

Kowala, 28 września 2020 r.

OR.1431.7.2020

**Pani Agata Kicior**

**Radna Gminy Kowala**

W odpowiedzi na interpelację z dnia 18 września 2020 r. p. Agaty Kicior Referat Ochrony Środowiska, Rolnictwa, Leśnictwa i Odpadów Komunalnych udziela następujących informacji:

1) Wójt Gminy Kowala nie mógł unieważnić drugiego przetargu na odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych na terenie gminy Kowala, ponieważ od dnia 1 września 2020 r. nie miałby kto odbierać odpadów od mieszkańców.

Utrzymanie czystości i porządku na swoim terenie jest jednym z obligatoryjnych zadań własnych każdej gminy w Polsce. Stanowi o tym zarówno przepis art. 7 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym, jak również przepis art. 3 ust. 1 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach. O ile przepisy ustawy o samorządzie gminnym, w sposób wyłącznie ogólny określają, że powyższe zadanie jest zadaniem własnym każdej gminy, o tyle przepisy ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach regulują te zadania w sposób szczegółowy, określając konkretne obowiązki w zakresie gospodarki odpadami komunalnymi. Co przy tym istotne, przepisy ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach dotyczą zasadniczo wyłącznie odpadów komunalnych i stanowią *lex specialis* w stosunku do przepisów ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach, które regulują sposób postępowania z wszelkimi rodzajami odpadami. Warto również zauważyć, że w przepisie art. 1a przepisy ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, ustawodawca uregulował, że w sprawach dotyczących postępowania z odpadami komunalnymi w zakresie nieuregulowanym w niniejszej ustawie stosuje się przepisy ustawy o odpadach.

Zasadniczo obecny kształt gminnych systemów gospodarowania odpadami komunalnymi występuje od 1 lipca 2013 r., kiedy to zapoczątkowana została tzw. rewolucja śmieciowa. Z tym dniem wzrosła rola gminy i jej organów w zakresie gospodarowania odpadami komunalnymi na jej obszarze. Organy te stały się głównym podmiotem nadającym kształt gminnym systemom poprzez stworzenie ich podstaw prawnych w szeregu gminnych aktów prawa miejscowego (w oparciu zwłaszcza o przepisy ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach), a także ich organizację i wdrożenie. Usługi w zakresie odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych zaczęły świadczyć podmioty wybierane przez gminy w drodze procedury określonej przepisami ustawy Prawo Zamówień publicznych. Konsekwencją tego było również zastąpienie dotychczasowych opłat o charakterze cywilnoprawnym publicznoprawną opłatą za gospodarowanie odpadami komunalnymi uiszczaną w trybie administracyjnoprawnym pod rygorem jej wyegzekwowania w drodze postępowania egzekucyjnego w administracji w przypadku jej nieuiszczenia.



Procedury zamówieniowe zawierają szereg norm prawnych uniemożliwiających dowolność ich stosowania przez jednostki samorządowe, między innymi dotyczy to zakresu zmian umowy czy też aneksowania umów.

Zgodnie z zawartą w dniu 19 sierpnia 2018 roku umową zawartą w wyniku rozstrzygnięcia przetargu nieograniczonego Wykonawca którego oferta oceniona została jako najkorzystniejsza firma Interbud świadczyć miała usługę w zakresie odbioru odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych na terenie Gminy Kowala od dnia podpisania umowy do 30 czerwca 2020 r.

Mając na uwadze powyższe procedurę mającą na celu wyłonienie nowego wykonawcy rozpoczęto już w marcu, jednakże brak norm wewnętrznych, które wymusiła zmiana ustawy o odpadach i ogłoszenie stanu pandemii COVID- 19 uniemożliwiły podjęcie właściwych uchwał koniecznych do wszczęcia procedury przetargowej. Niezwłocznie po podjęciu na sesji w maju koniecznych uchwał wszczęto postępowanie przetargowe unieważnione na podstawie art. 93 ust 1 pkt 4 pzp. ze względu na zbyt wysokie ceny ofert. Powyższy art. stanowi, że: Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli: cena najkorzystniejszej oferty lub oferta z najniższą ceną przewyższa kwotę, którą zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia, chyba że zamawiający może zwiększyć tę kwotę do ceny najkorzystniejszej oferty.

Następnie ogłoszono kolejny przetarg w którym jedna z ofert była cenowo korzystniejsza od ofert które wpłynęły w postępowaniu unieważnionym, jednakże ze względów proceduralnych musiała zostać odrzucona. Należy jednak podkreślić że wybrana w drugim postępowaniu oferta została również obniżona w porównaniu z pierwszym postępowaniem, a zatem jest korzystniejsza niż pierwotnie.

Niestety drugiego postępowania nie można już było unieważnić, gdyż nie można po raz kolejny aneksować zamówienia. Dotychczasowy Wykonawca świadczył bowiem usługę na podstawie aneksu do umowy zgodnie z art. 144 ust 1 pkt 6 który stanowi, że jeżeli łączna wartość zmian jest mniejsza niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 (twz. Progi unijne) i jest mniejsza od 10% wartości zamówienia określonej pierwotnie w umowie w przypadku zamówień na usługi lub dostawy albo, w przypadku zamówień na roboty budowlane - jest mniejsza od 15% wartości zamówienia określonej pierwotnie w umowie można aneksować umowę.

Aneks zawarty z dotychczasowym wykonawcą wyczerpał limit 10 % wzrostu wartości umowy dozwolonych prawem. Zatem nie było już możliwości unieważnienia drugiego postępowania, bowiem nie można pozostawić gminy na okres dwóch miesięcy (tyle trwa procedura przetargowa w progach unijnych) bez odbiorcy odpadów komunalnych, gdyż zgodnie z art. 16 ustawy o odpadach „Gospodarkę odpadami należy prowadzić w sposób zapewniający ochronę życia i zdrowia ludzi oraz środowiska, w szczególności gospodarka odpadami nie może: powodować zagrożenia dla wody, powietrza, gleby, roślin lub zwierząt; powodować uciążliwości przez hałas lub zapach; wywoływać niekorzystnych skutków dla terenów wiejskich lub miejsc o szczególnym znaczeniu, w tym kulturowym i przyrodniczym.

Jednym z kluczowych warunków zapewnienia bezpieczeństwa sanitarno-epidemiologicznego mieszkańców jest niezakłócony, sprawny odbiór od mieszkańców odpadów, zwłaszcza komunalnych i przekazywanie ich do instalacji zajmujących się przetwarzaniem odpadów, gdzie zostają poddane odzyskowi i unieszkodliwianiu. Wykonywanie tego zadania wymaga ciągłości szczególnie w warunkach zagrożenia jakie sprawia stan pandemii spowodowanej rozprzestrzenieniem się koronawirusa COVID-19.

**Gospodarka odpadami, wymaga ciągłego i kompleksowego świadczenia usługi na wysokim i stabilnym poziomie jakościowym, aby zapobiec katastrofie klimatycznej i rozprzestrzenianiu się pandemii.**



2) Wójt Gminy Kowala na podstawie art. 144 ust. 1 pkt 6 Pzp aneksował umowę z dotychczasowym Wykonawcą. Na podstawie tego artykułu wartość aneksu nie mogła przekraczać 10 % wartości podstawowej umowy. Po negocjacjach z Wykonawcą ustalono przedłużenie okresu obowiązywania umowy o dwa miesiące.

Przepis art. 144 ust. 1 pkt 6 pzp nie zobowiązuje zamawiającego do przewidywania w treści umowy jakiegokolwiek klauzuli odnośnie możliwości skorzystania z art. 144 ust. 1 pkt 6 pzp (np. zwiększania wartości zamówienia określonej pierwotnie w umowie). Możliwość taka wynika wprost z ustawy Prawo zamówień publicznych. Podkreśla to też Urząd Zamówień Publicznych na swojej stronie internetowej w odpowiedzi na pytanie: „brzmienie ww. przepisu nie wskazuje na dodatkowe obowiązki związane z zamieszczeniem w SIWZ lub ogłoszeniu o zamówieniu klauzul dotyczących możliwości wprowadzenia ww. zmian w umowie. W związku z powyższym, w przypadku określonym w art. 144 ust. 1 pkt 6 pzp nie ma obowiązku przewidywania w SIWZ lub w ogłoszeniu o zamówieniu możliwości dokonania zmian w umowie” ([www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy](http://www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy))

Przyjmuje się, że zmiana umowy na wskazanej podstawie prawnej może dotyczyć zakresu ilościowego, przy czym zmianom takim mogą towarzyszyć także zmiany jakościowe i przedmiotowe. Praktycznie każda zmiana ograniczona wskazanymi progami procentowymi jest dopuszczalna niezależnie od tego, czego dotyczy, o ile nie zmienia ogólnego charakteru umowy (np. nie dochodzi do całkowitej zmiany rodzaju zamówienia).

3) Odpady komunalne w lipcu i sierpniu były odbierane na podstawie aneksu podpisanego w dniu 21.05.2020 r. z firmą PPUH INTERBUD Sp. z o.o. (dotychczasowy wykonawca z którym umowę podpisano w 2018 roku) co szczegółowo wyjaśnione zostało w odpowiedziach dotyczących pytania 1 oraz 2.



WÓJT  
Dariusz Bulski