

Łódź, dnia 07.06.2024 r.

Do wszystkich Wykonawców

ZP/9/2024

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na usługę odbioru, transportu i zagospodarowania poprzez proces odzysku odpadów o kodach 200301 oraz 200108

- I. Na podstawie art. 135 ust. 1 oraz 2 ustawy Prawo zamówień publicznych Miejskie Przedsiębiorstwo Oczyszczania – Łódź Sp. z o.o. udziela wyjaśnień na zgłoszone w toku przedmiotowego postępowania wnioski o wyjaśnienie treści SWZ:
1. Zgodnie z § 1 ust. 5 wzoru Umowy, Zamawiający wymaga aby Wykonawca osiągnął co najmniej 12% poziom odzysku i przygotowania do ponownego użycia następujących frakcji odpadów komunalnych: papieru, metali, tworzyw sztucznych oraz szkła w odniesieniu do masy odebranych odpadów komunalnych o kodzie 200301 w okresie realizacji zamówienia.

Jednocześnie w § 5 ust. 1 lit d) wzoru Umowy, Zamawiający przewidział karę umowną za nieosiągnięcie ww. poziomu liczoną jako iloczyn jednostkowej stawki opłaty za umieszczenie niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych na składowisku, określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 290 ust. 2 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. - Prawo ochrony środowiska, i brakującej masy odpadów komunalnych wyrażonej w Mg, wymaganej do osiągnięcia poziomu 12% recyklingu odpadów komunalnych.

Wnosimy o usunięcie z projektu umowy ww. zobowiązania Wykonawcy do osiągnięcia aż 12% poziomu odzysku i przygotowania do ponownego użycia następujących frakcji odpadów komunalnych: papieru, metali, tworzyw sztucznych oraz szkła w odniesieniu do masy odebranych odpadów komunalnych o kodzie 200301 w okresie realizacji zamówienia i tym samym usunięcie postanowień o karze umownej za nieosiągnięcie ww. poziomów.

Ewentualnie wnosimy o obniżenie ww. poziomu 12 % do poziomu 2 % odzysku i przygotowania do ponownego użycia.

Powyższe motywujemy następująco:

- 1) Przede wszystkim, Zamawiający w sposób nieuprawniony ograniczył frakcje odpadów komunalnych, tj. papier, metale, tworzywa sztuczne oraz szkło, od których liczony będzie poziom odzysku i przygotowania do ponownego użycia.
- 2) Wykonawca wskazuje także na niezwykle ograniczony wpływ na zakres działań, które może podjąć w celu osiągnięcia wymaganego poziomu odzysku i przygotowania do ponownego użycia, w szczególności wykonawca nie ma wpływu na rzetelność segregowania odpadów przez ich wytwórców, czyli głównie - mieszkańców Miasta Łódź (co więcej Wykonawca nie świadczy usługi odbioru odpadów komunalnych a jedynie ma obowiązek ich zagospodarowania), czy też nie ma wpływu na sposób funkcjonowania w Polsce od 2025 r. systemu kaucyjnego, który z dużym prawdopodobieństwem pozbawi wykonawców dostępu do strumienia odpadów najbardziej nadających się do recyklingu. W myśl projektowanych reguł funkcjonowania tego systemu butelki i puszki będą mogły być oddawane m.in. do sklepów wraz ze zwrotem kaucji, co prawdopodobnie przyczyni się do popularności systemu kaucyjnego, ale jednocześnie zmniejszy dostępność wykonawców do ww. frakcji odpadów.

- 3) Z uwagi na powyższe, już na etapie wszczynania postępowania przetargowego w rezultacie którego zawarta zostanie nn. Umowa, osiągnięcie przez Wykonawcę aż 12% poziomu odzysku i przygotowania do ponownego użycia, jest obiektywnie niemożliwe z tego chociażby względu, że w warunkach niniejszej Umowy Wykonawca ma niezwykle ograniczony zakres działań, które może podjąć, a które mają lub mogą mieć wpływ na osiągnięcie wymaganych poziomów odzysku i przygotowania do ponownego użycia (o czym mowa powyżej).
- 4) Wykonawca podkreśla przy tym, że niemożność osiągnięcia tych poziomów ma charakter obiektywny, w tym sensie, że żaden wykonawca nie ma możliwości, z przyczyn prawnych i faktycznych, sprostać wymogom, które stawia wykonawcy Zamawiający.
- 5) Zgodnie z art. 387 § 1 kc umowa o świadczenie niemożliwe jest nieważna. Jak wskazuje się w doktrynie: świadczenie niemożliwe oznacza w zasadzie takie zachowanie, którego żadna osoba nie może zrealizować (tak też wyr. SN: z 22.11.1973 r., III CRN 255/73, Legalis; z 8.5.2002 r., III CKN 1015/99, Legalis; z 8.1.2009 r., I CSK 239/08, Legalis; z 20.3.2009 r., II CSK 611/08, Legalis; z 12.8.2009 r., IV CSK 81/09, Legalis; z 18.5.2011 r., III CSK 217/10, Legalis). W przypadku świadczeń opisanych skutkowo chodzi o taki stan rzeczy, którego żadna osoba nie jest w stanie osiągnąć w sposób wskazany w umowie, a jeżeli umowa nie wskazuje sposobu realizacji świadczenia – w żaden sposób. (...) jest to umowa o świadczenie niemożliwe.
- 6) Właśnie z takim stanem rzeczy mamy do czynienia w niniejszym postępowaniu. W ocenie Wykonawcy, z góry jest wiadome, że poziom odzysku i przygotowania do ponownego użycia ustanowiono na poziomie, który nie jest możliwy do spełnienia. Wskazać przy tym należy, że nie każdy rodzaj odpadów, nawet jeżeli są to odpady selektywnie gromadzone, podlega recyklingowi. Wykonawca pragnie podkreślić, że to gmina (w tym wypadku Miasto Łódź) ma odpowiednie instrumenty, którymi może oddziaływać na zachowania swoich mieszkańców w zakresie selektywnej zbiórki odpadów. Takich narzędzi nie posiada natomiast Wykonawca, który świadczy usługi zagospodarowania odebranych już odpadów.
- 7) Nie budzi także wątpliwości fakt, że możliwość osiągnięcia przez Wykonawcę poziomów recyklingu uzależniona jest przede wszystkim od składu morfologicznego odpadów odbieranych z terenu danej gminy (ich jakości i rodzaju), co jest z kolei uzależnione od sposobu i jakości prowadzonej przez mieszkańców segregacji odpadów. Wykonawca jedynie zagospodarowuje odpady o takiej jakości i takiego rodzaju, jakie zostaną mu przekazane przez Zamawiającego. Nie ma więc żadnego wpływu zarówno na sposób organizacji systemu gospodarki odpadami na terenie Miasta Łodzi, jak i na sposób egzekwowania segregacji odpadów przez mieszkańców Łodzi.

Wobec powyższego wnosimy o zmianę/usunięcie postanowień § 1 ust. 5 wzoru Umowy i w konsekwencji § 5 ust. 1 lit d) wzoru Umowy.

Wyjaśnienie: Zamawiający zmniejsza wymagany poziom odzysku z 12% do 3,5%. Zamawiający odpowiednio modyfikuje zapisy Opisu przedmiotu zamówienia oraz projektowanych postanowień umowy. Zmodyfikowane dokumenty zamówienia stanowią załączniki do niniejszych wyjaśnień.

- II. Na podstawie art. 137 ust. 1 i 6 ustawy Prawo zamówień publicznych Miejskie Przedsiębiorstwo Oczyszczania – Łódź Sp. z o.o. zmienia termin składania i otwarcia ofert. W związku z tym zmianie ulegają również termin wniesienia wadium oraz termin związania ofertą. Zapisy SWZ otrzymują brzmienie:

- 15.1. Ofertę wraz w wymaganyymi załącznikami należy złożyć **do dnia 19.06.2024 r. do godz. 9:30** pod rygorem nieważności za pośrednictwem Platformy Zakupowej. Ryzyko błędnego doręczenia oferty obciąża Wykonawcę..
- 16.1. Otwarcie ofert nastąpi **w dniu 19.06.2024 r. o godz. 10:00**.
- 18.1. Wykonawca jest związany ofertą od dnia upływu terminu składania ofert **do dnia 16.09.2024r.**
- III. Wykonawcy zobowiązani są do uwzględnienia w składanych ofertach treści wyjaśnień. Pozostałe zapisy dokumentów zamówienia pozostają bez zmian.
- IV. Załączniki:
- 1) ZMODYFIKOWANY ZAŁĄCZNIK NR 4A - PROJEKTOWANE POSTANOWIENIA UMOWY - CZĘŚĆ NR 1
 - 2) ZMODYFIKOWANY ZAŁĄCZNIK NR 5 - OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA

Z poważaniem,

Wersja elektroniczna dokumentu. Dokument w oryginale podpisany przez:
Prezesa Zarządu – Pana Jana Zbrońskiego
Wiceprezesa Zarządu – Pana Pawła Jankiewicza