

ZP II.271.5.11.2017

Kłodzko, dnia 10.05.2017r.

Dotyczy postępowania w trybie przetargu nieograniczonego na zamówienie publiczne pn. „Usługa odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych z nieruchomości zlokalizowanych w sektorze zachodnim Gminy Miasta Kłodzka”.

Zgodnie z art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 ze zm.) Zamawiający udziela wyjaśnień do siwz:

**I (zapytania do siwz):**

1. Czy w przypadku wspólnego ubiegania się o zamówienie każdy ze współników musi spełniać warunek odpowiedniej sytuacji finansowej (ekonomicznej) – posiadania zdolności kredytowej (stanu konta) 300.000 zł – czy warunek ten ma być spełniony łącznie przez wszystkich współników np. konsorcjum?
2. Czy w przypadku wspólnego ubiegania się o zamówienie każdy ze współników ma spełniać warunek sytuacji finansowej – posiadania polisy OC w wysokości 1 mln zł? – czy warunek ten ma być spełniony łącznie przez wszystkich współników np. konsorcjum?
3. Czy w przypadku wspólnego ubiegania się o zamówienie każdy ze współników ma spełniać warunek doświadczenia w postaci przerobu min. 2500 Mg/rok? – czy warunek ten ma być spełniony łącznie przez wszystkich współników np. konsorcjum?
4. Czy w przypadku wspólnego ubiegania się o zamówienie każdy ze współników ma spełniać warunek posiadania wyposażenia technicznego wymienionego w siwz? – czy warunek ten ma być spełniony łącznie przez wszystkich współników np. konsorcjum?
5. Czy w przypadku wspólnego ubiegania się o zamówienie każdy ze współników ma spełniać warunek posiadania wpisu do RDR, zezwolenia na transport, wpisu do rejestru przedsiębiorców odbierających zużyty sprzęt elektroniczny? – czy warunek ten ma być spełniony łącznie przez wszystkich współników np. konsorcjum?
6. Czy w przypadku wspólnego ubiegania się o zamówienie każdy ze współników ma wypełnić JEDZ? Czy składa ten dokument łącznie np. konsorcjum?
7. Czy w przypadku złożenia ofert przez konsorcjum na oba sektory wymagania dot. warunków udziału w postępowaniu należy pomnożyć przez 2?

**II (wnioski o modyfikację SIWZ)**

Wnoszę o zmianę kryterium (wykreślenie i zastąpienie innym) zawartego w SIWZ w rozdz. B. 11pkt 2. Kryteria wyboru ofert „Aspekt środowiskowy”. Prośbę (wniosek) uzasadniam następująco:

1. Wprowadzenie tego kryterium jest sprzeczne z zapisami zawartymi w:
  - a) art. 7 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych w brzmieniu: „Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości”
  - b) art. 6.1 i 9.1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, w których zawarte są zakazane praktyki ograniczające konkurencję
  - c) art. 32 pkt 2 Konstytucji RP w brzmieniu: „Nikt nie może być dyskryminowany w życiu politycznym, społecznym lub gospodarczym z jakiejkolwiek przyczyny”.
2. Kryterium jest „fikcją” nie mającą nic wspólnego ani z ochroną środowiska w Kłodzku ani z wpływem na technicznie uzasadniony i sprawiedliwy wybór oferty, bowiem:
  - d) w Kotlinie Kłodzkiej jest zarejestrowanych ok. 105 tys. pojazdów (w tym tylko w gminach kłodzkich ok. 10 tys.). Na te pojazdy i ich emisję Zamawiający nie ma żadnego wpływu tak samo jak nie będą go miały na ogólną emisję w mieście te śmieciarki z Euro5. Chyba

wiekszy efekt globalny dla środowiska Zamawiający uzyskałby promując odległość (proporcjonalnie) bazy od miejsca pracy (40 pkt- baza w Kłodzku, 0 pkt – baza 60 km). Chodzi o zmniejszenie przejeżdżanych km.

e) w zestawieniu z pkt „d” trudno zrozumieć -w jaki sposób wymóg posiadania 4 samochodów z silnikami Euro 5 pozwoli uzyskać „efekt środowiskowy” warty aż 40% ceny oferty – czyli delikatnie licząc ok. 5,5 mln zł.

f) jest nie do zaakceptowania fakt, że to fikcyjne z gruntu kryterium wyboru najlepszej oferty, kryterium, które nie odzwierciedla w żaden sposób merytorycznych podstaw oceny wykonawcy i nie daje gwarancji fachowego, rzetelnego i solidnego świadczenia usługi zostało wstawione do siwz tych przetargów i do tego z tak olbrzymim znaczeniem dla wyboru oferty.

3. Kryterium to na uprzywilejowanej pozycji stawia podmioty duże i bogate (zwłaszcza koncerny) mające nieograniczony dostęp do środków finansowych a tym samym nowocześniejszych środków transportowych – co w oczywisty sposób wyczerpuje zarzuty i przepisy prawa wymienione w cz. II 1. niniejszego wniosku o modyfikację zapisów siwz.

4. Rozporządzenie Ministra Środowiska z dnia 11 stycznia 2013 w sprawie szczegółowych wymagań w zakresie odbierania odpadów komunalnych (Dz. U. 2013 poz. 122) określa brzegowe warunki i wymogi dla firm odbierających odpady § 1 pkt 1) i 2) tego rozporządzenia wymagają posiadania sprzętu do odbierania odpadów oraz zapewnienia jego właściwego stanu technicznego i sanitarnego. I na tym koniec. Zleceniodawca nie ma podstawy prawnej do wykluczenia z rynku usług sprzętu dopuszczonego do ruchu aktami wyższego rzędu: prawem o ruchu drogowym, ustawą o transporcie drogowym, ustawa o dozorcze technicznym, posiadającego ważne badania techniczne (dowód rejestracyjny) i dozоровe UDT oraz spełniającego normy sanitarne. Nietrudno sobie wyobrazić w rękach nieudacznika śmieciarkę z Euro 5 smrodzącą gorzej niż Star z 1990 roku bo takie zadbane jeszcze jeżdżą po Kłodzku.

g) warunki i wymagania sprzętowe zawarte w rozporządzeniu są kompromisem wynegocjowanym przez przedsiębiorców i Ministerstwo w trakcie jego procesu legislacyjnego

h) osobiście jako ówczesny członek Zarządu Krajowego Związku Pracodawców Gospodarki Odpadami w Warszawie – miałem znaczący wpływ na zapisy zawarte w/w rozporządzeniu. Kompromisowe zapisy były mozolnie negocjowane z ministerstwem- a główny efekt jaki miał być i został osiągnięty - to właśnie zapewnienie w miarę równego dostępu do rynku usług odbioru odpadów i wyrównania szans tych małych, średnich i dużych podmiotów w zakresie całego kraju w sektorze gospodarowania odpadami komunalnymi (wtedy także mieliśmy na uwadze i dbaliśmy o małe spółki gminne bo również takie firmy były i nadal są członkami Związku)

i) stawiając wymogi wykraczające poza ustalenia cytowanego rozporządzenia Zleceniodawca w sposób niczym nieuzasadniony niszczy wypracowany kompromis uzyskany kilka lat wstecz przez przedsiębiorców z Rządem. Ponadto zaostrażając wymagania ponad rzeczywiste potrzeby faworyzuje jeden z sektorów – co zakłóca ewidentnie zasady uczciwej konkurencji i w stosunkowo krótkim okresie wzmocni monopolistyczną pozycję tego sektora. Jak wiadomo-każdy „monopol” szkodzi wolnemu rynkowi i prowadzi w konsekwencji do wzrostu cen usługi oraz spadku jej jakości –co odczują wszyscy mieszkańcy Kłodzka.

#### **Odpowiedzi do I (zapytania do siwz):**

Celem przepisu art. 23 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 ze zm.) jest umożliwienie grupie wykonawców połączenie ich potencjałów, w tym ekonomicznego, w sytuacji gdy każdy wykonawca z osobna nie spełnia określonych przez zamawiającego warunków udziału w postępowaniu. Grupa wykonawców może wspólnie ubiegać się o zamówienie i w tym celu utworzyć konsorcjum. W takim przypadku warunki udziału w postępowaniu mogą być spełnione łącznie przez wszystkich członków konsorcjum. Potencjały techniczny, osobowy, ekonomiczny i finansowy poszczególnych członków konsorcjum podlegają wówczas sumowaniu (dotyczy pkt 1,2 i 4).

Natomiast na podstawie art. 22d ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 ze zm.) Zamawiający może, na każdym etapie postępowania, uznać, że wykonawca nie posiada wymaganych zdolności, jeżeli zaangażowanie zasobów technicznych lub zawodowych wykonawcy w inne przedsięwzięcie gospodarcze wykonawcy może mieć negatywny wpływ na realizację zamówienia.

W przypadku warunku dotyczącego zdolności zawodowej (doświadczenia) tzn. wykazania co najmniej jednej usługi odbierania i transportu odpadów komunalnych zmieszanych do miejsca ich zagospodarowania w łącznej ilości co najmniej 2500 Mg/rok (zgodnie z zapisami siwz), warunek ten musi zostać spełniony przez co najmniej jednego z członków konsorcjum lub podmiot trzeci. W przeciwnym wypadku sumowanie usług wykonanych przez poszczególnych członków konsorcjum w jedną wymaganą przez Zamawiającego usługę nie gwarantowałoby należytego wykonania zamówienia i stanowiłoby naruszenie zasady równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji przez uprzywilejowanie wykonawców tworzących konsorcjum (Uchwała Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 23 lipca 2014r. sygn. akt: KIO/KU 62/14).


W przypadku warunku udziału w postępowaniu dotyczącego uprawnień do prowadzenia określonej działalności zawodowej uzasadnione jest wymaganie jego spełnienia przez każdego z konsorcjantów. Przedmiot zamówienia jakim jest usługa odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych z nieruchomości zlokalizowanych w sektorze wschodnim Gminy Miasta Kłodzka oraz usługa odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych z nieruchomości zlokalizowanych w sektorze zachodnim Gminy Miasta Kłodzka ma charakter jednorodny oraz obejmuje swoim zakresem działalność, której wykonywanie wymaga wpisu do m.in. rejestru działalności regulowanej, o którym mowa w art. 9b ust. 1 i 2 i art. 9c ust. 1 ustawy z dnia 13 września 1996r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2016r. poz. 250 ze zm.), na co wskazuje również wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z 19 stycznia 2015r., sygn. akt KIO 2812/14. Posiadanie wpisu do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbioru odpadów komunalnych wyłącznie przez jednego członka konsorcjum nie może być uznane za spełnienie warunku udziału w postępowaniu. W przeciwnym wypadku doprowadziłoby to do obejścia przepisów szczególnych, określających wymagania jakie należy spełniać wykonując określoną działalność gospodarczą oraz do naruszenia zasady stanowiącej, że celem postępowania przetargowego jest wyłonienie wykonawcy, który poprzez zdobyte doświadczenie i posiadanie uprawnień daje rękojmię należytego wykonania zamówienia. W sytuacji więc, kiedy realizacja całości zamówienia wymaga posiadania uprawnień i wszyscy uczestnicy konsorcjum będą zaangażowani w wykonywanie takiego zamówienia, warunek udziału w tym zakresie musi być spełniony przez wszystkich uczestników konsorcjum. Dotyczy to więc przypadków, gdy przedmiot zamówienia ma charakter jednorodny i obejmuje swoim zakresem wyłącznie działalność wymagającą uzyskanie odpowiedniego zezwolenia, licencji czy koncesji.

Zgodnie z zapisami SIWZ B.3.1 pkt 2 : „*W przypadku składania oferty przez podmioty występujące wspólnie/wspólne ubieganie się o zamówienie/jednolity dokument składa każdy z wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie*”.

Wymagania dotyczące warunków udziału w postępowaniu dla zamówień usługa odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych z nieruchomości zlokalizowanych w sektorze wschodnim Gminy Miasta Kłodzka oraz usługa odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych z nieruchomości zlokalizowanych w sektorze zachodnim Gminy Miasta Kłodzka są określone w odrębnych specyfikacjach istotnych warunków zamówienia. Dotyczą bowiem odrębnych postępowań o udzielenie zamówienia publicznego. W przypadku wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu, a w szczególności dotyczących zdolności technicznej (potencjał techniczny i osobowy), wykonawca winien wykazać spełnienie warunków osobno dla sektora wschód oraz dla sektora zachód, określonych w

siwz. Na podstawie art. 22d ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 ze zm.) Zamawiający może, na każdym etapie postępowania, uznać, że wykonawca nie posiada wymaganych zdolności, jeżeli zaangażowanie zasobów technicznych lub zawodowych wykonawcy w inne przedsięwzięcie gospodarcze wykonawcy może mieć negatywny wpływ na realizację zamówienia.

**Odpowiedzi do II (wnioski o modyfikację SIWZ):** Zamawiający nie zmienia zapisów siwz w rozdz. B. 11pkt 2. Kryteria wyboru ofert „Aspekt środowiskowy. Zgodnie z art. 91 ust. 2 w powiązaniu z ust. 2a ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 ze zm.), kryteriami oceny ofert są cena lub koszt albo cena lub koszt i inne kryteria odnoszące się do przedmiotu zamówienia, w szczególności: pkt 3) aspekty środowiskowe. Kryteria oceny ofert są związane z przedmiotem zamówienia, jeżeli dotyczą robót budowlanych, dostaw lub usług, które mają być zrealizowane w ramach tego zamówienia, we wszystkich aspektach oraz w odniesieniu do poszczególnych etapów ich cyklu życia, w tym procesu produkcji, dostarczania lub wprowadzania na rynek, nawet jeżeli nie są istotną cechą przedmiotu zamówienia.

  
Z up. Burmistrza  
Z-ca BURMISTRZA  
Wiesław Tracz