

Pytanie 1.

Zamawiający w Rozdziale III SIWZ, w punkcie 8 opisał obowiązki Wykonawcy w zakresie obsługi PSZOK. Podpunkt b) zawiera katalog odpadów, które mają podlegać zbiórce w PSZOK. **Wnioskujemy o modyfikację** katalogu odpadów zbieranych w PSZOK, poprzez zastosowanie jednej z dwóch opcji, tj:

Opcja 1.

A. Usunięcie z katalogu wskazanego w ppkt b) następujących pozycji:

„17 04 01 – Miedź, brąz, mosiądz;

17 04 02 – Aluminium;

17 04 03 – Ołów;

17 04 04 – Cynk;

17 04 05 – Żelazo i stal;

17 04 06 – Cyna;

17 04 07 – Mieszaniny metali;

15 01 11* – Opakowania z metali zawierające niebezpieczne porowate elementy wzmocnienia konstrukcyjnego (np. azbest), włącznie z pustymi pojemnikami ciśnieniowymi.”

Należy także zwrócić uwagę na istotny wymóg tj. konieczność uzyskania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach na realizację przedsięwzięcia dla nowo tworzonego PSZOK-u lub istotnie zmienianego. PSZOK prowadzony przez Wykonawcę podlega pod wymóg uzyskania decyzji środowiskowej z tytułu ww. odpadów. W takiej sytuacji rozpoczęcie zbierania tych odpadów na PSZOK nie może nastąpić niezwłocznie po wybraniu prowadzącego, ponieważ najpierw musi on uzyskać zezwolenie na zbieranie odpadów, co zwykle trwa około 6-8 miesięcy.

B. Wykreślenie z ppkt b) odpadów, które nie należą do grupy odpadów komunalnych, tj. „17 05 08 – Tłuczeń torowy (kruszywo) inny niż wymieniony w 17 05 07”.

C. Wykreślenie kodu dotyczącego odpadowej papy - zamiast „ex 20 03 99 (odpadowa papa)”, pozostawić tylko „17 03 08 Odpadowa papa”.

Opcja 2.

Zastosowanie w ppkt b) obecnie funkcjonującego katalogu odpadów zbieranych w PSZOK, tj:

„Frakcja 1) Papier,

Frakcja 2) Tworzywa sztuczne,

Frakcja 3) Szkło,

Frakcja 4) Opakowania wielomateriałowe

Frakcja 5) Zmieszane odpady opakowaniowe,

Frakcja 6) Odpady komunalne ulegające biodegradacji (w tym odpady opakowaniowe ulegające biodegradacji),

Frakcja 7) Przetworzone leki,

Frakcja 8) Chemikalia oraz zanieczyszczone opakowania,

Frakcja 9) Zużyte baterie i akumulatory,

Frakcja 10) Zużyty sprzęt elektryczny i elektroniczny,

Frakcja 11) Meble i inne odpady wielkogabarytowe,

Frakcja 12) Odpady budowlane i rozbiórkowe (wykonywanych we własnym zakresie, na wykonanie których nie jest wymagane uzyskanie pozwolenia na budowę, lub na wykonanie których nie jest wymagane zgłoszenie do administracji budowlano – architektonicznej),

Frakcja 13) Zużyte opony,

Frakcja 14) Odpady zielone,

Frakcja 15) Odzież i Tekstylia inne niż biodegradowalne

Frakcja 16) Popioły.“

Pytanie 2.

Czy Zamawiający dopuszcza zgłoszenie podwykonawcy w trakcie realizacji zamówienia, pomimo, że w ofercie, która zostanie oceniona jako najkorzystniejsza, Wykonawca podwykonawcy nie wskazał?

Pytanie 3.

W związku z wejściem w życie przepisów Rozporządzenia Ministra Środowiska w sprawie szczegółowego sposobu selektywnego zbierania wybranych frakcji odpadów (Dz. U. z 2017 roku poz. 19) pojemniki/ worki muszą być oznaczone napisem z nazwą danej frakcji odpadów tj.: „Papier”, „Szkło”, „Bio”, „Niesegregowane”, „Metale i tworzywa sztuczne”. Pojemniki w kolorach zielonym, niebieskim, żółtym, czarnym i brązowym z napisami danej frakcji odpadów będą

obowiązywać od 2022 roku. Do tego czasu można używać pojemników w dowolnym kolorze, ale muszą być opatrzone napisem z nazwą danej frakcji odpadów.

a. Czy Zamawiający potwierdza, iż dopuszcza inną kolorystykę pojemników na odpady komunalne, **z zachowaniem oznaczenia** pojemnika odpowiednim napisem, tj. „Metale i tworzywa sztuczne” i „Niesegregowane”, bez kodu odpadu?

Pytanie 4.

W treści punktu 10 b) OPZ Zamawiający wskazuje, że: „Wykonawca w ramach umowy zobowiązany jest do:

[...] b) monitorowania obowiązku ciążącego na właścicielu nieruchomości w zakresie selektywnego zbierania odpadów komunalnych. W przypadku stwierdzenia, że właściciel nieruchomości nie wywiązuje się z obowiązku w zakresie segregacji odpadów, Wykonawca odbiera odpady jako niesegregowane (zmieszane) odpady komunalne. Wykonawca zobowiązany będzie w terminie 2 dni roboczych od dnia zaistnienia opisanej sytuacji do pisemnego lub drogą elektroniczną poinformowania Zamawiającego o niewywiązywaniu się z obowiązku segregacji odpadów przez właściciela nieruchomości. Do informacji Wykonawca zobowiązany będzie załączyć dokumentację (np. nagranie wykonane kamerą znajdującą się na samochodzie odbierającym odpady z nieruchomości lub dokumentację fotograficzną i protokół lub oświadczenie) z zaistnienia takiego zdarzenia. Z dokumentacji musi jednoznacznie wynikać, jakiej dotyczy nieruchomości, w jakim dniu i o jakiej godzinie doszło do ustalenia ww. zdarzenia.”

Proponujemy **modyfikację** punktu 10 b) na następującą treść:

„Wykonawca w ramach umowy zobowiązany jest do:

[...] b) monitorowania obowiązku ciążącego na właścicielu nieruchomości w zakresie selektywnego zbierania odpadów komunalnych. W przypadku stwierdzenia, że:

1. właściciel nieruchomości nie wywiązuje się z obowiązku w zakresie segregacji odpadów, zgodnie z wymaganiami Rozporządzenie Ministra Środowiska z dnia 29 grudnia 2016 r. w sprawie szczegółowego sposobu selektywnego zbierania wybranych frakcji odpadów;

2. odpady gromadzone są w pojemnikach lub workach:

a. nieodpowiadających **wymaganiom sprzętowym operatora** oraz

b. **niezgodnych z przepisami** aktualnie obowiązującego Regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie Gminy Sienno i uchwały w sprawie ustalenia szczegółowego sposobu i zakresu świadczenia usług w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy i zagospodarowania tych odpadów,

Wykonawca zobowiązany jest do ich **pozostawienia bez odebrania**, umieszczenia informacji na pojemniku/worku o przyczynach braku odbioru oraz - w terminie 2 dni roboczych od dnia zaistnienia opisanej sytuacji - do pisemnego lub drogą elektroniczną poinformowania Zamawiającego o nieprawidłowościach. Do informacji Wykonawca zobowiązany będzie załączyć dokumentację (np. nagranie wykonane kamerą znajdującą się na samochodzie odbierającym odpady z nieruchomości lub dokumentację fotograficzną i protokół lub oświadczenie) z zaistnienia takiego zdarzenia. Z dokumentacji

musi jednoznacznie wynikać, jakiej dotyczy nieruchomości, w jakim dniu i o jakiej godzinie doszło do ustalenia ww. zdarzenia."

Zdaniem Wykonawcy wprowadzenie takiego zapisu będzie stanowiło – zarówno dla Zamawiającego jak i Wykonawcy - skuteczne narzędzie do zwiększenia świadomości mieszkańców, osiągnięcia wymaganych prawem poziomów recyklingu i przeciwdziałania postawom patologicznym. Odbieranie odpadów permanentnie gromadzonych w sposób niewłaściwy z pewnością nie zachęci właścicieli nieruchomości do zmiany postawy.

Jeżeli Zamawiający nie podziela zdania Wykonawcy, prosimy o **doprecyzowanie**: czy w przypadku stwierdzenia nieprawidłowego zbierania odpadów w pojemnikach / workach, tj. występowania we frakcjach „surowcowych” odpadów niesegregowanych (zmieszanych), Zamawiający wymaga, aby takie odpady odbierać i przekazywać do RIPOK jako odpady niesegregowane (zmieszane)? Takie stanowisko bez wątpienia będzie niekorzystnie wpływało na przyszłe poziomy recyklingu i odzysku odpadów papieru, metali, tworzyw sztucznych i szkła, jak również na skuteczność i sens edukacji ekologicznej społeczeństwa.

Pytanie 5.

SIWZ - ust. 12 pkt i) stanowi, że „Wykonawca jest zobowiązany do osiągnięcia na terenie gminy Sienno poziomów ograniczania masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania zgodnie z rozporządzeniem Ministra Środowiska z dnia 15 grudnia 2017r. w sprawie poziomów ograniczenia składowania masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji (Dz.U. z 2017 r. poz. 2412)”.

Wykonawca nie ma wpływu na poziom ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania, ponieważ jest zobowiązany do przekazywania wszystkich odpadów tej frakcji bezpośrednio do RIPOK. **Wnioskujemy o wykreślenie zapisów** zobowiązujących Wykonawcę do osiągnięcia na obszarze Gminy Sienno dopuszczalnego poziomu ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania - zarówno z treści wzoru umowy oraz SIWZ.

Pytanie 6.

Zgodnie z ust. 12 pkt h) SIWZ „Wykonawca zobowiązany jest do osiągnięcia na terenie gminy Sienno poziomów recyklingu i przygotowania do ponownego użycia frakcji odpadów komunalnych obejmujących papier, metale, tworzywa sztuczne i szkło wyliczanych zgodnie z rozporządzeniem Ministra Środowiska z dnia 14 grudnia 2016 r. w sprawie poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami niektórych frakcji odpadów komunalnych (Dz. U z 2016 r. poz. 2167)”.

Węglug § 6 ust. 1 wzoru umowy zobowiązuje „1. Wykonawca jest zobowiązany do osiągnięcia na obszarze Gminy Sienno poziomów recyklingu i przygotowania do ponownego użycia frakcji odpadów komunalnych obejmujących papier, metale, tworzywa sztuczne i szkło wyliczanych zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Środowiska z dnia 14 grudnia 2016 r. w

sprawie poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami niektórych frakcji odpadów komunalnych (Dz.U. z 2016 r. poz. 2167)

2. Wymagane poziomy recyklingu, przygotowania do ponownego użycia wskazanych w ust. 1 frakcji odpadów wynoszą:

- 1) w roku 2019 – co najmniej 40%,
- 2) w roku 2020 – co najmniej 50%,
- 3) w roku 2021 – co najmniej „.

Ponadto w katalogu kar umownych, w § 9 ust. 1 Zamawiający zawarł zapis: „Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej w przypadku nieosiągnięcia wymaganych zgodnie z §6 ust. 2 umowy poziomów recyklingu i przygotowania do ponownego użycia wskazanych w §6 ust. 1 frakcji odpadów.”

Wnioskujemy o **wykreślenie** z § 9 - katalog kar umownych – ustępu 1. Konstrukcja kary umownej, która ma charakter akcesoryjny w stosunku do zobowiązania, oznacza, że jego (zobowiązania) nieważność (387 § 1 Kodeksu cywilnego) lub bezskuteczność pociąga za sobą zwolnienie dłużnika z obowiązku jej uiszczenia. Skoro zatem Wykonawca **nie posiada bezpośredniego wpływu na poziom selektywnej zbiórki odpadów w Gminie**, nie sposób uznać jakkolwiek odpowiedzialność po stronie Wykonawcy. Z powyższym koresponduje sama prawna konstrukcja kary umownej, która co do zasady, może być naliczana w stosunku do wykonawcy zamówienia publicznego wyłącznie w sytuacji, w której niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi następuje **z winy wykonawcy**. Jak wyjaśniła m.in. Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z 7 maja 2013 roku, sygn. akt KIO 909/13, „Wprowadzenie do wzoru umowy postanowienia nakładającego na wykonawcę kary umowne za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi powstałe wskutek okoliczności, za które nie ponosi on odpowiedzialności ocenione zostać powinno, w świetle klauzuli generalnej ograniczającej wykonywanie praw podmiotowych oraz zasadę swobody umów poprzez odesłanie do zasad współżycia społecznego, o których mowa w art. 5 i 353[1] KC, za niewłaściwe”. Zatem **tylko wina po stronie Wykonawcy uzasadnia naliczenie kary umownej**.

W naszej ocenie w przypadku nieosiągnięcia poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami następujących frakcji odpadów komunalnych: papieru, metali, tworzyw sztucznych i szkła kara powinna zostać nałożona jedynie w przypadku, gdy cele te nie zostaną osiągnięte z powodu niedochowania przez wykonawcę **należytej staranności**, zgodnie z §4 ust. 1 umowy.

Ustawa o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (UCPG) przewiduje nałożenie kary za nieosiągnięcie poziomów odzysku i recyklingu **na gminy**, które są zobowiązane do osiągnięcia tych poziomów zgodnie z UCPG. Zamawiający natomiast sugeruje, iż to wykonawca działając w imieniu i na rzecz gminy jest zobowiązany do osiągnięcia tych poziomów. Powyższe budzi wątpliwości, co do prawidłowości takiego rozwiązania, gdyż zamawiający wydaje się przenosić na wykonawcę swoje obowiązki w całości.

Tym samym odpowiedzialność wykonawcy ograniczona być powinna jedynie do obowiązku starannego działania - nie może być on zobowiązany do osiągnięcia rezultatu, w szczególności, gdy działając z należyłą starannością rezultatu osiągnąć nie może.

Gdyby nawet uznać, że zobowiązanie w przedmiotowym zakresie ma charakter gwarancyjny, to także jest on sprzeczny z naturą umów nienazwanych, w przedmiocie odbierania i zagospodarowania odpadów. Jest bowiem zgodnie z UCPG rolą zamawiającego (gminy) zapewnienie i propagowanie selektywnej zbiórki odpadów. Przerzucanie całości obowiązków na wykonawcę i „wykupowanie u niego polisy ubezpieczeniowej” uznać należy za **niepoprawne i niekorzystne dla mieszkańców**, którzy w konsekwencji poniosą wyższe koszty zagospodarowania odpadów. W takim bowiem wypadku wykonawca składający ofertę w przetargu powinni „wkalkulować” w cenę kwoty kar umownych z powodu nieosiągnięcia poziomów określonych w Rozporządzeniu, ponieważ umowę w przedmiotowym zakresie można traktować jako umowę o świadczenie niemożliwe, a tym samym dotkniętą sankcją nieważności.

Pytanie 7.

Stosownie do § 12 ust. 2 projektu umowy „Zgodnie z art. 144 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający przewiduje możliwość dokonania zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, w przypadku wystąpienia co najmniej jednej z okoliczności wymienionych poniżej, z uwzględnieniem warunków ich wprowadzenia:

- 1) zmiana wynagrodzenia w przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT, w takim przypadku wynagrodzenie ulegnie odpowiedniej zmianie po podpisaniu aneksu do umowy,
- 2) działanie siły wyższej,
- 3) zmiana personelu wykonawcy lub zamawiającego,
- 4) zmiana podwykonawcy za pomocą, którego Wykonawca wykazał spełnianie warunków udziału w postępowaniu. W takim przypadku zaproponowany nowy podwykonawca, zobowiązany jest wykazać spełnienie warunków w zakresie nie mniejszym niż dotychczasowy podwykonawca
- 5) wzrostu opłat za przyjęcie odpadów do RIPOK”.

Oferty w postępowaniu przetargowym będą składane w kwietniu 2019 r., zaś usługa objęta zamówieniem będzie realizowana od 1 lipca 2019r do 30 czerwca 2021r. Prowadząc działalność w zakresie przetwarzania odpadów komunalnych, Wykonawca ma zawarte umowy stałej współpracy z dalszymi odbiorcami odpadów, tzw. recyklerami, czy organizacjami odzysku odpadów. Żaden z kontrahentów Wykonawcy, a także - według wiedzy Wykonawcy - żaden działający na rynku odpadów komunalnych podmiot, nie gwarantuje stałych cen nawet na okres kolejnego roku kalendarzowego. Od 2013 r. systematycznie wzrasta ilość odpadów komunalnych, a w tym tzw. odpadów surowcowych, co wpływa na spadek cen surowców na rynku przy systematycznym wzroście kosztów własnych wykonawców. Od 2017 r. obowiązuje zakaz składowania odpadów o określonej wartości opałowej, przy czym zakaz ten w głównej mierze dotyczy odpadów wytwarzanych z odpadów komunalnych. Od 2018 r. obowiązują przepisy rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 6 marca 2017 r. zmieniające rozporządzenie w sprawie opłat za korzystanie ze środowiska (Dz.U.2017.723), zgodnie z którym od 1 stycznia 2018 r. znacząco wzrosły stawki opłat za umieszczenie odpadów na składowisku. Dla kluczowych odpadów wzrost

opłat jest następujący: 2017 r. – 24,15 zł, 2018 r. – 140,00 zł, 2019 r. – 170,00 zł, 2020 r. – 270zł. Dodatkowo nowelizacja ustawy o odpadach z dnia 20 lipca 2018r. oraz rozporządzenia wykonawcze do ustawy w sposób istotny zwiększają obciążenia finansowe i nakładają nowe obowiązki na firmy odbierające odpady komunalne, których spełnienie wygeneruje znaczne koszty, podważając opłacalność wykonania zamówień.

Wskazane powyżej czynniki powodują i będą powodować w okresie do 2021 r. zmiany kosztów zagospodarowania odpadów objętych przedmiotem zamówienia, przy czym wobec ilości zachodzących zmian na rynku, nie sposób obecnie oszacować, nawet w przybliżeniu, jak będą zmieniały się koszty wykonania usługi. O ile w przypadku innych rodzajów usług wykonawca jest w stanie oszacować w przybliżeniu koszty ich wykonania w 2019 i 2020 r. i ocenić ryzyko ewentualnego wzrostu kosztów, o tyle w branży usług zagospodarowania odpadów komunalnych jest to obiektywnie niemożliwe. Koszty świadczenia tego rodzaju usług zmieniają się w sposób skokowy, zależny od kilku różnych czynników i trudny do przewidzenia, a skutki zmian obowiązujących przepisów przedsiębiorcy odczuwają dopiero po kilku lub kilkunastu miesiącach.

Opisane okoliczności powodują konieczność wprowadzenia odpowiedniej klauzuli waloryzacyjnej do umowy. Wykonawca, który nie ma faktycznej możliwości ustalenia dziś kosztów zagospodarowania odpadów (wahających się o dziesiątki procent), powinien mieć możliwość wystąpienia o waloryzację wynagrodzenia na etapie realizacji umowy. Klauzule waloryzacyjne zmniejszają ryzyko wykonawcy związane ze wzrostem cen, ich zawarcie ma szczególne znaczenie przy realizacji umów długoterminowych, w odniesieniu do których ryzyko wzrostu kosztów wykonania zamówienia jest znaczne. Zarazem ich zawarcie w umowach pozwala także chronić interesy Zamawiającego. Składając ofertę, wykonawcy muszą bowiem w kalkulować ryzyko związane ze wzrostem cen świadczonych usług, dostaw lub robót budowlanych. W związku z jego uwzględnieniem cena oferty może być wyższa. Klauzula waloryzacyjna pozwala natomiast na bieżące reagowanie i dostosowywanie się do zmian cen przedmiotu zamówienia publicznego i tym samym na brak konieczności wyceny tego ryzyka cenie ofertowej.

Mając powyższe na uwadze, **wnioskujemy o doprecyzowanie klauzuli waloryzacyjnej, wskazanej w § 12 ust. 2 pkt 5) wzoru umowy, poprzez dodanie do § 8 - „Wynagrodzenie” - następujących ustępów:**

„12. Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany wysokości należnego Wykonawcy wynagrodzenia, o którym mowa w ust. 1, w formie pisemnego aneksu, w przypadku wzrostu cen przyjęcia do zagospodarowania niesegregowanych zmieszanych odpadów komunalnych przez RIPOK właściwą dla Gminy Sienno o więcej niż 3% w stosunku do ceny obowiązującej na dzień 31.12.2019r., po uprzednim złożeniu przez Wykonawcę wniosku według zasad określonych w ust. 12-15.

13. Zmiana wynagrodzenia Wykonawcy, wynikająca z warunku określonego w ust. 12 nastąpi nie wcześniej niż od pierwszego dnia miesiąca następującego po miesiącu wejścia w życie wyższej (o więcej niż 3%) ceny za przyjęcie do zagospodarowania przez RIPOK każdego rodzaju odpadów komunalnych, przekazywanych do zagospodarowania w ramach niniejszego zamówienia. Wykonawca winien wykazać bezpośredni wpływ tych zmian na koszty wykonania Przedmiotu umowy, zarówno co do faktu, jak i co do wysokości przedstawiając na to wiarygodne dowody.

14. Przy wyliczaniu maksymalnej kwoty wzrostu wynagrodzenia za dany miesiąc z tytułu wskazanego w ust. 12, bierze się pod uwagę ilość odpadów komunalnych poszczególnego rodzaju, oddanych do RIPOK w danym miesiącu (udokumentowaną kartami przekazania odpadu). Tak określoną wielkość mnoży się przez różnicę nowej ceny netto i ceny obowiązującej na dzień 30.06.2019r. Ustalona kwota jest kwotą netto, o którą może zostać zwiększone wynagrodzenie określone w § 1.
15. Do w/w wyliczonej różnicy ceny doliczony zostanie podatek VAT, zgodnie z obowiązującymi przepisami."

Pytanie 8.

Wnioskujemy o podanie częstotliwości odbioru odpadów komunalnych z terenu nieruchomości wielorodzinnych.