

Znak postępowania: **ZP.271.3.2022/RB**

- do wszystkich Wykonawców -

dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym na zadanie pn. „**Odbiór i zagospodarowanie stałych odpadów komunalnych z terenu Gminy Mniszków w terminie 01.07.2022 r. do 30.06.2023 r.**”

- A. Działając na podstawie art. 284 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych – dalej „ustawa Pzp”, **Zamawiający:** Gmina Mniszków, ul. Powstańców Wielkopolskich 10, 26-341 Mniszków, **przekazuje treść zapytań dotyczącego treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ), wraz z udzielonymi odpowiedziami.**

Pytanie 1 z dnia 17.05.2022 r.:

Zamawiający w Załączniku nr 6 *Projekt umowy* w §6 ust. 3 pkt. 1) oraz 2) określa że:
„Należy zapewnić aby:

- 1) w posiadaniu podmiotu odbierającego odpady komunalne od właścicieli nieruchomości znajdowały się co najmniej dwa pojazdy przystosowane do odbierania zmieszanych odpadów komunalnych oraz co najmniej dwa pojazdy przystosowane do odbierania selektywnie zebranych odpadów komunalnych, a także co najmniej jeden pojazd do odbierania odpadów bez funkcji kompaktującej;
- 2) pojazdy były w widocznym miejscu trwale i czytelnie oznakowane nazwą firmy oraz danymi adresowymi i numerem telefonu podmiotu odbierającego *odpady komunalne od właścicieli nieruchomości*;

Natomiast w treści SWZ Zamawiający nie zamieścił powyższych zapisów, prosimy o ujednolicenie wymagań stawianych względem Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający w SWZ określił warunki udziału w postępowaniu - uprawnienia do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów

a) posiada aktualny wpis do rejestru o którym mowa w art.49 ust.1 ustawy o odpadach z dnia 14 grudnia 2012 r. (t.j. Dz. U z 2021 r. poz. 779 ze zm.)

b) posiada aktualny wpis do rejestru działalności regulowanej prowadzonej przez Gminę Mniszków w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zgodnie z wymogami Ustawy z dnia 13 września 1996 roku o utrzymaniu czystości i porządku w gminie (Dz.U. z 2021 r. poz. 888 ze zm).

Przedsiębiorca zamierzający świadczyć usługę odbioru odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości jest obowiązany do uzyskania wpisu do rejestru działalności regulowanej prowadzonego przez gminę na terenie której zamierza odbierać odpady komunalne (art. 9 c ust. 1 ustawy z dnia 13 września 1996r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2022 r. poz. 888 ze zm. - zwana dalej ustawą).

Wymagania jakie powinien spełniać przedsiębiorca ubiegający się o uzyskanie wpisu do rejestru działalności regulowanej, uprawniające do prowadzenia działalności w zakresie odbioru odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zostały szczegółowo uregulowanych na mocy delegacji ustawowej z art. 9 d ust. 2 ustawy w rozporządzeniu Ministra Środowiska z dnia 11 stycznia 2013 r. w sprawie szczegółowych wymagań w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości (Dz. U. z 2013 r. poz.122)

Do wymagań tych należy m.in., aby:

- w posiadaniu podmiotu odbierającego odpady komunalne od właścicieli nieruchomości znajdowały się co najmniej dwa pojazdy przystosowane do odbieranie zmieszanych odpadów komunalnych oraz co najmniej dwa pojazdy przystosowane do odbierania selektywnie zebranych odpadów komunalnych, a także co najmniej jeden pojazd do odbierania odpadów bez funkcji kompaktującej (§ 3 pkt 1 rozporządzenia);
- pojazdy były trwale i czytelnie oznakowane, w widocznym miejscu, nazwą firmy oraz danymi adresowymi i numerem telefonu podmiotu odbierającego odpady komunalne od właścicieli nieruchomości (§ 3 pkt 2 rozporządzenia).

Wymagania określone w rozporządzeniu podmiot musi spełniać przez cały okres prowadzonej działalności, aż do wykreślenia z rejestru działalności regulowanej. Potwierdzeniem jest również wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 4 lutego 2014 r. sygn. akt: II GSK 1968/12 „Przedsiębiorca musi spełniać ustawowe wymogi prowadzenia działalności nie tylko w momencie ubiegania się o zezwolenie, lecz także przez cały okres prowadzenia działalności regulowanej.”

Każdy Wykonawca powyższe warunki zobowiązany jest już spełniać przy wpisie do rejestru.

Pytanie 2 z dnia 17.05.2022 r.:

Zamawiający w Załączniku nr 6 Projekt umowy w §5 ust. 1 i 2, określa, że:

1. Rozliczenie za przedmiot umowy, następować będzie kwartalnie na podstawie faktur wystawionych przez Wykonawcę po upływie danego kwartału kalendarzowego.

2. Wraz z fakturą Wykonawca przedłoży Zamawiającemu raport kwartalny (...)

Wnosimy o modyfikacje powyższych zapisów umowy, wniosek motywowany jest obecnie niestabilną sytuacją na rynku (inflacja, wzrost cen paliwa, energii elektrycznej itp.). Ponadto takie określenie warunków może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla Wykonawcy, ale może być również powodem niezrealizowania zamówienia, bowiem comiesięczne koszty ciężące na Wykonawcy będą zbyt wysokie, aby zaspokoić je w kwartalnych rozliczeniach. Obecna sytuacja na rynku nie sprzyja tak długiemu okresowi rozliczeń, co za tym idzie może prowadzić do zachwiania sytuacji ekonomiczno-finansowej Wykonawcy. Pomimo największej staranności w kalkulowaniu ceny ofertowej, Wykonawca nie jest w stanie przewidzieć zmian koniunkturalnych rynku.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia w tym zakresie zapisów umowy.

Pytanie 1 z dnia 18.05.2022 r.:

Zgodnie z Rozdziałem 6 pkt 1 lit a) SWZ, w celu potwierdzenia spełniania warunku udziału w postępowaniu, Zamawiający wymaga posiadania aktualnego wpisu do rejestru, o którym mowa w art. 49 ust. 1 ustawy o odpadach. Na podstawie tego przepisu wpis może dotyczyć różnych działań, nie koniecznie związanych z wykonywaniem zamówienia. Czy Zamawiający doprecyzuje, że chodzi o wpis w zakresie transportu odpadów i odbioru zużytego sprzętu elektrycznego i elektronicznego? Czy też wystarczy jeśli wykonawca wykaże, że jest wpisany jako prowadzący jednostkę handlu detalicznego, w której są oferowane torby na zakupy z tworzywa sztucznego, objęte opłatą recyklingową, o której mowa w art. 40a ustawy z dnia 13 czerwca 2013 r. o gospodarce opakowaniami i odpadami opakowaniowymi (Dz.U. z 2020r. poz. 1114 oraz z 2021 r. poz. 2151)?

Odpowiedź:

W celu potwierdzenia spełniania warunku udziału w postępowaniu, Zamawiający wymaga posiadania aktualnego wpisu do rejestru, o którym mowa w art. 49 ust. 1 ustawy o odpadach z dnia 14 grudnia 2012 r. (t.j. Dz. U z 2021 r. poz. 779 ze zm.) w zakresie transportu odpadów przeznaczonych do odbioru w opisie przedmiotu zamówienia.

Pytanie 2 z dnia 18.05.2022 r.:

Zgodnie z punktem 1.5.3. OPZ: Wykonawca zobowiązany jest do opracowania i dostarczenia Zamawiającemu przed podpisaniem umowy harmonogramu wywozu odpadów z poszczególnych miejscowości.

Przygotowanie harmonogramu jest elementem spełnienia świadczenia, zatem Zamawiający nie ma podstaw prawnych aby wymagać wykonania części umowy przed jej zawarciem.

Dodatkowo zgodnie z punktem 1.4.2. OPZ: Wykaz nieruchomości i ilości osób je zamieszkujących zostanie dołączony do umowy i będzie na bieżąco aktualizowany przez Zamawiającego.

Harmonogram sporządzany jest na podstawie wykazu nieruchomości, zatem wykonanie obowiązku określonego w punkcie 1.5.3 OPZ bez wykazu nieruchomości jest niemożliwe. Prosimy o dookreślenie, że harmonogram będzie przekazany niezwłocznie po przekazaniu wykazu nieruchomości.

Odpowiedź:

Do przygotowania harmonogramu jest potrzebny wykaz miejscowości, który jest załączony w punkcie 1.11.3 wraz z ilością gospodarstw domowych znajdujących się w danej miejscowości.

Pytanie 3 z dnia 18.05.2022 r.:

Zgodnie z 1.6.3. OPZ W przypadku stwierdzenia, że właściciel nieruchomości nie wywiązuje się z obowiązku segregacji odpadów, wykonawca odbiera odpady jako zmieszane.

Podobne postanowienia zawarto także w postanowieniach umowy.

Prosimy o potwierdzenie, że odbiór tych odpadów odbywa się w kolejnym terminie, który wg harmonogramu odbioru odpadów z tej nieruchomości przypada na termin odbioru odpadów zmieszanych. Wykonawca nie może odebrać tych odpadów w dniu stwierdzenia nieprawidłowości, jeśli nie jest to ten sam dzień, w którym odbierane są odpady zmieszane z uwagi na zakaz mieszania odpadów.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza.

Pytanie 4 z dnia 18.05.2022 r.:

Zgodnie z 1.8.3 OPZ Wydrukowane z bazy „BDO” zatwierdzone „Karty Przekazania Odpadów”, z których wynikać będzie potwierdzenie wykonania transportu do uprawnionych do ich przyjmowania instalacji. Dostarczone karty przekazania odpadów muszą potwierdzać, że odpady zostały wytworzone na terenie Gminy Mniszków, na nieruchomościach objętych przedmiotem zamówienia.

Prosimy o usunięcie obowiązku wydrukowania kart. Celem wprowadzenia ewidencji w BDO jest m.in. wyeliminowanie konieczności „papierowego obrotu” tych dokumentów. Jeśli ustawodawca określa sposób przekazywania KPO, to nie ma podstaw do określania wymogów dalej idących.

Odpowiedź:

W związku z wyeliminowaniem konieczności „papierowego obrotu” Kartami Przekazania Odpadów Wykonawca może przysyłać dokumenty w formie elektronicznej.

Pytanie 5 z dnia 18.05.2022 r.:

W OPZ Zamawiający wymaga, aby wykonawca osiągnął poziomy recyklingu pod groźbą kary:

1.9.1. Wykonawca podczas realizacji przedmiotu umowy zobowiązany jest do osiągnięcia odpowiednich poziomów recyklingu odbieranych odpadów komunalnych zgodnie z art. 3b i 3c ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz rozporządzeniami wykonawczymi w tym zakresie.

1.9.2. W przypadku nieosiągnięcia minimalnych w/w poziomów Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości kar pieniężnych, które zgodnie z ustawą z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, zostaną nałożone na Zamawiającego za nieosiągnięcie tych poziomów.

Podobne postanowienia zawarto we wzorze Umowy.

Fakt nieosiągnięcia poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami niektórych frakcji odpadów komunalnych jest w dużej mierze niezależny od wykonawcy. Wykonawca nie jest uprawniony do samodzielnego segregowania tych odpadów przed przewiezieniem ich do instalacji (art. 9e ust.1 pkt 2 u.p.c.g). W związku z tym możliwości podmiotu odbierającego odpady ograniczają się jedynie do wpływania na właścicieli nieruchomości, w celu przekonania ich do segregowania odpadów i selektywnej ich zbiórki. Wykonawca nie ma absolutnie żadnego wpływu na poziom recyklingu i odzysku odpadów, które zostały przekazane instalacji. Dodatkowo nowy sposób liczenia osiągniętych poziomów powoduje, że

wskaźnik ten obniża się, nie z uwagi na pogorszenie sytuacji w zakresie selektywnej zbiórki, ale zmiany wzoru stosowanego przy obliczeniu. Sytuacja ta obrazuje, że wykonawca nie ma żadnego wpływu na osiągnięcie poziomów recyklingu. Prosimy zatem o wykreślenie kary.

Jeśli zamawiający nie wykreśli kary zwracamy uwagę, że obecny kształt postanowienia umownego prowadzi do bezpodstawnego wzbogacenia. Jeśli kara nie zostanie nałożona na Gminę, również Gmina powinna odstąpić do naliczenia kary.

Odpowiedź:

Gmina ma prawo do ukształtowania stosunku prawnego w taki sposób, aby nałożyć na wykonawcę obowiązek uzyskiwania odpowiednich poziomów recyklingu i zapewnienia sobie prawidłowej realizacji usług. Osiągnięcie przez gminy zakreślonych poziomów recyklingu jest szczegółowym obowiązkiem w ramach utrzymania czystości i porządku jako zadania własnego gminy wynikającego z art. 3 ust. 1 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 888 z późn. zm.) dalej u.u.c.p.g.. W art. 3 ust. 2 u.u.c.p.g. na gminy nałożono szereg obowiązków, w tym zapewnienie osiągnięcia odpowiednich poziomów recyklingu. Ponieważ z mocy u.u.c.p.g. gmina - co do zasady - ma obowiązek powierzyć wykonywanie zadania własnego w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, to powinna mieć również możliwość zapewnienia sobie prawidłowej realizacji tych usług. Sposób ich wykonywania przez wykonawcę ma decydujący wpływ na możliwość wypełnienia przez gminę obowiązków związanych z selektywną zbiórką odpadów i osiąganiem wymaganych poziomów recyklingu.

Zdaniem Izby w wyroku z dnia 4 stycznia 2013 r., KIO 2829/12, nie sposób również twierdzić, że takie uregulowanie (tj. zobowiązanie do osiągnięcia odpowiednich poziomów recyklingu) stanowi ułożenie stosunku prawnego o treści lub celu sprzecznym z ustawą z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 1740 z późn. zm., dalej k.c.) lub zasadami współżycia społecznego, a więc wykracza poza granice zasady swobody kontraktowej stron wynikającą z art. 353¹ kc. Ponadto podobne rozstrzygnięcia można znaleźć w: wyroku KIO z dnia 7 stycznia 2020 r., z dnia 29 listopada 2012 r., KIO 2544/12 i wyroku KIO z dnia 29 maja 2013 r., KIO 1125/13.

Pytanie 6 z dnia 18.05.2022 r.:

Zgodnie z § 4 ust. 9 wzoru umowy: W przypadku zatrudnienia przez Wykonawcę do realizacji zamówienia podwykonawców, Wykonawca zobowiązany jest załączyć do wystawionej przez siebie faktury:

- 1) zestawienie należności dla wszystkich podwykonawców wraz z kopiami wystawionych przez nich faktur będących podstawą do wystawienia faktury przez Wykonawcę,
- 2) dowody zapłaty zobowiązań wobec podwykonawców wynikających z faktur podwykonawców, o których mowa w lit. a) – dowodem zapłaty jest dokument obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy lub oświadczenie podwykonawcy o zapłacie należności,
- 3) oświadczenie podwykonawcy, złożone nie wcześniej niż w dniu wystawienia faktury przez Wykonawcę, że Wykonawca nie zalega z żadnymi zobowiązaniami w stosunku do podwykonawcy wynikającymi z umowy o podwykonawstwo,

Prosimy o wykreślenie ww. postanowień, przypominając, że KIO za niedopuszczalne uznaje ingerowanie przez zamawiającego w zakresie wykraczającym poza gwarancyjną

rolę zamawiającego za zapłatę podwykonawcy (dalszemu podwykonawcy) wynagrodzenia za wykonane usługi. *Skoro ustawodawca w normie prawnej określił zakres ingerencji w umowę, to należy uznać, że jest to regulacja zupełna w zakresie istotnym, a zatem norma ta nie może podlegać wykładni rozszerzającej* (wyrok KIO z dnia 15.06.2015 r. KIO 1139/15). *Zamawiający nie ma ustawowych uprawnień, aby ograniczać wykonawcę w kontraktach ze swoimi podwykonawcami i dalszymi podwykonawcami w korzystaniu z zasady swobody umów, w zakresie szerszym niż to wynika wprost z przepisów ustawy PZP* (Wyrok KIO z dnia 08.11.2016 r., KIO 1978/16).

Odpowiedź:

Zamawiający nie ingeruje ani nie ogranicza Wykonawcę w kontraktach ze swoimi podwykonawcami. W żaden sposób nie narzuca żadnych zapisów do umowy o podwykonawstwo. Zamawiający jedynie na Wykonawcę nakłada obowiązek udokumentowania zapłaty wynagrodzenie podwykonawcy. Przywołany wyrok KIO z dnia 15 czerwca 2015 r. KIO 1139/15 mówi, że za przejaw niedozwolonej wykładni rozszerzającej należy uznać wprowadzenie, jako warunek akceptacji umowy z podwykonawcą, dokonania przez wykonawcę na rzecz zamawiającego zabezpieczenia w wysokości 70 % wartości umowy z podwykonawcą lub dalszym podwykonawcą. W niniejszym postępowaniu Zamawiający w żaden sposób nie ingeruje w umowy zawierane przez Wykonawcę z podwykonawcami oraz nie narzuca żadnych zapisów umownych które muszą się znaleźć w takich umowach.

Pytanie 7 z dnia 18.05.2022 r.:

We wzorze umowy Zamawiający posługuje się pojęciem Regionalna Instalacja Przetwarzania Odpadów Komunalnych (RIPOK) – np. § 5 ust. 2 pkt 3 Wzoru umowy. Prosimy o potwierdzenie, że chodzi o instalację komunalną, jako że pojęcie RIPOK nie występuje już w prawie polskim, z uwagi na zmiany przepisów.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że chodzi o instalację komunalną.

- B. Zamawiający informuje, że pytania oraz odpowiedzi na nie stają się integralną częścią SWZ i będą wiążące przy składaniu ofert.**
- C. W związku z udzieloną odpowiedzią, Zamawiający działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp, dokonuje zmiany treści SWZ, a mianowicie:**

w rozdziale 6 pkt. 1, ppkt a) SWZ przed zmianą jest:

- a) posiada aktualny wpis do rejestru o którym mowa w art.49 ust.1 ustawy o odpadach z dnia 14 grudnia 2012 r. (t.j. Dz. U z 2021 r. poz. 779 ze zm.)

w rozdziale 6 pkt. 1. ppkt a) SWZ po zmianie jest:

a) posiada aktualny wpis do rejestru o którym mowa w art.49 ust.1 ustawy o odpadach z dnia 14 grudnia 2012 r. (t.j. Dz. U z 2021 r. poz. 779 ze zm.) w zakresie transportu odpadów przeznaczonych do odbioru w opisie przedmiotu zamówienia

w rozdziale 12 pkt. 2, ppkt 1) SWZ przed zmianą jest:

2. Zgodnie z art. 274 ust. 1 ustawy Pzp, zamawiający przed wyborem najkorzystniejszej oferty wezwie wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona, do złożenia w wyznaczonym terminie, nie **krótszym niż 5 dni**, aktualnych na dzień złożenia, następujących podmiotowych środków dowodowych potwierdzających:

- spełnianie warunków udziału w postępowaniu:

1) aktualny wpis do rejestru o którym mowa w art.49 ust.1 ustawy o odpadach z dnia 14 grudnia 2012r. (t. j. Dz. U z 2022 r. poz. 699 ze zm.)

w rozdziale 12 pkt. 2, ppkt 1) SWZ po zmianie jest:

2. Zgodnie z art. 274 ust. 1 ustawy Pzp, zamawiający przed wyborem najkorzystniejszej oferty wezwie wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona, do złożenia w wyznaczonym terminie, nie **krótszym niż 5 dni**, aktualnych na dzień złożenia, następujących podmiotowych środków dowodowych potwierdzających:

- spełnianie warunków udziału w postępowaniu:

1) aktualny wpis do rejestru o którym mowa w art.49 ust.1 ustawy o odpadach z dnia 14 grudnia 2012r. (t. j. Dz. U z 2022 r. poz. 699 ze zm.) w zakresie transportu odpadów przeznaczonych do odbioru w opisie przedmiotu zamówienia.

D. Zamawiający przedłuża termin składania i otwarcia ofert, tym samym, ulegają zmianie zapisy dotyczące terminów, a mianowicie:

w rozdziale 19 pkt. 2 SWZ przed zmianą jest:

Termin składania ofert: 23.05.2022 r., godz. 10:00.

w rozdziale 19 pkt. 2 SWZ po zmianie jest:

Termin składania ofert: **24.05.2022 r.**, godz. 10:00.

w rozdziale 19 pkt. 3 SWZ przed zmianą jest:

Termin otwarcia ofert: 23.05. 2022 r., godz. 10:30.

w rozdziale 19 pkt. 3 SWZ po zmianie jest:

Termin otwarcia ofert: **24.05. 2022 r.**, godz. 10:30.

E. Powyższe zmiany powodują zmianę terminu związania ofertą, a mianowicie:

w rozdziale 16, pkt. 1 SWZ przed zmianą jest:

Wykonawca jest związany ofertą od dnia upływu terminu składania ofert przez okres 30 dni tj. **do dnia 21.06.2022 r.**

w rozdziale 16, pkt. 1 SWZ po zmianie jest:

Wykonawca jest związany ofertą od dnia upływu terminu składania ofert przez okres 30 dni tj. **do dnia 22.06.2022 r.**

F. Powyższa zmiana treści SWZ powoduje zmianę treści ogłoszenia o zamówieniu nr 2022/BZP 00157629/01 z dnia 2022-05.13 oraz zmiany terminów w postępowania zamieszczonym na <https://miniportal.uzp.gov.pl>

*Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia zostało opublikowane w dniu 19.05.2022 r. w module BZP dostępnym na platformie eZamówienia pod numerem 2022/BZP 00168645/01
Termin składania i otwarcia ofert został również zmieniony na miniPortalu.*

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż pozostała treść SWZ pozostaje bez zmian.

Z up. Wójta Gminy
(-) Beata Gwarda-Białas
Sekretarz Gminy

.....
(podpis Zamawiającego)