Sulejów, 15.06.2023 r.

Znak sprawy: IZ.271.1.11.2023

# dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: „Odbiór, transport i zagospodarowanie odpadów komunalnych z terenu gminy Sulejów”

Działając na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (zwanej dalej Pzp) w związku z wpłynięciem do Zamawiającego wniosków o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

**Pytanie 1**

Zamawiający w treści Załącznika nr 1 do SWZ - Opis przedmiotu zamówienia w rozdziale 1.2.5. określił, że:

„Szacunkowa ilość odpadów: 5 160 Mg (uwzględniająca okres 12 miesięcy)”

Natomiast w treści Załącznika nr 2 do SWZ – Formularz ofertowy, Zamawiający określił szacunkową ilość odpadów jako 6 160 Mg. Wnosimy o wyjaśnienie różnic oraz ujednolicenie zapisów.

**Odpowiedź:**

Zamawiający określił w Opisie przedmiotu zamówienia szacunkową ilość odpadów: 5 160 Mg (uwzględniająca okres 12 miesięcy) oraz opcjonalnie: nie więcej niż 1000 Mg - w skali całej umowy. Ponadto w Formularzu ofertowym (załącznik nr 2 do SWZ) przy Kryterium: Cena Zamawiający określił, że Wykonawca ma obowiązek wpisać wartość brutto całej oferty (obejmujące zamówienie podstawowe i opcjonalne).

**Pytanie 2**

Zamawiający w treści Załącznika nr 1 do SWZ - Opis przedmiotu zamówienia w rozdziale 1.7 ust. 2) pkt. b) oraz w rozdziale 1.10 ust. 1.6.1 określił, że:

„Sprawozdań rocznych, o których mowa w art. 9nb ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 2519, z 2023 r. poz. 877)”

Natomiast zgodnie z ustawą z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 2519, z 2023 r. poz. 877), powinien być to art. 9n. Wnosimy o zmianę zapisów.

**Odpowiedź:**

Zamawiający zmienia zapisy Rozdziału 1.7 pkt 2 lit. b Opisu przedmiotu zamówienia w następujący sposób:

**BYŁO:**

b) Sprawozdań rocznych, o których mowa w art. 9nb ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 2519, z 2023 r. poz. 877)

**JEST:**

b) Sprawozdań rocznych, o których mowa w art. 9n ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 2519, z 2023 r. poz. 877).

**Pytanie 3**

W Rozdziale 3 pkt 3.5. SWZ Zamawiający wskazał, że: Przy obliczaniu procentowego limitu

pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym, należy uwzględnić

zaokrąglenie do pełnych jednostek (sztuk).

Przykład:

Jeżeli Wykonawca użytkować będzie przy wykonaniu zamówienia ogółem:

• od 1 do 10 pojazdów to udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem

ziemnym wynosić musi 1 sztuka,

• od 11 do 20 pojazdów to udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem

ziemnym wynosić musi 2 sztuki.

Zgodnie z art. 36a Ustawa o elektromobilności i paliwach alternatywnych: Udział pojazdów,

o którym mowa w art. 34-36, art. 68 i art. 68a, oblicza się, stosując zasadę, zgodnie z którą

wielkość tego udziału poniżej 0,5 zaokrągla się w dół, a wielkość tego udziału 0,5 i powyżej

zaokrągla się w górę.

Prosimy o dostosowanie postanowień SWZ do przepisów powszechnie obowiązującego prawa.

**Odpowiedź:**

W niniejszym postępowaniu jednym z warunków udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej jest posiadanie przez Wykonawcę specjalistycznych samochodów do wywozu odpadów komunalnych - w ilości nie mniejszej niż 7 pojazdów.

W związku z tym Zamawiający zmienia zapisy Rozdziału 3 pkt 3.5 specyfikacji warunków zamówienia w następujący sposób:

**BYŁO:**

Przy obliczaniu procentowego limitu pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym, należy uwzględnić zaokrąglenie do pełnych jednostek (sztuk).

Przykład:

Jeżeli Wykonawca użytkować będzie przy wykonaniu zamówienia ogółem:

* od 1 do 10 pojazdów to udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym wynosić musi 1 sztuka,
* od 11 do 20 pojazdów to udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym wynosić musi 2 sztuki.

W związku z powyższym Wykonawca winien zapewnić udział pojazdów nisko i zeroemisyjnych we flocie pojazdów użytkowanych przy wykonywaniu przedmiotowego zamówienia. W razie niezapewnienia przez Wykonawcę w/w obowiązku i wystąpienia z tego powodu skutków prawnych określonych przepisami prawa, Wykonawca ponosi względem Zamawiającego pełną odpowiedzialność za szkodę Zamawiającego z tego wynikającą.

**JEST:**

Udział procentowego limitu pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym oblicza się stosując zasadę, zgodnie z którą wielkość tego udziału poniżej 0,5 zaokrągla się w dół, a wielkość tego udziału 0,5 i powyżej zaokrągla się w górę.

Przykład:

Jeżeli Wykonawca użytkować będzie przy wykonaniu zamówienia ogółem:

• od 7 do 14 pojazdów to udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym wynosić musi 1 sztuka,

• od 15 do 20 pojazdów to udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym wynosić musi 2 sztuki.

W związku z powyższym Wykonawca winien zapewnić udział pojazdów nisko i zeroemisyjnych we flocie pojazdów użytkowanych przy wykonywaniu przedmiotowego zamówienia. W razie niezapewnienia przez Wykonawcę w/w obowiązku i wystąpienia z tego powodu skutków prawnych określonych przepisami prawa, Zamawiający odstępuje od umowy ze skutkiem natychmiastowym.

**Pytanie 4**

Zgodnie z pkt 6.3.2. SWZ w ramach warunku udziału w postępowaniu zamawiający wymaga:

uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika

to z odrębnych przepisów:

• jest wpisany do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów

komunalnych od właścicieli nieruchomości zgodnie z wymogami Ustawy z dn. 13 września

1996 roku o utrzymaniu czystości i porządku w gminie (Dz. U. z 2022 r., poz. 2519 ze zm.),

• jest wpisany do Bazy danych o produktach i opakowaniach i gospodarce odpadami (BDO) w

zakresie transportu odpadami

Prosimy o wyjaśnienie czy wpis ma obejmować kody odpadów objęte przedmiotem

zamówienia czy wystarczy jakikolwiek wpis w zakresie kodów nieobjętych przedmiotem

zamówienia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający zmienia zapisy Rozdziału 6 ppkt 6.3.2. specyfikacji warunków zamówienia w następujący sposób:

**BYŁO:**

6.3.2. uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów:

* jest wpisany do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zgodnie z wymogami Ustawy z dn. 13 września 1996 roku o utrzymaniu czystości i porządku w gminie (Dz. U. z 2022 r., poz. 2519 ze zm.),
* jest wpisany do Bazy danych o produktach i opakowaniach i gospodarce odpadami (BDO) w zakresie podmiotów zbierających zużyty sprzęt elektryczny i elektroniczny;
* jest wpisany do Bazy danych o produktach i opakowaniach i gospodarce odpadami (BDO) w zakresie transportu odpadami

**JEST:**

6.3.2. uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów:

• jest wpisany do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych (kody odpadów objęte przedmiotem zamówienia) od właścicieli nieruchomości zgodnie z wymogami Ustawy z dn. 13 września 1996 roku o utrzymaniu czystości i porządku w gminie (Dz. U. z 2022 r., poz. 2519 ze zm.),

• jest wpisany do Bazy danych o produktach i opakowaniach i gospodarce odpadami (BDO) w zakresie podmiotów zbierających zużyty sprzęt elektryczny i elektroniczny;

• jest wpisany do Bazy danych o produktach i opakowaniach i gospodarce odpadami (BDO) w zakresie transportu odpadami (kody odpadów objęte przedmiotem zamówienia)

Zamawiający zmienia zapisy Rozdziału 7 ppkt 7.4.1. specyfikacji warunków zamówienia w następujący sposób:

**BYŁO:**

7.4.1. spełnianie warunków udziału w postępowaniu, wskazanych w pkt. 6.3.2. i 6.3.4. SWZ, tj.:

1. wpis do rejestru działalności regulowanej 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;
2. zaświadczenie o wpisie do Rejestru Bazy Danych o Odpadach (BDO) w zakresie objętym przedmiotem zamówienia prowadzonego przez Marszałka Województwa.
3. wykaz narzędzi, wyposażenia zakładu lub urządzeń technicznych dostępnych Wykonawcy w celu wykonania zamówienia publicznego wraz z informacją o podstawie do dysponowania tymi zasobami (wg **Załącznika nr 4 do SWZ**),
4. wykaz wyposażenia zakładu tj. w zakresie dysponowania bazą magazynowo – transportową, dostępną Wykonawcy w celu wykonania zamówienia publicznego wraz z informacją o podstawie do dysponowania (wg **Załącznika nr 5 do SWZ**).

**JEST:**

7.4.1. spełnianie warunków udziału w postępowaniu, wskazanych w pkt. 6.3.2. i 6.3.4. SWZ, tj.:

1. wpis do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych (kody odpadów objęte przedmiotem zamówienia) od właścicieli nieruchomości zgodnie z wymogami Ustawy z dnia 13 września 1996 roku o utrzymaniu czystości i porządku w gminie;
2. zaświadczenie o wpisie do Rejestru Bazy Danych o Odpadach (BDO) w zakresie kodów odpadów objętych przedmiotem zamówienia prowadzonego przez Marszałka Województwa.
3. wykaz narzędzi, wyposażenia zakładu lub urządzeń technicznych dostępnych Wykonawcy w celu wykonania zamówienia publicznego wraz z informacją o podstawie do dysponowania tymi zasobami (wg **Załącznika nr 4 do SWZ**),
4. wykaz wyposażenia zakładu tj. w zakresie dysponowania bazą magazynowo – transportową, dostępną Wykonawcy w celu wykonania zamówienia publicznego wraz z informacją o podstawie do dysponowania (wg **Załącznika nr 5 do SWZ**).

**Pytanie 5**

Zgodnie z pkt 16.2 lit a) SWZ: W dniu podpisania umowy Wykonawca dostarczy do

Zamawiającego: umowę lub umowy ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej (OC)

z tytułu prowadzonej działalności gospodarczej związanej z przedmiotem zamówienia na

kwotę ubezpieczenia brutto co najmniej wartości ofertowej. Wykonawca przedłoży

Zamawiającemu dokumenty potwierdzające zawarcie umowy ubezpieczenia w dniu zawarcia

umowy. Wykonawca jest zobowiązany do terminowego opłacania składek z tytułu

ubezpieczenia przez cały okres obowiązywania umowy i nie jest uprawniony do dokonywania

zmian warunków ubezpieczenia bez uprzedniej zgody Zamawiającego wyrażonej w formie

pisemnej.

Prosimy o potwierdzenie, że dokumenty potwierdzające zawarcie umowy to również polisa,

a nie tylko sama umowa ubezpieczenia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza, że dopuszcza również przedstawienie przez Wykonawcę polisy.

Celem ujednolicenia zapisów specyfikacji warunków zamówienia z projektowanymi postanowieniami umowy w zakresie ubezpieczenia OC Wykonawcy Zamawiający zmienia zapisy rozdziału 16 pkt 16.2 specyfikacji warunków zamówienia w następujący sposób:

**BYŁO:**

16.2 W dniu podpisania umowy Wykonawca dostarczy do Zamawiającego:

a) umowę lub umowy ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej (OC) z tytułu prowadzonej działalności gospodarczej związanej z przedmiotem zamówienia na kwotę ubezpieczenia brutto co najmniej wartości ofertowej. Wykonawca przedłoży Zamawiającemu dokumenty potwierdzające zawarcie umowy ubezpieczenia w dniu zawarcia umowy. Wykonawca jest zobowiązany do terminowego opłacania składek z tytułu ubezpieczenia przez cały okres obowiązywania umowy i nie jest uprawniony do dokonywania zmian warunków ubezpieczenia bez uprzedniej zgody Zamawiającego wyrażonej w formie pisemnej.

**JEST:**

16.2 W dniu podpisania umowy Wykonawca dostarczy do Zamawiającego:

a) umowę lub umowy ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej (OC) z tytułu prowadzonej działalności gospodarczej związanej z przedmiotem zamówienia na kwotę ubezpieczenia brutto co najmniej wartości umownej, o której mowa w §3 ust. 1 projektowanych postanowień umowy. Wykonawca przedłoży Zamawiającemu dokumenty potwierdzające zawarcie umowy ubezpieczenia w dniu zawarcia umowy. Wykonawca jest zobowiązany do terminowego opłacania składek z tytułu ubezpieczenia przez cały okres obowiązywania umowy i nie jest uprawniony do dokonywania zmian warunków ubezpieczenia bez uprzedniej zgody Zamawiającego wyrażonej w formie pisemnej.

**Pytanie 6**

Zgodnie z punktem 1.5.6 OPZ: (…) Wykonawca zobowiązany jest ponadto dostarczyć worki do odbioru selektywnie zebranych odpadów komunalnych na wezwanie Zamawiającego.

Zgodnie z art. 99 ustawy PZP: Przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. W związku z tym prosimy o określenie maksymalnej liczby worków jakie musi dostarczyć wykonawca na wezwanie. Brak takiej informacji nie pozwala na prawidłowe skalkulowanie oferty.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że maksymalna miesięczna ilość worków dostarczana do Zamawiającego to 600 szt.

**Pytanie 7**

Zgodnie z pkt 1.6.10 i 1.6.11 OPZ

1.6.10 Zamawiający zastrzega sobie możliwość zwrócenia się do wykonawcy o zmiany harmonogramu w zakresie tras i terminów odbioru odpadów komunalnych, w uzasadnionych przypadkach.

1.6.11 Wykonawca zobowiązany jest wprowadzić zmiany w harmonogramie w terminie ustalonym przez Strony i przekazać Zamawiającemu zmieniony harmonogram do akceptacji, a po zaakceptowaniu niezwłocznie dostarczyć harmonogram właścicielom nieruchomości w formie papierowej.

Prosimy o wyjaśnienie o jakie uzasadnione przypadki chodzi. Obowiązek zmiany harmonogramu na żądanie zamawiającego w znaczący sposób wpływa na organizację spełnienia świadczenia, w tym na koszty. Dlatego istotne jest precyzyjne określenie w jakich okolicznościach może dojść do zmiany harmonogramu.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że zmiana harmonogramu może nastąpić w przypadku zmiany przepisów prawa niemożliwych do przewidzenia na dzień ogłoszenia zamówienia, bądź w sytuacji np. długotrwałego remontu drogi.

**Pytanie 8**

Zgodnie z punktem 1.7 ppkt 2) lit a) OPZ: 2) Wykonawca jest zobowiązany do prowadzenia

i przekazywania Zamawiającemu dokumentacji związanej z działalnością objętą

zamówieniem, tj.: a) Kart przekazania odpadów sporządzonych zgodnie z ustawą z dnia

14 grudnia 2012 r. o odpadach (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 699, 1250, 1726, 2127, 2722, z 2023

r. poz. 295, 877). Kartę przekazania odpadów sporządza Wykonawca, który przekazuje odpady, w odpowiedniej liczbie egzemplarzy. Zamawiający wymaga, aby kopia karty

przekazania odpadów została przekazana Zamawiającemu.

Obecnie dokumentacja ta wystawiana jest w systemie BDO, do której zgodnie z Ustawą

o odpadach, organ gminny ma dostęp. Przekazywanie kopii kart przekazania odpadów w inny

sposób jest bezzasadne.

Prosimy o potwierdzenie, że przekazanie kart przekazania odpadów odbywa się w sposób

określony w przepisac poprzez BDO.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza, że przekazanie kart przekazania odpadów odbywa się w sposób

określony w przepisach poprzez system BDO.

**Pytanie 9**

Zgodnie z § 2 ust. 2 Projektowanych postanowień umownych: Strony umowy ustalają, że termin wykonania umowy może ulec wydłużeniu, jeżeli Zamawiający skorzysta z prawa opcji, a więc jeżeli zaistnieją potrzeby odbioru, transportu i zagospodarowania większej ilości odpadów, a także w przypadkach, kiedy wymagane będzie utrzymanie charakteru ciągłego usługi, a upłynie termin realizacji zamówienia podstawowego.

Prosimy o wyjaśnienie jakie inne okoliczności (poza zastosowaniem prawa opcji) stanowić będą podstawę do wydłużenia terminu wykonywania umowy? Umowa w sprawie zamówienia zawierana jest na czas oznaczony, a określenie maksymalnego czasu jej trwania powinno być ściśle określone.

**Odpowiedź:**

Zgodnie z zapisami zawartymi w projektowanych postanowieniach umowy (Załącznik nr 8 do SWZ).

**Pytanie 10**

W § 3a Projektowanych postanowień umownych zamawiający określił zasady waloryzacji wynagrodzenia. Klauzula waloryzacyjne jest pozorna i nieprecyzyjna.

Jak przy tym podkreśla UZP w Komentarzu do ustawy PZP: „(…) wprowadzenie do Pzp obowiązku uwzględniania klauzul waloryzacyjnych w umowach w sprawie zamówień publicznych, których przedmiotem są roboty budowlane lub usługi, zawartych na okres dłuższy niż 12 miesięcy, ma na celu przywrócenie stanu równowagi ekonomicznej między stronami umowy, zachwianej przez określone zdarzenia, które mogą mieć miejsce w trakcie jej realizacji. Choć zachwianie równowagi ekonomicznej między stronami umowę może mieć różne podłoże, to w ar. 439 Pzp ustawodawca zdecydował się na uwzględnienie zdarzeń wpływających na konieczność zmiany wynagrodzenia. Za takie zdarzenia uznano zmianę cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia oraz osiągnięcie przez te zmiany określonego poziomu. Intencją ustawodawcy było zatem nałożenia na zamawiających obowiązku wprowadzenia do długoterminowych umów (dłuższych niż 12 miesięcy) mechanizmów umownych, które uwzględniałyby wpływ czynników zewnętrznych (zmiana cen materiałów lub kosztów), na rentowność realizowanego zamówienia. Uwzględniając powyższe, regulacja art. 439 Pzp zmierza do zachowania równowagi kontraktowej między zamawiającym a wykonawcą, zobowiązując do rozłożenia między stronami ryzyk gospodarczych będących następstwem zmian cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia i zachodzących w toku jego realizacji. (zob. red. H. Nowak, M.

Winiarz, Prawo zamówień publicznych. Komentarz. Warszawa 2021). Celem prawidłowo sformułowanej klauzuli waloryzacyjnej jest płynne dostosowanie umowy do zmieniającej się rzeczywistości gospodarczej. W związku z tym, wypełnienie wymogów ustawy PZP w tym zakresie nie polega na formalnym określeniu wszystkich wymaganych elementów klauzuli waloryzacyjnej, tylko na takim ich określeniu, które daje rzeczywistą możliwość reagowania na zmieniające się warunki ekonomiczne i gospodarcze w celu przywrócenia równowagi ekonomicznej stron.

Jak czytamy w uzasadnieniu do projektu ustawy PZP: Wskazane obligatoryjne elementy klauzuli waloryzacyjnej mają pomóc zamawiającym przy konstruowaniu skutecznych i jasnych postanowień umownych. Zamawiający wprowadzając do umowy odpowiednią klauzulę ma pozostawioną swobodę określenia jej elementów, mając na względzie w szczególności: specyfikę zamówienia (np. w zakresie jakie elementy materiałów i kosztów są kluczowe i w praktyce podlegają dużym wahaniom), dostępność wiarygodnych i aktualizowanych podstaw ustalenia zmiany ceny (np. odpowiednie wskaźniki Prezesa GUS), planowane możliwości finansowe zamawiającego co do przewidywanych zmian wynagrodzenia.

Wykonawca wskazuje, że przewidziana przez Zamawiającego klauzula jest pozorna i nie spełnia w żadnej mierze wymogów ustawowych.

W pierwszej kolejności należy stwierdzić, że przewidywana przez zamawiającego możliwość wnioskowania o zmianę wynagrodzenia wykonawcy dopiero jeśli średnioroczny wskaźnik zmiany cen towarów konsumpcyjnych ogłoszony przez GUS osiągnie 10%. Mając na uwadze realia rynkowa określenie wskaźnika na poziomie 10% czyni klauzulę zmiany wynagrodzenia pozorną. Jest faktem notoryjnym, że od pewnego czasu mamy do czynienia ze znacznym wzrostem cen, na rynku. Tak ustalony poziom waloryzacji czyni ją w praktyce iluzoryczną, ponieważ nie daje wykonawcy szans na zmianę wynagrodzenia stosownie do rzeczywistej zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. Podobnie wypowiedziała się KIO w wyroku z dnia 02.03.2022 r., KIO 440/22.

Wnosimy o zmianę ww. postanowień poprzez określenie wskaźnika na poziomie 5%.

Prosimy także o wskazanie w jaki sposób zostanie przeprowadzona waloryzacja? Jakie konkretnie wskaźniki ma brać pod uwagę wykonawca w ramach spełnienia wymogów opisanych w § 3a ust. 4 PPU?

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że sposób przeprowadzenia waloryzacji jest opisany w §3a projektowanych postanowień umowy (Załącznik nr 8 do SWZ), w którym wskazany jest miesięczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszany w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego, do którego należy się odnieść przy zastosowaniu klauzul waloryzacyjnych. Dla obliczeń waloryzacji należy przyjąć wartości miesięczne ww. wskaźnika. Sposób obliczenia zmiany wynagrodzenia jest opisany w §3a ust. 6 projektowanych postanowień umowy.

Należy podkreślić, że Zamawiający zgodnie z art. 439 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych w brzmieniu nadanym mocą ustawy z 7 października 2022 r. o zmianie niektórych ustaw w celu uproszczenia procedur administracyjnych dla obywateli i przedsiębiorców (Dz.U. z 2022 r. poz. 2185) określa w projektowanych postanowieniach umowy klauzulę waloryzacyjną, która spełnia wszystkie wymogi ustawowe, w szczególności:

1. zawiera poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia oraz początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia;
2. sposób ustalania zmiany wynagrodzenia z użyciem odesłania do wskaźnika zmiany ceny materiałów lub kosztów, w szczególności wskaźnika ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego;
3. sposób określenia wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia oraz określenie okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy; maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia.

Waloryzacja wynagrodzenia dokonywana będzie z uwzględnieniem kolejnych miesięcznych zmian wskaźnika w stosunku do wskaźnika, jaki był ogłoszony dla początkowego terminu ustalenia zmiany wynagrodzenia, jakim jest miesiąc składania ofert, a nie, jak wskazuje Wykonawca, średniorocznego wskaźnika zmiany cen towarów konsumpcyjnych.

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wysokości wskaźnika.

Wobec tego zmienia się zapisy §3a ust. 1 projektowanych postanowień umowy w następujący sposób:

**BYŁO:**

1. W przypadku gdy ceny materiałów lub inne koszty związane z realizacją przedmiotu umowy, ulegną zmianie o co najmniej 10% (obliczony według zasad określonych w ust. 6) w stosunku do tych cen i kosztów z miesiąca złożenia oferty w odniesieniu do odpowiedniego komunikatu Prezesa GUS o wskaźniku cen towarów i usług konsumpcyjnych, wynagrodzenie należne Wykonawcy ulegnie odpowiedniej zmianie (zwiększeniu lub zmniejszeniu).

**JEST:**

1. W przypadku gdy ceny materiałów lub inne koszty związane z realizacją przedmiotu umowy, ulegną zmianie o co najmniej 5% (obliczony według zasad określonych w ust. 6) w stosunku do tych cen i kosztów z miesiąca złożenia oferty w odniesieniu do odpowiedniego komunikatu Prezesa GUS o wskaźniku cen towarów i usług konsumpcyjnych, wynagrodzenie należne Wykonawcy ulegnie odpowiedniej zmianie (zwiększeniu lub zmniejszeniu).

Zamawiający przekazuje zmieniony Załącznik nr 8 do SWZ – projektowane postanowienia umowy – zmiana 15.06.2023 r.

**Pytanie 11**

W § 9 Umowy Zamawiający przewidział szczegółowy sposób postępowania w przypadku umów podwykonawstwa, z określeniem szczegółowych konsekwencji w braku akceptacji podwykonawcy oraz bardzo wysokich kar umownych. Wykonawca przypomina, że podstawa taka istnieje tylko w przypadku robót budowlanych, a nie w przypadku zamówienia na usługi.

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 roboty budowlane. 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 w 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 podtrzymuje zapis projektowanych postanowień umowy.

Ponadto Zamawiający informuje, że zapisy zawarte w § 9 projektowanych postanowień umowy (Załącznik nr 8 do SWZ) zostały oparte na art. 462 i art. 463 Pzp oraz art. 353¹ KC. Zgodnie z publikacją Prawo Zamówień Publicznych Komentarz pod redakcją Huberta Nowaka, Mateusza Winiarza w zakresie art. 463 Pzp autorzy wskazują „(…) Ustawodawca nie przyznaje zamawiającemu bezpośrednich ustawowych narzędzi kwestionowania innych umów o podwykonawstwo w granicach art. 463 Pzp, choć nie zakazuje zamawiającemu wprowadzenia takich narzędzi na zasadach swobody kontraktowej w umowie o zamówienie publiczne, np. w postaci kar umownych adekwatnych do rozmiaru uchybienia. Sankcje za nieprzestrzeganie art. 463 Pzp może ponieść wyłącznie wykonawca, gdyż zamawiającego z podwykonawcą nie łączy stosunek obligacyjny. Czyni to wykonawcę podmiotem szczególnie zainteresowanym prawidłową treścią umów o podwykonawstwo”.

Zdaniem Zamawiającego, kary dotyczące podwykonawców są adekwatne do przewinienia, zwłaszcza, że wśród trzech punktów dotyczących kar podwykonawców dwa punkty odnoszą się do wysokości kary liczonej od wynagrodzenia brutto podwykonawcy.

**Pytanie 12**

Zgodnie z § 10 ust. 4 Umowy: W przypadkach niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę, Zamawiający może w terminie 5 dni roboczych po pisemnym uprzedzeniu WYKONAWCY, przejąć sam prowadzenie usług określonych niniejszą umową lub powierzyć je innemu podmiotowi, a kosztami tych usług obciąży WYKONAWCĘ. Realizacja powyższego uprawnienia przez Zamawiającego nie wymaga zgody sądu.

Prosimy o doprecyzowanie okoliczności uzasadniających przejęcie prowadzenia usług lub wykonanie zastępcze. Zamawiający posługuje się nieostrym pojęciem nienależytego wykonywania umowy. Czy należy przez o rozumieć niewykonywanie lub nienależyte

wykonywanie w stopniu zagrażającym terminowemu odbiorowi odpadów?

**Odpowiedź:**

Zamawiający posługuje się pojęciami dotyczącymi niewykonania bądź nienależytego wykonania umowy biorąc pod uwagę przedmiot zamówienia oraz zakres obowiązków przyjętych na siebie przez Wykonawcę w ramach niniejszej umowy. Dookreślanie pojęcia „nienależyte wykonanie umowy” wprowadza ewentualny katalog obejmujący bądź w części nieobejmujący pewnych zachowań, tudzież wywiązania się z obowiązków i wprowadza dodatkowy element ocenny. Wykonawca jako podmiot profesjonalnie świadczący usługi zna zakres swoich obowiązków wynikających z zawarcia umowy w niniejszym postępowaniu, zatem każdy przejaw jego działania czy też brak działania skutkującej brakiem realizacji przedmiotu umowy należy uznać jako niewykonanie umowy lub nienależyte wykonanie umowy.

**Pytanie 13**

W § 11 Projektowanych postanowień umownych zamawiający przewidział warunku

umownego odstąpienia od umowy przez wykonawcę nie zastrzegając jednak terminu co

czynnik te postanowienia bezskutecznymi. Jednocześnie w postanowieniach określających

warunki odstąpienia przez zamawiającego termin taki określono. Prosimy o doprecyzowanie,

że uprawnienie to wykonawca może wykonać w terminie 30 dni od dnia kiedy powziął

informacje o zaistnienie okoliczności uzasadniających odstąpienie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że zmienia zapisy §11 projektowanych postanowień umowy (Załącznik nr 8 do SWZ) poprzez dodanie ustępu 4 o treści:

4. Prawo Wykonawcy do odstąpienia od umowy możliwe jest w terminie 30 dni od upływu terminów, o których mowa w ust. 1 lit. a lub lit. b bądź powzięcia informacji od Zamawiającego, o sytuacji, o której mowa w ust. 1 lit. c.

Zamawiający przekazuje zmieniony Załącznik nr 8 do SWZ – projektowane postanowienia umowy – zmiana 15.06.2023 r.

**Pytanie 14**

Zgodnie z § 13 ust 1 Umowy: Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty na rzecz Zamawiającego kar umownych:

1) w wysokości 200 zł za każdy przypadek nieodebrania lub odebrania odpadów z nieruchomości objętej obowiązkiem odbierania odpadów w terminie niezgodnym z harmonogramem odbierania odpadów, o którym mowa w SWZ; kara będzie naliczana jako iloczyn kwoty 200 zł oraz ilości nieruchomości, od których nie odebrano odpadów lub odebrano odpady w terminie niezgodnym z harmonogramem;

Wykonawca wnosi o dostosowanie kary umownej na wypadek zwłoki, jak wynika z art. 433 ustawy PZP

2) w wysokości 1 000 zł za niedostarczenie właścicielom nieruchomości harmonogramu zaakceptowanego przez Zamawiającego. Za równoznaczne z niedostarczeniem harmonogramu uważa się sytuację, w której spośród 50 wybranych przez Zamawiającego właścicieli nieruchomości więcej niż 25 osób oświadczyło, iż nie otrzymało od Wykonawcy harmonogramu.

Niedostarczenie harmonogramu odbioru odpadów nie zawsze wynika z winy wykonawcy, co więcej wykonawca nie ma wpływu na to jakie oświadczenia w zakresie dostarczenia harmonogramu złożą mieszkańcy i czy będą one zgodne z prawdą. W związku z tym wnosimy o usunięcie § 13 ust 1 pkt 2) Umowy.

6) W wysokości 1 000 zł za spowodowanie przerwy w świadczeniu usług odbioru odpadów komunalnych z przyczyn zależnych od Wykonawcy, za każdy rozpoczęty dzień przerwy

Prosimy o wyjaśnienie co należy rozumieć pod pojęciem przerwy?

Prosimy także o wykreślenie kar dotyczących postępowania z umowami z podwykonawcami, które są właściwe dla umów na roboty budowlane, gdzie zamawiający jest solidarnie odpowiedzialny za wypłacenie wynagrodzenia wykonawcom.

**Odpowiedź:**

Ad. 1: Zamawiający informuje, że zmienia zapisy §13 ust. 1 pkt 1 projektowanych postanowień umowy (Załącznik nr 8 do SWZ) w następujący sposób:

**BYŁO:**

* 1. w wysokości 200 zł za każdy przypadek nieodebrania lub odebrania odpadów z nieruchomości objętej obowiązkiem odbierania odpadów w terminie niezgodnym z harmonogramem odbierania odpadów, o którym mowa w SWZ; kara będzie naliczana jako iloczyn kwoty 200 zł oraz ilości nieruchomości, od których nie odebrano odpadów lub odebrano odpady w terminie niezgodnym z harmonogramem.

**JEST:**

1) w wysokości 200 zł za każdy przypadek nieodebrania lub odebrania odpadów z nieruchomości objętej obowiązkiem odbierania odpadów z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w terminie niezgodnym z harmonogramem odbierania odpadów, o którym mowa w SWZ; kara będzie naliczana jako iloczyn kwoty 200 zł oraz ilości nieruchomości, od których nie odebrano odpadów lub odebrano odpady w terminie niezgodnym z harmonogramem.
Zamawiający przekazuje zmieniony Załącznik nr 8 do SWZ – projektowane postanowienia umowy – zmiana 15.06.2023 r.

Ad. 2: Wykonawca ma obowiązek realizować przedmiot umowy zgodnie z harmonogramem zaakceptowanym przez Zamawiającego, jedynie Zamawiającemu w uzasadnionych przypadkach przysługuje możliwość zwrócenia się do Wykonawcy o zmianę harmonogramu w zakresie tras i terminów. Zamawiający podtrzymuje zapis projektowanych postanowień umowy. Wykonawca jako podmiot profesjonalnie świadczący usługi ma obowiązek tak zorganizować plan pracy, żeby wypełnić wszystkie obowiązki wynikające z umowy, w związku z tym Zamawiający nie dopuszcza sytuacji, kiedy Wykonawca nie dostarczy właścicielom nieruchomości harmonogramu lub dostarczy wybiórczo do niektórych właścicieli nieruchomości.

Ad. 6: Przerwa oznacza każde zaprzestanie świadczenia usługi z winy Wykonawcy, który po zawarciu umowy przyjmuje na siebie obowiązek świadczenia usług zgodnie z ustalonym harmonogramem. Brak realizacji tego obowiązku uważane jest za przerwę w świadczeniu usług odbioru odpadów komunalnych z przyczyn zależnych od Wykonawcy.

W odpowiedzi na pytanie w zakresie kar dotyczących postępowania z umowami z podwykonawcami Zamawiający podtrzymuje zapis projektowanych postanowień umowy.

**Pytanie 15**

Zgodnie z § 15 ust. 2 Projektowanych postanowień umownych: Wykonawca w terminie 3 dni od podpisania umowy zobowiązany jest przedstawić Zamawiającemu wykaz floty pojazdów użytkowanych przy wykonywaniu zamówienia (ilość, nr rejestracyjne pojazdów ze wskazaniem (%) udziału pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym. W razie nie wykonania przez Wykonawcę tego obowiązku określonego w ust. 2 umowa wygasa na mocy prawa na podstawie art. 76 ustawy o elektromobilności i paliwach alternatywnych. Zapisy odnośnie kary umownej za rozwiązanie umowy z winy Wykonawcy stosuje się odpowiednio.

Zgodnie z przytoczonym przepisem art. 76:

1. Umowy zawarte przez naczelny i centralny organ administracji państwowej z podmiotem zapewniającym obsługę gospodarczą w zakresie transportu wygasają z dniem 31 grudnia 2021 r., jeżeli nie zapewniają wykorzystania pojazdów elektrycznych na poziomie określonym w art. 68 ust. 1.

2. Umowy zawarte przez jednostki samorządu terytorialnego na wykonywanie zadań publicznych, o których mowa w art. 35 ust. 2 pkt 1, z wyłączeniem publicznego transportu zbiorowego, wygasają z dniem 31 grudnia 2025 r., jeżeli nie zapewniają wykorzystania pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym na poziomie określonym w art. 35 ust. 2.

Prosimy o wyjaśnienie w jaki sposób należy przepis ten odnosić do umowy zawartej na okres

12 miesięcy począwszy od 01.08.2023 r.

**Odpowiedź:**

Zamawiający zmienia zapisy §15 ust. 2 projektowanych postanowień umowy w następujący sposób:

**BYŁO:**

2. Wykonawca w terminie 3 dni od podpisania umowy zobowiązany jest przedstawić Zamawiającemu wykaz floty pojazdów użytkowanych przy wykonywaniu zamówienia (ilość, nr rejestracyjne pojazdów ze wskazaniem (%) udziału pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym. W razie nie wykonania przez Wykonawcę tego obowiązku określonego w ust. 2 umowa wygasa na mocy prawa na podstawie art. 76 ustawy o elektromobilności i paliwach alternatywnych. Zapisy odnośnie kary umownej za rozwiązanie umowy z winy Wykonawcy stosuje się odpowiednio.

**JEST:**

2. Wykonawca w terminie 3 dni od podpisania umowy zobowiązany jest przedstawić Zamawiającemu wykaz floty pojazdów użytkowanych przy wykonywaniu zamówienia (ilość, nr rejestracyjne pojazdów ze wskazaniem (%) udziału pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym. W razie nie wykonania przez Wykonawcę tego obowiązku Zamawiający ma prawo wypowiedzieć umowę ze skutkiem natychmiastowym. Zapisy odnośnie kary umownej za rozwiązanie umowy z winy Wykonawcy oraz zapisy zawarte w §10 stosuje się odpowiednio.

Zamawiający przekazuje zmieniony Załącznik nr 8 do SWZ – projektowane postanowienia umowy – zmiana 15.06.2023 r.

**Pytanie 16**

Zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie przyczyn znaczącego wzrostu tonażu odpadów

przewidzianych do odbioru w ramach realizacji zamówienia w porównaniu do lat ubiegłych.

Obecnie Zamawiający przewiduje odbiór szacunkowej ilości odpadów w ilości do 6 160 Mg.

Czy w gminie Sulejów nastąpił wzrost liczby mieszkańców lub nieruchomości na rzecz

których świadczona będzie usługa?

Jednocześnie, w Załączniku nr 1 do SWZ, roz. I, pkt. 1.2.5, Zamawiający wskazuje, że

wykonawca odbierze opcjonalnie: nie więcej niż 1000 Mg - w skali całej umowy. Prosimy

o doprecyzowanie jakiego rodzaju odpady są uwzględnione w opcjonalnym tonażu 1000 Mg?

**Odpowiedź:**

Zamawiający określił w Opisie przedmiotu zamówienia szacunkową ilość odpadów: 5 160 Mg (uwzględniająca okres 12 miesięcy) oraz opcjonalnie: nie więcej niż 1000 Mg - w skali całej umowy. Ponadto w Formularzu ofertowym (załącznik nr 2 do SWZ) przy Kryterium: Cena Zamawiający określił, że Wykonawca ma obowiązek wpisać wartość brutto całej oferty (obejmujące zamówienie podstawowe i opcjonalne). Prawo opcji jest uprawnieniem Zamawiającego, z którego może, ale nie musi skorzystać. Określenie ilości Mg w opcji jest swego rodzaju zabezpieczeniem w ostatnim miesiącu trwania umowy, kiedy Zamawiający nie jest w stanie określić, czy zostanie przekroczona szacunkowa ilość odpadów lub przedłużającą się procedurą przetargową uniemożliwi wyłonienie nowego wykonawcy przed upływem terminu umowy zawartej w niniejszym postępowaniu. Ilość odpadów wytwarzana na terenie Gminy Sulejów nie jest zależna od Zamawiającego i Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć faktycznej ilości odbioru odpadów w okresie trwania całej umowy. Zamawiający informuje, że w ramach opcjonalnego tonażu będą zbierane wszystkie odpady zmieszane i odpady selektywnie zbierane za wyjątkiem odpadów wielkogabarytowych.

**Pytanie 17**

Zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje w ramach realizacji

zamówienia odbiór odpadów o kodzie 20 01 23\* - Urządzenia zawierające freony, który nie

został wskazany przez Zamawiającego w Załączniku nr 1 do SWZ - Opis Przedmiotu

Zamówienia?

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza, że w ramach realizacji niniejszej umowy przewiduje odbiór odpadów o kodzie 20 01 23\* - Urządzenia zawierające freony.

**Pytanie 18**

Zwracam się o wyjaśnienie treści SWZ w poniższym zakresie: proszę o podanie liczby

kontenerów do zbierania odpadów komunalnych, w jaką należy wyposażyć wyznaczone miejsca przy zabudowie wielorodzinnej.

**Odpowiedź:**

Przewidywana ilość wszystkich kontenerów do zbierania odpadów przy zabudowie wielorodzinnej to 36 sztuk.

Ponadto Zamawiający informuje, że zmianie uległ Regulamin utrzymania czystości i porządku na terenie gminy Sulejów oraz Uchwała w sprawie określenia szczegółowego sposobu i zakresu świadczenia usług w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości i zagospodarowania tych odpadów. Niniejsze dokumenty zostały opublikowane w dniu 07.06.2023 r. w Dzienniku Urzędowym Województwa Łódzkiego pod numerami:

* DZ. URZ. WOJ. ŁÓDZ. 2023.4831 ([regulamin](http://dziennik.lodzkie.eu/legalact/2023/4831/))
* DZ. URZ. WOJ. ŁÓDZ. 2023.4832 ([uchwała](http://dziennik.lodzkie.eu/legalact/2023/4832/))

i wchodzą w życie po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Województwa Łódzkiego.

Działając na podstawie art. 90 ust. 2 i art. 137 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych Zamawiający informuje, że zmienia się terminy składania i otwarcia ofert oraz termin związania ofertą:

- termin składania ofert na: 28.06.2023 r. godzina 11:00;

- termin otwarcia ofert na: 28.06.2023 r. godzina 11:30;

- termin związania ofertą na: 25.09.2023 r.

 Zamawiający informuje, że w wyniku dokonanych zmian dokonał zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu.

Burmistrz Sulejowa

/-/ Wojciech Ostrowski