

Uchwała Nr XLV/326/2017
Rady Gminy Elk
z dnia 29 maja 2017 r.

w sprawie rozpatrzenia skargi na działalność Wójta Gminy Elk

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2016 r. poz. 446 ze zm.) w związku z art. 229 pkt 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2016 r. poz. 23 ze zm.) Rada Gminy Elk – po zapoznaniu się z opinią Komisji Rewizyjnej – uchwała, co następuje:

- §1. Po rozpatrzeniu skargi na działalność Wójta Gminy Elk złożonej przez Pana ' , Rada Gminy Elk uznaje skargę za bezzasadną z przyczyn określonych w uzasadnieniu stanowiącym załącznik do niniejszej uchwały.
- §2. Zobowiązuje się Przewodniczącego Rady Gminy Elk do powiadomienia skarżącego o sposobie załatwienia skargi, poprzez przesłanie skarżącemu odpisu niniejszej uchwały wraz z załącznikiem.
- §3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady Gminy Elk

Miroslaw Radywoniuk



Uzasadnienie

W dniu 5 maja 2017 r. do Urzędu Gminy Ełk wpłynęło pismo (BW-i.1411.17.2017) z Biura Wojewody Warmińsko - Mazurskiego przekazujące wg właściwości skargę Pana na działalność Wójta Gminy Ełk do rozpatrzenia przez Radę Gminy.

Przewodniczący Rady Gminy Ełk przekazał skargę do Komisji Rewizyjnej w celu przeprowadzenia wyjaśnień w tej sprawie.

Komisja Rewizyjna Rady Gminy Ełk na posiedzeniu w dniu 18 maja 2017 r. zapoznała się:

- z treścią skargi,
- z wyjaśnieniami Wójta i radcy prawnego Urzędu Gminy Ełk.

W skardze zawarte zostały trzy zarzuty związane z wchodzącym w życie 1 lipca 2017 r. rozporządzeniem Ministra Środowiska z dnia 29 grudnia 2016 r. w sprawie szczegółowego sposobu selektywnego zbierania wybranych frakcji odpadów (Dz. U. z 2017 r., poz. 19):

- 1) rozpoczęcie realizacji „nowej” umowy od 1 czerwca 2017 r., podczas gdy „stara” umowa obowiązuje do 31 grudnia 2017 r.,
- 2) podział odpadów w umowie na „suche” i „mokre”,
- 3) niejasny zapis wyboru najkorzystniejszej oferty, którym jest czas reakcji na reklamacje.

Jako przykład wskazano: zgłoszenie przez mieszkańca reklamacji na brak odbioru odpadów do urzędu po 15.00. Kto i jak sprawdzi, kiedy i w jaki sposób upoważniony urzędnik zgłosił reklamację. Zarzucono również brak formy składania reklamacji.

W toku prowadzonych wyjaśnień ustalono, jak niżej:

Ad. zarzutu 1:

Gmina Ełk w listopadzie 2016 r. ogłosiła przetarg (nr postępowania IZP.271.3.15.2016) na odbiór i transport odpadów komunalnych z terenu gminy Ełk od 1 stycznia do 31 grudnia 2017 r.:

- 1) od właścicieli nieruchomości zamieszkałych na terenie gminy Ełk oraz nieruchomości, na których znajdują się domki letniskowe lub innych nieruchomości wykorzystywanych na cele rekreacyjno-wypoczynkowe, wykorzystywanych jedynie przez część roku, położonych na terenie gminy Ełk,
- 2) wywóz odpadów stałych z siedziby Urzędu Gminy w Ełku, świetlic gminnych, przystanków autobusowych, placów zabaw, terenów rekreacyjnych, cmentarzy i boisk gminnych,
- 3) likwidacji dzikich wysypisk odpadów zlokalizowanych na terenie gminy Ełk.

W marcu 2017 r. Gmina Ełk ogłosiła przetarg (nr postępowania IZP.271.3.7.2017) na odbiór i transport odpadów komunalnych z terenu gminy Ełk, który obejmuje w myśl § 1 ust. 1 umowy:

- 1) odbiór i transport odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych na terenie gminy Ełk oraz nieruchomości na których znajdują się domki letniskowe lub innych nieruchomości wykorzystywanych na cele rekreacyjno-wypoczynkowe, wykorzystywanych jedynie przez część roku, położonych na terenie gminy Ełk,
- 2) wywóz odpadów stałych z siedziby urzędu, świetlic, przystanków autobusowych, placów zabaw, terenów rekreacyjnych, cmentarzy i boisk gminnych,
- 3) przeprowadzenie wśród mieszkańców gminy działań informacyjnych i edukacyjnych w zakresie gospodarowania odpadami komunalnymi, wykonanie i przekazanie mieszkańcom gminy Ełk 4000 szt. ulotek oraz wykonanie 100 szt. plakatów i rozklejenie ich w każdym sołectwie na tablicy informacyjnej, które będą dotyczyły funkcjonowania systemu gospodarowania odpadami komunalnymi na terenie gminy Ełk.

Co istotne - w myśl § 2 umowy została ona zawarta na czas określony od dnia 1 czerwca 2017 roku do dnia 31 grudnia 2020 roku, z tym, że w zakresie § 1 ust. 1 pkt 1 i 2 – będzie wykonywana od dnia 01.01.2018 r. do 31.12.2020 r., a w zakresie § 1 ust. 1 pkt 3 w okresie od 01.06.2017 r. do 29.09.2017 r.

W związku z powyższym terminy obowiązywania umów pokrywają się w okresie od 1 czerwca do 29 września 2017 r., jednakże nie pokrywają się zakresy tych umów. Odbiór odpadów w ramach

umowy zawartej w listopadzie 2016 r. będzie się odbywał w okresie od 1 stycznia do 31 grudnia 2017 r., zaś w ramach umowy zawartej w maju 2017 r. – od stycznia 2018 r.

Zwrócono również uwagę na fakt, że jednym z zadań własnych gminy narzuconych ustawą o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (art. 3 ust. 2 pkt 8) jest prowadzenie przez gminę działań informacyjnych i edukacyjnych w zakresie prawidłowego gospodarowania odpadami komunalnymi. Stąd gmina miała prawo zlecić wykonawcy usługę związaną z informowaniem mieszkańców o zasadach gospodarowania odpadami komunalnymi.

Ad. zarzutu 2:

Podział odpadów na „suche” i „mokre” wynika z obowiązującego regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie Gminy Elk (Dz. Urz. Woj. Warm.-Maz. z 2016 r., poz. 2997). W dniu 1 lipca 2017 r. wchodzi w życie rozporządzenie Ministra Środowiska z dnia 29 grudnia 2016 r. w sprawie szczegółowego sposobu selektywnego zbierania wybranych frakcji odpadów (Dz. U. z 2017 r., poz. 19), które określa w § 3, że selektywnie zbiera się:

- 1) papier;
- 2) szkło;
- 3) metale;
- 4) tworzywa sztuczne;
- 5) odpady ulegające biodegradacji, ze szczególnym uwzględnieniem bioodpadów.

Jednakże powyższe rozporządzenie w § 6 ust. 3 wskazuje, że 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 niniejszym rozporządzeniem, zachowuje ważność na czas, na jaki została zawarta, jednak nie dłuższy niż do dnia 30 czerwca 2021 r. Zatem zawarte przez gminy umowy na odbiór odpadów, które obowiązują w dniu 1 lipca 2017 r. i które przewidują segregację niezgodnie z rozporządzeniem, zachowują ważność (innymi słowy: wiążą strony/obowiązują) nie dłużej niż do 30 czerwca 2021 r. Skoro umowa przewidująca odbiór odpadów „suchych” i „mokrych” obowiązuje, to odbiór odpadów „suchych i „mokrych” również obowiązuje.

Odnosząc się do kwestii niezgodności podziału odpadów na „suche” i „mokre” z dyrektywą Parlamentu Europejskiego i Rady 2008/98/WE należy wskazać, że dyrektywy skierowane są do państw członkowskich, tzn. do ich rządów i parlamentów, ale nie do urzędów, sądów i obywateli w państwach członkowskich. Dyrektywy są wiążące pod względem zamierzonego celu dla każdego państwa członkowskiego, do którego są skierowane, pozostawiają jednak władzom krajowym wybór formy i metod ich wprowadzenia. Stąd też dyrektywa nie może być podstawą uznania podziału odpadów na „suche” i „mokre” za niezgodne z prawem, gdyż określa jedynie ogólne ramy prawne danej dziedziny prawa, pozostawiając państwu członkowskiemu możliwość doprecyzowania przepisów. W grę wchodzić może jedynie ewentualna niezgodność ustaw lub rozporządzeń z dyrektywą.

Ad. zarzutu 3:

Jednym z kryteriów wyboru oferty był czas realizacji reklamacji od chwili otrzymania zgłoszenia od zamawiającego. Wyjaśniono również, że obecnie obowiązujące przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych (dalej: Pzp) przewidują, że w przypadku zamówień organizowanych przez gminy cena co do zasady nie może stanowić więcej niż 60 % kryteriów oceny ofert. Oznacza to, że wybór wykonawcy powinien być uzależniony w min. 40 % od kryteriów innych niż cena. Wynika to z art. 91 ust. 2a zgodnie z którym zamawiający, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1 (czyli m.in. gmina), kryterium ceny mogą zastosować jako jedyne kryterium oceny ofert lub kryterium o wadze przekraczającej 60%, jeżeli określą w opisie przedmiotu zamówienia standardy jakościowe odnoszące się do wszystkich istotnych cech przedmiotu zamówienia oraz wykażą w załączniku do protokołu w jaki sposób zostały uwzględnione w opisie przedmiotu zamówienia koszty cyklu życia, z wyjątkiem art. 72 ust. 2 i art. 80 ust. 3.

Te pozostałe pozacenowe kryteria odnoszące się do przedmiotu zamówienia określone zostały w art. 91 ust. 2 Pzp.

W związku z tym Gmina przy organizacji przetargu na odpady musiała wskazać inne kryteria oceny ofert poza ceną. Jednym z tych kryteriów wskazano czas reakcji na reklamacje. W ocenie opiniującego jest to kryterium sformułowane w sposób jednoznaczny i zrozumiały i służy zapewnieniu, że odpady będą usuwane na bieżąco nawet w przypadku reklamacji.

W § 3 ust. 3 projektu umowy przewidziano następujący sposób realizacji reklamacji: w przypadku stwierdzenia przez zamawiającego, iż wykonawca nie odebrał z nieruchomości odpadów, czym naruszył ustalenia harmonogramu, strony ustalają następujący tryb postępowania:

- 1) w przypadku zgłoszenia wykonawcy przez zamawiającego faktu nie odebrania z nieruchomości odpadów zgodnie z obowiązującym harmonogramem (zwanego dalej „reklamacją”) wykonawca jest zobowiązany do odebrania tych odpadów w zadeklarowanym w ofercie czasie,
- 2) zamawiający reklamację zgłosi wykonawcy drogą elektroniczną, Wykonawca niezwłocznie potwierdza pocztą elektroniczną otrzymanie reklamacji,
- 3) reklamacja jest również skuteczna w przypadku, gdy wykonawca zmieni adres poczty elektronicznej bez uprzedniego powiadomienia zamawiającego o tym fakcie,
- 4) wykonawca potwierdzi za pośrednictwem poczty elektronicznej fakt wykonania wywozu odpadów zgłoszonych mu przez zamawiającego w reklamacji,
- 5) w razie sporu, czy nieodebranie z nieruchomości odpadów nastąpiło z przyczyn zależnych od wykonawcy, ciężar dowodu spoczywa na wykonawcy.

Natomiast w § 7 ust. 1 pkt 9 projektu umowy przewidziano zapłatę przez Wykonawcę kary umownej w przypadku nie przystąpienia do realizacji reklamacji o której mowa w § 3 ust 3 pkt 2 w zadeklarowanym czasie o którym mowa w § 3 ust 3 pkt 1.

Czas reakcji będzie liczony od momentu otrzymania przez wykonawcę zgłoszenia od zamawiającego dokonanej pocztą elektroniczną, a nie od mieszkańca. Natomiast weryfikacja czy pracownik zgłosił reklamację należeć będzie do przełożonego, który ma możliwość sprawdzenia, czy przekazano reklamację mieszkańca do realizacji wykonawcy.

Sposób zgłaszania reklamacji przez mieszkańców wskazano w § 4 ust. 4 uchwały Nr XXIX/201/2016 Rady Gminy Ełk z dnia 29 czerwca 2016 r. w sprawie określenia szczegółowego sposobu i zakresu świadczenia usług w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości z terenu Gminy Ełk oraz ich zagospodarowania (Dz. Urz. Woj. Warm.-Maz. poz. 2996).

Biorąc powyższe pod uwagę stwierdzono, że Wójt Gminy Ełk nie dopuścił się zaniedbania lub nienależytego wykonania swych zadań.

Wobec powyższego Rada Gminy Ełk skargę na Wójta Gminy Ełk uznaje za bezzasadną.

Jednocześnie, w myśl art. 239 § 1 kodeksu postępowania administracyjnego, poucza się skarżącego, że w przypadku, gdy skarga, w wyniku jej rozpatrzenia, została uznana za bezzasadną i jej bezzasadność wykazano w odpowiedzi na skargę, a skarżący ponowił skargę bez wskazania nowych okoliczności – organ właściwy do jej rozpatrzenia może podtrzymać swoje poprzednie stanowisko z odpowiednią adnotacją w aktach sprawy, bez zawiadamiania skarżącego.

Przewodniczący Rady Gminy Ełk

Mirosław Radywoniuk

