

GMINA ŁABISZYN
ul. Plac 1000 lecia 1
89-210 ŁABISZYN
NIP 5621772747, Regon: 092351200

ODPOWIEDZI NA PYTANIA WYKONAWCÓW

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na *Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych z terenu gminy Łabiszyn w 2019 roku.*

1. Pytanie:

W Gminie Łabiszyn obowiązuje uchwała nr XIII/113/16 z dnia 13 kwietnia 2016r. Rady Miejskiej w Łabiszynie w sprawie uchwalenia regulaminu utrzymania czystości i porządku w gminie (dalej Regulamin). Czy Rada Miejska w Łabiszynie uchwaliła nową uchwałę w tym przedmiocie po wejściu w życie z dnia 1 lipca 2017 roku rozporządzenia Ministra Środowiska z dnia 29.12.2016r. w sprawie szczegółowego sposobu selektywnego zbierania wybranych frakcji odpadów (Dz. U. z 2017r. poz. 19, dalej r.s.s.z.o.)? Zdaniem Wykonawcy Zamawiający są zobowiązani do podjęcia uchwał w sprawie zmiany regulaminów utrzymania czystości i porządku na terenie gminy w przypadku różnic pomiędzy określeniem sposobów selektywnego zbierania odpadów komunalnych określonego w rozporządzeniu. (por. odpowiedź na interpelację Podsekretarza Satnu Ministerstwa Środowiska Pana Sławomira mazurka z dnia 5 kwietnia 2017r. o znaku DGO-III.070.15.2017.MK.)

Odpowiedź: W Gminie Łabiszyn obowiązuje uchwała nr XIII/113/16 z dnia 16 kwietnia 2016 r. Rady Miejskiej w Łabiszynie w sprawie uchwalenia regulaminu utrzymania czystości i porządku w gminie (dalej zwana Regulaminem) – co również Państwo podzieliacie na wstępie zadanego pytania. Przedmiotowy Regulamin stanowi akt prawa miejscowego i stosownie do art. 87 ust. 2 Konstytucji RP jest źródłem prawa powszechnie obowiązującego. Oznacza to, że Regulamin do czasu wyeliminowania go z obrotu prawnego – we właściwym trybie – w pełni obowiązuje i korzysta z domniemania legalności – a zatem wywołuje skutki prawne wobec jego adresatów (por. m.in.: uchwałę NSA z dnia 30 października 2000 r. OPK 13/2000; ONSA 2001/2 poz. 63; uchwałę NSA z dnia 18 grudnia 1997 r., FPK 23/97, ONSA 1998/2 poz. 45; uchwałę NSA z dnia 18 grudnia 1997 r., FPK 7/2002, ONSA 2003/2 poz. 59). Ponadto podstawą (delegacją) wydania Regulaminu był art. 4 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 1454), czyli przepis rangi ustawowej. W związku z tym w przypadku zmiany stanu prawnego tylko i wyłącznie przepis co najmniej tej rangi może spowodować uchylenie aktu wykonawczego, którym jest Regulamin i zasadniczo tylko wówczas jeżeli ustawodawca tak wprost postanowi. W świetle powyższego wydanie rozporządzenia Ministra Środowiska z dnia 29 grudnia 2016 r. w sprawie szczegółowego sposobu selektywnego zbierania wybranych frakcji odpadów (Dz. U. z 2017 r. poz. 19 – dalej zwane Rozporządzeniem) nie spowodowało uchylenia lub zmiany regulaminu, ani żadnych jego postanowień.

Podsumowując Regulamin jest aktem w pełni obowiązującym w obecnym kształcie, a tym samym ma zastosowanie także do Wykonawców w zakresie odbierania i zagospodarowania odpadów komunalnych

2. Pytanie:

Zdaniem Wykonawcy obecnie obowiązujący regulamin jest w wielu miejscach sprzeczny z r.s.s.z.o. Zgodnie z §5 rozporządzenia, wymóg selektywnego zbierania odpadów uważa się za spełniony, jeżeli: 1) na terenie selektywnie zbierane frakcje odpadów zbierane są w sposób, o którym mowa w §4, w miejscu ich wytworzenia i na terenach przeznaczonych do użytku publicznego; 2) pojemniki, o których mowa w §4, oraz worki, o których mowa w §2, zapewniają zabezpieczenie odpadów przed pogorszeniem jakości zbieranej frakcji odpadów dla przyszłych procesów ich

przetwarzania. Natomiast zgodnie z obowiązującym w Gminie Regulaminem, Gmina Łabiszyn nie uniemożliwia zbierania selektywnego w miejscu wytworzenia – czyli na terenie danej nieruchomości udostępniając jedynie gniazda z pojemnikami do selektywnej zbiórki i PSZOK. Dodatkowo pozbawione są one obowiązkowej frakcji jakim są odpady biodegradowalne. W myśl §3 rozporządzenia, selektywnie zbiera się: 1) papier, 2) szkło, 3) metale; 4) tworzywa sztuczne; 5) odpady ulegające biodegradacji, ze szczególnym uwzględnieniem bioodpadów.

Odpowiedź: Podstawą odbierania i zagospodarowania odpadów komunalnych z terenu gminy Łabiszyn jest Regulamin, który jest aktem powszechnie obowiązującym (szerzej patrz odpowiedź w pkt. I). Niezależnie od tego stosownie do § 6 ust. 1 Rozporządzenia pojemniki niespełniające wymogów Rozporządzenia dostosowuje się do wymogów, o których mowa w § 4, lub zastępuje się je pojemnikami spełniającymi wymagania, o których mowa w § 4, w terminie nie dłuższym niż 5 lat od dnia wejścia w życie Rozporządzenia. Wykładania językowa tego przepisu w połączeniu z wykładnią funkcjonalną wskazuje, że Gmina Łabiszyn swój system do nowego Rozporządzenia musi dostosować najpóźniej do dnia 30 czerwca 2022 r. – ponieważ bez dostosowania pojemników niespełniający wymogów Rozporządzenia do wymogów, o których mowa w § 4, lub bez zastąpienia ich pojemnikami spełniającymi wymogi, o których mowa w § 4, niemożliwe jest dostosowanie systemu do nowych regulacji. Wynika to także z tego, że § 6 ust. 1 Rozporządzenia odsyła wprost do § 4, który z kolei odsyła do § 3 dotyczącego odpowiednich frakcji. W tym samym kontekście należy także interpretować § 5 Rozporządzenia.

Podsumowując w chwili obecnej Regulamin nie pozostaje w sprzeczności z Rozporządzeniem w związku z jego przepisem przejściowym (§ 6 ust. 1).

3. Pytanie:

Obowiązek zapewnienia selektywnego zbierania odpadów na terenach przeznaczonych do użytku publicznego oznacza zapewnienie pojemników do selektywnego zbierania odpadów komunalnych spełniających wymogi określone w rozporządzeniu w ogólnodostępnych miejscach na terenie gminy, w sposób uwzględniający specyfikę każdej gminy. Utworzenie punktu selektywnego zbierania odpadów komunalnych (zazwyczaj jednego na terenie gminy) trudno uznać za spełnienie tego obowiązku, gdyż PSZOK są elementem uzupełniającym system. – patrz załącznik odpowiedź MS na interpelację 1078. Co jednak nie wyklucza obowiązku odbierania selektywnego bezpośrednio z terenu nieruchomości. Co do zasady frakcje ww. odpadów zbiera się w pojemnikach, ale rozporządzenie dopuszcza zbieranie odpadów w miejscu ich wytworzenia w workach. Zarówno dla worków, jak i pojemników przewidziano konkretne kolory dla poszczególnych frakcji odpadów i oznakowanie napisami. Paragraf r.s.s.z.o. przewiduje obowiązkowy podział w gminach na co najmniej cztery pojemniki na śmieci w określonym przez resort kolorze. Do niebieskich kontenerów trafia papier, zielonych – szkło, żółtych – metal i tworzywa sztuczne, brązowych – bioodpady.

Odpowiedź: Odpowiedź na to pytanie związane jest z odpowiedzią przedstawioną w pkt. II, który wskazuje, że § 5 Rozporządzenia należy interpretować (zastosować wykładnię funkcjonalną) w połączeniu z § 6 ust. 1, który odsyła do § 4 i poprzez niego do § 3.

Podsumowując aktualny system selektywnej zbiórki odpadów jest zgodny z prawem.

4. Pytanie:

Umowy zawarte po 1 lipca 2017r. powinny być w zgodzie z rozporządzeniem dotyczącym selektywnego zbierania odpadów komunalnych, powinien do tego czasu również obowiązywać zgodny regulamin.

Odpowiedź: Zgodnie z § 6 ust. 3 Rozporządzenia umowa na odbieranie lub odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości obowiązująca w dniu wejścia w życie niniejszego rozporządzenia, która określa wymagania w zakresie selektywnego zbierania odpadów komunalnych w sposób niezgodny z Rozporządzeniem, zachowuje ważność na czas, na jaki została zawarta, jednak nie dłuższy niż do dnia 30 czerwca 2021 r. Przepis odnosi się – jak wyraźnie wskazuje jego treść – jedynie do umów obowiązujących w chwili wejścia w życie Rozporządzenia, natomiast w żaden sposób nie odnosi się do umów, które zostaną zawarte po dniu jego wejścia w życie. Tylko wyraźny przepis – choć i to jest wątpliwe w sensie prawnym – zakazujący podpisywania umów po dniu wejścia w życie Rozporządzenia mógłby odnieść skutek. W świetle braku przepisu zakazującego zawierania umów na starych zasadach po dniu wejścia w życie Rozporządzenia, należy przyjąć, że takie umowy można zawierać i będą ważne. Tak interpretacja stoi w zgodzie z § 6 ust. 1 Rozporządzenia, który zezwala gminom dostosować swój system do dnia 30 czerwca 2022 r. - w innym przypadku dochodziłoby do absurdu. Można przy tym domniemać, że data wskazana w § 6 ust. 3 omyłkowo została ustalona na dzień 30 czerwca 2021 r. zamiast 30 czerwca 2022 r. Niemniej wskazując raz jeszcze, że brak odpowiedniego przepisu zabraniającego zawierania umów wbrew nowemu rozporządzeniu nie pozwala przyjąć, że takich umów nie można zawierać, gdyż stałoby to w sprzeczności z zasadą swobody umów (art. 3531 k.c.). Nawet, gdyby taki przepis w Rozporządzeniu byłby zawarty, to nie mógłby mieć zastosowania, gdyż tego typu regulacje mogą być zwarte wyłącznie w akcie rangi ustawowej i to z zakresu prawa cywilnego – być może z tego powodu w Rozporządzeniu zrezygnowano z przepisu zakazującego zawierania odpowiednich umów po jego wejściu w życie. W kwestii ważności Regulaminu odpowiedzi udzielono w pkt. I.

Podsumowując żaden przepis prawa nie zabrania podpisywania umów po dniu 1 lipca 2017 r. wbrew postanowieniom Rozporządzenia, wręcz przeciwnie w związku z § 6 ust. 1 jest to możliwe do czasu dostosowania systemu do nowych regulacji tj. do dnia 30 czerwca 2022 r

5. Pytanie:

Dodatkowo SIWZ zawiera zapisy sprzeczne z projektem umowy w zakresie zagospodarowania odebranych odpadów komunalnych, gdzie w SIWZ zawarte są obowiązki dotyczące zagospodarowania odpadów wynikające z przepisów prawa:

„W przypadku frakcji odpadów selektywnie zebranych w ramach zagospodarowania odpadów, Wykonawca zobowiązany będzie do ich przekazania do instalacji odzysku i unieszkodliwiania, zgodnie z hierarchią postępowania z odpadami, o której mowa w ustawie z 14 grudnia 2012r. o odpadach (Dz. U. z 2018r. poz. 992 z późn. zm.).

W ramach zagospodarowania odpadów Wykonawca zobowiązany jest do przekazywania odebranych zmieszanych odpadów komunalnych, odpadów zielonych oraz pozostałości z sortowania odpadów komunalnych przeznaczonych do składowania do regionalnej lub zastępczej regionalnej instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych, właściwej dla regionu 5 bydgoskiego zapisanego w „Planie gospodarki odpadami województwa kujawsko – pomorskiego na lata 2016-2022 z perspektywą na lata 2023-2028”, uchwalony przez Sejmik Województwa Kujawsko Pomorskiego uchwałą Nr XXXII/545/17 z dnia 29 maja 2017r. Odbiór odpadów komunalnych przez instalację zapewnia sobie Wykonawca” – cyt. SIWZ zał. 1. Natomiast w projekcie umowy są wskazane konkretne instalacje, co zdaje się jednak błędem pisarskim i

pozostałością ostatnio obowiązującej umowy. Nieaktualne są też dane dotyczące regionu gospodarki odpadami.

Odpowiedź: W kwestii zapisów dotyczących „konkretnych” instalacji zawartych w zał. 11 (wzoru umowy), informujemy że wskazane rozbieżności stanowią omyłkę pisarską i zamiast nich powinny być miejsca „wykropkowane”. W związku z tym zamawiający zmieni załącznik 11 do SIWZ w treści dotyczącej §4 pkt. 13 lit. a – c pozostawiając te miejsca wykropkowane. Kolorem czerwonym zamawiający zaznaczy miejsce w którym dokonano zmian. W związku z błędną informacją dotyczącą regionu gospodarki odpadami, Zamawiający zmieni zał. Nr 1 i 11 do SIWZ na region 4. Zachodni, zgodnie z zapisami Planu gospodarki Odpadami (zał. Do Uchwały XXXII/545/17 Sejmiku Województwa Kujawsko – Pomorskiego z dnia 29 maja 2017r.)

6. Pytanie:

W związku z powyższym pojawia się pytanie, w jaki sposób Zamawiający zamierza zapewnić zgodność warunków określonych w SIWZ oraz obowiązującego na terenie Gminy Regulaminu z obowiązującym obecnie Rozporządzeniem? SIWZ bowiem również w wyżej wyróżnionym zakresie pozostaje w sprzeczności z w/w przepisami. Skoro tak, jest spore prawdopodobieństwo, iż przedmiot zamówienia obarczony tak poważnymi błędami miał znaczący wpływ na oszacowaną wartość przedmiotu zamówienia i jest ona również nieprawidłowa i nie wystarczy tu tylko zmiana SIWZ, a postępowanie winno być unieważnione na podstawie art. 93 §1 pkt. 7 Pzp.

Odpowiedź: Warunki określone w SIWZ w pełni odpowiadają aktualnie obowiązującemu prawu, dlatego też nie ma podstaw do zmiany SIWZ, czy też unieważnienia postępowania, a oszacowana wartość przedmiotu zamówienia jest poprawna i odpowiada zarówno stanowi prawnemu, jak i faktycznemu.

BURMISTRZ
Jacek Idzi Kaczmarek

