

Wałcz, dnia 04.03.2024r.

GK.ZP.271.2.2024

Wykonawcy biorący udział w postępowaniu

ODPOWIEDŹ NA WNIOSEK O WYJASNIENIE TREŚCI SWZ I MODYFIKACJA TREŚCI SWZ I ZAŁĄCZNIKÓW

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych na terenie Gminy Wałcz”.

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2023.1605 t.j.) Zamawiający – Gmina Wałcz, przekazuje treść wniosku o wyjaśnienia treści SWZ złożonego w dniu 29.02.2024r. oraz udzielone wyjaśnienia.

Pytanie 1

Zgodnie z Rozdziałem VI pkt 3 SWZ: Zgodnie z art. 95 ustawy pzp Zamawiający wymaga zatrudniania przez Wykonawcę lub Podwykonawcę na podstawie stosunku pracy, zgodnie z art. 22 §1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks Pracy, osób wykonujących czynności w zakresie realizacji przedmiotu zamówienia, w szczególności takich jak: czynności związane z wywozem odpadów, transportem odpadów, gospodarką odpadami. Recyklingu odpadów, dostarczeniem pojemników i worków na odpady i śmieci. Podobnie w § 4 ust. 22 Projektowanych Postanowień Umowy – dalej PPU.

Zgodnie z art. 3 ust. 1 pkt 23 ustawy o odpadach 23) recyklingu to odzysk, w ramach którego odpady są ponownie przetwarzane na produkty, materiały lub substancje wykorzystywane w pierwotnym celu lub innych celach; obejmuje to ponowne przetwarzanie materiału organicznego (recykling ograniczony), ale nie obejmuje odzysku energii i ponownego przetwarzania na materiały, które mają być wykorzystane jako paliwa lub do prac ziemnych.

Jest on dokonywany przez tzw. recyklerów, którym wykonawca sprzedaje / dostarcza surowce podlegające recyklingowi. Jednak recyklerzy nie stanowią podwykonawców w rozumieniu ustawy PZP, nie wykonują bowiem części zamówienia. W związku z tym nałożone na wykonawcę obowiązku zagwarantowania zatrudnienia osób wykonujących czynności recyklingu odpadów prowadzić może do ograniczenia uczciwej konkurencji, gdyż wykonawca nie ma wpływu na recyklerów i często nie ma możliwości pozyskania informacji na temat sposobu zatrudniania pracowników przez recyklerów.

Prosimy zatem o wykreślenie czynności recyklingu odpadów z katalogu czynności wykonywanych na podstawie umowy o prace.

Odpowiedź:

Jeśli usługi recyklingu nie będą wykonywane przez Wykonawców lub Podwykonawców, to zapis ten nie będzie obowiązywał. Wykonawca jak sam zaznaczył dostarcza surowce podlegające recyklingowi – Zamawiający nie wie jakie stosunki prawne nawiąże Wykonawca w trakcie realizacji usługi.

Pytanie 2

Zgodnie z Rozdziałem IX pkt 3 ppkt 3.2. SWZ:

3. O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają warunki udziału w postępowaniu, dotyczący:

3.2. Uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej;

- a) posiada wpis do rejestru działalności regulowanej, o którym mowa w art. 9 b ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, na terenie Gminy Wałcz, w zakresie objętym przedmiotem zamówienia;
- b) posiada zezwolenie na zbieranie odpadów, zgodnie z ustawą z dnia 14 grudnia 2012r. o odpadach;
- c) jest wpisany do bazy danych o produktach i opakowaniach oraz gospodarce odpadami (BDO).

Prosimy o wyjaśnienie jakim wpisem powinien legitymować się wykonawca w celu spełnienia warunku opisanego w lit c). Rejestr, o którym mowa w warunku jest bardzo obszerny i zawiera np. podmioty wprowadzające smary, prowadzące punkty naprawcze itp. W przypadku postępowań na odbieranie i transport odpadów najczęściej zamawiający wskazują na wpis w zakresie podmiotów transportujących odpady. Prosimy o potwierdzenie, że chodzi o taki właśnie wpis.

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający potwierdza, iż chodzi o wpis w zakresie podmiotów transportujących odpady.

Pytanie 3

Zgodnie z SWZ, rozdział X, pkt 2, ppkt 2.2. b)

2.2. W celu potwierdzenie braku podstaw wykluczenia Wykonawcy, Zamawiający przed wyborem najkorzystniejszej oferty, zgodnie z art. 126 ust. 1 ustawy Pzp wezwie Wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona, do złożenia w wyznaczonym terminie, nie krótszym niż 10 dni od dnia wezwania, aktualnych na dzień złożenia, następujących podmiotowych środków dowodowych:

- a) **Informacji z Krajowego Rejestru Sądowego** w zakresie określonym w art. 108 ust. 1 pkt 1 i 2 ustawy Pzp - sporządzonej nie wcześniej niż 6 miesięcy przed jej złożeniem.
- b) **Informacji z Krajowego Rejestru Sądowego** w zakresie określonym w art. 108 ust. 1 pkt 4 ustawy Pzp dotyczącej prawomocnego orzeczenia zakazu ubiegania się o zamówienie publiczne tytułem środka karnego – sporządzonej nie wcześniej niż 6 miesięcy przed jej złożeniem.

w przypadku oferty wspólnej ww. informacje z KRS składa na wezwanie każdy z Wykonawców składających ofertę wspólną.

Wykonawca, w przypadku polegania na zdolnościach lub sytuacji podmiotów udostępniających zasoby przedstawi na wezwanie także informacje KRK odrębnie dla każdego podmiotu udostępniającego zasoby, potwierdzające brak podstaw wykluczenia tego podmiotu.

Prosimy o potwierdzenie, że chodzi o informację z Krajowego Rejestru Karnego.

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający potwierdza, że chodzi o informację z Krajowego Rejestru Karnego.

Pytanie 4

Zgodnie z pkt. 1.8. OPZ: Przekazywanie do zagospodarowania odpadów zmieszanych, bioodpadów oraz pozostałości z sortowania odpadów komunalnych przeznaczonych do składowania na najbliższej ulokowanej obszarze Gminy Wałcz instalacji komunalnej, która spełnia wszystkie niezbędne wymogi, przewidziane przepisami prawa.

Zgodnie z art. 9e ust. 1 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach: Podmiot odbierający odpady komunalne na podstawie umowy z właścicielem nieruchomości jest obowiązany do przekazywania odebranych od właścicieli nieruchomości:

1) selektywnie zebranych odpadów komunalnych bezpośrednio lub za pośrednictwem innego zabierającego odpady do instalacji odzysku lub unieszkodliwienia odpadów, zgodnie z hierarchią sposobów postępowania z odpadami, o której mowa w art. 17 ustawy z dnia 14 grudnia 2012r. o odpadach;

2) niesegregowanych (zmieszanych odpadów komunalnych bezpośrednio do instalacji komunalnej.

W związku z tym zobowiązanie wykonawcy do przekazania wszystkich odpadów do instalacji komunalnej stoi w sprzeczności w ww. przepisie. Co więcej wprowadzenie takiego nakazu wpływa na możliwość osiągnięcia przez wykonawcę wymaganych poziomów np. recyklingu. Przy jednoczesnym przerzuceniu na wykonawcę kar za osiągnięcie poziomów recyklingu postanowienie takie nie jest zasadne. Prosimy zatem o jego zmianę poprzez dostosowanie do ww. przepisów prawa powszechnie obowiązującego.

Odpowiedź:

W ocenie Zamawiającego przedmiotowy zapis OPZ jest zgodny z art. 9e ust.1 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach.

Pytanie 5

Zgodnie z pkt 2.15. OPZ: Na potwierdzenie dostarczenia pojemników Wykonawca, najpóźniej w terminie 30 dni od dnia zakończenia dostarczania pojemników, przedłoży Zamawiającemu wykaz przekazania pojemników opatrzonego datą przekazania i podpisem właściciela nieruchomości (tj. mieszkańca, osoby zamieszkującej nieruchomość) bądź jego przedstawiciela.

W postępowaniach w sprawie zamówienia, których przedmiotem jest odbiór odpadów zamawiający rezygnują z obowiązku „kwitowania” odbioru pojemników. Czynność taka z uwagi na wiele czynników m.in. wyjazdy mieszkańców, zagrożenie zakażeniami itp. odbywa się poprzez dostarczenie pojemników i potwierdzenia tego faktu oświadczeniem wykonawcy lub wydrukiem z GP.

Prosimy o dopuszczenie takich sposobów potwierdzenia dostarczenia pojemników.

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający dopuszcza zaproponowany sposób potwierdzanie dostarczenia pojemników.

Pytanie 6

Zgodnie z pkt 3.2. OPZ: Wykonawca będzie odbierał wszystkie odpady podlegające segregacji, jeżeli takie segregowanie będzie wymagane i wynikać będzie z przepisów obowiązujących w okresie wykonywania usługi.

Obecnie segregacja jest obowiązkowa i dotyczy wszystkich właścicieli nieruchomości. Wprowadzenie ewentualnych przepisów nakazujących zmianę zasad segregacji może być podstawą do zmiany umowy. Jednakże w razie wyodrębnienia kolejnej frakcji odpadów do osobnego odbioru, wykonawca nie może odebrać ich osobno z uwagi na to że skalkulowane w umowie koszty obejmują zakres zamówienia i sposób odbioru odpadów obejmujący określone ich rodzaje gromadzone w określony sposób.

Prosimy zatem o wyjaśnienie jakich okoliczności dotyczy ww. punkt i jak należy go interpretować.

Odpowiedź:

W ocenie Zamawiającego zapis z pkt 3.2. OPZ jest jednoznaczny i dotyczy odbioru odpadów segregowanych. W związku z powyższym nie wymaga dodatkowych wyjaśnień i interpretacji.

Pytanie 7

Zgodnie z pkt 3.4. OPZ: Wykonawca ma obowiązek powiadomić Zamawiającego o niedopełnieniu przez właściciela nieruchomości obowiązku selektywnego zbierania odpadów komunalnych. W przypadku nie wykonywania segregacji obowiązek Wykonawca ma obowiązek przyjąć odpady, jako zmieszane i niezwłocznie powiadomić o tym Zamawiającego.

W § 4 ust 17 PPU, wskazano, że (...)Odpady powinny być gromadzone według wymogów opisanych w uchwale Rady Gminy Wałcz. W przypadku rażących nieprawidłowości Wykonawca może odebrać takie odpady jako odpady zmieszane.

Prosimy o potwierdzenie, że odpady odbierane będą w najbliższym terminie przypadającym dla odbioru odpadów zmieszanych przypadającym dla danej nieruchomości zgodnie z harmonogramem.

Prosimy również o wyjaśnienie co należy rozumieć pod pojęciem „rażących nieprawidłowości”

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że odpady odbierane będą zgodnie z harmonogramem.

Wykonawca zobowiązany jest kontrolować dopełnienie przez właściciela nieruchomości obowiązku selektywnego zbierania odpadów komunalnych. W przypadku nieprawidłowej segregacji przez właściciela nieruchomości odpadów komunalnych, Wykonawca przyjmuje odpady jako zmieszane oraz dokumentuje te nieprawidłowości w formie pisemnej (protokół zawierający adres, opis danego przypadku, dane pracowników potwierdzające ten fakt) oraz fotograficznej (zdjęcia wysłane drogą elektroniczną, stanowiące załącznik do protokołu, na których widać dane nieprawidłowości).

Wykonawca o nieprawidłowościach zawiadamia Zamawiającego oraz właściciela nieruchomości, której dotyczą nieprawidłowości - nieselektywnego gromadzenia odpadów.

Pytanie 8

Zgodnie z pkt 3.13. OPZ: Zamawiający zastrzega sobie prawo do dokonywania ważenia zebranych odpadów w dowolnym czasie, bez zawiadamiania o tym wykonawcy. Ważenie zebranych odpadów będzie się odbywało w miejscu wskazanym przez Zamawiającego.

Prosimy o wyjaśnienie w jakim miejscu będą ważone odpady. Informacja ta jest istotna z punktu widzenia określenia ewentualnych kosztów dowiezienia odpadów do miejsca ważenia.

Odpowiedź:

W sytuacji w której Zamawiający skorzysta z prawa do dokonania ważenia zebranych odpadów, wskaże Wykonawcy miejsce ważenia, wygenerowane koszty dowiezienia do miejsca ważenia leżą po stronie Zamawiającego.

Pytanie 9

Zgodnie z pkt 3.16. OPZ: Wykonawca będzie zobowiązany do naprawy lub ponoszenia kosztów napraw szkód wyrządzonych podczas lub w związku z wykonywaniem usługi. Wykonawca będzie ponosił pełną odpowiedzialność wobec Zamawiającego i osób trzecich za szkody na mieniu lub zdrowiu osób trzecich, powstałych podczas lub w związku z realizacją przedmiotu zamówienia.

Zgodnie z pkt 9.8. OPZ: Ponoszenia pełnej odpowiedzialności wobec Zamawiającego i osób trzecich za szkody na mieniu i zdrowiu osób trzecich, powstałe podczas i w związku z realizacją przedmiotu zamówienia,

Prosimy o potwierdzenie, że chodzi o wyrządzone podczas i związane z wykonywaniem usługi. Użycie spójnika lub wskazuje, że katalog odpowiedzialności jest nieokreślony. Jeśli użycie tego spójnika jest celowe prosimy o wskazanie co należy rozumieć pod pojęciem szkody wyrządzonej w związku z wykonywaniem zamówienia, ale nie podczas jego wykonywania.

Odpowiedź:

Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność w tym finansową za szkody wyrządzone na mieniu osób trzecich, zdrowiu osób trzecich a także wobec Zamawiającego w zakresie wykonywania przedmiotu zamówienia.

Pytanie 10

Zgodnie z pkt 6.5. OPZ: Wykonawca podczas realizacji zamówienia obowiązany jest do utrzymania w danym roku kalendarzowym, w odniesieniu do masy odebranych przez siebie odpadów komunalnych, odpowiednich poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku, zgodnie z art. 3b i 3c ustawy z dnia 13 września 1996r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach. W przypadku nieosiągnięcia zakładanych poziomów określonych przepisami prawa Wykonawca **zwróci Zamawiającemu nałożone na niego kary za nieosiągnięcie tych poziomów.** Określony obowiązek zwrotu Zamawiającemu nałożonych na niego kar obciąża Wykonawcę również w przypadku, gdy kary te zostaną nałożone na Zamawiającego po zakończeniu przez Wykonawcę realizacji umowy, a dotyczyć będą okresu realizacji przez Wykonawcę niniejszej umowy.

Zgodnie z § 4 ust 6 PPU Wykonawca jest zobowiązany do:

a) osiągnięcia wymaganych poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku frakcji odpadów obejmujących: papier, metale, tworzywa sztuczne i szkło wyliczanych zgodnie z rozporządzeniem Ministra Klimatu i Środowiska z dnia 3 sierpnia 2021r. r. w sprawie sposobu obliczania poziomów przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych (Dz.U.2021.1530),

b) osiągnięcia określonych poziomów ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazanych do składowania zgodnie z rozporządzeniem Ministra Środowiska z dnia 15 grudnia 2017 r. w sprawie poziomów ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji (Dz.U.2017 poz. 2412).

W formularzu ofertowym, pkt 1 Wykonawca podaje ilość odpadów do odbioru i zagospodarowania w trakcie realizacji kontraktu.

Po pierwsze w oparciu o tonaże odpadów wskazane w formularzu, nawet przy założeniu, że 100% odpadów odebranych selektywnie będzie poddane procesowi recyklingu, nie jest możliwe osiągnięcie wskazanych w ustawie poziomów recyklingu i przygotowania do ponownego użycia odpadów komunalnych. Prosimy o wykreślenie tego zapisu.

Przy założeniu, że 100% selektu poddamy recyklingowi, to osiągniemy max poziom ok 36%

Po wtóre, zgodnie z uzasadnieniem do wprowadzenia regulacji dot. Art. 433 ustawy PZP (wyrażonym w uzasadnieniu do projektu ustawy PZP). „ Skutkiem tego zapisu jest jasna dyrektywa dla zamawiających, aby postanowień umownych nie kształtować w sposób rażąco nieproporcjonalny, a co za tym idzie nie przerzucać wszystkich ryzyk realizacji zamówienia na wykonawcę . Wprowadzenie tej zasady nie ma na celu uniemożliwienia zamawiającym takiego ukształtowania treści umowy, który jest uzasadniony specyfiką, rodzajem, wartością, sprawną realizacją zamówienia, a jedynie eliminacja postanowień umowy rażąco naruszających interesy wykonawców. Wykonawcy mający zastrzeżenia do zaproponowanych postanowień umownych będą ,mogli je zweryfikować przez skorzystanie z odwołania w tym zakresie”.

Zgodnie z art. 3 ustawy z dnia 14 grudnia 201r. o odpadach (tj. Dz. U. z 2022r. poz. 691):

pkt 22) przygotowaniu do ponownego użycia - rozumie się przez to odzysk polegający na sprawdzeniu, czyszczeniu lub naprawie, w ramach którego produkty lub części produktów, które wcześniej stały się odpadami, są przygotowywane do tego, aby mogły być ponownie wykorzystywane bez jakichkolwiek innych czynności wstępnego przetwarzania;

pkt 23) recyklingu - rozumie się przez to odzysk, w ramach którego odpady są ponownie przetwarzane na produkty, materiały lub substancje wykorzystywane w pierwotnym celu lub innych celach; obejmuje to ponowne przetwarzanie materiału organicznego (recykling organiczny), ale nie obejmuje odzysku energii i ponownego przetwarzania na materiały, które mają być wykorzystane jako paliwa lub do prac ziemnych;

Możliwość uzyskania określonych poziomów recyklingu odpadów komunalnych w systemie gospodarowania odpadami jest uzależniona od szeregu czynników, w pierwszej kolejności jednakże od udziału zmieszanych (niesegregowanych) odpadów komunalnych w całym strumieniu odpadów objętych przedmiotem zamówienia.

W praktyce ok 50% całość odpadów przetwarzanych w instalacjach komunalnych to odpad nienadający się do recyklingu. W najbardziej efektywnych instalacjach ze zmieszanych odpadów

komunalnych można wyodrębnić kilka procent odpadów surowcowych nadających się do odzysku (czyli nie do recyklingu). Średnio instalacje komunalne zdolne są do wysortowania ze strumienia zmieszanych odpadów komunalnych surowców wtórnych ok 12-14% %. Zamawiający takimi danymi dysponuje, otrzymując od wykonawców obecnie realizujących usługę odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych. Najbardziej pełnowartościowe surowce do ponownego przetworzenia, które zostaną odebrane przez recyklerów, uzyskamy, jeśli będziemy poprawnie zbierać „U źródła” osobno papier, szkło, tworzywa sztuczne wraz z metalem i oddzielimy je od odpadów biodegradowalnych.

W dniu 20 sierpnia 2021r. zostało opublikowane Rozporządzenie Ministra Klimatu i Środowiska z dnia 30 sierpnia 2021r. w sprawie sposobu obliczania poziomów przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych (Dz. U. poz. 153,). Rozporządzenie w sprawie recyklingu weszło w życie w dniu 4 września 2021r.

Wprowadza ono nowy, niekorzystny dla gmin, a w konsekwencji dla wykonawcy (jak podkreślono w toku prac legislacyjnych), sposób obliczania poziomu recyklingu w odniesieniu do wszystkich wytworzonych odpadów komunalnych,

Zgodnie z Rozporządzeniem:

§ 3. 1. Poziomy *przygotowania do ponownego użycia i recyklingu* odpadów komunalnych oblicza się zgodnie ze wzorem:

$$P = Mr / Mw \times 100 \%$$

gdzie:

P - oznacza poziom *przygotowania do ponownego użycia i recyklingu* odpadów komunalnych, wyrażony w %,

Mr - oznacza łączną masę odpadów komunalnych *przygotowanych do ponownego użycia* i poddanych *recyklingowi*, wyrażoną w Mg,

Mw - oznacza łączną masę wytworzonych odpadów komunalnych, wyrażoną w Mg.

2. Do łącznej masy odpadów komunalnych przygotowanych do ponownego użycia i poddanych recyklingowi, oznaczonej symbolem "Mr", zalicza się:

1) odpady komunalne z grupy 15 oraz z grupy 20, z wyjątkiem odpadów o kodach 20 02 02, 20 03 04 i 20 03 06;

2) odpady powstałe z przetworzenia odpadów komunalnych, o których mowa w pkt 1.

3. Do łącznej masy wytworzonych odpadów komunalnych, oznaczonej symbolem "Mw", zalicza się odpady komunalne z grupy 15 oraz z grupy 20, z wyjątkiem odpadów o kodach 20 02 02, 20 03 04 i 20 03 06.

4. Grupy oraz kody odpadów są określane zgodnie z przepisami wydanymi na podstawie art. 4 ust. 3 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach.

5. W przypadku obliczania poziomów przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych przez gminy uwzględnia się odpady komunalne:

1) odebrane z terenu danej gminy zarówno przez gminę, jak i przez podmiot, o którym mowa w art. 9g ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach;

2) zebrane z terenu danej gminy zarówno przez gminę, jak i przez innych zbierających odpady komunalne.

6. W przypadku obliczania poziomów *przygotowania do ponownego użycia i recyklingu* odpadów komunalnych przez podmiot, o którym mowa w art. 9g ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, uwzględnia się odpady komunalne odebrane z terenu danej gminy.

7. Masę bioodpadów stanowiących odpady komunalne posegregowanych i poddanych *recyklingowi* u źródła, obliczoną zgodnie z art. 4 ust. 3 decyzji 2019/1004, uwzględnia się zarówno w łącznej masie odpadów komunalnych *przygotowanych do ponownego użycia* i poddanych *recyklingowi*, oznaczonej symbolem "Mr", jak i w łącznej masie wytworzonych odpadów komunalnych, oznaczonej symbolem "Mw".

Dodatkowo określa nowy sposób obliczania masy odpadów komunalnych poddanych recyklingowi:

- Zgodnie z § 4 ust. 3 Rozporządzenia 2021, masę odpadów komunalnych poddanych recyklingowi oblicza się jako masę odpadów, które po przejściu wszystkich niezbędnych czynności sprawdzania, sortowania i innych czynności wstępnych mających na celu usunięcie materiałów i substancji, które nie są przedmiotem dalszego powtórnego przetwarzania, są wprowadzane do procesu recyklingu, w którego wyniku te odpady są powtórnie przetwarzane na produkty, materiały lub substancje, które nie są odpadami.

- W § 5 ust. 1 Rozporządzenia 2021 wskazał, że „masę odpadów komunalnych poddawanych recyklingowi można obliczyć na wyjściu z procesu sortowania jeśli : odpady po sortowaniu zostaną następnie poddane recyklingowi oraz masa materiałów lub substancji usuwanych w następstwie po sortowaniu procesach poprzedzających recykling i niepoddawanych następnie recyklingowi nie zostanie zaliczona do masy odpadów komunalnych zgłaszanych jako poddana recyklingowi” .

- Natomiast zgodnie z § 7 ust. 1 „ w masie odpadów komunalnych poddanych recyklingowi uwzględnia się masę odpadów, które utraciły status odpadów, pod warunkiem że zostały przetworzone na produkty, materiały lub substancje, które nie są odpadami, używane do celów pierwotnych lub innych celów. Natomiast w ust. 2 przytoczonego przepisu wskazuje, że „ w masie odpadów komunalnych poddanych recyklingowi nie uwzględnia się odpadów, które utraciły status odpadów, i zostały użyte jako paliwa lub inne środki wytwarzania energii, termicznie przekształcone, użyte do wypełniania wyrobisk lub składowane” .

Oznacza to, że zasadniczym czynnikiem w osiągnięciu poziomów recyklingu jest należyte segregowanie odpadów „u źródła” i wybór instalacji do, której zostaną przekazane odpady. W zakresie wpływu na segregację u źródła, wykonawca, które składa ofertę nie ma żadnego wpływu na korygowanie zachowań mieszkańców, w tym zakresie. Sposób postępowania w razie nieprawidłowej segregacji został opisany niejednoznacznie o czym mowa wyżej. Co więcej, wykonawca składający ofertę.

W związku z tym wnosimy o wykreślenie kary określonej wyżej jako sprzecznej z art. 433 pkt 2 ustawy PZP lub dookreślenie, że zwróci nałożone zamawiającemu kary jeśli ich nałożenie wynika z winy wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający ma prawo do ukształtowania stosunku prawnego w taki sposób, aby nałożyć na Wykonawcę wyłonionego w trybie postępowania o zamówienie publiczne obowiązek uzyskiwania

odpowiednich poziomów recyklingu i zapewnienia sobie prawidłowej realizacji usług. Poprzez takie zobowiązanie o charakterze kontraktowym, Zamawiający nie wyzbywa się ciężącej na niej odpowiedzialności, wynikającej z mocy prawa określonej w ustawie z dnia 13 września 1996 r. o utrzymanie czystości i porządku w gminach. Sposób wykonywania usług przez Wykonawcę ma decydujący wpływ na możliwość wypełniania przez gminę obowiązków związanych z selektywną zbiórką odpadów i osiągnięciem wymaganych poziomów recyklingu. Zatem, zobowiązania Wykonawcy do dbałości o osiągnięcie odpowiednich poziomów recyklingu nie można oceniać jako przeniesienia obowiązku, wynikającego z mocy przepisów prawa i spoczywającego na gminie.

Ponadto w orzecznictwie KIO między innymi w wyroku z dnia 4 stycznia 2013 r., KIO 2829/12 uznaje się, że w ustawie z dnia 13 września 1996 r. o utrzymanie czystości i porządku w gminach nie wprowadzono zakazu umownego uregulowania odpowiedzialności Wykonawców za osiągnięcie poziomów recyklingu, za które ustawowo odpowiada gmina.

Niezależnie od powyższego Zamawiający przychylił się do alternatywnego wniosku wykonawcy i wyraża zgodę na doprecyzowanie, że wykonawca zwróci zamawiającemu nałożone na niego kary jeśli nałożenie wynika z winy wykonawcy.

Pytanie 11

Zgodnie z § 4 ust. 16 PPU: Wykonawca zobowiązuje się w terminie 10 dni od dnia podpisania umowy sporządzić i przekazać Zamawiającemu harmonogram odbioru odpadów komunalnych oraz harmonogram mycia i dezynfekcji pojemników na odpady. W przypadku zmiany któregokolwiek z harmonogramów Wykonawca zobowiązuje się przedłożyć Zamawiającemu propozycję zmian nie później niż 30 dni przed datą planowanej zmiany. Harmonogram uważa się za zaakceptowany przez Zamawiającego, jeżeli nie wniesie on pisemnych uwag do złożonych przez Wykonawcę projektów w terminie 7 dni od ich otrzymania. Na wniosek wykonawcy, zamawiający może wyrazić zgodę na wprowadzenie zmian harmonogramu w terminie krótszym niż 30 dni po przedłożeniu tych zmian zamawiającemu, jednak nie krótszym niż 10 dni od dnia zaakceptowania zmian przez zamawiającego.

Zgodnie z pkt 8.2 OPZ: Wykonawca sporządzi harmonogram odbioru odpadów komunalnych w terminie 7 dni od otrzymania od Zamawiającego wykazu nieruchomości, z których odbierane będą odpady komunalne; harmonogram zatwierdza Zamawiający.

Ponieważ sporządzenie harmonogramu możliwe jest po przekazaniu przez Zamawiającego wykazu nieruchomości prosimy o ujednoczenie ww. postanowień poprzez wskazanie, że termin sporządzenia harmonogramu to 7 dni od dnia otrzymania od Zamawiającego wykazu nieruchomości.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na ujednoczenie zapisu.

Pytanie 12

Zgodnie z § 6 ust. 1 Zmiana postanowień niniejszej Umowy w stosunku do treści oferty Wykonawcy w zakresie wynagrodzenia, o którym mowa w § 7 w zakresie odnoszącym się do ceny, terminu i sposobu realizacji dopuszczalne jest w przypadku:

1) zmiany wysokości stawek opłat za korzystanie ze środowiska z tytułu składowania odpadów, o co najmniej 20%, w stosunku do opłat obowiązujących w dniu zawierania umowy,

2) zmiany przepisów prawa miejscowego, wpływającego na zasady lub sposób lub zakres odbierania lub zagospodarowania odpadów, w tym wpływającego na koszty wykonywania zamówienia o co najmniej 20%, w stosunku do kosztów, obowiązujących w czasie zawierania umowy,

3) zmiany poziom kosztów, wykonywania zamówienia, w tym kosztów paliwa, o co najmniej 20%, w stosunku do kosztów obowiązujących w dniu zawierania umowy,

4. W przypadku o którym mowa w ust. 3 Strona wnioskująca o zmianę wynagrodzenia, wraz z tym wnioskiem przedkłada drugiej stronie wyliczenie zmienionych cen i kosztów z uwzględnieniem poniższych

reguł:

1) ceny jednostkowe będą odzwierciedlać ich realną wartość z uwzględnieniem zysku nie wyższego niż 5%,

8. Maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia, związana z okolicznościami, o których mowa w ust. 1 pkt 1), 2) i 3) wynosi 10% pierwotnej wartości zamówienia.

Wnosimy o zmianę ww. postanowień poprzez zniesienie ograniczeń procentowych. Dla przykładu, jeśli zamawiający zmieni sposób spełnienia gromadzenia odpadów ich odbiór lub inne okoliczności wpływające na wycenę przedmiotu umowy i na tej podstawie zwróci się do wykonawcy o zmianę umowy. Wówczas jeśli zmiana taka będzie wpływać na koszt wykonania usługi o 19% Wykonawca będzie bardziej skłonny do odmowy wyrażenia zgody na zmianę niż ponoszenia dodatkowych kosztów. Takie postanowienia są niezasadne i niekorzystne dla obu stron ograniczając je we wprowadzeniu zmian. Co więcej jak przy tym podkreśla UZP w komentarzu do ustawy PZP: (...) wprowadzenie do PZP obowiązku uwzględnienia klauzul waloryzacyjnych w umowach w sprawie zamówień publicznych, których przedmiotem są roboty budowlane lub usługi, zawartych na okres dłuższych niż 12 miesięcy, ma na celu przywrócenie stanu równowagi ekonomicznej między stronami umowy, zachwianej przez określone zdarzenie, które mogą mieć miejsce w trakcie jej realizacji. Choć zachwianie równowagi ekonomicznej między stronami umowę można mieć różne podłoże, to w art. 439 Pzp ustawodawca zdecydował się na uwzględnienie zdarzeń wpływających na konieczność zmiany wynagrodzenia. Za takie zdarzenia uznano zmianę cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia oraz osiągnięcie przez te zmiany określonego poziomu. Intencją ustawodawcy było zatem nałożenie na zamawiających obowiązku wprowadzenia do długoterminowych umów (dłuższych niż 12 miesięcy) mechanizmów umownych, które uwzględniałyby wpływ czynników zewnętrznych (zmian cen materiałów lub kosztów) na rentowność realizowanego zamówienia. Uwzględniając powyższe regulacja art. 439 Pzp zmierza do zachowania równowagi kontraktowej między zamawiającym a wykonawcą zobowiązując się do rozłożenia między stronami ryzyk gospodarczych będących następstwem zmian cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia i zachodzących w toku jego realizacji (zob. red. H. Nowak, M. Winiarz, Prawo zamówień publicznych. Komentarz. Warszawa 2021). Celem prawidłowo sformułowanie klauzuli waloryzacyjnej jest płynne dostosowanie umowy do zmieniającej się rzeczywistości gospodarczej. W związku z tym, wypełnienie wymogów ustawy PZP w tym zakresie nie polega na formalnym określeniu wszystkich wymaganych klauzuli waloryzacyjnej, tylko na takim ich określeniu, które daje rzeczywistą możliwość reagowania na zmieniające się warunki ekonomiczne i gospodarcze w celu przywrócenia równowagi ekonomicznej stron.

Jak czytamy w uzasadnieniu do projektu ustawy Pzp: wskazane obligatoryjne elementy klauzuli waloryzacyjnej mają pomóc zamawiającemu przy konstruowaniu skutecznych i jasnych postanowień

umownych. Zamawiający wprowadzając do umowy odpowiednią klauzulę ma pozostawioną swobodę określania jej elementów, mając na względzie w szczególności: specyfikę zamówienia (np.: w zakresie jakie elementy materiałów i kosztów są kluczowe i w praktyce podlegają dużym wahaniom), dostępność wiarygodnych i aktualizowanych podstaw ustalenia zmiany cen (np. odpowiednie wskaźniki Prezesa GUS), planowane możliwości finansowe zamawiającego co do przewidywanych zmian wynagrodzenia.

Wykonawca wskazuje, że przewidziana przez Zamawiającego klauzula jest pozorna i nie spełnia w żadnej mierze wymogów ustawowych.

Tak ustalony poziom wskaźnika i samej waloryzacji czyni ją w praktyce iluzoryczną, ponieważ nie daje wykonawcy szans na zmianę wynagrodzenia stosownie do rzeczywistej zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. Podobnie wypowiedziała się KIO w wyroku z dnia 02.03.2022r., KIO 440/22

Odpowiedź:

Zamawiający, podtrzymuje pełną treść zapisu w § 6 ust. 1 projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 13

Zgodnie z § 8 ust. 2 Wzoru umowy: Zamawiający powołuje swojego przedstawiciela w osobie Pan/Panitel. Przedstawiciel Zamawiającego uprawniony jest do kontroli wykonanych prac, do wydawania Wykonawcy poleceń związanych z jakością i ilością usług, które są niezbędne do prawidłowego oraz z zgodnego z umową wykonania przedmiotu umowy.

Prosimy o wyjaśnienie na czym będą polegały i jaka jest procedura odniesienia się do nich w razie, gdyby Wykonawca uznał je za nieuzasadnione. To wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za wykonywanie usług. Jeśli wykonanie polecenia doprowadzi do nienależytego wykonania umowy – odpowiedzialność za takie zdarzenie obciążą Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraźnie zapisał w § 8 ust. 2 projektowanych postanowieniach umowy, że polecenia przedstawiciela Zamawiającego będą ściśle związane z jakością i ilością usług, które są niezbędne do prawidłowego oraz zgodnego z umową wykonania przedmiotu umowy. Już sam treść zapisu świadczy o tym, że Zamawiający nie zamierza wydawać Wykonawcy poleceń niezgodnych z prawem, ani nienależytym wykonaniem umowy. W związku z powyższym nie istnieje ryzyko narażenia się Zamawiającego na odpowiedzialność na skutek wykonywania uprawnień kontrolnych.

Tak sformułowane zapisy mają na celu uniknięcie sytuacji, w których wykonawca nie odbierze odpadów z posesji poprzez jej pominięcie, ewentualnie kierowca będzie zgłaszał brak możliwości dojazdu do posesji z powodu zalania lub złej kondycji drogi nie biorąc przy tym pod uwagę innej drogi dojazdowej, dojdzie do uszkodzenia pojemnika w trakcie wykonywania czynności i zajdzie konieczność jego wymiany, albo mycie pojemnika w wyznaczonym przez wykonawcę czasie zostanie wykonane nienależycie lub wyznaczony przez wykonawcę czas na mycie zostanie przekroczony.

Pytanie 14

Zgodnie z § 9 ust. 4 i 5 wzoru umowy:

4. Zamawiający w terminie 7 dni od daty otrzymania raportu, akceptuje raport lub zgłasza uwagi. Wykonawca zobowiązany jest do uwzględnienia uwag Zamawiającego i przesłanie Zamawiającemu poprawionego Raportu w terminie 2 dni roboczych.

5. Zaakceptowany przez Zamawiającego raport jest podstawą do wystawienia faktury za wykonaną usługę.

Prosimy o doprecyzowanie, że w razie zgłoszonych uwag akceptacji podlegają niekwestionowana część protokołu. Jeśli część sporna dotyczy niewielkiej części protokołu nie ma podstaw do braku akceptacji całego rozliczenia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wie co Wykonawca rozumie pod pojęciem „niewielkiej części protokołu”. Z uwagi na to, że jest to kwestia nieostra i sporna, a niewielka część dla jednej strony, może być istotną częścią dla drugiej, Zamawiający dla jednoznaczności sytuacji przyjmuje, że podstawą rozliczenia będzie zaakceptowany raport. Czas na zgłoszenie uwag i czas na ich uwzględnienie jest tak krótki, że nie powinien wpływać na płynność rozliczeń.

Pytanie 15

Zgodnie z § 10 ust. 1 lit a) wzoru umowy: Zamawiający będzie naliczał kary umowne Wykonawcy w następujących okolicznościach: a) 1 000 zł za każdy dzień opróżniania pojemników w terminie określonym w harmonogramie. Prosimy o jej zmniejszenie do 100 zł. Kara jest niewspółmierna do szkody.

Odpowiedź:

Utrzymanie czystości i porządku w gminach należy do obowiązkowych zadań własnych gminy. Należyte wykonywanie odbioru odpadów komunalnych buduje zaufanie mieszkańców gminy i pozwala na utrzymanie stałego poziomu satysfakcji z obowiązków, wykonywanych przez gminę. Nieopóżnianie pojemników, zgodnie z ustalonym i przekazanym mieszkańcom harmonogramem, powoduje nieodwracalne szkody wizerunkowe gminy i podkopuje autorytet gminy, jako dobrego gospodarza. Kara umowna to sankcja za nie wykonanie umowy w sposób zaakceptowany przez strony umowy.

Pytanie 16

Zgodnie z § 10 ust. 1 pkt 4 i 5 Wzoru umowy

1. Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia od umowy, jeśli:

4) Wykonawca nie wykonuje obowiązków wynikających z niniejszej umowy, odstąpienie może nastąpić w terminie 5 dni roboczych od powzięcia takiej informacji i uzyskania wyjaśnień ze strony Wykonawcy,

5) Wykonawca nie zapewnia właściwej jakości świadczonych usług zgodnie z zapisami niniejszej umowy i załącznika nr 1 opis przedmiotu zamówienia, pomimo wezwania Zamawiającego złożonego na piśmie do poprawy, odstąpienie może nastąpić po upływie 3 dni roboczych od przesłania wezwania.

Prosimy o doprecyzowanie, że chodzi o rażące niewykonywanie obowiązków.

Odpowiedź:

Odpowiedzialność Wykonawcy została zdefiniowana w sposób jednoznaczny. Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy jeśli Wykonawca nie wykonuje obowiązków umownych lub nie zapewnia jakości świadczonych usług, zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia. Dodatkowo Zamawiający przewidział w podstawach odstąpienia od umowy możliwość złożenia wyjaśnień przez Wykonawcę. Okoliczności ewentualnego skorzystania z odstąpienia od umowy są więc jasne i poprzedzone wyjaśnieniami Wykonawcy.

Pytanie 17

W formularzu ofertowym, pkt 1 Zamawiający podaje ilość odpadów do odbioru i zagospodarowania:

Rodzaj odpadów	Szacowana ilość odpadów (Mg)	Ryczałtowa cena jednostkowa netto za 1Mg	Cena całkowita netto	VAT	Cena całkowita brutto
Odpady komunalne niesegregowane zmieszane	1 516			8%	
Szkło	261			8%	
Papier (tektura, makulatura)	35			8%	
Tworzywa sztuczne	498			8%	
Biodopady	59			8%	
Całkowita cena oferty				8%	

W OPZ, stanowiący załącznik nr 2 do SWZ Zamawiający podaje ilość odpadów do odbioru i zagospodarowania:

Tabela 1 – Rodzaj odpadów będących przedmiotem zamówienia.

Lp.	Rodzaje odpadów komunalnych zbieranych na terenie Gminy Wałcz	Szacunkowa ilość odpadów w Mg
1.	Odpady komunalne niesegregowane zmieszane	1 516
2.	Szkło	261
3.	Papier (tektura, makulatura)	33
4.	Tworzywa sztuczne	498
5.	Biodopady	59

Prosimy o sprostowanie rozbieżności w ilości papieru (tektura, makulatura) do odbioru i zagospodarowania.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonał poprawienia formularza ofertowego w wyżej wymienionym zakresie.

Pytanie 18

W formularzu ofertowym, pkt 1 Wykonawca podaje ryczałtową cenę jednostkową netto za 1MG.

Prosimy o wyjaśnienie co Zamawiający ma na myśli poprzez wskazanie „cena ryczałtowa”. Wynagrodzenie za wykonanie przedmiotu zamówienia wypłacane jest w oparciu o stawkę jednostkową i ilość odebranych odpadów, zatem wynagrodzenia a tym samym cena nie ma charakteru ryczałtowego.

Odpowiedź:

Zamawiający wykreśla z formularza ofertowego słowo „Ryczałtowa” .

MODYFIKACJA ZAŁĄCZNIKÓW**Formularz ofertowy załącznik nr 3 do SWZ:**

1. Cena za wykonanie całości zamówienia:

Było:

Rodzaj odpadów	Szacowana ilość odpadów (Mg)	Ryczałtowa cena jednostkowa netto za 1Mg	Cena całkowita netto	VAT	Cena całkowita brutto
Odpady komunalne niesegregowane zmieszane	1 516			8%	
Szkło	261			8%	
Papier (tektura, makulatura)	35			8%	
Tworzywa sztuczne	498			8%	
Bioodpady	59			8%	
Całkowita cena oferty				8%	

Jest:

Rodzaj odpadów	Szacowana ilość	Ryczałtowa cena	Cena całkowita netto	VAT	Cena całkowita brutto
----------------	-----------------	-----------------	----------------------	-----	-----------------------

	odpadów (Mg)	jednostkowa netto za 1Mg		
Odpady komunalne niesegregowane zmieszane	1 516		8%	
Szkło	261		8%	
Papier (tektura, makulatura)	33		8%	
Tworzywa sztuczne	498		8%	
Biodopady	59		8%	
Całkowita cena oferty			8%	

Było:

Rodzaj odpadów	Szacowana ilość odpadów (Mg)	Ryczałtowa cena jednostkowa netto za 1Mg	Cena całkowita netto	VAT	Cena całkowita brutto
Odpady komunalne niesegregowane zmieszane	1 516			8%	
Szkło	261			8%	
Papier (tektura, makulatura)	33			8%	
Tworzywa sztuczne	498			8%	
Biodopady	59			8%	
Całkowita cena oferty				8%	

Jest:

Rodzaj odpadów	Szacowana ilość odpadów (Mg)	Cena jednostkowa netto za 1Mg	Cena całkowita netto	VAT	Cena całkowita brutto
Odpady komunalne niesegregowane zmieszane	1 516			8%	
Szkło	261			8%	
Papier (tektura, makulatura)	33			8%	

Tworzywa sztuczne	498		8%	
Biodopady	59		8%	
Całkowita cena oferty			8%	

Załącznik nr 2 do SWZ projektowane postanowienia umowy

§ 4 ust. 16

Było:

Wykonawca zobowiązuje się w terminie 10 dni od dnia podpisania umowy sporządzić i przekazać Zamawiającemu harmonogram odbioru odpadów komunalnych oraz harmonogram mycia i dezynfekcji pojemników na odpady. W przypadku zmiany któregokolwiek z harmonogramów Wykonawca zobowiązuje się przedłożyć Zamawiającemu propozycję zmian nie później niż 30 dni przed datą planowanej zmiany. Harmonogram uważa się za zaakceptowany przez Zamawiającego, jeżeli nie wniesie on pisemnych uwag do złożonych przez Wykonawcę projektów w terminie 7 dni od ich otrzymania. Na wniosek wykonawcy, zamawiający może wyrazić zgodę na wprowadzenie zmian harmonogramu w terminie krótszym niż 30 dni po przedłożeniu tych zmian zamawiającemu, jednak nie krótszym niż 10 dni od dnia zaakceptowania zmian przez zamawiającego.

Jest:

Wykonawca zobowiązuje się w terminie ~~10 dni od dnia podpisania umowy~~ **7 dni od dnia otrzymania od Zamawiającego wykazu nieruchomości** sporządzić i przekazać Zamawiającemu harmonogram odbioru odpadów komunalnych oraz harmonogram mycia i dezynfekcji pojemników na odpady. W przypadku zmiany któregokolwiek z harmonogramów Wykonawca zobowiązuje się przedłożyć Zamawiającemu propozycję zmian nie później niż 30 dni przed datą planowanej zmiany. Harmonogram uważa się za zaakceptowany przez Zamawiającego, jeżeli nie wniesie on pisemnych uwag do złożonych przez Wykonawcę projektów w terminie 7 dni od ich otrzymania. Na wniosek wykonawcy, zamawiający może wyrazić zgodę na wprowadzenie zmian harmonogramu w terminie krótszym niż 30 dni po przedłożeniu tych zmian zamawiającemu, jednak nie krótszym niż 10 dni od

Termin składania ofert pozostaje bez zmian.

W imieniu Zamawiającego:

WÓJT GMINY WALCZ

Jan Matuszewski