

Nr referencyjny postępowania:

EE/02/U/PN/2022

Wykonawcy uczestniczący w postępowaniu

Wyjaśnienie treści SWZ

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na świadczenia usług utrzymania porządku i czystości na terenie nieruchomości stanowiących własność lub pozostających w dyspozycji Miasta Ruda Śląska oraz części wspólnych nieruchomości stanowiących własność Wspólnot Mieszkaniowych zarządzanych przez MPGM TBS Sp. z o.o. w Rudzie Śląskiej, zlokalizowanych w obrębie Rejonu Eksploatacji Budynków Nr 1.

I. WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 2019 ze zm.; zwana dalej: PZP), Zamawiający przekazuje poniżej treść zapytań, które wpłynęły do Zamawiającego wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie nr 12:

Zamawiający (...) nie uwzględnił w dokumentacji postępowania wymagań wynikających z przepisu art. 68 ust. 3 ustawy z dnia z dnia 11 stycznia 2018 r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych (Dz. U. z 2021 r. poz. 110 tekst jedn., dalej jako „u.e.p.a.”) To zaniechanie powoduje, że prowadzone postępowanie jest obarczone niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego (art. 255 pkt 6 w zw. z art. 266 p.z.p.),

Wnioskujemy w związku z powyższym o zmiany dokumentacji postępowania. W przeciwnym razie zawarta umowa będzie wadliwa.

Zgodnie z art. 68 ust. 3 u.e.p.a. jednostka samorządu terytorialnego (w tym gmina), której liczba mieszkańców przekracza 50 000, wykonuje, zleca lub powierza wykonywanie zadań publicznych określonych w art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym podmiotom (dalej jako „u.s.g.”), których łączny udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów samochodowych w rozumieniu art. 2 pkt 33 ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. - Prawo o ruchu drogowym używanych przy wykonywaniu tego zadania wynosi co najmniej 10%.

Zadania z zakresu (i) gospodarki nieruchomościami, (ii) gminnego budownictwa mieszkaniowego, (iii) utrzymania gminnych obiektów i urządzeń użyteczności publicznej zostały wskazane wprost w przepisie art. 7 ust. 1 u.s.g. Co oczywiste, gmina może

realizować zadania publiczne także za pośrednictwem tworzonych przez siebie osób prawnych – w tym spółek z ograniczoną odpowiedzialnością.

Prowadzone przez Państwa postępowanie jest związane z wykonywaniem zadań publicznych określonych w art. 7 ust. 1 u.s.g., do którego odsyłają przepisy o elektromobilności. Dodatkowo z zawartego w dokumentacji postępowania Wykonawca musi wykazać dysponowanie odpowiednim potencjałem technicznym w tym m. in.:

- Samochodem ciężarowym

Nie powinno przy tym ulegać wątpliwości, że wykonywanie czynności wchodzących w zakres udzielanego zamówienia może wymagać używania w/w pojazdu.

Pomimo że przedmiot zamówienia wpisuje się w zakres przepisu art. 68 ust. 3 u.e.p.a., zaś postępowanie zostało wszczęte w dniu 01 marca 2022 r., Zamawiający nie zawarł jednak w dokumentacji jakichkolwiek wymagań dotyczących obowiązku zapewnienia przez wybranego wykonawcę, że co najmniej 10 % pojazdów samochodowych używanych przy wykonywaniu realizowanego zamówienia (zadania) będą stanowiły pojazdy elektryczne lub pojazdy napędzane gazem ziemnym (tzw. „zielona flota”). Zamawiający nie zawarł takich postanowień zarówno w treści (i) opisu przedmiotu zamówienia, (ii) warunków udziału w postępowaniu, oraz (iii) projektowanych postanowieniach umowy. Tym samym Zamawiający w żaden sposób nie zapewnił, że udzielane zamówienie będzie realizowane przez podmiot spełniający wymagania wynikające z przepisu art. 68 ust. 3 u.e.p.a.

Z treści w/w przepisu wynika przy tym wprost, że zapewnienie realizacji zadania publicznego w taki sposób, by było ono wykonywane przez podmiot, którego łączny udział „zielonej floty” we flocie pojazdów samochodowych używanych przy wykonywaniu tego zadania wynosi co najmniej 10%, spoczywa na jednostce samorządu terytorialnego – działającym w tym zakresie jako zamawiający publiczny („wykonuje, zleca lub powierza”). Ze względu na to, że adresatem tego przepisu nie są wykonawcy takich zadań, lecz same jednostki samorządu terytorialnego, brak uwzględnienia w danym postępowaniu wymagań wynikających z przepisów o elektromobilności (brak jakiegokolwiek inicjatywy w tym zakresie) należy traktować jako wadę postępowania, wobec której zamawiający publiczny nie może pozostać obojętny. Innymi słowy – umowa o zamówienie publiczne nie może zostać zawarta, jeżeli zamawiający nie dokonał wymaganej przepisami weryfikacji podmiotowej wykonawcy z perspektywy wielkości udziału „zielonej floty”. Brak uwzględnienia w dokumentacji prowadzonego postępowania chociażby obowiązku złożenia przez wykonawców oświadczeń dotyczących wymagań w zakresie elektromobilności jest tym bardziej niezrozumiałą, że obecnie, w postępowaniach dotyczących zamówień realizowanych w 2022 r. lub później, taka weryfikacja ma już charakter powszechny.

Jako przykład można wskazać postępowania na:

- „Utrzymanie czystości wewnętrznych powierzchni wspólnego użytkowania i terenów zewnętrznych zabudowanych nieruchomości komunalnych będących w zarządzaniu Jednostki Gospodarki Nieruchomościami w Zabrze (część 1,2,3,4,5)” pod znakiem ZP.340.23.II-13.2021
- „Dostosowanie budynku Urzędu Miejskiego w Gliwicach przy ulicy Zwycięstwa 21 do obowiązujących wymogów przeciwpożarowych” (prowadzone przez zamawiającego Miasto Gliwice; ogłoszenie o zamówieniu nr 2022/BZP 00073412; w załączeniu – zob. sekcję 4 pkt 4.5.2.);
- „Pełnienie nadzoru inwestorskiego nad realizacją zadania pn. 'Rozbudowa drogi gminnej nr 104535F wraz z budową ul. Osiedle Śląski'" (prowadzone przez zamawiającego Miasto Zielona Góra; nr postępowania DO-ZP.271.94.9.2021; w załączeniu wyjaśnienia zamawiającego z dnia 16 grudnia 2021 r.)

W przypadku uznania przez Państwa, że powyższe okoliczności nie skutkują koniecznością zmiany zapisów postępowania, prosimy o wskazanie, w jaki sposób Zamawiający zapewnił, że realizacja zadań publicznych objętych udzielanym zamówieniem zostanie zrealizowana przez podmiot, którego „(...) łączny udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów samochodowych w rozumieniu art. 2 pkt 33 ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. - Prawo o ruchu drogowym używanych przy wykonywaniu tego zadania wynosi co najmniej 10%.”

Zwracamy uwagę, że zgodnie z przepisami ustawy z dnia 7 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 289 tekst jedn.) przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego z naruszeniem wymagań wynikających z przepisów powszechnie obowiązującego prawa, a tym samym zaniechanie unieważnienia tego postępowania w przypadku, gdy jest ono dotknięte wadą, stanowi naruszenie dyscypliny finansów publicznych (art. 17 ust. 1c). Odpowiedzialność, o której mowa w tej ustawie, ponoszą przede wszystkim kierownicy jednostek sektora finansów publicznych (art. 4 ust. 1 pkt 2), przy czym mogą ją również ponosić inni (poza kierownikiem jednostki) pracownicy sektora finansów publicznych, jeżeli kierownik zamawiającego przeniósł na nich określone czynności.

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 12:

Zamawiający jest spółką prawa handlowego, nie jednostką samorządu terytorialnego, której dotyczy ustawa z dnia 2 grudnia 2021 r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych.

II. ZMIANA TREŚCI SWZ-nie dokonuje się zmian treści SWZ.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że termin składania i otwarcia ofert nie ulega zmianie.