GMINA PIĄTEK
99-120 Piątek
ul. Rynek 16
tel. 24/722-16-11
NIP 775-24-06-091
REGON 611015856

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego o wartości szacunkowej *zamówienia powyżej kwot określonych w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 Pzp na:* Odbiór i i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych na terenie Gminy Piątek (znak postępowania: ZP.271.7.2019.DM) Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej Nr 2019/S 183-445886 w dniu 23.09.2019r.

Piątek, dnia 30.10.2019r.

Wszyscy Wykonawcy

Wyjaśnienie na zadane przez Wykonawcę pytania

Gmina Piątek działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018r. poz. 1986 z późn.zm.) informuję, że w dniu 03.10.2019r. wpłynęły od Wykonawcy pytania o wyjaśnienie treści SIWZ, w brzmieniu:

Pytanie nr 1.

W przedmiotowym postępowaniu, a w szczególności w Rozdziale XI SIWZ punkcie 1,3,4, 9,10, a także w punkcie 4 Załącznika nr 1 do SIWZ (formularz ofertowy) oraz w § 6 wzoru umowy Zamawiający określa cenę oferty i wynagrodzenie wykonawcy jako wynagrodzenie ryczałtowe w rozumieniu art. 632 Kodeksu cywilnego na wykonanie przedmiotu zamówienia.

Zdaniem Wykonawcy ustalenie w niniejszym Postępowaniu wynagrodzenia ryczałtowego jest sprzecznie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa. W szczególności w dniu 6 września 2019 r. weszła w życie ustawa z dnia 19 lipca 2019 r. o zmianie ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2019 r. poz. 1579, dalej jako „ustawa nowelizująca"), która wprowadziła do ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz.U. z 2018 r. poz. 1454 ze zm., dalej również jako „u.c.p.g.") nowe przepisy w zakresie ustalania podstawy wynagrodzenia za odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych.

W szczególności zgodnie z obowiązującym od dnia 6 września 2019 r. przepisem art. 6f ust. 3 u.c.p.g. podstawę ustalenia wynagrodzenia za odbieranie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości stanowi stawka za 1 Mg odebranych odpadów komunalnych. Natomiast zgodnie z art. 6f ust. 4 u.c.p.g. podstawę ustalenia wynagrodzenia

za zagospodarowanie odpadów komunalnych stanowi stawka za 1 Mg zagospodarowanych odpadów komunalnych.

Powyższe postanowienia SIWZ są *prima facie* niezgodne z ww. przepisami ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz są sprzeczne z *ratio legis* wprowadzonego przepisu art. 6f ust. 3 i 4 u.c.p.g. Jak wskazano w uzasadnieniu do projektu ustawy nowelizującej: *„Zmiana przepisów ustawy ma na celu wyeliminowanie następujgcych zidentyfikowanych problemów: 1) możliwości ryczałtowego rozliczania przedsiębiorcy odbierającego odpady komunalne od mieszkańców, co utrudnia gminom kontrolę nad strumieniem odpadów komunalnych oraz może prowadzić do podwyższenia kosztów systemu (przeszacowanie kosztów odbioru odpadów komunalnych)."* Zamawiający nie uwzględnił w niniejszym Postępowaniu przedmiotowych okoliczności, pomimo iż jest do tego zobligowany w myśl art. 6f ust. 3 i 4 u.c.p.g.

Wobec powyższego czy Zamawiający zmodyfikuje treść SIWZ w szczególności w Rozdziale XI SIWZ punkcie 1,3, 4, 9,10, a także w punkcie 4 Załącznika nr 1 do SIWZ (formularz ofertowy) oraz w § 6 wzoru umowy i dostosuje ją do aktualnie obowiązujących przepisów prawa, w szczególności poprzez wykreślenie wynagrodzenia ryczałtowego i wprowadzenie wynagrodzenia, którego za podstawę ustalenia przyjmuje się stawkę za 1 Mg odebranych oraz zagospodarowanych odpadów komunalnych?

Odpowiedź:

Zamawiający zmodyfikuje treść SIWZ w rozdziale XI SIWZ w punkcie 1,3,4,9,10 a także w punkcie 4 Załącznika nr 1 do SIWZ (formularz ofertowy) oraz w § 6 wzoru umowy i dostosuje do obowiązujących przepisów prawa, w szczególności poprzez wykreślenie wynagrodzenia ryczałtowego i wprowadzenie wynagrodzenia, którego za podstawę ustalenia przyjmuje się stawkę za 1 Mg odebranych oraz zagospodarowanych odpadów komunalnych.

Pytanie nr 2

W Załączniku nr 8 do SIWZ w Rozdziale III „Obowiązki Wykonawcy" Zamawiający wskazał częstotliwość zebranych poszczególnych rodzajów odpadów z posesji w zabudowie jednorodzinnej nie rzadziej niż 1 raz w miesiącu.

W ocenie Wykonawcy powyższe postanowienia są sprzeczne z nowowprowadzonymi przepisami ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, a w szczególności z przepisem art. 6r ust. 3b u.c.p.g., zgodnie z którym dopuszcza się zróżnicowanie częstotliwości odbierania odpadów, w szczególności w zależności od ilości wytwarzanych odpadów i ich rodzajów, z tym że w okresie od kwietnia do października częstotliwość odbierania niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych oraz bioodpadów stanowiących odpady komunalne nie może być rzadsza niż raz na tydzień z budynków wielolokalowych i **nie rzadsza niż raz na dwa tygodnie z budynków mieszkalnych jednorodzinnych.**

W świetle powyższego, czy Zamawiający zmieni treść SIWZ w Załączniku nr 8 do SIWZ w Rozdziale III „Obowiązki Wykonawcy" i dostosuje ją do aktualnie obowiązujących przepisów prawa, w szczególności ustali, iż w okresie od kwietnia do października częstotliwość odbierania

niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych oraz bioodpadów stanowiących odpady komunalne nie może być rzadsza niż raz na dwa tygodnie z budynków mieszkalnych jednorodzinnych?

Odpowiedź
Tak, Zamawiający dostosuje zapisy SIWZ do aktualnie obowiązujących przepisów w tym zakresie.

Pytanie nr 3

W Załączniku nr 8 do SIWZ III. „Obowiązki wykonawcy" w punkcie 2.1) A. b), a także w punkcie 5 ppkt 4) *Obowiązków Wykonawcy* „Informacje przekazywane Zamawiającemu" Zamawiający wskazał, że „W przypadku niedopełnienia przez właściciela nieruchomości zadeklarowanego obowiązku selektywnego zbierania odpadów komunalnych Wykonawca odbierający odpady ma je przyjąć jako zmieszane odpady komunalne i powiadomić o tym Urząd Gminy Piątek".

W ocenie Wykonawcy powyższe zapisy są nieprecyzyjne, niewyczerpujące i niejednoznaczne, co nie wypełnia dyspozycji przepisu art. 29 ust. 1 i 2 Pzp. W szczególności Zamawiający nie określił w ww. zakresie sposobu dokonywania weryfikacji dotyczącego dopełniania zadeklarowanego przez właścicieli nieruchomości obowiązku selektywnego zbierania odpadów komunalnych, a także Zamawiający nie określił sposobu przekazywania tych informacji Zamawiającemu.

W świetle powyższego czy Zamawiający mając na uwadze treść art. 29 ust. 1 i 2 Pzp sprecyzuje obowiązki wykonawcy w ww. zakresie i określi w jaki sposób ma być dokonywania weryfikacja w zakresie zadeklarowanego przez właścicieli nieruchomości obowiązku selektywnego zbierania odpadów komunalnych, a także odpowie na pytanie w jaki sposób ma być przekazywana stosowna informacja Zamawiającemu odnośnie braku dopełniania ww. obowiązków przez właścicieli nieruchomości?

Odpowiedź
Informacja ma być przekazywana w formie pisemnej.

Pytanie nr 4
W Rozdziale XII. SIWZ „Opis kryteriów, którymi zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty, wraz z podaniem znaczenia tych kryteriów i sposobu oceny ofert", *Zasady oceny kryterium CENA (C)"* Zamawiający wskazał:
„Ocenie zostanie poddana cena brutto oferty za wykonanie przedmiotu zamówienia **przez 12 miesięcy,** obliczona przez Wykonawcę zgodnie z przepisami prawa oraz sposobem obliczania ceny oferty. Ocena w zakresie tego kryterium zostanie dokonana na podstawie deklaracji Wykonawcy złożonej w wypełnionym „Formularzu ofertowym".

Tymczasem w Formularzu ofertowym jako łączne wynagrodzenie brutto podano cenę za **24 miesiące:**
„Łączne wynagrodzenie brutto za 24 miesiące wyniesie:... złotych (słownie:...)"

Prosimy o usunięcie ww. rozbieżności pomiędzy Rozdziałem XII SIWZ a formularzem ofertowym i jednoznaczne wskazanie, czy cena oferty, która ma zostać poddana ocenie w kryterium „Cena" ma zostać podana przez wykonawcę za 12, czy też 24 miesiące?

Odpowiedź:

Zamawiający usunie rozbieżność pomiędzy Rozdziałem XII SIWZ a formularzem ofertowym.

Pytanie nr 5

W Załącznik nr 8 do SIWZ III. OBOWIĄZKI WYKONAWCY, a także we wzorze umowy (§ 3 ust. 6) Zamawiający wskazuje, iż wykonawca zobowiązany jest do przekazywania odebranych od właścicieli nieruchomości odpadów do Regionalnej Instalacji Przetwarzania Odpadów
Komunalnych wskazując w szczególności, że „Zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa, wyznaczonej dla Gminy Piątek Regionalną Instalacją Przetwarzania Odpadów Komunalnych (zwany RIPOK), jest (lokalizacja): Krzyżanówek, gm. Krzyżanów.". Ponadto w Załączniku nr 8 do SIWZ „Obowiązki wykonawcy" Zamawiający wskazuje, że: „W przypadku awarii RIPOK, Wykonawca zobowiązany jest do dostarczenia odpadów na własny koszt do instalacji przewidzianej do zastępczej obsługi, do której przypisana jest Gmina Piątek, zgodnie z obowiązującym Planem gospodarki odpadami województwa łódzkiego."

Powyższe postanowienia nie mają uzasadnienia w aktualnie obowiązujących przepisach prawa. W dniu 6 września 2019 r. weszła w życie ustawa z dnia 19 lipca 2019 r. o zmianie ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2019 r. poz. 1579), zgodnie z którą zniesiono obowiązek regionalizacji w gospodarowaniu niektórymi frakcjami odpadów. Dotychczasowe Regionalne Instalacje Przetwarzania Odpadów Komunalnych przemianowano na Instalacje Komunalne, do których mają trafiać odpady. Zgodnie bowiem z art. 17 ust. 1 ustawy nowelizującej, regionalne instalacje do przetwarzania odpadów komunalnych zapewniające:

1) mechaniczno-biologiczne przetwarzanie zmieszanych odpadów komunalnych i wydzielanie ze zmieszanych odpadów komunalnych frakcji nadających się w całości lub w części do odzysku lub
2) składowanie odpadów powstających w procesie mechaniczno-biologicznego przetwarzania zmieszanych odpadów komunalnych oraz pozostałości z sortowania odpadów komunalnych

- stają się instalacjami komunalnymi.

Stosowne zmiany co do zniesienia regionalizacji wprowadzono również w ustawie o odpadach, gdzie chociażby w art. 20 ustawy o odpadach uchylono ust. 7-11 w zakresie konieczności przekazywania bioodpadów, niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych oraz pozostałości z sortowania i z procesów mechaniczno-biologicznego przetwarzania odpadów komunalnych, przeznaczonych do składowania. Uchylony ust. 7 zakazywał przekazywania ww. opadów poza obszarem regionu gospodarki odpadami komunalnymi, na którym zostały wytworzone. Obecnie ten zakaz już nie obowiązuje, a odpady można przekazywać do instalacji położonych na terenie całego kraju. Jak wskazuje się w uzasadnieniu projektu ustawy nowelizującej: „wprowadzona zmiana wynika z problemów z zagospodarowaniem ww. odpadów w regionach oraz monopolizacją rynku. Po

wprowadzeniu zmian ww. odpady będą mogły być przekazywane do instalacji położonych na obszarze całego kraju."

Ponadto zgodnie z art. 17 ust. 3 ww. ustawy **z dniem wejścia w życie nowelizacji** tracą moc uchwały w sprawie wykonania wojewódzkiego planu gospodarki odpadami. Niezasadnym jest zatem narzucanie konieczności przekazywania odpadów do instalacji określonej odpowiednią uchwałą właściwego Sejmiku Województwa.

Istotą wspomnianej nowelizacji jest uelastycznienie zasad zagospodarowania odpadów i wprowadzenie mechanizmów mających na celu ograniczenie wzrostu cen za gospodarowanie odpadami. W tym właśnie celu przewidziano zniesienie obowiązku regionalizacji w zakresie zagospodarowywania bioodpadów oraz niesegregowanych (zmieszanych) odpadów, co wprost jest wyrażone w uzasadnieniu do projektu ustawy nowelizującej.

Ponadto w Załączniku nr 8 do SIWZ Zamawiający zaznaczył, że: „Zg z zapisami art. 6d ust. 4 pkt. 5) ustawy z dnia 28 listopada 2014 r. o zmianie ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz niektórych innych ustaw - Wykonawca zobowiązany jest do wskazania w ofercie instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych, do których Wykonawca odbierający odpady komunalne selektywnie zebrane jest obowiązany przekazać odebrane odpady/' Tymczasem w formularzu ofertowym brak jest miejsca na wpisanie instalacji komunalnych, do których mają być przekazywane odpady.

1) **Mając na uwadze powyższe, czy Zamawiający wykreśli z SIWZ wymogi dotyczące przekazywania odpadów do Regionalnej Instalacji Odpadów Komunalnych i umożliwi przekazywanie odpadów do Instalacji Komunalnych na terenie całego kraju?**

   Odpowiedź
   Tak

2) **Czy w związku ze zmianami wprowadzanymi ustawą z dnia 19 lipca 2019 r. o zmianie ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2019 r. poz. 1579) i w związku ze zniesieniem obowiązku regionalizacji oraz zastąpieniem dotychczas istniejących RIPOK-ów Instalacjami Komunalnymi, oraz w związku z utratą mocy prawnej uchwał w sprawie wykonania wojewódzkiego planu gospodarki odpadami, Zamawiający dopuści w formularzu ofertowym wskazanie instalacji spoza regionu (instalacji komunalnych), do których mogą być przekazywane zmieszane odpady komunalne i odpady zielone?**

   Odpowiedź
   Tak

3) **Czy Zamawiający zmodyfikuje odpowiednio formularz ofertowy i umożliwi wykonawcom wpisanie w nim instalacji komunalnych, do których mają być przekazywane odpady?**

   Odpowiedź
   Tak

Pytanie nr 6

W Załączniku nr 8 do SIWZ Zamawiający sukcesywnie używa pojęcia „folii" m.in. w punkcie „3) Odbiór odpadów komunalnych w formie mobilnego punktu selektywnej zbiórki" lit. a) „odbiór od właścicieli nieruchomości zamieszkałych zużytego sprzętu elektrycznego i elektronicznego, opon, **folii** oraz mebli i innych odpadów wielkogabarytowych pochodzących z gospodarstw domowych".

Analogicznego pojęcia Zamawiający użył w Załączniku nr 8 do SIWZ punkt 4 „Obowiązek prowadzenia dokumentacji związanej z działalności objętej zamówieniem" w literze c) *miesięczne raporty zawierające informacje o*: „ilości odebranych odpadów mebli i innych odpadów wielkogabarytowych, zużytego sprzętu elektrycznego oraz zużytych opon i **folii** [Mg]".
Ustawa o utrzymaniu czystości i porządku w gminach w art. 3 ust. 2 pkt 9 lit. f) u.c.p.g. wprowadziła pojęcie „folii rolniczej", za którą to wytwórca odpadu ponosi koszty utylizacji. Gmina Piątek jest gminą którą w przeważającej części zamieszkują rolnicy. Istnieje obawa, że folia z produkcji rolniczej będzie wystawiana do odbioru jako folia wytwarzana w gospodarstwach domowych.

W związku z powyższym prosimy o odpowiedź w jaki sposób Zamawiający zamierza rozgraniczyć ww. odpady? Czy Zamawiający przewiduje jakiś mechanizm umożliwiający weryfikację, czy dany odpad z folii nie pochodzi z produkcji rolniczej? Jeżeli tak, jak dokładnie ma przebiegać taka weryfikacja?

Odpowiedź

Zamawiający zmodyfikuje SIWZ i doprecyzuje zapis dotyczący odbioru folii wytwarzanej w gospodarstwach domowych wykluczając jednocześnie odbiór folii rolniczej.

Pytanie nr 7

W Załączniku nr 8 do SIWZ w punkcie „4. Obowiązek prowadzenia dokumentacji związanej z działalności objętej zamówieniem" postawiono następujący wymóg:

„2) Ewidencja odpadów należy prowadzić z zastosowaniem następujących dokumentów:

*kart przekazania odpadów sporządzonych zgodnie z art. 67 i art. 69 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (Dz. U. z 2018 r. poz. 992). Kartę przekazania odpadów sporządza wykonawca, który przekazuje odpady. Kartę przekazania odpadów sporządza się w 3 egzemplarzach: dla **przejmującego odpady**, przekazującego i Zamawiającego."*

W ocenie Wykonawcy ww. zapis SIWZ jest niejednoznaczny i nieprecyzyjny. Ustawa z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach określa pojęcia: przekazujący odpad, transportujący oraz przejmujący odpad.

W świetle powyższego czy Zamawiający dostosuje zapisy SIWZ do nomenklatury stosowanej w ustawie o odpadach w zakresie nazewnictwa podmiotów, którzy przekazują odpady, transportują odpady i przejmują odpady?

Odpowiedź

Tak Zamawiający dostosuje zapisy SIWZ w zakresie nazewnictwa podmiotów.

Pytanie nr 8

W rozdziale XII SIWZ punkcie 11. Zamawiający wskazał, iż cena może być tylko jedna i nie może być waloryzowana.

Natomiast zgodnie z postanowieniami SIWZ, a w szczególności zgodnie z § 2 ust. 1 wzoru umowy, umowa zawierana będzie na okres 24 miesięcy.

W myśl natomiast art. 142 ust. 5 Pzp umowa zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy powinna zawierać postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany:

1) stawki podatku od towarów i usług,

2) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,

3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,

4) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych

W świetle powyższego, wskazane w punkcie 11 rozdziału XII SIWZ zastrzeżenie jest niezgodne z art. 142 ust. 5 Pzp. Ponadto wzór umowy nie zawiera klauzul waloryzacyjnych, o których mowa w przedmiotowym przepisie.

W świetle powyższego wykonawca zadaje następujące pytania:

1) **czy Zamawiający wykreśli punkt 11 Rozdziału XII SIWZ oraz czy wprowadzi do wzoru umowy klauzule waloryzacyjne, o których mowa w art. 142 ust. 5 Pzp?**

2) **czy Zamawiający wprowadzi do wzoru umowy klauzule waloryzacyjne dotyczące zmian m.in. uregulowań prawnych w zakresie wzrostu stawek opłaty za korzystnie ze środowiska, wzrostu stawek za przyjęcie odpadów w RIPOK o następującym brzmieniu:**

„Strony przewidują zmianę wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany uregulowań prawnych, w tym przepisów prawa miejscowego lub innej zmiany stosunków lub czynników mających wpływ na jej wykonanie w szczególności na sposób, zakres, wartość wykonywanej usługi będącej przedmiotem niniejszej umowy, w tym między innymi:

a. **wzrostu wysokości stawek opłaty za korzystanie ze środowiska z tytułu składowania odpadów, o której mowa w ustawie z dnia 27 kwietnia 2001 roku Prawo ochrony środowiska (Dz. U. z 2019 r. poz. 1396 ze zm.),**

b. **wzrostu stawek za utylizację odpadów na składowisku, w tym wzrostu stawek za przyjęcie odpadów w Regionalnej Instalacji do Przetwarzania Odpadów Komunalnych, bądź wzrostu kosztów dotyczących zagospodarowania odpadów w związku z koniecznością przekierowania strumienia odpadów do instalacji zastępczej w przypadku braku mocy przerobowych przez RIPOK do której dotychczas były przekazywane odpady, bądź**

wstrzymania przyjmowania odpadów na RIPOK z innych niezależnych od wykonawcy przyczyn,

c. **wystąpienia innych okoliczności oddziałowujących na wynagrodzenie przysługujące Wykonawcy, w tym wzrostu wysokości innych opłat mających wpływ na koszty świadczenia usługi." ?**

Odpowiedź:

Zamawiający wprowadzi do wzoru umowy klauzule waloryzacyjne o których mowa w art.142 ust.5 Pzp.

Zamawiający nie wprowadzi do wzoru umowy innych klauzul waloryzacyjnych.

Pytanie nr 9

Prosimy o potwierdzenie, czy kary umowne określone w § 10 ust. 1 pkt 1-5 wzoru umowy odnoszą się do sytuacji leżących wyłącznie po stronie wykonawcy tj. do zdarzeń zawinionych przez wykonawcę? Wykonawca nie powinien odpowiadać za zdarzenia, które wynikły z przyczyn od niego niezależnych i niezawinionych. Zgodnie z literalną treścią art. 471 § 1 k.c. dłużnik obowiązany jest do naprawienia szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, chyba że niewykonanie lub nienależyte wykonanie jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi. W świetle powyższego uzasadnionym jest zastrzeżenie kar umownych za zdarzenia, których wystąpienie wiąże się z zaistnieniem winy po stronie wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia bez zmian zapisy określone w § 10 ust.1 pkt 1-5 wzoru umowy.

Pytanie nr 10

W § 11 ust. 3 wzoru umowy Zamawiający w trybie art. 144 ust. 1 pkt 1 Pzp określił katalog okoliczności umożliwiających zmianę zawarte umowy. W szczególności w § 11 ust. 3 pkt 1 wzoru umowy zamawiający przewidział możliwość dokonywania zmian w przypadku zmian szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia w tym m.in. zmiany częstotliwości odbioru odpadów komunalnych i rodzajów frakcji odbieranych odpadów. Ponadto w § 11 ust. 3 pkt 3 wzoru umowy Zamawiający przewidział możliwość dokonywania zmian umowy w przypadku zmian szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia z uwagi na wystąpienie zmian w powszechnie obowiązujących przepisach prawa w zakresie mającym wpływ na realizację przedmiotu umowy.

Natomiast w § 11 ust. 4 wzoru umowy Zamawiający wskazał, iż zmiany, o których mowa w ust. 1 nie uprawniają Wykonawcę do żądania dodatkowego wynagrodzenia. Zamawiający nie zauważa jednak, iż tak istotne zmiany w opisie przedmiotu zamówienia, o których mowa w § 11 ust. 3 pkt 1 i 3 wzoru umowy w szczególności w zakresie konieczności zwiększenia częstotliwości odbioru odpadów komunalnych, rodzajów frakcji odbieranych odpadów, czy też zmiany w obowiązujących przepisach prawa mają istotny wpływ na wynagrodzenie wykonawcy. Warto zauważyć, iż wykonawca kalkuluje wynagrodzenie na podstawie opisanego w SIWZ przedmiotu zamówienia. Ingerencja w ten przedmiot może spowodować, iż pierwotna wycena może stać się nieaktualna.

W świetle powyższego, czy Zamawiający wykreśli postanowienie § 11 ust. 4 wzoru umowy?

Odpowiedź:
Zamawiający wykreśli postanowienia § 11 ust.4 umowy.

Pytanie nr 11

W § 12 ust. 4 wzoru umowy Zamawiający zastrzegł sobie prawo wypowiedzenia umowy ze skutkiem natychmiastowym w przypadku rozwiązania umowy powierzenia przetwarzania danych, o której mowa w §4 ust. 7 niniejszej umowy. Dodatkowo Zamawiający nie dołączył do SIWZ załącznika nr 3 do umowy głównej tj. wzoru umowy przetwarzania danych osobowych. Wykonawca nie wie zatem jak została uregulowana kwestia rozwiązania umowy w sprawie przetwarzania danych osobowych, a tym samym nie wie z jakich przyczyn i przez kogo może zostać taka umowa przetwarzania danych osobowych rozwiązana. Powoduje to, iż postanowienie § 12 ust. 4 wzoru umowy ma charakter blankietowy i może prowadzić do nadużyć w postaci umożliwienia rozwiązania umowy w sprawie przetwarzania danych praktycznie w każdym przypadku, a tym samym otwierając drogę do wypowiedzenia przez Zamawiającego umowy głównej w sprawie zamówienia publicznego pod pretekstem rozwiązania umowy przetwarzania danych osobowych.
Zdaniem wykonawcy ww. postanowienie umowne określone w § 12 ust. 4 wzoru umowy narusza tym samym zasadę trwałości umów w sprawie zamówienia publicznego. W wyroku z dnia 6 listopada 2014 r. o sygn. KIO 2177/14 Krajowa Izba Odwoławcza powołała się na zasadę trwałości stosunku obligacyjnego zawartego w reżimie ustawy prawo zamówień publicznych, która to zasada ma istotne znaczenie z punktu dyktowania warunków umownych, w tym tych dotyczących rozwiązania umowy: „Wskazać także należy, że umowy o zamówienie publiczne zawierane na czas określony zostały przez ustawodawcę skonstruowane jako źródło zobowiązań o charakterze trwałym, które, jeżeli tylko są wykonywane należycie, to powinny istnieć aż do upływu terminu, na jaki zawarta została umowa. Jest to podyktowane tym, że wykonawcy będą mogli racjonalnie skalkulować cenę, wysokość opłat oraz inne parametry finansowe, a także przewidzieć ryzyko związane z kontraktem (w tym ryzyko, czy poniesione przez nich nakłady zostaną zrekompensowane przychodami uzyskanymi w określonym okresie obowiązywania umowy), jedynie wówczas, gdy będą mogli przewidzieć czas, przez jaki strony umowy pozostaną nią związane. Zgodnie z ustaloną linią orzeczniczą zakazane jest redagowanie postanowień umowy o zamówienie publiczne w taki sposób, że zakres czy wolumen zamówienia zależy w całości od zdarzeń przyszłych i niepewnych. Potwierdził to m.in. Sąd Okręgowy w Warszawie w wyroku z dnia 13 września 2005 sygn. akt V Ca 1110/04, zgodnie z którym wykonawca: "Musi mieć zatem pewność, że zrealizuje w przyszłości (...) zamówienie w pewnym minimalnym zakresie. Dlatego też sąd uznał, że zapisy projektu umowy winny być zmodyfikowane w taki sposób, aby dostawca, stosując zasadę pewności obrotu i możliwości zaplanowania sprzedaży na określonym poziomie, miał pewność, że zawarta umowa pozwoli mu sprzedać co najmniej określoną część zamówionej ilości towaru"."

W świetle powyższego, z uwagi na zasadę trwałości kontraktów zamówieniowych, umowa w sprawie zamówienia publicznego powinna obowiązywać przez cały okres, na który została zawarta. Ponadto przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych nie przewidują możliwości wypowiedzenia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

W świetle powyższego, czy Zamawiający wykreśli § 12 ust. 4 wzoru umowy? Dodatkowo Wykonawca prosi o opublikowanie wzoru umowy w sprawie przetwarzania danych osobowych,

gdyż przedmiotowa umowa stanowi załącznik nr 3 do wzoru umowy i jest immamentnie związana z umową główną. Wykonawca nie może zatem prawidłowo skalkulować przedmiotu zamówienia i ocenić ryzyka jakie będzie niosło za sobą podpisanie umowy w sprawie przetwarzania danych osobowych.

Odpowiedź:

Zamawiający wykreśli §12 ust.4 umowy.

Pytanie nr 12

W Załączniku nr 8 do SIWZ w Rozdziale III *Obowiązki wykonawcy* w punkcie 4. *Obowiązek prowadzenia dokumentacji związanej z działalności objętej zamówieniem,* Zamawiający w ppkt 3 a) wskazuje, iż wykonawca będzie zobligowany do przekazywania Zamawiającemu półrocznych sprawozdań dotyczących odbieranych odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości o których mowa w art. 9n u.c.p.g.: *„3) Wykonawca jest zobowiązany do prowadzenia i przekazywania Zamawiającemu dokumentacji związanej z działalnością objętą zamówieniem, tj.:*

***półrocznych sprawozdań** dotyczących odbieranych odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości o których mowa w art. 9n ustawy z dnia 28 listopada 2014 r. o zmianie ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz niektórych innych ustaw, zawierające informacje o masie:*

poszczególnych rodzajów odebranych odpadów komunalnych, w tym odpadów ulegających biodegradacji, oraz sposobie ich zagospodarowania, wraz ze wskazaniem instalacji, do których zostały przekazane odpady komunalne odebrane od właścicieli nieruchomości,

pozostałości z sortowania i pozostałości z mechaniczno-biologicznego przetwarzania, przeznaczonych do składowania powstałych z odebranych przez podmiot odpadów komunalnych,

odpadów papieru, metali, tworzyw sztucznych i szkła przygotowanych do ponownego użycia i poddanych recyklingowi,

odpadów budowlanych i rozbiórkowych będących odpadami komunalnymi, przygotowanych do ponownego użycia, poddanych recyklingowi i innym procesom odzysku

oraz dodatkowo informację:

o osiągniętych poziomach recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami oraz ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania.

Wykonawca będzie przekazywał Zamawiającemu sprawozdanie, o których mowa powyżej w formie papierowej i elektronicznej - ***w terminie do końca miesiąca następującego po upływie półrocza, którego dotyczy.***

W przypadku gdy sprawozdanie jest sporządzone nierzetelnie, Wykonawca zobowiązany będzie do jego uzupełnienia lub poprawienia w terminie 14 dni."

Powyższe zapisy są niezgodne z aktualnym brzmieniem art. 9n ust. 1 u.c.p.g., obowiązującym od dnia 13 sierpnia 2019 r., gdzie wprowadzono obowiązek **składania jedynie rocznych, a nie półrocznych sprawozdań.** Ponadto zgodnie z art. 9n ust. 2 u.c.p.g. sprawozdanie roczne składane jest do dnia 31 stycznia za poprzedni rok kalendarzowy. Zgodnie z art. 9n ust. 3 u.c.p.g. zmienił się ród.nież zakres rzeczowy owych sprawozdań:

„3. Sprawozdanie zawiera:

1) *imię i nazwisko lub nazwę, adres zamieszkania lub siedziby podmiotu odbierającego odpady komunalne od właścicieli nieruchomości, numer rejestrowy, o którym mowa w art. 9b ust. 4 pkt 5, numer rejestrowy, o którym mowa w art. 54 ust. 1 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach, oraz numer identyfikacji podatkowej (NIP), o ile został nadany;*

2) *informacje o miejscu prowadzenia działalności;*

3) *informacje o masie:*

a) *poszczególnych rodzajów odebranych od właścicieli nieruchomości odpadów komunalnych oraz sposobie zagospodarowania tych odpadów, wraz ze wskazaniem nazwy i adresu instalacji, do których zostały one przekazane,*

b) *pozostałości z sortowania odpadów komunalnych i pozostałości z procesu mechaniczno- biologicznego przetwarzania zmieszanych odpadów komunalnych, powstałych z odebranych od właścicieli nieruchomości odpadów komunalnych, przekazanych do składowania albo do termicznego przekształcania,*

c) *odpadów komunalnych przekazanych do przygotowania do ponownego użycia i recyklingu,*

d) *innych niż niebezpieczne odpadów budowlanych i rozbiórkowych będgcych odpadami komunalnymi, przekazanych do przygotowania do ponownego użycia, recyklingu i innych procesów odzysku."*

W świetle powyższego, czy Zamawiający dostosuje postanowienia SIWZ do aktualnie obowiązujących przepisów ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach w zakresie sprawozdawczości, w szczególności do art. 9n u.c.p.g. ?

Odpowiedź

Tak Zamawiający dostosuje zapisy SIWZ w tym zakresie.

Pytanie nr 13

W Załączniku nr 8 do SIWZ w Rozdziale III *Obowiązki wykonawcy* w punkcie 4. *Obowiązek prowadzenia dokumentacji związanej z działalności objętej zamówieniem,* Zamawiający w ppkt 3 b) wskazuje, iż wykonawca będzie zobligowany do przekazywania Zamawiającemu rocznych sprawozdań dotyczących prowadzonego punktu selektywnej zbiórki odpadów komunalnych w myśl art. 9 na ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach:

„b) rocznego sprawozdania dotyczącego prowadzonego punktu selektywnej zbiórki odpadów komunalnych, o których mowa w art. 9na ustawy z dnia 28 listopada 2014 r. o zmianie ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz niektórych innych ustaw, zawierające informacje o masie:

poszczególnych rodzajów zebranych odpadów komunalnych, w tym o odpadach ulegających biodegradacji, oraz sposobie ich zagospodarowania, wraz ze wskazaniem instalacji, do których zostały przekazane zebrane odpady komunalne

pozostałości z sortowania przeznaczonych do składowania powstałych z zebranych przez podmiot odpadów komunalnych,

odpadów papieru, metali, tworzyw sztucznych i szkła przygotowanych do ponownego użycia i do recyklingu, powstałych z zebranych przez podmiot odpadów komunalnych,

odpadów budowlanych i rozbiórkowych będących odpadami komunalnymi przygotowanych do ponownego użycia, poddanych recyklingowi i innym procesom odzysku powstałych z zebranych przez podmiot odpadów komunalnych

Wykonawca będzie przekazywał Zamawiającemu sprawozdanie, o których mowa powyżej w formie papierowej i elektronicznej - w terminie do 31 lipca po upływie półrocza roku 2020 i 2021 oraz do 31 stycznia za poprzedni rok kalendarzowy."

Zgodnie z aktualnym brzmieniem art. 9na u.c.p.g., aktualny zakres ww. sprawozdania przedstawia się następująco:

„3. Sprawozdanie zawiera:

1) *imię i nazwisko lub nazwę, adres zamieszkania lub siedziby podmiotu prowadzącego punkt selektywnego zbierania odpadów komunalnych, numer rejestrowy, o którym mowa w art. 54 ust. 1 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach, oraz numer identyfikacji podatkowej (NIP), o ile został nadany;*

2) *informacje o miejscu prowadzenia punktu selektywnego zbierania odpadów komunalnych;*

3) *informacje o masie:*

a) *poszczególnych rodzajów zebranych odpadów komunalnych oraz sposobie ich zagospodarowania, wraz ze wskazaniem nazwy i adresu instalacji, do których zostały one przekazane,*

b) *pozostałości z sortowania odpadów komunalnych powstałych z zebranych odpadów komunalnych, przekazanych do składowania,*

c) *odpadów komunalnych przekazanych do przygotowania do ponownego użycia i recyklingu,*

d) *innych niż niebezpieczne odpadów budowlanych i rozbiórkowych będących odpadami komunalnymi, przekazanych do przygotowania do ponownego użycia, recyklingu i innych procesów odzysku".*

W świetle powyższego, czy Zamawiający dostosuje postanowienia SIWZ do aktualnie obowiązujących przepisów ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach w zakresie sprawozdawczości, w szczególności do art. 9na u.c.p.g. ?

Odpowiedź

Tak Zamawiający dostosuje zapisy SIWZ w tym zakresie.

WÓJT

mgr Krzysztof Lisiecki