziału w postępowaniu mogą dotyczyć m.in. kompetencji lub uprawnień do prowadzenia określonej działalności zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów. Warunek taki może zamawiający ustanowić jedynie wówczas, kiedy obowiązek posiadania szczególnych uprawnień wynika z odrębnych przepisów. W przypadku jednak, gdy zgodnie z obowiązującym prawem do wykonywania przedmiotu zamówienia posiadanie pewnych uprawnień konieczne nie jest, wówczas zamawiający nie może wymagać aby wykonawca je posiadał. Pozostałoby to w oczywistej sprzeczności z regulacją art. 22 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej, z art. 6 ust. 1i 2 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (Dz.U. z 2016 r. poz. 1829, ze zm.) oraz z przywołanym na wstępie art. 22 ust. 1b pkt1 ustawy PZP.

Tak sformułowany Warunek udziału w postępowaniu nie gwarantuje udziału w tym zamówieniu większej liczbie wykonawców, bowiem ma znamiona ograniczenia uczciwej konkurencji i pozbawienia możliwości ubiegania się o zamówienia przez wykonawców zdolnych do realizacji zamówienia, dających gwarancję jego realizacji zgodnie z przepisami prawa oraz warunkami określonymi przez Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający odstępuje od wymagania posiadania aktualnego zezwolenia właściwego organu na zbieranie i transport odpadów komunalnych lub wpis do rejestru, o którym mowa w art. 49 ust. 1 ustawy z dnia 14 grudnia 2021 o odpadach (t.j. Dz.U. z 2021 r., poz 779 z późn.zm.)

1. **Zamawiający informuje, że pytania oraz odpowiedzi na nie stają się integralną częścią SWZ i będą wiążące przy składaniu ofert.**
2. **Ponadto, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp, Zamawiający dokonuje zmiany treści SWZ, a mianowicie:**

|  |
| --- |
| **w rozdziale 5 pkt 5.1 ppkt 5.1.3 SWZ przed zmianą:** |

**5.1.3 posiadania uprawnienia do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub** **zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów;**

Działalność prowadzona na potrzeby wykonania przedmiotu zamówienia wymaga posiadania uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej wynikającej z odrębnych przepisów. Zamawiający stawia warunki w tym zakresie. Wykonawca winien wykazać że:

- posiada aktualny wpis do rejestru działalności regulowanej zgodnie z przepisami wynikającymi z ustawy z dnia 13 września 1996 o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t. j. Dz. U. z 2021 r., poz. 888 z późn. zm.);

- posiada aktualne zezwolenia właściwego organu na zbieranie i transport odpadów komunalnych lub wpis do rejestru, o którym mowa w art. 49 ust. 1 ustawy z dnia 14 grudnia 2021 r. o odpadach (t. j. Dz. U. z 2021 r., poz. 779 z późn. zm.);

- posiada wpis do rejestru podmiotów wprowadzających produkty, produkty w opakowaniach i gospodarujących odpadami (BDO) zgodnie z art. 49 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (t. j. Dz. U. z 2021 r., poz. 779 z późn. zm.) w zakresie przedmiotu objętego zamówieniem.

|  |
| --- |
| **w rozdziale 5 pkt 5.1 ppkt 5.1.3 SWZ po zmianie:** |

 **5.1.3 posiadania uprawnienia do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub** **zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów;**

Działalność prowadzona na potrzeby wykonania przedmiotu zamówienia wymaga posiadania uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej wynikającej z odrębnych przepisów. Zamawiający stawia warunki w tym zakresie. Wykonawca winien wykazać że:

- posiada aktualny wpis do rejestru działalności regulowanej zgodnie z przepisami wynikającymi z ustawy z dnia 13 września 1996 o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t. j. Dz. U. z 2021 r., poz. 888 z późn. zm.);

- posiada wpis do rejestru podmiotów wprowadzających produkty, produkty w opakowaniach i gospodarujących odpadami (BDO) zgodnie z art. 49 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (t. j. Dz. U. z 2021 r., poz. 779 z późn. zm.) w zakresie przedmiotu objętego zamówieniem.

1. **W związku z powyższym Zamawiający przedłuża termin składania ofert, tym samym, ulegają zmianie zapisy dotyczące terminów, określone w rozdziale 13 SWZ, a mianowicie:**

|  |
| --- |
| **w rozdziale 13 pkt. 13.3 SWZ przed zmianą jest**: |

 Termin składania ofert: **do 30.11.2021 r., godz. 9:00.**

|  |
| --- |
| **w rozdziale 13 pkt. 13.3 SWZ po zmianie jest**: |

 Termin składania ofert: **do 03.12.2021 r., godz. 9:00.**

|  |
| --- |
| **w rozdziale 13 pkt. 13.4 SWZ przed zmianą jest**: |

Termin otwarcia ofert: **30.11.2021 r., godz. 11:00.**

|  |
| --- |
| **w rozdziale 13 pkt. 13.4 SWZ po zmianie jest**: |

Termin otwarcia ofert: **03.12.2021 r., godz. 11:00.**

1. **Powyższe zmiany powodują zmianę terminu związania ofertą, a mianowicie:**

|  |
| --- |
| **w rozdziale 14, pkt. 14.1 SWZ** **przed zmianą jest**: |

Wykonawca jest związany ofertą **do dnia 30.12.2021 r.**

|  |
| --- |
| **w rozdziale 14, pkt. 14.1 SWZ** **po zmianie jest**: |

Wykonawca jest związany ofertą **do dnia 01.01.2022 r.**

1. **Powyższa zmiana treści SWZ powoduje zmianę treści ogłoszenia o zamówieniu nr 2021/BZP 00274033/01 z dnia 2021-11-18 oraz zmiany terminów w postępowania zamieszczonym na** [**https://miniportal.uzp.gov.pl**](https://miniportal.uzp.gov.pl)

*Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia zostało opublikowane w dniu 26.11.2021 r. w module BZP dostępnym na platformie eZamówienia pod numerem* 2021/BZP 00285640/01 z dnia 2021-11-26 oraz pod numerem 2021/BZP 00285755/01 z dnia 26.11.2021. *Termin składania i otwarcia ofert został również zmieniony na miniPortalu.*

1. **Jednocześnie Zamawiający informuje, iż pozostała treść SWZ pozostaje bez zmian.**

/-/Adam Wal

Wójt Gminy Nielisz