

**Uchwała Nr 45/19**  
**Zarządu Związku Gmin Zagłębia Miedziowego**  
**z dnia 4 września 2019 r.**

**w sprawie przystąpienia do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych z terenu Związku Gmin Zagłębia Miedziowego**

Na podstawie art. 73 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jedn. Dz. U. z 2019 r. poz. 506) oraz §7 ust. 2 pkt 3 i §23 pkt 1 Statutu Związku Gmin Zagłębia Miedziowego (Dziennik Urzędowy Województwa Legnickiego z dnia 10.06.1994 r., Nr 13, poz. 108 ze zm.) Zarząd Związku uchwała, co następuje:

**§ 1**

1. Związek Gmin Zagłębia Miedziowego przystępuje do udzielenia zamówienia publicznego na odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych z terenu Związku Gmin Zagłębia Miedziowego w okresie od 01.10.2019 r. do 30.11.2019 r., w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych.
2. Upoważnia się Przewodnicząc Zarządu do przeprowadzenia negocjacji z Polkownicą Doliną Recyklingu Sp. z o.o. w Polkowicach.

**§ 2**

1. Zarząd upoważnia Przewodniczącą Zarządu do dokonywania wszelkich czynności zastrzeżonych do kompetencji Kierownika Zamawiającego, o których mowa w ustawie Prawo zamówień publicznych, dla potrzeb postępowania opisanego w § 1.
2. W przypadku nieobecności Przewodniczącej Zarządu, Zarząd upoważnia Wiceprzewodniczącą Zarządu do dokonywania czynności, o których mowa w ust. 1.

**§ 3**

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

**PRZEWODNICZĄCY**  
Zarządu Związku Gmin  
ZAGŁĘBIA MIEDZIOWEGO  
**Małgorzata Frąckowiak**

**RADCA PRAWNY**

*mgr Bernadetta Kulisch*  
(L-267)

## UZASADNIENIE

Niniejsza uchwała rozpoczyna procedurę postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, w ramach którego zlecona zostanie usługa polegająca na odbieraniu i zagospodarowaniu odpadów komunalnych z terenu Związku Gmin Zagłębia Miedziowego w okresie od 01.10.2019 r. do dnia 31.11.2019 r.

Aktualnie obowiązująca umowa GO/195/15 z dnia 15.10.2015 r. na odbiór i zagospodarowanie odpadów z terenu Związku Gmin Zagłębia Miedziowego została zawarta na okres od 01.02.2016 r. do dnia 30.09.2019 r.

W związku ze zbliżającym się zakończeniem umowy na odbiór i zagospodarowanie odpadów, w celu zapewnienia ciągłości świadczenia usługi, Związek ogłosił (w dniu 30.05.2019 r.) przetarg na realizację tego zadania w okresie od 01.10.2019 do 31.12.2020 r. Otwarcie ofert nastąpiło 5 lipca 2019 r. W postępowaniu wpłynęły 2 oferty: REMONDIS Legnica Sp. z o.o. z kwotą 77.062.047,84 zł brutto oraz PHU Komunalnik Sp. z o.o. we Wrocławiu z kwotą 33.553.695,08 zł brutto. Oferta z niższą ceną nie spełniała wymogów formalnych (brak wadium) i podlegałaby odrzuceniu. Z kolei wybór oferty z wyższą ceną spowodowałby konieczność ustalenia stawki opłaty w kwocie wyższej niż maksymalne stawki opłat, określone w art. 6k ust. 2a pkt 4 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach. Ostatecznie przetarg został unieważniony w dniu 09.07.2019 r. z uwagi na fakt, że cena oferty z najniższą ceną przekraczała kwotę, jaką zamawiający mógł przeznaczyć na sfinansowanie tego zamówienia. Dla skrócenia procedury nie dokonywano badania ofert.

W tym samym dniu, na wniosek Burmistrza Polkowic, Zarząd Związku ponownie rozważył możliwość nieodpłatnego przejścia od Gminy Polkowice 100% udziałów w Polkowickiej Dolinie Recyklingu Sp. z o.o. Przejęcie Spółki przez Związek umożliwiłoby zlecenie jej odbioru i zagospodarowania odpadów w trybie zamówienia wewnętrznego, tzw. in-house (bez konieczności przeprowadzania przetargu).

W dniach 12.07.2019 r., 16.07.2019 r., 23.07.2019 r., 26.07.2019 r. 31.07.2019 r. i 06.08.2019 r. odbyły się spotkania z przedstawicielami spółki Polkowicka Dolina Recyklingu oraz posiedzenia Zarządu Związku, podczas których analizowano zakres usługi i koszty spółki.

W dniu 23.07.2019 r. Zarząd Związku podjął uchwałę Nr 33/19, którą udzielił Zgromadzeniu rekomendacji do nieodpłatnego objęcia przez Związek Gmin Zagłębia Miedziowego 100% udziałów należących do Gminy Polkowice w spółce Polkowicka Dolina Recyklingu sp. z o.o.

W dniu 08.08.2019 r. Rada Miejska w Polkowicach podjęła uchwałę Nr XI/117/19 w sprawie wystąpienia gminy Polkowice z Polkowickiej Doliny Recyklingu Sp. z o.o. Zgodnie z §1 tej uchwały Rada Miejska w Polkowicach wyraziła zgodę na wystąpienie z Polkowickiej Doliny Recyklingu Sp. z o.o. w Polkowicach. Wystąpienie z Polkowickiej Doliny Recyklingu Sp. z o.o. polegać będzie na przeniesieniu udziałów Spółki na Związek Gmin Zagłębia Miedziowego.

W dniu 09.08.2019 r. zostało zwołane na dzień 19.08.2019 r. posiedzenie Zgromadzenia Związku, w którego porządku obrad ujęto uchwałę w sprawie wyrażenia zgody na przystąpienie Związku Gmin Zagłębia Miedziowego do Polkowickiej Doliny Recyklingu

Spółki z o.o. z siedzibą w Polkowicach. Uchwała Nr VI/23/19 została podjęta przez Zgromadzenie w dniu 19.08.2019 r.

Na dzień 04.09.2019 r. zostało zwołane posiedzenie Zarządu, podczas którego organ ten zaakceptuje projekt umowy nieodpłatnego przeniesienia udziałów, jaka zostanie zawarta pomiędzy Gminą Polkowice a Związkiem Gmin Zagłębia Miedziowego. Niezwłocznie po akceptacji projektu, umowa zostanie zawarta przed notariuszem.

Od dnia zawarcia umowy Związek obejmie 100% udziałów w Polkowickiej Dolinie Recyklingu Sp. z o.o. w Polkowicach, co pozwala mu udzielić temu podmiotowi zamówienia w trybie art. 67 ust. 1 pkt 12 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Przygotowanie i przeprowadzenie procedury in-house wymaga m.in. przeprowadzenia analizy finansowej spółki, w tym obliczenia procentu działalności, o którym mowa w art. 67 ust. 1 pkt 12 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych lub opracowania wiarygodnych prognoz handlowych, w przypadku gdy ze względu na dzień utworzenia lub rozpoczęcia działalności przez osobę prawną lub zamawiającego lub reorganizację ich działalności dane dotyczące średniego przychodu za 3 lata poprzedzające udzielenie zamówienia są niedostępne lub nieadekwatne.

W ocenie zamawiającego przygotowanie dokumentów do rozpoczęcia procedury in-house potrwa 3 – 4 tygodnie. Dodatkowo zgodnie z art. 67 ust. 11 i 12 ustawy Prawo zamówień publicznych przed udzieleniem zamówienia na podstawie ust. 1 pkt 12-15, zamawiający zamieszcza na stronie podmiotowej Biuletynu Informacji Publicznej, a jeżeli nie ma takiej strony, na swojej stronie internetowej, informację o zamiarze zawarcia umowy, zawierającą co najmniej:

- 1) nazwę i adres zamawiającego;
- 2) określenie przedmiotu zamówienia i wielkości lub zakresu zamówienia;
- 3) szacunkową wartość zamówienia;
- 4) nazwę i adres wykonawcy, któremu zamawiający zamierza udzielić zamówienia;
- 5) podstawę prawną i uzasadnienie wyboru trybu udzielenia zamówienia z wolnej ręki;
- 6) planowany termin realizacji zamówienia i czas trwania umowy;
- 7) informację o terminie i odpowiednio zamieszczeniu lub opublikowaniu ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy, o którym mowa w art. 66 ust. 2, jeżeli zostało zamieszczone lub opublikowane albo informację, że takie ogłoszenie nie zostało zamieszczone lub opublikowane.

Zamawiający może zawrzeć umowę w sprawie zamówienia udzielonego na podstawie ust. 1 pkt 12-15 nie wcześniej niż po upływie 14 dni od dnia zamieszczenia informacji, o której mowa w ust. 11.

Powyższe wskazuje, że przygotowanie i przeprowadzenie procedury o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 67 ust. 1 pkt 12 ustawy Prawo zamówień publicznych, potrwa co najmniej 1 miesiąc.

Kolejnym nieprzewidywalnym czynnikiem, który może w sposób znaczący (nawet o kilka tygodni) przedłużyć procedurę udzielenia zamówienia jest możliwość złożenia odwołania na zastosowanie przez zamawiającego wyboru trybu zamówienia z wolnej ręki.

Wobec powyższego udzielenie zamówienia in-house przed dniem 01.10.2019 r. jest realnie zagrożone.

Podkreślić należy, że odbiór odpadów jest usługą, która powinna być świadczona w sposób ciągły i niezakłócony. Konsekwencje wystąpienia przerwy w świadczeniu tej usługi mogłyby spowodować wystąpienie zagrożenia epidemiologicznego i dotknęłyby przede wszystkim mieszkańców..

Z uwagi na szczególny charakter usługi dotyczącej odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych oraz biorąc pod uwagę negatywne skutki dla mieszkańców, niemożliwe jest zaniechanie odbioru odpadów przez okres dwóch miesięcy (październik - listopad 2019 r.).

Art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych umożliwia zamawiającemu udzielenie zamówienia z wolnej ręki, gdy:

- 1) ze względu na wyjątkową sytuację wymagane jest natychmiastowe wykonanie zamówienia;
- 2) wyjątkowa sytuacja nie wynika z przyczyn leżących po stronie zamawiającego;
- 3) zamawiający nie mógł jej przewidzieć;
- 4) niemożliwe jest zachowanie terminów określonych dla innych trybów udzielenia zamówienia.

Powyższe przesłanki ustawowe zostały spełnione.

Zamawiający już w lutym br. rozpoczął procedurę wyłonienia wykonawcy (uchwała Nr 11/19 z dnia 21.02.2019 r. w sprawie przystąpienia do udzielenia zamówienia publicznego na realizację zadania pn. „Zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych z terenu Związku Gmin Zagłębia Miedziowego” z późniejszymi zmianami). Po unieważnieniu, w dniu 09.07.2019 r., postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na zadanie pn. „Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości z terenu Związku Gmin Zagłębia Miedziowego oraz administrowanie Centralnego Punktu Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych” Zarząd niezwłocznie przystąpił do ustaleń związanych z przejściem od Gminy Polkowice udziałów w Polkowickiej Dolinie Recyklingu. Do zawarcia umowy w sprawie przejścia udziałów dojdzie najprawdopodobniej w pierwszym tygodniu września 2019 r. Od tego dnia Związek będzie sprawował nad PDR Sp. z o.o. kontrolę, odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami, polegającą na dominującym wpływie na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami tej osoby prawnej, co jest jedną z przesłanek warunkujących udzielenie spółce zamówienia w trybie in-house. Przygotowanie i przeprowadzenie procedury o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 67 ust. 1 pkt 12 ustawy Prawo zamówień publicznych, potrwa w ocenie Zamawiającego co najmniej 1 miesiąc, a do tego dochodzi ryzyko złożenia odwołania na zastosowanie przez zamawiającego wyboru trybu zamówienia z wolnej ręki, co może w sposób znaczący wydłużyć procedurę udzielenia zamówienia. Wobec powyższego udzielenie zamówienia in-house przed dniem 01.10.2019 r. jest realnie zagrożone.

Zamawiający dochował wszelkiej staranności, by w terminie wyłonić wykonawcę zadania. Propozycja Gminy Polkowice dotycząca nieodpłatnego objęcia 100% udziałów w Polkowickiej Dolinie Recyklingu, zgłoszona w dniu 09.07.2019 r., spowodowała zmianę planów Zamawiającego odnośnie trybu udzielenia zamówienia na odbiór i zagospodarowanie odpadów.

Przeprowadzenie procedury przetargowej o udzielenie zamówienia o wartości równej lub przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy

Pzp, a taką wartość będzie miała usługa odbioru i zagospodarowania odpadów z terenu Związku Gmin Zagłębia Miedziowego w okresie od 1 października do 31 listopada 2019 r., trwa przeciętnie 3 miesiące, wobec czego nie jest możliwe zachowanie terminów przewidzianych dla tego trybu udzielenia zamówienia.

Mając powyżej przedstawione okoliczności faktyczne na względzie i spełnienie łącznie przesłanek wynikających z art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, a także mając na względzie negatywne konsekwencje wystąpienia przerwy w świadczeniu usługi odbioru i zagospodarowania selektywnych odpadów komunalnych, mogące spowodować zagrożenie epidemiologiczne, zamawiający jest zobowiązany zapewnić ciągłość świadczenia usługi odbioru odpadów komunalnych selektywnych i zlecić jej wykonanie zgodnie z wyżej powołanym przepisem ustawy Prawo zamówień publicznych.

