

**Wykonawcy  
(wszyscy)**

Dotyczy: prowadzonego postępowania na realizację zadania pn. „**Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych z terenu Gminy Rząśnik w okresie X – XII 2024 r.**” – w trybie art. 275 pkt 1 (w trybie podstawowym bez negocjacji) ustawy Prawo zamówień publicznych – zamówienie nr ZP.271.7.2024 z dnia 11 września 2024 r.

Gmina Rząśnik udziela odpowiedzi na zadane pytania Wykonawcy z dnia 22.09.2024 r. dotyczące treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w prowadzonym postępowaniu na realizację zadania pn. „**Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych z terenu Gminy Rząśnik w okresie X – XII 2024 r.**”.

**Pytanie 1**

Zamawiający w SWZ Rozdział IV. Opis przedmiotu zamówienia pkt. 4 wskazuje, że Wykonawca zobowiązany jest do odebrania odpadów wielkogabarytowych, zużytego sprzętu elektrycznego i elektronicznego, opon 1 raz w roku, przetarg zorganizowany został na 3 miesiące proszę o doprecyzowanie zapisu.

**Odpowiedź na pytanie 1**

Odbiór 1 raz w okresie X-XII 2024 r.

**Pytanie 2**

Zamawiający w OPZ Charakterystyka Gminy Rząśnik wskazał liczbę gospodarstw około 1 700 natomiast w Dane charakteryzujące zamówienia około 1 684 prosimy o doprecyzowanie zapisu.

**Odpowiedź na pytanie 2**

Ilość gospodarstw to ok. 1800.

**Pytanie 3**

Zamawiający określa godziny odbioru odpadów pomiędzy 7:00-20:00 prosimy o wyrażenie zgody na odbiór odpadów w godzinach 06:00-22:00 tak aby nie zakłócać ciszy nocnej mieszkańcom a także umożliwić pracę pracownikom Wykonawcy w warunkach zgodnych z BHP. Wprowadzenie systemu dwuzmianowego związane jest z pogarszającymi się warunkami pogodowymi, aby zostawić okno w środku dnia żeby pracownicy nie pracowali w czasie największego upału (12-14).

**Odpowiedź na pytanie 3**

Godziny odbioru 7<sup>00</sup> – 20<sup>00</sup>.

**Pytanie 4**

Zamawiający nie wskazuje czasu jaki ma na zweryfikowanie przedstawionego przez Wykonawcę raportu. W celu określenia jasnych warunków współpracy prosimy o opisanie w SWZ i wzorze umowy czasu dostarczania raport przez Wykonawcę oraz czasu na weryfikację raportu przez Zamawiającego a także czasu na analizę i weryfikację uwag skierowanych do raportu.

Wykonawca proponuje zapis: „*Wykonawca zobowiązany jest do złożenia raportu wraz z kompletem dokumentów do 10-go każdego miesiąca. Zamawiający w terminie 10 dni kalendarzowych zweryfikuje przekazany raport i przekaze Wykonawcy pisemną akceptację raportu, bądź w przypadku zgłoszenia uwag przekaze je Wykonawcy który w terminie 5 dni kalendarzowych odpowie na uwagi i przekaze je Zamawiającemu. Wykonawca w terminie 3 dni kalendarzowych zweryfikuje odpowiedzi na uwagi przekazane przez Wykonawcę i prześle do*

*Wykonawcy akceptacje raportu. Uwagi zgłaszane do raportu przez Zamawiającego będą jednorazowo."*

#### **Odpowiedź na pytanie 4**

Zamawiający akceptuję zapis.

#### **Pytanie 5**

Prosimy o uzupełnienie obowiązków Zamawiającego o:

- zapewnienie czytelnie oznakowanych posesji,
- poinformowaniu mieszkańców, że zobowiązani są do wystawiania odpadów w miejscu widocznym i łatwo dostępnym dla Wykonawcy,
- poinformowaniu mieszkańców o prawidłowo wystawianych odpadach, tj. prawidłowy kolor worków na odpady.

#### **Odpowiedź na pytanie 5**

Zamawiający nie uzupełnia obowiązków.

#### **Pytanie 6**

Zamawiający w Załączniku nr 6 do SWZ – wzór umowy § 3 umieścił zapisy, że Wykonawca jest zobowiązany do osiągnięcia wymaganych poziomów recyklingu. Prosimy o zmianę, na: „Zamawiający wraz z Wykonawcą zobowiązani są do osiągnięcia.....”

Zamawiający w Załączniku nr 6 do SWZ – wzór umowy § 8. 1.3) umieścił następujące zapisy:

„1. Zamawiającemu przysługują od Wykonawcy kary umowne:

3) za niewywiązanie się z poziomu odzysku odpadów w wysokości kary należnej od Gminy Rząśnik nałożonej przez Mazowieckiego Wojewódzkiego Inspektora Ochrony Środowiska. Wysokość kary umownej zostanie wyliczona zgodnie z przepisami ustawy z dnia 13 września 1996r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t.j. Dz. U. z 2024 r. poz. 399),”

Nałożenie obowiązku osiągnięcia poziomów recyklingu wyłącznie na Wykonawcę jest nadużyciem prawa podmiotowego Zamawiającego do kształtowania postanowień umownych i jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego z uwagi na wpływ Zamawiającego na poziomy recyklingu, przy jednoczesnym ograniczonym wpływie Wykonawcy na osiągnięcie poziomu recyklingu i odzysku. Zamawiający przewidział nałożenie na wykonawcę kar umownych „przenoszących” na wykonawcę karę nałożoną na Gminę za nieosiągnięcie przez tego wykonawcę poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych na poziomie wskazanym powyżej, w sytuacji, gdy w świetle okoliczności faktycznych i prawnych spełnienie tych wymogów jest obiektywnie niemożliwe, zwłaszcza że odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych jest tylko jednym z elementów składających na możliwość uzyskania poziomów recyklingu.

Pierwszą kwestią, na którą należy zwrócić uwagę jest fakt, że wykonawca, który będzie realizował przedmiotowe zamówienia, nie ma wpływu na to, jaki strumień odpadów zostanie mu przekazany do odbioru i zagospodarowania w ramach organizacji i obsługi PSZOK. Z doświadczeń samego Wykonawcy wynika, że strumień ten jest bardzo zanieczyszczony, co jest podstawowym problemem (zupełnie niezależnym od wykonawcy), który finalnie determinuje niemożność osiągnięcia poziomów recyklingu na poziomie wymaganym przez ustawodawcę.

Zamawiający powołuje się na wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 31 stycznia 2024 r., KIO 102/24, w którym Izba nakazała zmniejszenie kary umownej za nieosiągnięcie poziomów recyklingu o połowę (do wysokości 172 zł za Mg odpadów według wzoru w przepisach szczegółowych). Izba wskazała: Izba rozpoznając ten zarzut uwzględniła przede wszystkim wskazany już wyżej fakt, że wykonawca nie ma wpływu na jakość segregacji odpadów na terenie gminy, na obowiązujące przepisy, w tym te dotyczące metodologii wyliczenia poziomu recyklingu i na planowane wprowadzenie systemu kaucyjnego. Tymczasem wszystkie te okoliczności mają wpływ na to, czy realne KIO 102/24 20 będzie osiągnięciem w okresie realizacji umowy poziomów

recyklingu wymaganych w ustawie o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz przez Zamawiającego.

Po pierwsze, należy uwzględnić, że bardzo duży udział w całym strumieniu odpadów stanowią odpady zmieszane (ok. 48% - wg wyliczeń Odwołującego, 47,08% - wg wyliczeń Zamawiającego w "Analizie stanu gospodarki odpadami komunalnymi za 2022 r."), z których tylko niewielka część (ok. 4% - wg wyliczeń Odwołującego) nadaje się do recyklingu, a dodatkowo z pozostałych odpadów selektywnie zbieranych również nie wszystkie kwalifikują się do recyklingu. Już tylko ten fakt powoduje, że wykonawca ponosi ryzyko, iż wymaganych poziomów recyklingu nie uda się osiągnąć, a przecież nie ma on wpływu nie tylko na rzetelność segregacji odpadów "u źródła", ale też nie ponosi odpowiedzialności za edukowanie i motywowanie mieszkańców gminy w tym zakresie. Wykonawca ma wprawdzie obowiązek zgłaszania faktu niedopełnienia przez właściciela nieruchomości obowiązku selektywnego zbierania odpadów komunalnych (art. 6ka ust. 1 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach), ale powyższe nie zastąpi konieczności powszechnej mobilizacji wytwórców odpadów do ich rzetelnej segregacji, o co powinni zadbać nie tylko oni sami, ale także Zamawiający. Tymczasem na marginesie można zauważyć, że jak wynika z ww. "Analizy stanu gospodarki odpadami komunalnymi za 2022 r.", żadne akcje edukacyjne podejmowane przez Zamawiającego w 2022 r. nie dotyczyły kwestii należytego segregowania odpadów.

Po drugie, należy uwzględnić fakt wejścia w życie w dniu 04.09.2021 r. rozporządzenia Ministra Klimatu i Środowiska w sprawie sposobu obliczania poziomów przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych (Dz.U. z 2021 r. poz. 1530), które przewiduje nowe zasady obliczania poziomu recyklingu. W myśl ww. zasad za odpad poddany recyklingowi uznaje się odpad przetworzony na produkt, materiał lub substancję, które nie są odpadami, zaś masę takich odpadów oblicza się dopiero w chwili wprowadzenia odpadu do procesu recyklingu. W praktyce oznacza to, że nie można zaliczyć do poziomu recyklingu odpadów, które zostaną odrzucone przez recyklerów jako nienadające się do recyklingu. Zatem nawet strumień odpadów zbieranych selektywnie może nie zostać w całości zakwalifikowany do recyklingu, jeżeli okaże się, że nie spełnia wymogów koniecznych do poddania go takiemu procesowi. Wprawdzie Zamawiający wskazuje, że w 2022 r. Wykonawca osiągnął poziom recyklingu w wysokości 44,75%, ale nie można pominąć coraz większych wymagań recyklerów co do jakości przekazywanych im do recyklingu odpadów, których potwierdzeniem są dowody złożone przez Odwołującego w postaci informacji od konkretnych recyklerów w zakresie ich wymagań dotyczących papieru, drewna, czy szkła oraz w postaci oświadczeń recyklerów o wielkości zanieczyszczeń w przekazywanych im odpadach (od 6% do 20%).

Osiągnięcie poziomów recyklingu zależy od wielu aspektów organizacyjno-rynkowych, z których większość znajduje się poza kontrolą wykonawcy usług odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych, a tym bardziej prowadzącego PSZOK i odbierającego jedynie odpady zbierane selektywnie. Do najważniejszych aspektów zalicza się przede wszystkim:

- a) poziom selektywnej zbiórki odpadów oraz jakość selektywnie zebranych surowców, który z kolei zależy od dostępnej infrastruktury, edukacji społeczeństwa, zachęt ekonomicznych i skutecznych mechanizmów kontroli – które wszystkie są zależne od gminy;
- b) sposób obliczania masy odpadów poddanych recyklingowi, według zasad z Rozporządzenia Ministra Klimatu i Środowiska z dnia 3 sierpnia 2021 r. w sprawie sposobu obliczania poziomów przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych (Dz. U. poz. 1530), przez którego zapisy recyklerzy zmuszeni są wykazywać mniejsze ilości odpadów poddane recyklingowi;
- c) obecność rynków zbytu dla wszystkich surowców selektywnie zbieranych, w szczególności wymagania recyklerów;

*W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 8 Umowy na zaproponowany poniżej:*

1. *Zamawiającemu przysługują od Wykonawcy kary umowne:*

- 3) *w przypadku nieosiągnięcia wymaganych poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku oraz ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania w danym roku, kara umowna będzie równa maksymalnie 50% wysokości kary, której podlega Gmina Rząśnik za niewywiązywanie się z obowiązków określonych w art. 9z ustawy z dnia 13 września 1996r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2024 r. poz. 399 z późn. zm.). Kara zostanie nałożona jeżeli jej nałożenie miało związek z nieprawidłowym zawinionym wykonywaniem umowy przez Wykonawcę, a Wykonawca nie był w stanie wykazać, że podjął niezbędne czynności, aby te poziomy uzyskać.*

**Odpowiedź na pytanie 6**

Zamawiający nie zmienia umowy w przedmiotowym zakresie

**Pytanie 7**

Prosimy o dopisanie do Umowy możliwości zmiany umowy w zakresie instalacji, do których Wykonawca będzie przekazywał odpady odebrane od mieszkańców Gminy Rząśnik.

**Odpowiedź na pytanie 7**

Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany umowy w zakresie instalacji, do których Wykonawca będzie przekazywał odpady odebrane od mieszkańców Gminy Rząśnik.