

WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem realizacja zadania pn. **„Odbiór, transport i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych z terenu Gminy Mała Wieś**

Zamawiający działając na podstawie przepisu art. 135 ust. 2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) udziela odpowiedzi na pytania dotyczące prowadzonego postępowania.

Pytanie nr 1

Wnosimy o modyfikację **ust. 4.8 pkt 2** SWZ, zgodnie z którym *„Wykonawca zobowiązany jest złożyć oświadczenie w zakresie realizacji obowiązku określonego w ust. 1, poprzez wskazanie jaki procent pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów samochodowych w rozumieniu art. 2 pkt. 33 ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. został wykorzystany na etapie wykonania zadania, które stanowi przedmiot niniejszej umowy.”* w ten sposób, aby sposób wyliczenia udziału pojazdów był zgodny z art. 36a ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1083 z późn. zm.).

Proponowane brzmienie:

*„Wykonawca zobowiązany jest złożyć oświadczenie w zakresie realizacji obowiązku określonego w ust. 1, że 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 zadania będącego przedmiotem umowy na poziomie co najmniej 10%.**, obliczony zgodnie z art. 36a ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1083 z późn. zm.).”*

Uzasadnienie

Zgodnie z art. 68a ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1083 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą o elektromobilności”,

„1. Zamawiający zapewnia, aby:

udział pojazdów kategorii N 2 i N 3, o których mowa w art. 4 ust. 1 lit. b rozporządzenia 2018/858, napędzanych paliwami alternatywnymi w całkowitej liczbie pojazdów tych kategorii objętych zamówieniami, o których mowa w art. 68b, wynosił co najmniej:

a) 7% - do dnia 31 grudnia 2025 r.,

b) 9% - od dnia 1 stycznia 2026 r. do dnia 31 grudnia 2030 r.;”

W myśl art. 68b pkt 3 lit. d ustawy o elektromobilności, „Przepisy art. 68a stosuje się do zamówień: (...) o wartości równej lub przekraczającej progi unijne, jeżeli do udzielenia tych zamówień mają zastosowanie przepisy ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych i których przedmiotem są usługi oznaczone następującymi kodami Wspólnego Słownika Zamówień (CPV), o których mowa w załączniku I do rozporządzenia (WE) nr 2195/2002 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 5 listopada 2002 r. w sprawie Wspólnego Słownika Zamówień (CPV) (Dz.Urz. UE L 340 z 16.12.2002, str. 1, z późn. zm.22)): (...)CPV 90511000-2, wywóz odpadów.”

W wyniku nowelizacji ustawy o elektromobilności z dniem 24 grudnia 2021 r. dodany został art. 36a jednoznacznie określający zasady zaokrąglania procentów podczas obliczania liczby wymaganych pojazdów. Zgodnie z tym przepisem:

„Udział pojazdów, o którym mowa w art. 34-36, art. 68 i art. 68a, oblicza się, stosując zasadę, zgodnie z którą wielkość tego udziału poniżej 0,5 zaokrągla się w dół, a wielkość tego udziału 0,5 i powyżej zaokrągla się w górę.”

Tytułem przykładu, w przypadku wykonawcy, który użytkuje jeden pojazd, przy wymogu 10 % pojazdów używanych przy wykonywaniu zadania, wskaźnik wyniesie 0,1 pojazdu ($1 \times 10\% = 0,1$). Wskaźnik 0,1 po zaokrągleniu w dół wynosi zero. W takim przypadku nie trzeba wymieniać ani dokupywać samochodu. Dopiero przy pięciu użytkowanych pojazdach zaktualizuje się obowiązek z ustawy o elektromobilności ($5 \times 10\% = 0,5$ pojazdu i zaokrąglamy w górę do 1 pojazdu). W związku z powyższym, jeżeli łączny udział pojazdów elektrycznych w całkowitej liczbie pojazdów objętych zamówieniem przy realizacji danego zadania publicznego pojazdów wynosi 4 lub mniej, nie ma potrzeby zapewnienia elektrycznych pojazdów.

Powyższe potwierdza m.in. Ministerstwo Klimatu i Środowiska:

(<https://www.gov.pl/attachment/5e952ace-daf1-4683-8ff8-82edbcc1f502>)

Przenosząc powyższe na grunt SWZ postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „**Odbiór, transport i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych z terenu Gminy Mała Wieś**” (Nr referencyjny: RGK.271.15.2022) dopiero gdy Wykonawca będzie przy wykonaniu zamówienia wykorzystywał co najmniej 5 pojazdów, co najmniej 1 powinien być pojazdem elektrycznym.

Dlatego też postawiony w **ust. 4.8 pkt 2** SWZ jest sprzeczny z 68b pkt 3 lit. d ustawy o elektromobilności w związku z art. 68a ust. 1 pkt 2 ustawy oraz w związku z art. 36a ustawy. W związku z powyższym, Wykonawca wnosi o jego modyfikację.

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Przepis art. 68 a ust. 1 pkt 2) ustawy o elektromobilności wskazuje, że Zamawiający zapewnia, aby udział pojazdów kategorii N2 i N3, o których mowa w [art. 4 ust. 1 lit. b](#) rozporządzenia 2018/858, napędzanych paliwami alternatywnymi w całkowitej liczbie pojazdów tych kategorii objętych zamówieniami, o których mowa w art. 68b, wynosił co najmniej:

- a) 7% - do dnia 31 grudnia 2025 r.,
- b) 9% - od dnia 1 stycznia 2026 r. do dnia 31 grudnia 2030 r.

Art. 68b ustawy o elektromobilności stanowi, iż art. 68 a stosuje się do określonych zamówień.

Przepis art. 68b pkt 3 lit. d ustawy o elektromobilności stanowi, iż przepisy art. 68a stosuje się do zamówień o wartości równej lub przekraczającej progi unijne, jeżeli do udzielenia tych zamówień mają zastosowanie przepisy [ustawy](#) z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych, i których przedmiotem są usługi oznaczone następującymi kodami Wspólnego Słownika Zamówień (CPV), o których mowa w [załączniku I](#) do rozporządzenia (WE) nr 2195/2002 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 5 listopada 2002 r. w sprawie Wspólnego Słownika Zamówień (CPV) (Dz. Urz. UE L 340 z 16.12.2002, str. 1, z późn. zm.) d) CPV 90511000-2, wywóz odpadów.

Przedmiotowe postępowanie jest zamówieniem powyżej progów unijnych, co do którego przedmiot zamówienia jest oznaczony poprzez kod CPV 90511000- 2, a zatem trudno znaleźć sprzeczność przepisu art. 68b pkt 3 lit. d ustawy o elektromobilności.

Art. 36a ustawy o elektromobilności wskazuje z kolei na zasady obliczania udziału pojazdów elektrycznych i autobusów zeroemisyjnych we flotach pojazdów.

Nie ma zatem sprzeczności wbrew temu co twierdzi wykonawca pomiędzy wskazanymi przepisami a postanowieniem 4.8 pkt 2 SWZ.

Niemniej jednak z uwagi na to, iż Zamawiający ma świadomość, co do problemów związanych z zastosowaniem wymagań ustawy o elektromobilności w praktyce przychyliła się do wniosku wykonawcy i modyfikuje punkt 4.8 pkt 2 SWZ.

Pytanie nr 2:

Czy Zamawiający zrezygnuje z podpisania umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, o której mowa w Rozdziale 19, ust. 19.4. treści SWZ?

Uzasadnienie

W ramach realizacji usługi odbioru odpadów przez Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej w Płońsku nie dochodzi do powierzenia przetwarzania danych osobowych, które zostały udostępnione przez gminy. Obie strony są odrębnymi administratorami w ramach wykonywania usług przez PGK w Płońsku Sp. z o.o. i gmina dokonując przekazania danych osobowych mieszkańców w zakresie niezbędnym do realizacji usługi przekazuje je w drodze udostępnienia, a nie powierzenia. Przedsiębiorstwa komunalne są zasadniczo elementami gospodarki komunalnej wykorzystywanymi przez gminy (jednostki samorządu terytorialnego) do realizacji zadań własnych. Zgodnie z zapisami ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, zadaniem gmin jest nadzór nad gospodarowaniem odpadami komunalnymi, a także nad realizacją zadań powierzonych podmiotom odbierającym odpady komunalne od właścicieli nieruchomości. Mając na uwadze, że ustawa nie doprecyzowuje sposobu realizacji zadań zleczanych przedsiębiorstwom komunalnym przez gminy, a jednocześnie przekazywanie danych osobowych mieszkańców w zakresie umożliwiającym ich identyfikację (tj. w zakresie imienia, nazwiska i adresu miejsca odbioru odpadów) nie jest niezbędne do zrealizowania zadania przez przedsiębiorstwo komunalne i zgodnie z zasadą minimalizacji danych realizacja zadania mogłaby odbyć się po przekazaniu przedsiębiorstwu komunalnemu jedynie adresu odbioru odpadów.

Należy również podkreślić jeszcze jedną istotną kwestię. Otóż, realizacja zadania odbioru odpadów przez przedsiębiorstwo komunalne nie jest czynnością na danych osobowych. Przedsiębiorstwo komunalne w związku z realizowanym zadaniem zleconym przez gminę występuje w roli odrębnego administratora danych poprzez decydowanie o celach i sposobach przetwarzania danych osobowych (np. przyjmując i rozpatrując reklamacje składane przez osoby, od których odpady zostały odebrane, przyjmowanie odpadów w Punkcie Selektywnej Zbiórki Odpadów), a obie strony – zarówno gmina udostępniając dane w oparciu o przepisy prawa nakładające obowiązek w tym zakresie (tj. na podstawie art. 6 ust. 1 lit. c) Ogólnego rozporządzenia o ochronie danych), jak również przedsiębiorstwo komunalne realizując zadanie użyteczności publicznej (tj. działając na podstawie art. 6 ust. 1 lit. e) Ogólnego rozporządzenia o ochronie danych) – działają w granicach określonych przepisami prawa. Zatem zlecenie przez gminę zadania odbioru odpadów przedsiębiorstwu komunalnemu nie jest konstytuowane jedynie umownie, lecz wynika z przepisów prawa.

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający przychyła się do wniosku wykonawcy.

Zamawiający informuje, iż dokona stosownej modyfikacji warunków zamówienia.

WÓJT GMINY

/-/ Zygmunt Grzegorz Wojnarowski