



## Krajowa Izba Gospodarki Odpadami

Ul. Szkolna 2/4 pok. 401/402

00-006 Warszawa

Tel./faks: 22 826-54-13

e-mail: [biuro@kigo.pl](mailto:biuro@kigo.pl)

REGON: 015731580

NIP: 526-28-41-909

KRS: 0000206616

[www.kigo.pl](http://www.kigo.pl)

I.dz. KIGO-PW-65/06/16

Warszawa, 1 czerwca 2016r.

**Szanowny Pan**  
**Stanisław Karczewski**  
**Marszałek Senatu RP**  
**SENAT RP**

*W imieniu Zarządu i Członków Krajowej Izby Gospodarki Odpadami w związku z procedowaną w Senacie RP nowelizacją ustawy z dnia 13 maja 2016r. o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych (druk senacki nr 174) pozwalam sobie przestać Panu Marszałkowi opinię prawną Krajowej Izby Gospodarki Odpadami dotyczącą powyższej ustawy.*

*Podstawy prawne zamówień in house wywodzone są z regulacji prawnych Unii Europejskiej. Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 26 lutego 2014 r., nr. 2014/24/UE w sprawie zamówień publicznych (dalej: Dyrektywa) wprowadziła nowe regulacje prawa UE w zakresie zamówień publicznych, jednoznacznie potwierdzając możliwość powierzenia zadań własnych gminy na rzecz podmiotu wewnętrznego oraz wyłączając w tym zakresie stosowanie zasad przewidzianych dla udzielania zamówień publicznych.*

*Odnosząc się do projektu zmiany ustawy Prawo zamówień publicznych mającej na celu wdrożenie regulacji Dyrektywy do prawa polskiego, wskazać należy, że planowana nowelizacja przewiduje wprowadzenie instytucji powierzenia in house, jednakże w aktualnym projekcie wprowadzono również wyłączenia dotyczące tzw. zamówień typu in-house - jako przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki (projektowany art. 67).*

*Projekt zawiera propozycję, aby zamówienia in-house były udzielane w trybie zamówienia z wolnej ręki, a same przesłanki zostały zmodyfikowane – w stosunku do wynikających z Dyrektywy. W projekcie przewiduje się wprowadzenie regulacji przewidującej wymóg, aby ponad 90% działalności kontrolowanej osoby prawnej dotyczyło wykonywania zadań powierzonych – podczas gdy regulacje Dyrektywy i dotychczasowa praktyka wskazują na zastosowanie progu 80%.*

*Zapis przewidujący udzielanie zamówienia w trybie z wolnej ręki powoduje zagrożenie niezgodności z zapisami Dyrektywy. Udzielenie zamówienia z wolnej ręki powoduje bowiem zastosowanie charakterystycznego dla takiego zamówienia reżimu ustawowego – przewidującego między innymi procedurę i ograniczenia czasowe dla udzielonego zamówienia, których to zapisów nie powinno się stosować do zamówień in house. Powierzenie zadań w trybie in house powinno być powierzeniem bezprzetargowym, do którego nie znajdują zastosowania regulacje ustawy Prawo zamówień publicznych.*

*Biorąc pod uwagę powyższe w imieniu Krajowej Izby Gospodarki Odpadami postulujemy o wdrożenie regulacji przewidujących wyłączenie zamówień in house z zastosowania regulacji ustawy Prawo zamówień publicznych oraz utrzymanie przewidzianego w regulacjach Dyrektywy progu 80% działalności powierzonej.*

*Regulacje te proponujemy rozważyć do przyjęcia w następującym kształcie:*

- 1) w miejsce planowanej zmiany treści art. 67 ustawy Prawo zamówień publicznych – poprzez dodanie ust. 12 – 15 jako odrębnych przesłanek dla zamówienia w trybie zamówienia z wolnej ręki – postuluje się*

wprowadzenie regulacji jednoznacznie wyłączającej stosowanie ustawy do zamówień typu *in house* oraz uwzględniającej wynikający z Dyrektywy próg 80 % działalności powierzonej, poprzez dodanie w art. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych pkt. 16 – 19 o następującej treści: (lub też w razie utrzymania projektowanego uchylecia punktów 13 – 15, wprowadzenie nowego brzmienia punktów 13 – 15 oraz dodanie pkt. 16):

„16) zamówienie udzielane jest przez zamawiającego, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1–3a, osobie prawnej, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:

a) zamawiający sprawuje nad tą osobą prawną kontrolę, odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami, polegającą na dominującym wpływie na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami tej osoby prawnej; warunek ten jest również spełniony, gdy kontrolę taką sprawuje inna osoba prawna kontrolowana przez zamawiającego w taki sam sposób,

b) ponad 80% działalności kontrolowanej osoby prawnej dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez zamawiającego sprawującego kontrolę lub przez inną osobę prawną, nad którą ten zamawiający sprawuje kontrolę, o której mowa w lit. a,

c) w kontrolowanej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego;

17) zamówienie udzielane jest przez osobę prawną, będącą zamawiającym, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1–3a, innemu zamawiającemu, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1–4, który sprawuje nad nią kontrolę, lub innej osobie prawnej kontrolowanej przez tego samego zamawiającego, pod warunkiem że w osobie prawnej, której udziela się zamówienia, nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego;

18) zamówienie udzielane jest przez zamawiającego, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1–3a, osobie prawnej, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:

a) zamawiający wspólnie z innymi zamawiającymi, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1–4, sprawuje nad daną osobą prawną kontrolę, która odpowiada kontroli sprawowanej przez nich nad własnymi jednostkami, przy czym wspólne sprawowanie kontroli ma miejsce, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:

– w skład organów decyzyjnych kontrolowanej osoby prawnej wchodzi przedstawiciele wszystkich uczestniczących zamawiających, z zastrzeżeniem, że poszczególny przedstawiciel może reprezentować więcej niż jednego zamawiającego,

– uczestniczący zamawiający mogą wspólnie wywierać dominujący wpływ na cele strategiczne oraz istotne decyzje kontrolowanej osoby prawnej,

– kontrolowana osoba prawna nie działa w interesie sprzecznym z interesami zamawiających sprawujących nad nią kontrolę,

b) ponad 80% działalności kontrolowanej osoby prawnej dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez zamawiających sprawujących nad nią kontrolę lub przez inne osoby prawne kontrolowane przez tych zamawiających,

c) w kontrolowanej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego;

19) umowa ma być zawarta wyłącznie między co najmniej dwoma zamawiającymi, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1–3a, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:

a) umowa ustanawia lub wdraża współpracę między uczestniczącymi zamawiającymi w celu zapewnienia wykonania usług publicznych, które są oni zobowiązani wykonać, z myślą o realizacji ich wspólnych celów,

b) wdrożeniem tej współpracy kierują jedynie względy związane z interesem publicznym,

c) zamawiający realizujący współpracę wykonują na otwartym rynku mniej niż 10% działalności będącej przedmiotem współpracy.”,

2) Prosimy także o utrzymanie planowanego w projekcie nowelizacji uchylenia art. 6e oraz 6f ust. 1 i 2 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz zmianę planowanej treści:

art. 6d ust. 1 wskazanej powyżej ustawy, poprzez wprowadzenie następującej treści: ust. 1 otrzymuje brzmienie:

*„1. Wójt, burmistrz lub prezydent miasta jest obowiązany:*

- a) udzielić zamówienia publicznego na odbieranie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, o których mowa w art. 6c, albo zamówienia publicznego na odbieranie i zagospodarowanie tych odpadów, lub*
- b) powierzyć odbieranie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, o których mowa w art. 6c lub powierzyć odbieranie i zagospodarowanie tych odpadów, w jednym z trybów określonych w art. 4 pkt. 16 – 19 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r.”,*

art. 6f ust. 1a wskazanej powyżej ustawy, poprzez wprowadzenie następującej treści: ust. 1a otrzymuje brzmienie:

*„1a. Umowa na odbieranie albo odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości określa instalację lub instalacje, w tym regionalne instalacje do przetwarzania odpadów komunalnych, do których podmiot odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości jest obowiązany przekazać odebrane odpady. W przypadku niewielkich ilości odebranych odpadów selektywnie zbieranych niepodlegających przekazaniu do regionalnej instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych możliwe jest wskazanie podmiotu zbierającego te odpady.”*

*Mając na uwadze trwające obecnie w Senacie RP prace nad nowelizacją ustawy z dnia 13 maja 2016r. o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych (druk senacki nr 174) zwracam się do Pana Marszałka o uwzględnienie naszych postulatów dotyczących powyższej ustawy.*

Henryk Kultys



I Zastępca Prezesa

---

Zarząd Krajowej Izby Gospodarki Odpadami:

Tomasz Uciński – Prezes  
Władysław Kącki – Skarbnik

Henryk Kultys – I Z-ca Prezesa  
Krzysztof Bałanda – Członek

Andrzej Malara – II Z-ca Prezesa  
Henryk Ławniczek – Członek

Jerzy Zając – Członek

