



## Gmina Poczesna

ul. Wolności 2, 42-262 Poczesna,  
Tel.: (034) 32-74-116 Fax: (034) 32-63-018  
e-mail: [poczesna@poczesna.pl](mailto:poczesna@poczesna.pl)

Poczesna, dnia 10.10.2019 r.

Znak sprawy: GIZ.271.3.17.2019.DM

Wg rozdzielnika

### WYJAŚNIENIE ORAZ ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

**Dotyczy:** zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: „Świadczenie usługi odbierania odpadów komunalnych i zagospodarowania tych odpadów od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy, powstałych na terenie Gminy Poczesna.”

- I. Zamawiający na podstawie dyspozycji art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019r., poz. 1986), zwanej dalej ustawą Pzp, udziela niniejszym następujących wyjaśnień treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) w odpowiedzi na następujące pytania Wykonawcy:

#### Pytanie nr 1.

W Załączniku nr 1 do SIWZ stanowiącym Opis Przedmiotu Zamówienia ( OPZ) w Dziale IV. SPOSÓB OBLICZENIA CENY ORAZ PRAWO OPCJI pkt. 5 ppkt.( str.7 OPZ ) Zamawiający zastrzega sobie prawo do zmiany w trakcie realizacji zamówienia - Uchwał regulujących zasady funkcjonowania systemu gospodarki odpadami komunalnymi na terenie gminy. O planowanych przez Zamawiającego (wynikających z ustawy) zmianach Wykonawca zostanie powiadomiony z odpowiednim wyprzedzeniem. Obowiązkiem Wykonawcy będzie dostosowanie się do wprowadzonych zmian. Szczegółowy sposób i termin wprowadzenia zmian zostanie ustalony z Wykonawcą, z którym zostanie podpisana umowa.

Nadmieniamy , że zgodnie z art. 29 ust. 1 ustawy Pzp „przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący , za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty . W konsekwencji Zamawiający zobowiązany jest w treści SIWZ opisać precyzyjnie , jednoznacznie i wyczerpująco zakres przedmiotu zamówienia w szczególności konkretne wskazanie wszystkich kosztów związanych z realizacją zadania wynikające wprost z dokumentacji przetargowej( str. 23 SIWZ Rozdział XV pkt. 6 oraz pkt.10 . Ponadto zgodnie z zapisami w pkt.5 cenę wykonanych prac Wykonawca określi na podstawie kalkulacji własnej lub danych rynkowych uwzględniając wszystkie wymogi , o których mowa w SIWZ ....

Nasze pytanie brzmi jak podane wyżej wymagania Zamawiającego względem prawidłowego i rzetelnego wyliczenia przez Wykonawcę ceny ma dokonać potencjalny Wykonawca w sytuacji

zawarcia przez Zamawiającego zapisów powołanych powyżej i które to prawo do zmiany zastrzega sobie Zamawiający już po podpisaniu umowy i zobowiązuje Wykonawcę do dostosowania się do wprowadzonych zmian. Z uwagi na tak skonstruowane zapisy domagamy doprecyzowania w sposób jednoznaczny i wyczerpujący jakie zmiany w trakcie realizacji zamówienia mogą nastąpić i czy mogą one odnieść i powodować skutek finansowy związany z realizacją zamówienia. Zatem domagamy się do doprecyzowania do zamawiający ma na myśli umieszczając zapis w SIWZ o powołanej powyżej treści .

### **Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje swoje zapisy w tym zakresie. Istotne zmiany przepisów prawa, mające wpływ na zakres świadczenia usługi będą każdorazowo indywidualnie analizowane z uwzględnieniem art. 144 ustawy Pzp. Ponadto Zamawiający zawsze może w przypadku zaistnienia odpowiednich okoliczności skorzystać z dyspozycji art. 144 ust. 1 pkt 2 do 6 ustawy Pzp.

### **Pytanie nr 2.**

W Załączniku nr 1 do SIWZ stanowiącym Opis Przedmiotu (OPZ) w Dziale V pkt. 1 i 3 oraz w Załączniku nr 5 do SIWZ stanowiącym wzór umowy w § 1 pkt. 2 pkt. 7 Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę do zapewnienia osiągnięcia odpowiednich poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami niektórych frakcji odpadów komunalnych oraz ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania ramach powierzonego zadania .

**Domagamy się kategorycznie usunięcia tego zapisu i zdjęcia z Wykonawcy tych obowiązków, bo to przecież Zamawiający odpowiada za osiągnięcie odpowiednich poziomów recyklingu , zgodnie z obowiązującymi przepisami .**

Zgodnie z art.3 ust. 2 pkt.7 , art. 3b i 3c ustawy z dnia 13 września 1996r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach ( Dz. U. z 2018r. poz.1454 z późn. zm. ) rozporządzeniem Ministra Środowiska z dnia 14 grudnia 2016r. (Dz.U. 2016r., poz. 2167) w sprawie poziomów recyklingu , przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami niektórych frakcji odpadów komunalnych , rozporządzeniem Ministra Środowiska z dnia 15 grudnia 2017r. w sprawie poziomów ograniczenia składowania masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania oraz sposobu obliczania poziomu ograniczenia masy tych odpadów , wyłącznie w zakresie powierzonych zadań ( Dz.U. z 2017r. poz. 2412) . **Zamawiający odpowiada za osiągnięcie odpowiednich poziomów recyklingu, zgodnie z obowiązującymi przepisami .**

Ponadto wprowadzenie zapisu zobowiązującego Wykonawcę (podmiot odbierający odpady komunalne) do zapewnienia osiągnięcia odpowiednich poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami oraz ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania zgodnie z art. 3 ust. 2 pkt. 7., art. 3b i art. 3 c ustawy z dnia 13 września 1996r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz Rozporządzeń Ministra Środowiska pozostaje w sprzeczności z zapisami ustawy z dnia 13 września 1996r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, gdyż ustawa wskazuje, że wymienione powyżej obowiązki należą do zadań gminy.

Zgodnie z brzmieniem art. 9g w/w ustawy podmiot odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości, który ma zawartą z gminą umowę na odbieranie odpadów komunalnych nie jest obowiązany do osiągnięcia w danym roku kalendarzowym w odniesieniu do masy odebranych przez siebie odpadów komunalnych poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami oraz ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania.

Ustawodawca formułując zapis art. 3 ust. 2 pkt. 7., art. 3b i art. 3c ustawy z dnia 13 września 1996r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach wskazał w jaki sposób gmina ma osiągać określone poziomy recyklingu, odzysku, czy ograniczenia w składowaniu odpadów ulegających biodegradacji poprzez określenie do jakiego typu instalacjach odpady mają być przekazywane przez podmiot odbierający odpady komunalne na podstawie umowy zawartej z gminą (odpady komunalne zmieszane, odpady zielone ulegające biodegradacji do instalacji regionalnej, odpady selektywnie

zbierane do instalacji odzysku lub unieszkodliwiania odpadów zgodnie z hierarchią postępowania z odpadami określoną w art. 7 ustawy z dnia 14 grudnia 2012r. o odpadach.

Obowiązek przekazywanie przez Wykonawcę określonych rodzajów odpadów do odpowiedniej instalacji zawarty jest w Załączniku nr 8 do SIWZ stanowiącym Opis Przedmiotu Zamówienia (OPZ) w Dziale V pkt. 2, 4 i 5 . Takie działanie zapewnia osiągnięcie odpowiednich poziomów odzysku i recyklingu oraz ograniczenia ilości składowanych odpadów ulegających biodegradacji przez gminę, dlatego uważam jak na wstępie, że zapis powinien zostać usunięty.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje swoje zapisy w tym zakresie. Zamawiający nie kwestionuje faktu, iż to na Gminie ciąży ustawowy obowiązek osiągnięcia odpowiednich poziomów recyklingu, których skutkiem nieosiągnięcia jest wymierzenie w stosunku do Gminy kary pieniężnej w oparciu o przepisy ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach. Jednakże należy zauważyć, że Wykonawca ma realną możliwość wpływu na osiągnięcie poziomu recyklingu poprzez ustalony w opisie przedmiotu zamówienia zakres obowiązków (kontrola selektywnej zbiórki odpadów, wyposażenie nieruchomości w worki do selektywnej zbiórki, zgodny z harmonogramem i bez opóźnień odbiór odpadów komunalnych itp.), dzięki któremu ma instrumenty przeciwdziałania niewłaściwym zachowaniom mieszkańców.

Stanowisko Zamawiającego znajduje swoje uzasadnienie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej. Izba wielokrotnie uznawała dopuszczalność nałożenia na wykonawców obowiązku osiągnięcia wymaganych wskaźników recyklingu, wskazując jednocześnie, że nie zwalnia to gminy z odpowiedzialności, o której mowa w art. 9z ust. 2 ustawy o utrzymaniu i porządku w gminach. W tym zakresie Izba uznawała także dopuszczalność zastrzegania kar umownych jako instrumentów dopingujących wykonawców do prawidłowego odbioru odpadów zbieranych selektywnie (Wyroki KIO: z dnia 4 stycznia 2013r. sygn. akt KIO 2829/12, z dnia 11 lutego 2013r. sygn. akt KIO 159/13, z dnia 29 marca 2013r. sygn. akt KIO 559/13, KIO 560/13, KIO 561/13, KIO 562/13, KIO 602/13, KIO 603/13, KIO 610/13, KIO 611/13, z dnia 8 kwietnia 2013r. sygn. akt KIO 644/13, KIO 647/13, KIO 648/13, KIO 658/13, z dnia 15 kwietnia 2013r. sygn. akt KIO 771/13, z dnia 8 maja 2013r. sygn. akt KIO952/13, z dnia 22 listopada 2013r. sygn. akt KIO 2612/13).

### **Pytanie nr 3.**

W Załączniku nr 1 do SIWZ stanowiącym Opis Przedmiotu ( OPZ) w Dziale VII pkt. 3 Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę do zbierania odpadów leżących luzem w miejscu wystawienia odpadów oraz doprowadzenia do porządku terenów przyległych , tj. terenów w promieniu 4 metrów w zabudowie wielorodzinnej i terenów w promieniu 2 metrów w zabudowie jednorodzinnej, zanieczyszczonych na skutek przepełnienia wymienionych urządzeń służących do gromadzenia odpadów i obowiązek ten winien być realizowany niezwłocznie po opróżnieniu pojemników lub kontenerów .

Biorąc pod uwagę ten wymóg Zamawiającego zauważyć należy, iż Wykonawca zobowiązany jest do posprzątania obszaru ponad 25-50 m<sup>2</sup> przy jednym miejscu ustawienia pojemnika. Obowiązek sprzątania podwórek, bo w tym przypadku tylko tak można określić ten obszar, należy do właścicieli nieruchomości, a nie firmy dokonującej wywozu odpadów !. Zrozumiałym jest, że przy odbiorze nieczystości Wykonawca porządkuje miejsce postawienia pojemnika i drogi jego przetaczania celem wykonania usługi opróżnienia, ale z pewnością nie powinien być zobowiązany do sprzątania chodników, placików, na których ustawione są pojemniki , gdyż nie to jest przedmiotem zamówienia. W związku z tym kategorycznie domagamy się usunięcia tego zapisu bądź jego doprecyzowania brzmienie :

**„które wysypały się z zapelnionych pojemników, kontenerów lub worków** ponieważ to przecież Gmina wskazuje wielkości i pojemności pojemników w jakie wyposaży daną nieruchomość , dlatego dziwi nas taka sytuacja , w której może dojść do przepełnienia pojemników. Uważamy , że jeżeli dochodziłoby do takich sytuacji to należałoby dokonać dodatkowych wywozów przez Wykonawcę , oczywiście za dodatkowym wynagrodzeniem.



**Odpowiedź:**

Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy i podtrzymuje swoje zapisy w tym zakresie. Zapisy Zamawiającego w tym zakresie są jednoznaczne i wyczerpujące.

**Pytanie nr 4.**

W Załączniku nr 1 do SIWZ stanowiącym Opis Przedmiotu ( OPZ) w Dziale VII pkt. 4 Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę do odbioru odpadów również w przypadku utrudnionego dojazdu do nieruchomości związanego np. z wąskimi drogami , parkującymi pojazdami , prowadzonymi remontami dróg , złymi warunkami atmosferycznymi , itp. W takich przypadkach nie przysługują Wykonawcy roszczenia z tytułu wzrostu kosztów realizacji zamówienia . Realizacja tego obowiązku może być wyłączona jedynie w przypadku zaistnienia stanu nadzwyczajnego (rozumianego jako stan wojenny, stan wyjątkowy, czy stan klęski żywiołowej).

W ocenie wykonawcy warunek ten jest niewykonalny, abstrakcyjny, zatem žadamy kategorycznie usunięcia tego zapisu SIWZ. Nie jest bowiem możliwe świadczenie usługi odbioru odpadów w przypadku gdy dojazd do nieruchomości jest utrudniony czy warunki atmosferyczne które należy traktować jako siłę wyższą uniemożliwią świadczenie usługi. Zgodnie z art. 387 k.c. umowa o świadczenie niemożliwe jest nieważna wobec powyższego cytowany zapis z uwagi na swoją bezwzględną nieważność winien zostać usunięty.

W przypadku bowiem nakazywania Wykonawcy dojazdu do trudno dostępnej nieruchomości pomimo wcześniejszego powiadomienia Zamawiającego o braku możliwości bezawaryjnego dojazdu do tej nieruchomości nie może obciążać konsekwencjami Wykonawcy. Tylko bowiem w przypadku winy Wykonawcy odpowiedzialność za zdarzenie może być mu przypisana. Zatem kategorycznie żądany doprecyzowania tego zapisu lub jego usunięcia .

Należy mieć bowiem na uwadze, iż w celu zrealizowania usług odbioru odpadów z miejsc trudnodostępnych gdy pracownik Wykonawcy zostaje zobligowany do dojazdu do takiego miejsca bez względu na trudny, praktycznie niedostępny dojazd to może doprowadzić do uszkodzeń mostków, czy też chodników. Dlatego kategorycznie domagamy się usunięcia tego zapisu i zastąpienia go zapisem o następującej treści: *„odbiór odpadów z miejsc trudno dostępnych odbywać się będzie poprzez wystawienie pojemnika lub worków przez właściciela nieruchomości do najbliższej drogi utwardzonej, do której możliwy jest dojazd pojazdu realizującego odbiór odpadów w pojemników ( śmieciarki )”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów w proponowanym przez Wykonawcę brzmieniu. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

**Pytanie nr 5.**

W Załączniku nr 1 do SIWZ stanowiącym Opis Przedmiotu ( OPZ) w Dziale VIII pkt. 1h ( str. 11 OPZ ) Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę do rozpoczęcia w ciągu 3 dni roboczych od zgłoszenia rozpocząć odbiór odpadów oraz dostarczyć worki na odpady zbierane selektywnie i harmonogramów wywozu odpadów.

Domagamy się kategorycznie zmiany tego zapisów na nowe brzmienie o treści :

W przypadku złożenia przez właścicieli nieruchomości nowej deklaracji Wykonawca zobowiązany jest do dostarczenia worków w terminie 14 dni od otrzymania takiej informacji. Zachowanie zapisu w dotychczasowym brzmieniu może spowodować konieczność **codziennego** dostarczania worków na odpady zbierane selektywnie .

Nadto zapis , że Wykonawca usługi ma odbierać wszystkie odpady z nieruchomości jakie zgromadzi właściciel nieruchomości i jeżeli nie zmieszczą się w pojemniku to będą wystawione obok w dodatkowym worku/workach i winne być odebrane przez Wykonawcę usługi . Czy nie powinien tu znaleźć zastosowania zapis , że w takim przypadku o każdej takiej sytuacji należy powiadomić Zamawiającego gdyż zachodzi podejrzenie nie zgłoszenia wszystkich osób zamieszkujących taką posiadłość i „ produkujących „ dodatkowe odpady nie mające wiele wspólnego z przypisanym pojemnikiem przez Gminę Poczesna .

To przecież Gmina jest w posiadaniu deklaracji złożonych przez mieszkańców i na tej podstawie przypisuje odpowiednią wielkość pojemnika. Zatem kategorycznie domagamy się usunięcia zapisu , że odbiór odpadów , przede wszystkim zmieszanych i odpadów segregowanych będzie dokonywany w każdej ilości. Zachowanie tak zawartych zapisów może doprowadzić do nierealizowania usługi zgodnie z zatwierdzonymi harmonogramami ponieważ jeżeli pierwszych 200 mieszkańców wystawi po dodatkowym pojemniku/ach lub worków to już ładowność takiego pojazdu służącego do odbioru odpadów komunalnych ( bezpylna śmieciarka) , czy też pojazd skrzyniowy to świadczenie usługi mające nastąpić w danym dniu zostanie wykonane jedynie w połowie . A co z resztą mieszkańców , którzy na dany dzień mieli wyznaczony termin odbioru odpadów ? Wykonawca na podstawie przypisanych pojemników , ich ilości i wielkości opracowuje harmonogram odbioru odpadów na każdy dzień biorąc pod uwagę ładowność pojazdu świadczącego przedmiotową usługę , a przy tak zawartych zapisach może stać się rzeczą niemożliwą zrealizowania w ciągu jednego dnia wywozowego . Dlatego też zasadnym jest dostosowanie zapisów , że **odbiór odpadów od właścicieli nieruchomości będzie odbywał się tylko i wyłącznie z pojemników** , w jakie Gmina wyposażyła mieszkańców – a w przypadku występowania znacznie większej ilości niż to wynika z zadeklarowanej ilości osób zamieszkujących nieruchomość Gmina dokonana stosownej wymiany na większy pojemnik o czym

poinformuje Wykonawcę , celem ewentualnego skorygowania harmonogramów uwzględniającego te zmiany .

### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów w proponowanym przez Wykonawcę brzmieniu. Zgodnie z § 2 ust. 3 Uchwały Nr 48/VII/15 Rady Gminy Poczesna z dnia 26 marca 2015 r. w sprawie określenia szczegółowego sposobu i zakresu świadczenia usługi w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości i zagospodarowania tych odpadów odpady odbierane są w każdej zebranej przez właściciela ilości.

### **Pytanie nr 6.**

W Załączniku nr 1 do SIWZ stanowiącym Opis Przedmiotu ( OPZ) w Dziale VIII pkt. 2h ( str. 12 OPZ ) Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę aby każda reklamacja lub skarga wniesiona przez właściciela nieruchomości do Wykonawcy powinna być niezwłocznie rozpatrzona , a sposobie jej załatwienia każdorazowo należy powiadomić Zamawiającego . Przypominamy , że umowa zostaje zawarta pomiędzy Zamawiającym- Gmina Poczesna a Wykonawcą , więc z jakiej to racji mieszkaniec ma z Wykonawcą załatwiać reklamacje lub skargi jak w żaden to sposób nie jest stroną przedmiotowej umowy . Zapis winien być skorygowany zamiast :Wykonawca , winno być Zamawiający i tego kategorycznie się domagamy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy i podtrzymuje swoje zapisy w tym zakresie. Zapisy Zamawiającego w tym zakresie są jednoznaczne i wyczerpujące. Zamawiający wskazuje, że zobowiązanie Wykonawcy określone w OPZ nie narusza art. 29 ust. 1 i 2 ustawy Pzp.

**Pytanie nr 7.**

W Załączniku nr 1 do SIWZ stanowiącym Opis Przedmiotu ( OPZ) w Dziale IX pkt. 10 ( str. 14 OPZ ) Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę do zapisywania w sposób umożliwiający odczyt oraz przechowywanie w siedzibie Wykonawcy , przez okres obowiązywania umowy i rok po jej zakończeniu , danych pochodzących z systemu monitoringu i systemów czujników. Wykonawca powinien posiadać odpowiedni program umożliwiający odczyt , prezentację oraz analizę przechowywania danych , które powinny być udostępnione na każde żądanie Zamawiającego .

Domagamy się zmiany zapisu , dotyczącego okresu przechowywania danych pochodzących z systemu monitoringu i systemów czujników z : jednego roku po zakończeniu umowy na zapis o brzmieniu: przechowywanie w siedzibie Wykonawcy , przez okres obowiązywania umowy i pół roku po jej zakończeniu danych pochodzących z systemu monitoringu i systemów czujników.

Umowa, która będzie zawarta na podstawie niniejszego postępowania, jest umową na świadczenie usług , zatem z bardzo krótkimi terminami postępowania reklamacyjnych. Zatem konieczność przechowywania rok po zakończeniu umowy danych z systemu pozycjonowania satelitarne GPS nie znajduje odniesienia ani w postępowaniach reklamacyjnych, ani żadnych innych. Żądamy więc usunięcia zapisu o przechowywaniu danych pochodzących z systemu monitoringu i systemów czujników przez okres 1 roku po zakończeniu umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy i podtrzymuje swoje zapisy w tym zakresie. Zapisy Zamawiającego w tym zakresie są jednoznaczne i wyczerpujące. Zamawiający wskazuje, że zobowiązanie Wykonawcy określone w OPZ nie narusza art. 29 ust. 1 i 2 ustawy Pzp.

**Pytanie nr 8.**

W Załączniku nr 1 do SIWZ stanowiącym Opis Przedmiotu ( OPZ) w Dziale IX pkt. 11 ( str. 14 OPZ ) Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę do dokonywania odbioru i transportu odpadów również w przypadkach , kiedy dojazd do nieruchomości będzie utrudniony ( z powodu prowadzonych remontów dróg , dojazdów , złych warunków atmosferycznych itp.) Wykonawcy nie przysługują wtedy roszczenia z tytułu wzrostu kosztów realizacji przedmiotu umowy

Prosimy o wyjaśnienie, w jaki sposób Wykonawca ma spełnić powyższy warunek, w przypadku niemożności dojazdu do pojemników lub innej przeszkody, np. głębokich



wykopów? W ocenie wykonawcy warunek ten jest niewykonalny, abstrakcyjny, zatem žadamy kategoriycznie usunięcia tego zapisu SIWZ.

Zgodnie z art. 387 k.c. umowa o świadczenie niemożliwe jest nieważna wobec powyższego cytowany zapis z uwagi na swoją bezwzględną nieważność winien zostać usunięty. Powyższy zapis rodzi również obawy nadinterpretacji wymienionej treści, gdyż nie został określony **sposób dokumentowania takich zdarzeń oraz jaki rodzaj i zakres zdarzeń objętych tą odpowiedzialnością**. W przypadku bowiem nakazywania Wykonawcy dojazdu do trudno dostępnej nieruchomości pomimo wcześniejszego powiadomienia Zamawiającego o braku możliwości bezawaryjnego dojazdu do tej nieruchomości nie może obciążać konsekwencjami takiej decyzji Wykonawcy. Tylko bowiem w przypadku winy Wykonawcy odpowiedzialność za zdarzenie może być mu przypisana. Zatem kategoriycznie žadamy doprecyzowania tego zapisu lub jego usunięcia.

Należy mieć bowiem na uwadze, iż w celu zrealizowania usług odbioru odpadów z miejsc trudnodostępnych gdy pracownik Wykonawcy zostaje zobligowany do dojazdu do takiego miejsca bez względu na trudny, praktycznie niedostępny dojazd to może doprowadzić do uszkodzeń mostków, czy też chodników.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje swoje zapisy w tym zakresie. Zamawiający wskazuje, że takie zobowiązanie Wykonawcy na narusza art. 29 ust. 1 i 2 Pzp, albowiem zrozumiałym jest, że w wyżej opisanych przypadkach pojemniki (worki), o których mowa będą zlokalizowane w wyznaczonych miejscach.

Ponieważ całkowita niemożliwość odbioru odpadów z terenu posesji może być subiektywną oceną Wykonawcy, Zamawiający zastrzega sobie indywidualne rozstrzygnięcie w tej sprawie. W przypadku niemożliwości bezpośredniego dojazdu do posesji Wykonawca zobowiązany będzie do odbioru odpadów niezwłocznie w najbliższym możliwym terminie. Zamawiający przypomina, że określił w SIWZ liczbę nieruchomości o utrudnionym dojeździe oraz udostępnił ich wykaz. Zamawiający wymaga również dysponowania przez Wykonawcę pojazdem typu śmieciarka o dopuszczalnej masie całkowitej do 3,5 tony do odbioru selektywnie zebranych i zmieszanych odpadów z pojemników (śmieciarka małogabarytowa przystosowana do odbioru odpadów z posesji o utrudnionym dojeździe).

#### **Pytanie 9.**

W Załączniku nr 1 do SIWZ stanowiącym Opis Przedmiotu ( OPZ) w Dziale IX pkt. 20 ( str. 15 OPZ ) Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę do naprawy lub ponoszenia kosztów naprawy szkód wyrządzonych podczas wykonywania usługi odbioru odpadów komunalnych w Gminie ( uszkodzenia chodników i innych urządzeń).

Powyższy zapis rodzi również obawy nadinterpretacji wymienionej treści, gdyż nie został określony **sposób dokumentowania takich zdarzeń oraz jaki rodzaj i zakres zdarzeń objętych tą odpowiedzialnością**. W przypadku bowiem nakazywania Wykonawcy dojazdu do trudno dostępnej nieruchomości pomimo wcześniejszego powiadomienia Zamawiającego o braku możliwości bezawaryjnego dojazdu do tej nieruchomości nie może obciążać konsekwencjami takiej decyzji Wykonawcy. Tylko bowiem w przypadku winy Wykonawcy odpowiedzialność za zdarzenie może być mu przypisana. Zatem kategoriycznie žadamy doprecyzowania tego zapisu lub jego usunięcia.

Należy mieć bowiem na uwadze, iż w celu zrealizowania usług odbioru odpadów z miejsc trudnodostępnych gdy pracownik Wykonawcy zostaje zobligowany do dojazdu do takiego miejsca bez względu na trudny, praktycznie niedostępny dojazd to może doprowadzić do uszkodzeń mostków, czy

też chodników. **Zatem wnosimy o jego całkowite usunięcie** lub o dopisanie treści o brzmieniu : ***powstałe podczas i w związku z realizacją przedmiotu umowy***”

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie przychyła się do wniosku Wykonawcy i podtrzymuje swoje zapisy w tym zakresie. Zgodnie z § 19 wzoru umowy w sprawach nieuregulowanych umową stosuje się m.in. przepisy kodeksu cywilnego. Tak więc nie zachodzi potrzeba, aby w umowie doprecyzowywać szczegółowo wszystkie przesłanki odpowiedzialności określone w prawie cywilnym.

**Pytanie nr 10.**

W Załączniku nr 1 do SIWZ stanowiącym Opis Przedmiotu ( OPZ) w Dziale IX pkt. 19 ( str. 15 OPZ ) Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę do ponoszenia pełnej odpowiedzialność Wykonawcy wobec Zamawiającego i osób trzecich za szkody na mieniu i zdrowiu osób trzecich , powstałe podczas i w związku z realizacją przedmiotu umowy .

Powyższy zapis rodzi obawy nadinterpretacji wymienionej treści, gdyż nie został określony rodzaj i zakres zdarzeń objętych tą odpowiedzialnością. Zgodnie z obowiązującym w trakcie realizacji zamówienia publicznego art. 415 k.c. kto z winy swej wyrządził drugiemu szkodę, obowiązany jest do jej naprawienia.

W związku z powyższym odpowiedzialność Wykonawcy może powstać tylko i wyłącznie przy udziale jego winy. Wobec powyższego istnieje konieczność doprecyzowania zapisu w tym punkcie do określenia przedmiotu zamówienia do treści: ***„Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność wobec Zamawiającego i osób trzecich za szkody (bezsparnie udokumentowane ) na mieniu i zdrowiu osób trzecich , powstałe podczas i w związku z realizacją przedmiotu umowy, a powstałe z wyłącznej winy Wykonawcy .***

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie przychyła się do wniosku Wykonawcy i podtrzymuje swoje zapisy w tym zakresie. Zgodnie z § 19 wzoru umowy w sprawach nieuregulowanych umową stosuje się m.in. przepisy kodeksu cywilnego. Tak więc nie zachodzi potrzeba, aby w umowie doprecyzowywać szczegółowo wszystkie przesłanki odpowiedzialności określone w prawie cywilnym.

**Pytanie nr 11.**

W Załączniku nr 1 do SIWZ stanowiącym Opis Przedmiotu ( OPZ) w Dziale IX pkt. 12 ( str. 14 OPZ ) Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę w sytuacji nadzwyczajnej , np. zamknięcie drogi lub jej nieprzejezdnosc spowodowana nagłą zmianą warunków atmosferycznych lub technicznych ( śnieżyca , oblodzenie , grząskie podłoże spowodowane opadami atmosferycznymi , awarie sieci lub instalacji w drogach do niezwłocznego zawiadomienia Zamawiającego o przyczynie niewykonania obowiązku i wskaże dodatkowy najbliższy termin odbioru odpadów oraz zawiadomi o tym terminie właścicieli nieruchomości , wobec których usługa nie została wykonana . W takich przypadkach Wykonawcy nie przysługują roszczenia z tytułu wzrostu kosztów realizacji przedmiotu umowy .



Jest to kolejny zapis rodzący również obawy nadinterpretacji wymienionej treści, gdyż nie został określony sposób dokumentowania takich zdarzeń oraz jaki rodzaj i zakres zdarzeń objętych tą odpowiedzialnością. W przypadku bowiem nakazywania Wykonawcy dojazdu do nieruchomości do której dojazd nie został np. odśnieżony, a jest to w kompetencjach Gminy to nie można obciążać konsekwencjami Wykonawcy. Tylko bowiem w przypadku winy Wykonawcy odpowiedzialność za zdarzenie może być mu przypisana. Zatem kategorycznie żądamy doprecyzowania tego zapisu lub jego usunięcia.

Sami Państwo piszecie, że są to sytuacje nadzwyczajne i o takich sytuacjach to w pierwszej kolejności ma wiedzę Zamawiający czyli Gmina Poczesna, która na tym etapie winna współpracować z Wykonawcą poprzez pomoc m.in. w poinformowaniu mieszkańców o dodatkowym terminie odbioru odpadów z takich nieruchomości itp.

### Odpowiedź:

Patrz odpowiedź na pytanie nr 4 i 8.

### Pytanie nr 12.

W Załączniku nr 5 do SIWZ stanowiącym wzór umowy § 12 pkt. 1 Zamawiający określa wysokość kar umownych m.in. za które Wykonawca zapłaci Zamawiającemu :  
**ppkt. 1a** . – za odstąpienie przez Zamawiającego od umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy w wysokości 10% kwoty brutto ustalonej w § 5 ust.2 niniejszej umowy

Domagamy się dopisania treści o brzmieniu : również za odstąpienie przez Wykonawcę od umowy z przyczyn zależnych od Zamawiającego w wysokości 10% kwoty brutto ustalonej w § 5 ust.2 niniejszej umowy

**ppkt. 1c** . – 100,00zł za każdy potwierdzony przypadek nieodebrania odpadów komunalnych lub odebrania odpadów w terminie niezgodnym z zatwierdzonym harmonogramem (licząc każdą frakcję odpadów komunalnych oddzielnie) z nieruchomości zamieszkałej .....  
*Prosimy o zmianę wysokości na 50,00 zł i dopisanie za każdy udokumentowany przypadek z winy Wykonawcy.*

**ppkt. 1p** - za każdy ujawniony przypadek odbioru odpadów do pojazdów wcześniej zapełnionych na terenie innej gminy, w wysokości 10 000,00zł ,  
*Prosimy o zmianę wysokości na 1 000,00 zł , ponieważ ma być to swoistego rodzaju ekwiwalent odszkodowania i można go żądać tylko w przypadku wykazania winy po stronie zobowiązanego do naprawienia szkody, a w konkretnej sytuacji zobowiązanego do zapłaty kary umownej. Stąd zasadnym jest uzupełnienie o zapis, iż kary umowne będą naliczane w przypadku zdarzeń powstałych z winy Wykonawcy.*

*W sytuacji będącej przedmiotem niniejszych rozważań mamy do czynienia z karami rażąco wygórowanymi. Trudno bowiem ustalić aby w przypadku spełnienia się któregośkolwiek z punktów § 12 wzorca umowy Zamawiający poniósł szkodę w wysokości w nich przewidzianej. Konkludując zasadnym jest wykorzystanie zasady miarkowania kar umownych i obniżenie ich wysokości do wysokości zaproponowanych przez Wykonawcę.*

*Wnosimy zatem o doprecyzowanie zapisów § 12 wzorca umowy odnośnie odpowiedzialności Wykonawcy i wysokości kar umownych.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie przychyliła się do wniosku Wykonawcy i podtrzymuje swoje zapisy w tym zakresie.

**Pytanie nr 13.**

W Załączniku nr 5 do SIWZ stanowiącym wzór umowy § 11 pkt. 1 Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę do ponoszenia odpowiedzialności prawnej i finansowej za szkody oraz następstwa nieszczęśliwych wypadków dotyczące pracowników i osób trzecich, a powstałe z powodu niewykonania lub nienależytego wykonania obowiązków określonych w umowie lub innych czynności pozostających w związku z umową .

Z uwagi na taki zapis domagamy się doprecyzowania zapisów co ma oznaczać niewykonanie lub nienależyte wykonanie obowiązków określonych w umowie lub innych czynności pozostających w związku z umową - co Zamawiający rozumie pod tym pojęciem . Nadto prosimy o wyspecyfikowanie w jakich przypadkach należy traktować nienależyte wykonywanie powierzonych czynności ze wskazaniem sytuacji nienależytego wykonania umowy . Nienależyte wykonanie jest pojęciem bardzo obszernym i jego znaczenie w przypadku nie doprecyzowania za jakie przewinienia Zamawiający może ukarać Wykonawcę jest krzywdzące i nie do przewidzenia przez Wykonawcę okoliczności jakie będą się wiązały z nienależytym wykonaniem przedmiotu umowy . Kary umowne jakie zostaną zastosowane przez Zamawiającego zostały zawarte we wzorze umowy w paragrafie dwunastym , ponoszenie natomiast pełnej odpowiedzialności za należyte wykonanie umowy stanowi odrębne zagadnienie .

**Odpowiedź:**

Wskazany przez wykonawcę § 11 ust. 1 umowy dotyczy zabezpieczenia należytego wykonania umowy. Zamawiający przypuszcza, że Wykonawcy chodzi o zapis § 10 ust. 1 umowy. Odnosząc się więc do jego treści Zamawiający wyjaśnia, że pojęcia „niewykonanie lub nienależyte wykonanie (...)” należy interpretować zgodnie z bogatym dorobkiem doktryny i orzecznictwa w tym zakresie. Ponadto zgodnie z § 19 wzoru umowy w sprawach nieuregulowanych umową stosuje się m.in. przepisy kodeksu cywilnego. Do niewykonania umowy dochodzi wtedy, gdy realizacja świadczenia nie następuje i jednocześnie istnieją okoliczności wyłączające późniejsze jego spełnienie. Jeżeli natomiast wykonawca podjął się czynności określonych w umowie i je wykonał, ale w sposób niezgodny z treścią zobowiązania, wówczas umowę uznaje się za nienależyte wykonaną. Pojęcie nienależytego wykonania umowy jest pojęciem o szerokim zakresie znaczeniowym, w związku z czym nie sposób wyczerpująco wskazać wszystkich sytuacji, w które należy zaliczyć do wskazanej kategorii. O nienależytym spełnieniu świadczenia można mówić wtedy, gdy np. nie zostanie zachowany termin, sposób i jakość wykonania zobowiązania, gdy przedmiot świadczenia będzie niewłaściwy, a także, gdy świadczenie nie zostanie wykonane w całości. Innymi słowy nienależyte wykonanie umowy stanowi przeciwieństwo wykonania umowy w sposób należyty, a więc zgodnie z jego treścią (wynikającą z umowy).

## Zestaw II.

### **Pytanie nr 1.**

W pkt. 11 OPZ widnieje zapis: „Zamawiający zastrzega sobie prawo do zmiany w trakcie realizacji zamówienia – Uchwał regulujących zasady funkcjonowania systemu gospodarki odpadami komunalnymi na terenie gminy. O planowanych przez Zamawiającego (wynikających z ustawy) zmianach Wykonawca zostanie powiadomiony z odpowiednim wyprzedzeniem. Obowiązkiem Wykonawcy będzie dostosowanie się do wprowadzonych zmian. Szczegółowy sposób i termin wprowadzenia zmian zostanie ustalony z Wykonawcą, z którym zostanie podpisana umowa”. Biorąc pod uwagę powyższe pytamy: Jeśli w wyniku wprowadzonych zmian przez Zamawiającego ulegnie zmianie np. częstotliwość odbioru odpadów bądź ulegnie zmianie ilość frakcji odbieranych odpadów, co ma znaczący wpływ na wzrost kosztów realizacji usługi, czy Zamawiający przewiduje możliwość negocjacji cen jednostkowych zaofiarowanych przez Wykonawcę? Czy zmiana uchwał regulujących zasady funkcjonowania systemu gospodarki odpadami komunalnymi na terenie gminy stanowi podstawę do zmiany postanowień zawartej umowy? Jeżeli nie stanowi to podstawy do zmiany umowy zapisy SIWZ naruszają przepisy ustawy prawo zamówień publicznych, gdyż oferenci nie mogą odpowiednio przygotować oferty.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje swoje zapisy w tym zakresie. Istotne zmiany przepisów prawa, mające wpływ na zakres świadczenia usługi będą każdorazowo indywidualnie analizowane z uwzględnieniem art. 144 ustawy Pzp. Ponadto Zamawiający zawsze może w przypadku zaistnienia odpowiednich okoliczności skorzystać z dyspozycji art. 144 ust. 1 pkt 2 do 6 ustawy Pzp.

### **Pytanie nr 2.**

W pkt. III ppkt. 3 OPZ widnieje zapis: „Wykonawca w okresie trwania umowy zorganizuje 1 raz zbiórkę odpadów wielkogabarytowych, zużytego sprzętu elektrycznego i elektronicznego z przed posesji”, natomiast w pkt XII ppkt. 5 widnieje zapis: „Odpady wielkogabarytowe należy usuwać – dwa razy w roku”. Biorąc pod uwagę powyższą rozbieżność prosimy o ujednoczenie obowiązującej częstotliwości odbioru odpadów wielkogabarytowych dla przedmiotowego postępowania.

### **Odpowiedź:**

W punkcie XII ppkt 5 OPZ zamawiający określił częstotliwość odbioru odpadów jaka obowiązuje na terenie Gminy Poczesna zgodnie z Uchwałą nr 48/VII/15 Rady Gminy Poczesna z dnia 26 marca 2015 r. w sprawie określenia szczegółowego sposobu i zakresu świadczenia usługi w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości i zagospodarowania tych odpadów. Zgodnie z § 4 ust. 6 wskazanej uchwały odpady wielkogabarytowe odbierane są z nieruchomości – dwa razy do roku. Mając jednak na względzie okres realizacji zamówienia (od 1 grudnia 2019 r. do 31 sierpnia 2020 r.), czyli 9 miesięcy – Wykonawca zgodnie z zapisem pkt III ppkt 3 OPZ **zorganizuje 1 razy zbiórkę odpadów wielkogabarytowych, zużytego sprzętu elektrycznego i elektronicznego z przed posesji.**



### Pytanie nr 3.

W formularzu ofertowym, w pkt 4 Zamawiający wskazuje minimalne oraz maksymalne ilości odpadów w okresie trwania umowy (9 miesięcy). Po szczegółowym przeanalizowaniu Opisu Przedmiotu Zamówienia zwróciliśmy uwagę na fakt, iż w pkt XIII ppkt. 1 Zamawiający wskazuje te same ilości odpadów w okresie 12 miesięcy. Biorąc pod uwagę powyższe pytania: Czy wskazane w formularzu ofertowym minimalne ilości odpadów są gwarantowanymi ilościami w okresie trwania umowy (9 miesięcy)?

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający wyjaśnia, że w pkt XIII ppkt 1 wystąpiła oczywista omyłka pisarska. Zamawiający wpisał 12 miesięcy zamiast 9. Zgodnie z dokumentami zamówienia (SIWZ, ogłoszenie o zamówieniu) termin wykonania zamówienia jest następujący:

**Od dnia podpisania umowy lecz nie wcześniej niż od 1 grudnia 2019 r. do 31 sierpnia 2020 r.** nie dłużej jednak niż do dnia (włącznie z tym dniem), w którym wynagrodzenie Wykonawcy za wykonanie umowy osiągnie całkowitą cenę oferty za minimalną (gwarantowaną) ilość odpadów, tj. kwotę określoną w § 5 ust. 2 umowy, a w przypadku skorzystania przez Zamawiającego z prawa opcji do momentu, w którym wynagrodzenie za wykonanie przedmiotu umowy osiągnie wartość określoną w § 5 ust. 3 umowy – Wykonawca jest zobowiązany do świadczenia usługi odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych powstających na terenie Gminy Poczesna.

Powyższe wyjaśnienie skutkuje odpowiednią zmianą treści SIWZ – vide pkt II niniejszych wyjaśnień i zmiany treści SIWZ.

### **II. Działając na podstawie dyspozycji art. 38 ust. 4 ustawy Pzp – Zamawiający dokonuje zmiany treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (SIWZ) w zakresie:**

#### **OPISU PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA (OPZ) - Załącznik nr 1 do SIWZ:**

##### **Pkt XIII OPZ o treści:**

**Wytyczne do określenia ceny za przedmiot zamówienia :**

#### **1. Minimalna gwarantowana ilość odpadów w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia**

<b>Gmina Poczesna</b>	<b>Minimalna ilość odpadów zmieszanych w tonach na 12 miesięcy</b>	<b>Minimalna ilość odpadów segregowanych w tonach na 12 miesiący (w tym popiół)</b>
<b>Ilość odpadów w [Mg]</b>	<b>1800,00</b>	<b>500,00</b>

#### **2. Maksymalna ilość odpadów objętych prawem opcji w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia**

Gmina Poczesna	Maksymalna ilość odpadów zmieszanych w tonach na 12 miesięcy	Maksymalna ilość odpadów segregowanych w tonach na 12 miesięcy (w tym popiół)
Ilość odpadów w [Mg]	2520,00	700,00

**Otrzymuje brzmienie:**

Wytyczne do określenia ceny za przedmiot zamówienia :

**1. Minimalna gwarantowana ilość odpadów w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia**

Gmina Poczesna	Minimalna ilość odpadów zmieszanych w tonach na 9 miesięcy	Minimalna ilość odpadów segregowanych w tonach na 9 miesięcy (w tym popiół)
Ilość odpadów w [Mg]	1800,00	500,00

**2. Maksymalna ilość odpadów objętych prawem opcji w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia**

Gmina Poczesna	Maksymalna ilość odpadów zmieszanych w tonach na 9 miesięcy	Maksymalna ilość odpadów segregowanych w tonach na 9 miesięcy (w tym popiół)
Ilość odpadów w [Mg]	2520,00	700,00

Odpowiedzi dotyczące zapytań do treści SIWZ stanowią integralną część Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia dla Zadania pn.: „Świadczenie usługi odbierania odpadów komunalnych i zagospodarowania tych odpadów od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy, powstałych na terenie Gminy Poczesna”.

**WÓJT**  
mgr inż. Krzysztof Ujma

*Młyniec*