

Dot. postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 132 ustawy Prawo zamówień publicznych na realizację zadania pn.: „**Świadczenie usług odbierania i zagospodarowania odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych, z terenu gminy Strumień**”

Zmiana treści SWZ

Działając zgodnie z art. 137 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz.U. z 2019 roku poz. 1129 z późniejszymi zmianami), Zamawiający zmienia treść specyfikacji warunków zamówienia.

Zakres zmian SWZ jest następujący:

- a) w Załączniku nr 11 do SWZ – wzór umowy, w § 11 ust. 3 pkt 5):
 - jest: „5) za nieosiągnięcie wymaganego poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych oraz poziomu ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania, wynikającego z § 2 ust. 2 pkt 5 lit. a) oraz b) umowy, obliczonej odrębnie dla wymaganego poziomu, w wysokości stanowiącej iloczyn jednostkowej stawki opłaty za umieszczenie niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych na składowisku, określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 290 ust. 2 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. - Prawo ochrony środowiska, i brakującej masy odpadów komunalnych wyrażonej w Mg, wymaganej do osiągnięcia odpowiedniego poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych lub ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania,”
 - powinno być: „5) za nieosiągnięcie wymaganego poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych oraz poziomu ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania, wynikającego z § 2 ust. 2 pkt 5 lit. a) oraz b) umowy, obliczonej odrębnie dla wymaganego poziomu, w wysokości 50% kwoty stanowiącej iloczyn jednostkowej stawki opłaty za umieszczenie niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych na składowisku, określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 290 ust. 2 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. - Prawo ochrony środowiska, i brakującej masy odpadów komunalnych wyrażonej w Mg, wymaganej do osiągnięcia odpowiedniego poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych lub ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania,”
- b) w Załączniku nr 1 do SWZ – opis przedmiotu zamówienia, w Rozdziale II pkt 1 ppkt 5):

- jest: „5) prowadzenie kampanii informacyjnych przez wywieszanie ogłoszeń na tablicach ogłoszeń w gminie Strumień, zamieszczanie na stronach internetowych Wykonawcy, itd. o terminach i miejscach zbiórki odpadów wielkogabarytowych, zużytego sprzętu elektrycznego i elektronicznego oraz o zmianach terminów wywozów wynikających z przypadających dni świątecznych, w uzgodnieniu z Zamawiającym. Wykonawca, w przypadku zgłoszenia takiej konieczności przez Zamawiającego, zobowiązany jest do przeprowadzania spotkań informacyjnych z mieszkańcami miasta Strumienia i wszystkich sołectw na terenie gminy.”
 - powinno być: „5) prowadzenie kampanii informacyjnych przez wywieszanie ogłoszeń na tablicach ogłoszeń w gminie Strumień, zamieszczanie na stronach internetowych Wykonawcy, itd. o terminach i miejscach zbiórki odpadów wielkogabarytowych, zużytego sprzętu elektrycznego i elektronicznego oraz o zmianach terminów wywozów wynikających z przypadających dni świątecznych, w uzgodnieniu z Zamawiającym.”
- c) w Załączniku nr 11 do SWZ – wzór umowy, w § 4 ust. 1 pkt 5):
- jest: „5) prowadzenie kampanii informacyjnych przez wywieszanie ogłoszeń na tablicach ogłoszeń w gminie Strumień, zamieszczanie na stronach internetowych Wykonawcy, itd. o terminach i miejscach zbiórki odpadów wielkogabarytowych, zużytego sprzętu elektrycznego i elektronicznego oraz o zmianach terminów wywozów wynikających z przypadających dni świątecznych, w uzgodnieniu z Zamawiającym. Wykonawca, w przypadku zgłoszenia takiej konieczności przez Zamawiającego, zobowiązany jest do przeprowadzania spotkań informacyjnych z mieszkańcami miasta Strumienia i wszystkich sołectw na terenie gminy,”
 - powinno być: „5) prowadzenie kampanii informacyjnych przez wywieszanie ogłoszeń na tablicach ogłoszeń w gminie Strumień, zamieszczanie na stronach internetowych Wykonawcy, itd. o terminach i miejscach zbiórki odpadów wielkogabarytowych, zużytego sprzętu elektrycznego i elektronicznego oraz o zmianach terminów wywozów wynikających z przypadających dni świątecznych, w uzgodnieniu z Zamawiającym.”

Wyjaśnienia na pytania

W związku z otrzymanymi zapytaniem, działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz.U. z 2019 roku poz. 1129 z późniejszymi zmianami), Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie nr 1:

W Rozdziale V pkt. 1.2. Zamawiający wymaga posiadania uprawnienia do transportu odpadów objętych przedmiotem zamówienia oraz uprawnienia do zbierania zużytego sprzętu elektrycznego i elektronicznego. Czy Zamawiający uznaje za wystarczający odpowiedni wpis do Bazy Danych o Produktach i Opakowaniach oraz o Gospodarce Odpadami (zwanym dalej „BDO”)?

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający uznaje za wystarczające przedłożenie dokumentu potwierdzającego nadanie numeru rejestrowego w rejestrze podmiotów wprowadzających produkty, produkty w opakowaniach i gospodarujących odpadami, o którym mowa w art. 49 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach, na podstawie którego Zamawiający zweryfikuje wpis w Bazie Danych o Produktach i Opakowaniach oraz o Gospodarce Odpadami (BDO) pod względem posiadanych uprawnień.

Pytanie nr 2:

Zamawiający wymaga utrzymywania pojazdów we właściwym stanie sanitarnym rozróżniając częstotliwość m.in. mycia w okresie letnim i zimowym. Wnosimy o uściślenie, które wg zamawiającego miesiące wchodzi w skład okresu letniego?

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający wymaga, aby stan sanitarny pojazdów był zapewniany zgodnie z wymogami Rozporządzenia Ministra Środowiska z dnia 11 stycznia 2013r. w sprawie szczegółowych wymagań w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości (Dz.U. z 2013r, poz. 122) dalej określanego jako Rozporządzenie. W definicji Rozporządzenia nie wskazano, które miesiące zalicza się do okresu letniego. Wobec powyższego Zamawiający uznaje, że okres letni obejmuje miesiące od kwietnia do października.

Pytanie nr 3:

W celu braku podstaw wykluczenia, Zamawiający żąda od Wykonawcy odpisu lub informacji z Krajowego Rejestru Sądowego i Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej Ponieważ oba wpisy są dostępne w bezpłatnych i ogólnodostępnych bazach internetowych, czy w takim przypadku Wykonawca musi przedstawiać te dokumenty, czy też wystarczy jeśli wskaże adresy baz danych pod którymi są dostępne dokumenty z KRS i CEIDG?

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zgodnie z zapisami rozdziału VII pkt 9 SWZ Zamawiający nie wzywa do złożenia podmiotowych środków dowodowych, jeżeli może je uzyskać za pomocą bezpłatnych i ogólnodostępnych baz danych, w szczególności rejestrów publicznych w rozumieniu ustawy z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne, o ile Wykonawca wskazał w oświadczeniu, o którym mowa w art. 125 ust. 1, dane umożliwiające dostęp do właściwych rejestrów.

Pytanie nr 4:

Zamawiający przyznaje dodatkowe punkty za posiadane przez Wykonawcę certyfikat ISO 14001 lub EMAS. Czy jeśli Wykonawca korzysta z usług podwykonawcy to czy podwykonawca też musi posiadać taki certyfikat, by wykonawca otrzymał dodatkowe punkty w kwalifikacji?

Odpowiedź na pytanie nr 4:

W celu otrzymania punktów w zakresie kryterium dotyczącego aspektu środowiskowego - zgodnie z postanowieniami Rozdziału XIV pkt 2 ad. B) SWZ posiadaniem certyfikatu ISO 14001 lub EMAS powinien wykazać się Wykonawca składający ofertę, natomiast w przypadku Wykonawcy wspólnie ubiegającego się o udzielenie zamówienia posiadaniem certyfikatu ISO 14001 lub EMAS powinien wykazać się co najmniej jeden z wykonawców.

Pytanie nr 5:

Zamawiający żąda złożenia oświadczenia o posiadanym wpisie do Rejestru Działalności Regulowanej prowadzonej przez Zamawiającego. Wnosimy o wykreślenie tego zapisu, gdyż Zamawiający jest w posiadaniu pełnej wiedzy na ten temat i nie ma potrzeby dokumentowania czegoś co jest w posiadaniu Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisów SWZ w części dotyczącej treści pytania.

Pytanie nr 6:

Czy zamawiający dopuszcza zmianę cen w przypadku znaczącego i trudnego do przewidzenia wzrostu cen istotnych dla procesu realizacji zamówienia, np. cen oleju napędowego (netto)?

Odpowiedź na pytanie nr 6:

Zamawiający dopuszcza zmianę umowy w ramach delegacji wynikających z zapisów art. 454 i art. 455 ustawy Pzp. Skorzystanie z możliwości wprowadzenia modyfikacji do umowy na podstawie np. art. 455 ust. 1 pkt 4 ustawy Pzp musi zostać poprzedzone ustaleniem, iż zaistnienie określonych zjawisk powoduje konieczność zmiany umowy. Zamawiający w każdym przypadku będzie zobowiązany do oceny, czy zaistniały okoliczności niemożliwe do przewidzenia i niezależne od stron umowy i czy rzeczywiście wpływają na proces realizacji umowy w taki sposób, iż konieczna jest jej zmiana.

Pytanie nr 7:

Zamawiający w pkt. 2 ppkt 5) Opisu Przedmiotu Zamówienia stanowiącego załącznik nr 1 do SWZ, określił wymaganie wobec Wykonawcy, w ten sposób by ten świadczył usługi, w sposób zapewniający osiągnięcie poziomów przygotowania odpadów komunalnych do ponownego użycia i recyklingu oraz ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania. Wykonawca wskazuje, że tego rodzaju zapisu i przerzucenie obowiązku nie jest dopuszczalne w świetle obowiązujących przepisów. Zgodnie z art. 3 ust. 2 pkt 8 w związku z art. 3b i 3c UCPG to na Gminie ciąży obowiązek zapewnienia osiągnięcia odpowiednich poziomów recyklingu i przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami oraz ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania. Obowiązujące przepisy prawa jednoznacznie wskazują na to, że obowiązek ten obciąża Gminę, a z istoty, tzw. prawa publicznego wynika, że obowiązku podmiotu publicznego, nie mogą być w drodze czynności prawnej przenoszone na inny podmiot. Tego rodzaju delegacja jest możliwa tylko na podstawie wyraźnego postanowienia ustawy, a brak takiego zapisu w przepisach ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach. W rezultacie zapisy o przeniesieniu odpowiedzialności za osiągnięcie poziomów przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych na wykonawcę są z mocy prawa nieważne i Zamawiający powinien je wykreślić z dokumentacji przetargowej. Zapis w SWZ powoduje, że to na Wykonawcę w sposób nieuzasadniony ekonomicznie przerzucone zostaje ryzyko, na wystąpienie którego Wykonawca nie ma znaczącego wpływu. Wykonawca nie ma pełnej swobody w wyborze instalacji zagospodarowującej odpady, gdyż z mocy ustawy zmieszane odpady komunalne muszą być zagospodarowywane na instalacjach komunalnych. Obowiązkiem gminy jest również prowadzenie działań informacyjno-edukacyjnych w zakresie prawidłowego gospodarowania odpadami komunalnymi w szczególności w zakresie selektywnego zbierania odpadów komunalnych. Należy tu zauważyć, że znaczący wpływ na osiągnięcie odpowiedniego poziomu recyklingu ma jakość i ilość oddawanych przez mieszkańców odpadów surowcowych (PAPIER, SZKŁO, PLASTIK+METAL). Należy też

zaznaczyć, że tylko Gmina ma narzędzia dyscyplinujące właścicieli nieruchomości w kierunku lepszej segregacji odpadów, np. przez określenia w regulaminie utrzymania czystości i porządku standardów segregacji odpadów, określenia w jakich sytuacjach można uznać, że właściciel nieruchomości nie prowadzi właściwej segregacji odpadów. W końcu tylko Gmina (w tym przypadku Zamawiający) posiada i może używać narzędzia dyscyplinujące właścicieli nieruchomości poprzez stosowania podwyższonej opłaty z gospodarowanie odpadami w stosunku do właścicieli nieruchomości którzy nie prowadzą właściwej segregacji odpadów. Należy zwrócić uwagę, że środki finansowe z naliczenia podwyższonych opłat trafiają do budżetu Gminy i mogą służyć pokryciu kar za brak osiągnięcia poziomu recykling (bo chyba taka była idea karania osób utrudniających jego osiągnięcie, czyli niesegregujących). Tak, więc brak jest podstaw, w świetle obowiązującego prawa, do przerzucenia odpowiedzialności za osiągnięcie wymaganych poziomów oraz nakładania kary na wykonawcę z tytułu nieosiągnięcia wymaganego poziomu recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami, ograniczenia odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania, tym bardziej, że wszystkie najistotniejsze czynniki mające wpływ, tj. wpływania na jakość segregacji przez właścicieli nieruchomości są po stronie Zamawiającego. Mając powyższe na uwadze, Wykonawca wnosi o wykreślenie przez Zamawiającego zapisów, które przerzucają na Wykonawcę obowiązek osiągnięcia poziomów przygotowania do ponownego użycia i recyklingu oraz ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania.

Odpowiedź na pytanie nr 7:

Zamawiający, opierając się m.in. na treści Wyroku Krajowej Izby Odwoławczej Sygn. akt. KIO 2547/19 dnia 7 stycznia 2020 roku, zgodnie z którym:

„Osiągnięcie przez gminy odpowiednich poziomów recyklingu jest szczególnym obowiązkiem gminy w ramach utrzymania czystości i porządku jako zadania własnego gminy. Istotnie, należy przyznać rację Odwołującemu, że osiągnięcie odpowiednich poziomów recyklingu należy pojmować raczej jako obowiązek gminy a nie jej zadanie własne. Niemniej jednak, nie można Zamawiającemu odmówić prawa do ukształtowania stosunku prawnego w taki sposób, aby nałożyć na wykonawcę wyłonionego w trybie postępowania o zamówienia publiczne, obowiązek uzyskiwania odpowiednich poziomów recyklingu w ramach określonych frakcji i zapewnienia sobie prawidłowej realizacji usług. Poprzez takie zobowiązanie o charakterze kontraktowym, gmina nie wyzbywa się ciężającej na niej odpowiedzialności, wynikającej z mocy prawa, odnoszącej się do poziomu recyklingu przewidzianego w ustawie o utrzymaniu czystości i porządku. 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. Jeżeli gmina może powierzyć (a w zasadzie musi) wykonanie określonego zadania podmiotowi zewnętrznemu, to musi mieć także możliwość zapewnienia sobie należytej realizacji takiego zadania. Prawidłowość zaś wykonania przedmiotu umowy przejawia się w skutecznej gospodarce odpadami prowadzonej w sposób selektywny. Temu właśnie celowi służy przewidzenie we wzorze umowy kar umownych za nieosiągnięcie wymaganych poziomów recyklingu. Niewątpliwie bowiem, to wykonywanie przez wykonawcę określonych obowiązków ma decydujący wpływ na możliwość wypełnienia przez gminę obowiązków związanych z selektywną zbiórką odpadów i osiąganiem wymaganych poziomów recyklingu. W ocenie Izby w ustawie o utrzymaniu czystości i porządku znowelizowanej w 2019 roku nie wprowadzono zakazu umownego uregulowania odpowiedzialności wykonawców za osiągnięcie poziomów recyklingu, za które ustawowo odpowiada gmina (...) Podmiot faktycznie realizujący

obowiązki gminy nie może być zwolniony z odpowiedzialności.”, nie wykreśla zapisów SWZ w części dotyczącej treści pytania.

Jednakże, z uwagi na to, że artykuł 431 ustawy Pzp stanowi, że Zamawiający i Wykonawca wybrany w postępowaniu o udzielenie zamówienia obowiązani są współdziałać przy wykonaniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, w celu należytej realizacji zamówienia **Zamawiający dokonał zmiany w treści Załącznika nr 11 do SWZ, w ten sposób, że § 11 ust. 3 pkt 5) otrzymuje brzmienie:**

„5) za nieosiągnięcie wymaganego poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych oraz poziomu ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania, wynikającego z § 2 ust. 2 pkt 5 lit. a) oraz b) umowy, obliczonej odrębnie dla wymaganego poziomu, w wysokości 50% kwoty stanowiącej iloczyn jednostkowej stawki opłaty za umieszczenie niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych na składowisku, określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 290 ust. 2 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. - Prawo ochrony środowiska, i brakującej masy odpadów komunalnych wyrażonej w Mg, wymaganej do osiągnięcia odpowiedniego poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych lub ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania.”

Pytanie nr 8:

Wnosimy o rezygnację przez Zamawiającego z obowiązku dostarczania kopii Kart Przekazania Odpadów Komunalnych (KPOK). Zamawiający jako Jednostka Administracji Publicznej ma możliwość podglądu KPOK i KPO w systemie BDO praktycznie bez ograniczeń i nie jest zasadne wymaganie dostarczania kopii KPOK i KPO.

Odpowiedź na pytanie nr 8:

Zamawiający nie zmienia treści SWZ wynikającej z wniosku z pytania. Zamawiający stoi na stanowisku, że Wykonawca powinien udostępniać wymagane dokumenty na żądanie Zamawiającego w ramach obowiązku prowadzenia dokumentacji związanej z działalnością objętą zamówieniem, o którym mowa w art. 6d ust. 4 pkt 4 oraz art. 6f ust. 1a pkt 4 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach.

Pytanie nr 9:

Wykonawca, który nie jest podmiotem publicznym, nie jest zobowiązany do publicznego wypowiadania się i publicznego udzielania informacji i wskazówek dotyczących gospodarowania odpadami. Wnosimy o wykreślenie zapisu mówiącego o tym, że wykonawca jest zobowiązany do przeprowadzania spotkań informacyjnych z mieszkańcami gminy (opis przedmiotu zamówienia pkt. – rozdział II, pkt. 1 ppkt. 5)).

Odpowiedź na pytanie nr 9:

Zamawiający dokonał zmiany Załącznika nr 1 do SWZ, w ten sposób, że Rozdz. II pkt 1 ppkt 5) otrzymuje brzmienie:

„5) prowadzenie kampanii informacyjnych przez wywieszanie ogłoszeń na tablicach ogłoszeń w gminie Strumień, zamieszczanie na stronach internetowych Wykonawcy, itd. o terminach i miejscach zbiórki odpadów wielkogabarytowych, zużytego sprzętu elektrycznego i elektronicznego oraz o zmianach terminów wywozów wynikających z przypadających dni świątecznych, w uzgodnieniu z Zamawiającym.”

Zamawiający dokonał zmiany Załącznika nr 11 do SWZ, w ten sposób, że § 4 ust. 1 pkt 5) otrzymuje brzmienie:

„5) prowadzenie kampanii informacyjnych przez wywieszanie ogłoszeń na tablicach ogłoszeń w gminie Strumień, zamieszczanie na stronach internetowych Wykonawcy, itd. o terminach i miejscach zbiórki odpadów wielkogabarytowych, zużytego sprzętu elektrycznego i elektronicznego oraz o zmianach terminów wywozów wynikających z przypadających dni świątecznych, w uzgodnieniu z Zamawiającym.”.

ZASTĘPCA BURMISTRZA



mgr inż. Włodzimierz Cybulski

Do wiadomości:

- strona internetowa (w miejscu publikacji SWZ)