

ODPOWIEDŹ NA WNIOSEK O WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ NR 2 ORAZ MODYFIKACJA NR 2 TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na usługi pn. „**Odbieranie i zagospodarowanie odpadów od dnia 1 stycznia 2025 roku do dnia 31 grudnia 2025 roku**”

ODPOWIEDŹ NA WNIOSEK O WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ NR 2

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320), Zamawiający – Gmina Myślibórz, przekazuje treść wniosków o wyjaśnienie treści SWZ oraz udzielone wyjaśnienia.

Pytanie 1

Zamawiający następującymi postanowieniami dokumentów zamówienia:

- 1) § 6 ust. 2-3 wzoru umowy

obciąża wykonawcę odpowiedzialnością za osiągnięcie tzw. „poziomów recyklingu” oraz „poziomów składowania”. Przywołując za ww. postanowieniami wzoru umowy:

„2. Wykonawca jest zobowiązany do osiągnięcia na obszarze objętym przedmiotem zamówienia poziomu recyklingu i przygotowania do ponownego użycia odpadów komunalnych, z wyłączeniem innych niż niebezpieczne odpadów budowlanych rozbiórkowych stanowiących odpady komunalne, w wysokości co najmniej 55% wagowo w 2025 roku, wyliczanego zgodnie z przepisami wydanymi na podstawie art. 3b ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2024 r., poz. 399)

3. Wykonawca zobowiązany jest do osiągnięcia poziomu ograniczenia na obszarze objętym przedmiotem zamówienia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania do nie więcej niż 35% wagowo całkowitej masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania w stosunku do masy tych odpadów wytworzonych w 1995 r., wyliczanego zgodnie z przepisami wydanymi na podstawie art. 3c ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2024 r., poz. 399).”

Dodatkowo Zamawiający ustanowił następujące postanowienia kreujące kary umowne (§ 10 ust. 1 wzoru umowy):

„Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej w przypadku nieosiągnięcia wymaganych zgodnie z § 6 ust. 2 Umowy poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku w danym roku, obliczonych na podstawie art. 9z ust. 3 ustawy z dnia 13 września 1996 roku o utrzymaniu czystości i porządku w wysokości kary nałożonej na zamawiającego.

W pierwszej kolejności, wobec wskazanych powyżej postanowień Wykonawca pragnie wskazać, że

zgodnie z regulacjami u.c.p.g.:

- 1) art. 3b ust. 1 pkt 4) – 8) u.c.p.g. „Gminy są obowiązane osiągnąć poziom przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych w wysokości co najmniej:
 - a) 45% wagowo - za rok 2024;
 - b) 55% wagowo - za rok 2025;
 - c) 56% wagowo - za rok 2026;
 - d) 57% wagowo - za rok 2027;”

Ze wskazanych powyżej przepisów wynika, że obowiązek osiągania poziomów przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych w określonych wysokościach nałożony został bezpośrednio na gminy. Gminy rozliczane są z osiągania poziomów przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych i ponoszą odpowiedzialność za ich nieosiągnięcie w postaci nakładanych na nich ustawowo kar. Zamawiający w przytoczonych powyżej postanowieniach Wzoru Umowy deleguje swoje obowiązki w postaci osiągania poziomów przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych w roku 2025 na Wykonawcę i obarcza Wykonawcę wysokimi karami umownymi, opartymi na zasadzie ryzyka, a nie winy, w przypadku ich niespełnienia. Wykonawca podkreśla, że jedyną sytuacją, w której odpowiedzialność za osiągnięcie poziomów recyklingu leży na podmiocie dokonującym odbioru odpadów, zgodnie z art. 9g u.c.p.g jest przypadek, w którym podmiot dokonuje odbioru odpadów z nieruchomości na podstawie umowy z właścicielem nieruchomości (a nie z gminą).

„Podmiot odbierający odpady komunalne na podstawie umowy z właścicielem nieruchomości jest obowiązany do osiągnięcia w danym roku kalendarzowym w odniesieniu do masy odebranych przez siebie odpadów komunalnych poziomów:

- 1) przygotowania do ponownego użycia i recyklingu określonych w art. 3aa albo art. 3b ust. 1

„Osiągnięcie wymaganych poziomów jest obowiązkiem gminy także wtedy, gdy odpady komunalne odbiera od właścicieli nieruchomości podmiot działający na podstawie umowy w sprawie zamówienia publicznego (art. 6f ust. 1a CzystGmU). Jeżeli natomiast podmiot nie dokonuje odbioru odpadów komunalnych na podstawie umowy z gminą, lecz na podstawie umowy z właścicielem nieruchomości, to za sprawą art. 9g CzystGmU jest zobowiązany do osiągnięcia odpowiednich poziomów określonych rozporządzeniem ministra.” [A. Jezierska-Markocka [w:]Ustawa o utrzymaniu czystości i porządku w gminach. Komentarz, M. Markocki, 2021, wydanie 3, art. 3b]

Jednocześnie, nie sposób nie odnotować, że zgodnie z zamieszczonymi w dokumentach zamówienia (w oparciu o dane historyczne za I półrocze 2024 – co wprost wskazano w dokumentach zamówienia) ilościami poszczególnych frakcji odpadów, które zostały odebrane i zagospodarowane, odpady zbierane selektywnie (wszystkie frakcje łącznie) stanowiły wyłącznie 23,03 % łącznej masy odpadów, podczas gdy niesegregowane (zmieszane) odpady komunalne stanowiły, aż 76,7 % odpadów. W rzeczywistości odsetek odpadów zbieranych selektywnie może okazać się mniejszy w konsekwencji rozpoczęcia funkcjonowania z dniem 1 stycznia 2025 r. tzw. systemu kaucyjnego (mocą ustawy z dnia 13 lipca 2023 r. o zmianie ustawy o gospodarce opakowaniami i odpadami opakowaniowymi oraz niektórych innych ustaw, Dz. U. z 2023 r. poz. 1852.)

Oczywistym jest przy tym, że w przypadku tak znacznego odsetka niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych w wolumenie przekazywanych wykonawcy odpadów, osiągnięcie ustawowo określonego „poziomu recyklingu” będzie niemożliwe.

W drugiej kolejności Gmina Myślibórz w 2023 r. osiągnęła niskie wyniki w tym zakresie:

Osiągnięte w **2023 r.** poziomy recyklingu, odzysku i ograniczenia masy odpadów przekazywanych do składowania:

- poziom recyklingu i przygotowania do ponownego użycia następujących frakcji odpadów komunalnych: papieru, metali tworzyw sztucznych i szkła – 15,7 %;

(dane policzone z opublikowanej na stronie bip Zamawiającego Analizy systemu gospodarowania odpadami komunalnymi na terenie Gminy Myślibórz w 2023 r.)

Jedynie na marginesie należy wskazać, że okoliczność ta jest uwzględniana przez KIO przy ocenie analogicznych kar ustanawianych względem operatorów odbierających odpady komunalne (zob. wyrok KIO z dnia 20 listopada 2023 r., KIO 3247/23)

Z powyższego wynika, że biorąc pod uwagę obecną strukturę odpadów podlegających odbiorowi i zagospodarowaniu, Wykonawca nie ma jakichkolwiek możliwości na osiągnięcie wymaganych ustawowo poziomów recyklingu.

Oczywistym więc jest, że w przypadku, gdy Zamawiający nie podejmie radykalnych kroków mających na celu poprawę poziomów recyklingu, poziomy te nie zostaną przez Gminę osiągnięte.

Realnym zagrożeniem dla mieszkańców gminy, jest niewątpliwie nieuzyskanie minimalnych poziomów recyklingu, w wyniku których na gminę nałożone zostaną kary zgodnie z art. 290 ust. 2 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. – Prawo ochrony środowiska.

Wykonawca podkreśla, że nie posiada narzędzi, które są w dyspozycji Zamawiającego (system kaucyjny, tworzenie planów i regulaminów), które mogłyby zdyscyplinować mieszkańców do zwiększenia udziału odpadów selektywnie zbieranych w ogólnym strumieniu odpadów.

Wykonawca podkreśla również, że realizując zamówienie, nie ma realnych narzędzi wpływających na ilość wytwarzanych odpadów komunalnych przez mieszkańców jak i sposób ich segregacji.

Wykonawca ma oczywiście na uwadze postanowienia zawarte w punkcie 10 SOPZ , ma również na uwadze obowiązek sprawdzania jakości sposobu segregacji prowadzonej przez mieszkańców gminy. Jednak w przypadku braku prawidłowej segregacji, np. w worku przeznaczonym na odpady typu papier, zostaną pomieszane różne odpady takie jak papier i odpady bio, które., zanieczyszczą odpady w stopniu uniemożliwiającym zakwalifikowanie ich jako selektywnych, Wykonawca zgodnie z art. 6ka ust. 1 u.c.p.g., ma obowiązek odbioru odpadów jako niesegregowane (zmieszane) odpady komunalne

Wykonawca wskazuje, że powyższe postanowienia umowne w zakresie kary umownej zostało sformułowane z przekroczeniem granic swobody umów, w sposób naruszający zasady współżycia społecznego i równowagi rozłożenia ryzyka kontraktowego między stronami oraz w sposób nieuwzględniający rzeczywistych możliwości realizacji usługi i zakresu odpowiedzialności Wykonawcy

przez nałożenie na Wykonawcę odpowiedzialności za osiągnięcie poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu na zasadzie ryzyka, a nie na zasadzie winy.

Zamawiający w taki sposób ukształtował postanowienia dokumentacji postępowania, że nie ulega najmniejszej wątpliwości, że przeniósł na Wykonawcę pełną odpowiedzialność, jaką może ponieść Zamawiający za nieosiągnięcie poziomów recyklingu zgodnie z art. 9 z u.c.p.g. Wykonawca podkreśla, że w uzasadnieniu do ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych ustawodawca wyraźnie wskazuje na zasadę zakazu kształtowania praw i obowiązków zamawiającego i wykonawcy w sposób rażąco nieproporcjonalny do rodzaju zamówienia oraz ryzyk związanych z jego realizacją.

Wykonawca wskazuje, że postanowienia dot. poziomów recyklingu i kar umownych za ich nieosiągnięcie zawarte w dokumentacji postępowania są wyrazem naruszenia przepisów art. 433 ust. 2 ustawy pzp w związku z art. 431 ustawy pzp, a osiągnięcie ustalonego poziomu recyklingu doznaje jeszcze większych przeszkód – ryzyko jego nie osiągnięcia jest wyższe niż w poprzednich latach ze względu na wzrastające z roku na rok minimalne poziomy recyklingu. Zgodnie z uzasadnieniem do wprowadzenia regulacji dot. art. 433 ustawy Pzp Ustawodawca podał: „specyfika kształtowania treści umowy, która de facto kształtowana jest przez zamawiającego, co powoduje w wielu przypadkach ww. negatywne praktyki, powodują potrzebę wzmocnienia kwestii bardziej proporcjonalnego podejścia do praw i obowiązków stron”. Skutkiem tego przepisu jest jasna dyrektywa dla zamawiających, aby postanowień umownych nie kształtować w sposób rażąco nieproporcjonalny, a co za tym idzie, nie przerzucać wszystkich ryzyk realizacji zamówienia na wykonawcę. Wprowadzenie tej zasady nie ma na celu uniemożliwienie zamawiającemu takiego ukształtowania treści umowy, który jest uzasadniony specyfiką, rodzajem, wartością, sprawną realizacją zamówienia, a jedynie eliminację postanowień umowy rażąco naruszających interesy wykonawców.

Wykonawca jeszcze raz podkreśla, że na szereg obowiązków, które w celu osiągnięcia poziomów recyklingu zrealizować musi gmina – tu Zamawiający, nie ma najmniejszego wpływu Wykonawca.

Należy także podkreślić, że Zamawiający ma ustawowe uprawnienie wliczenia do poziomów recyklingu odpadów pochodzących z innych źródeł np. z punktów skupu czy wliczenia kompostu z przydomowych kompostowników.

Biorąc pod uwagę postanowienia SOPZ i Wzoru Umowy, Wykonawca wskazuje, że ryzyko nieosiągnięcia poziomu recyklingu obciąża jedynie Wykonawcę pomimo, że nawet w przypadku prawidłowego zrealizowania usługi odbioru, zbierania, transportu i zagospodarowania odpadów komunalnych pochodzących z terenu gminy Myślibórz, Wykonawca może nie osiągnąć minimalnego poziomu recyklingu, a skoro tak, to Zamawiający ustanowił karę umowną, która jest niezwiązana z prawidłowym wykonaniem w/w usługi.

Odpowiedzialność Wykonawcy za prawidłowe zrealizowanie przedmiotu umowy powinna zostać ukształtowana stosownie do odpowiedzialności tego wykonawcy, jaka może być mu z tego tytułu rzeczywiście przypisana, biorąc pod uwagę przedmiot zamówienia. Kara umowna wskazana ww Wzorze Umowy jest nieadekwatna do okoliczności, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność i stanowi istotne naruszenie przepisów prawa.

Na wagę niektórych spośród powyżej wskazywanych argumentów i to w przypadku zamówienia kompleksowego (na odbiór i zagospodarowanie odpadów) wskazała Izba w wyroku z dnia 31 stycznia 2024 r., KIO 102/24, w którym wskazała, że „Biorąc zatem pod uwagę wszystkie wyżej

wskazane okoliczności, tj. brak wpływu wykonawcy na jakość segregacji odpadów na terenie gminy, na wymagania recyklerów i sposób kwalifikacji odpadów jako poddanych recyklingowi, czy wreszcie na przewidywany sposób działania systemu kaucyjnego i jego skutki oraz możliwość uniknięcia kary związanej z osiągnięciem poziomów recyklingu przez Zamawiającego, ale brak takiej możliwości po stronie wykonawcy, należy stwierdzić, że ryzyka nieosiągnięcia wymaganych poziomów recyklingu nie zostały w niniejszym postępowaniu właściwie rozłożone pomiędzy Zamawiającego i wykonawcę.

Wobec powyższego kierujemy wniosek o uchylenie ww. postanowień zawartych w dokumentach zamówienia w zakresie obowiązku osiągnięcia przez wykonawcę poziomów recyklingu, zwłaszcza o uchylenie zapisu dot. kary za brak ich osiągnięcia, a w przypadku ich podtrzymania wnosimy o udzielenie odpowiedzi na następujące pytania:

- 1) jakie działania powinien podjąć wykonawca w celu osiągnięcia „poziomów recyklingu” ?
- 2) jakie mechanizmy współpracy i współdziałania podejmie Zamawiający w celu osiągnięcia „poziomów recyklingu” określonych w dokumentach zamówienia?

Odpowiedź 1

Zamawiający zmieni zapis § 10 ust. 1 załącznika nr 2 do SWZ wzór umowy na:

Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej w przypadku nieosiągnięcia przez Wykonawcę wymaganych zgodnie z § 6 ust. 2 Umowy poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku w danym roku, obliczonych na podstawie art. 9z ust. 3 ustawy z dnia 13 września 1996 roku o utrzymaniu czystości i porządku w wysokości 50% kary nałożonej na Zamawiającego.

Pytanie 2

Zgodnie z § 8 pkt 2 ust. 11 Zamawiający wskazuje, że:

„Kara umowna, o której mowa w § 10 ust. 1, naliczona zostanie w formie noty obciążeniowej w terminie 30 dni od dnia sporządzenia przez Zamawiającego rocznego sprawozdania z realizacji zadań z zakresu gospodarowania odpadami komunalnymi.”

Wykonawca wnosi o usunięcie ww. zapisu, ponieważ kłóci się on ze wskazanym przez Zamawiającego zapisem w § 10 ust. 1.

Odpowiedź 2

Zamawiający przychyliła się do wniosku o wykreślenie z załącznika nr 2 do SWZ wzór umowy zapisu § 8 ust. 11 w całości.

Pytanie 3

Wykonawca zwraca uwagę, że w § 8 pkt. 1 ust. 1 Wzoru umowy, Zamawiający wymieniając pozycje cenowe za odbiór i zagospodarowanie odpadów, wymienił tylko trzy frakcje: zmieszane, selektywne i gabaryty, ominął natomiast frakcję dot. bioodpadów, które również są częścią składową całej ceny ofertowej.

Wnosimy o sprostowanie tego zapisu.

Odpowiedź 3

Zamawiający usuwa w całości zapis § 8 pkt 1 ust. 1 załącznika nr 2 do SWZ wzór umowy.

Pytanie 4

Zgodnie z § 7 Wzoru umowy Raporty i inne obowiązki informacyjne, Zamawiający w pkt 1. Ust. 9 wskazuje, że:

1. Wykonawca jest zobowiązany do przekazywania Zamawiającemu miesięcznych raportów zawierających informacje o:
 - 9) sposobie zagospodarowania odebranych odpadów wraz z zestawieniem kwitów wagowych w formie elektronicznej, potwierdzającymi przekazanie odpadów do unieszkodliwienia lub recyklingu oraz wyliczonym miesięcznym poziomem recyklingu,

Wykonawca wnosi o wykreślenie z ww. zapisu konieczności dostarczania wyliczeń nt. miesięcznych poziomów recyklingu, ponieważ jest to technicznie niemożliwe do wykonania.

Przetwarzanie odpadów odbywa się w sposób ciągły, jest to strumień odpadów łącznie pochodzących z wielu gmin i nie ma możliwości wyodrębnienia tylko odpadów pochodzących z Gminy Myślibórz. Ponadto na koniec każdego kwartału wysyłane są wnioski o uzyskanie dokumentów potwierdzających recykling, natomiast ostateczny dokument DPR jest dostarczany dopiero w ciągu kolejnych dwóch miesięcy, więc okres uzyskiwania dokumentów DPR jest znacznie wydłużony.

Wobec stanowiska przedstawionego powyżej prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca będzie zobowiązany do prowadzenia sprawozdawczości wyłącznie w oparciu o wymagania zwarte w ustawie tj.

- art. 9n ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (sprawozdawczość do 31 stycznia)
lub

- art. 9oa ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (sprawozdawczość do 15 lipca oraz 15 stycznia).

Odpowiedź 4

Zamawiający zmieni zapisy § 7 ust. 9 załącznika nr 2 do SWZ wzór umowy na:

9) sposobie zagospodarowania odebranych odpadów wraz z zestawieniem kwitów wagowych w formie elektronicznej, potwierdzającymi przekazanie odpadów do unieszkodliwienia lub recyklingu oraz wyliczonym kwartalnym poziomem recyklingu,

Pytanie 5

Zgodnie z § 11 Zabezpieczenie, Zamawiający w ust. 2 wskazuje, że:

1. Zabezpieczenie należytego wykonania umowy wnoszone w formie innej niż w pieniądzu nie może wygasać wcześniej niż w terminie 30 dni od dnia przekazania przez Wykonawcę raportu za ostatni miesiąc 2024 roku. Zwrot dokumentu zabezpieczenia nastąpi w terminie 30 dni od dnia wykonania zamówienia i uznania przez Zamawiającego za należyte wykonane.

Wykonawca wnosi o sprostowanie w ww. zapisie błędnie podanego roku.

Odpowiedź 5

Zamawiający zmieni zapisy § 11 ust. 2 Zabezpieczenie załącznika nr 2 do SWZ wzór umowy na:

Zabezpieczenie należytego wykonania umowy wnoszone w formie innej niż w pieniądzu nie może wygasać wcześniej niż w terminie 30 dni od dnia przekazania przez Wykonawcę raportu za ostatni miesiąc 2025 roku. Zwrot dokumentu zabezpieczenia nastąpi w terminie 30 dni od dnia wykonania zamówienia i uznania przez Zamawiającego za należycie wykonane.

Pytanie 6

Zgodnie z § 13 ust. 1 pkt 2) Wzoru umowy Zamawiający wskazuje, że:

1. Zmiana postanowień niniejszej Umowy w stosunku do treści oferty Wykonawcy w zakresie wynagrodzenia, o którym mowa w § 8 ust. 1 i 2, poza przypadkami waloryzacji, oraz zmianą przepisów prawa podatkowego, w szczególności zmiany stawki podatku od towarów i usług, wymienionymi w treści § 8 umowy dopuszczalna jest w przypadku:

2) wprowadzenia zmian w stosunku do Opisu Przedmiotu Zamówienia w zakresie wykonania prac nie wykraczających poza zakres przedmiotu zamówienia, w sytuacji konieczności zwiększenia usprawnienia procesu realizacji zamówienia. Zwiększenie zakresu zamówienia jest możliwe maksymalnie o 10%.

Wykonawca prosi o wyjaśnienie, jakie sytuacje według Zamawiającego są sytuacjami konieczności zwiększenia usprawnienia procesu realizacji zamówienia, tym bardziej że prace związane z przypisanymi sytuacjami nie mają wykraczać poza zakres przedmiotu zamówienia.

Ponadto prosimy o potwierdzenie, że to właśnie w przypadku wykonania zwiększonych prac wzrośnie o 10% wynagrodzenie a nie zakres zamówienia?

Odpowiedź 6

Zamawiający informuje, że w przypadku odbioru większej ilości odpadów i częstotliwości odbioru wynagrodzenie wzrośnie o 10% wraz z zakresem zamówienia.

Pytanie 7

Zgodnie z pkt. 10 ust. 7 SOPZ Kontrola nieruchomości, Zamawiający wskazuje, że:

7) Kontrola nieruchomości:

a) Wykonawca przygotowuje plan kontroli nieruchomości w zakresie:

- sposobu gromadzenia odpadów komunalnych, zgodnie ze złożoną w Urzędzie Miejskim w Myśliborzu deklaracją o wysokości opłaty za gospodarowanie odpadami komunalnymi oraz Regulaminem,

- jakości prowadzenia selektywnej zbiórki odpadów komunalnych.

b) Wykonawca jest zobowiązany do opracowania i przedstawienia Zamawiającemu planu kontroli nieruchomości, wskazanych w wykazie punktów wywozowych, w terminie:

- 7 dni od przekazania ww. wykazu za I kwartał 2024 r.,

- 30 dni od przekazania ww. wykazu za cały 2024 r.,

z zastrzeżeniem, że każda nieruchomość zamieszkała bądź niezamieszkała zostanie poddana kontroli co najmniej 2 razy w roku.

c) Pierwszą kontrolę należy przeprowadzić do końca I kwartału 2025 r., a wyniki z przeprowadzonej kontroli Wykonawca przedstawi - w terminie do 30.04.2025 r.

d) Drugą kontrolę należy przeprowadzić do końca III kwartału 2025 r., a wyniki z przeprowadzonej kontroli Wykonawca przedstawi - w terminie do 31.10.2025 r.

- e) Sprawozdania z przeprowadzonych kontroli Wykonawca będzie zamieszczał w raportach, o których mowa pkt 9.
- f) Wykonawca udokumentuje fotograficznie przeprowadzoną kontrolę każdej nieruchomości, na której wystąpiły nieprawidłowości, w trakcie odbioru odpadów komunalnych.

Prosimy o wyjaśnienie, w jaki sposób i na jakiej podstawie Wykonawca (podmiot odbierający odpady komunalne) będzie miał prawo do przeprowadzenia ww. kontroli, ponieważ w myśl przepisów to wójt, burmistrz lub prezydent miasta sprawuje kontrolę przestrzegania i stosowania przepisów ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2023 r. poz. 1469 ze zm.). Tak określa [art. 9u ust. 1](#) tej ustawy. Do wspomnianej kontroli stosuje się [art. 379](#) i [art. 380](#) Prawa ochrony środowiska (Dz. U. z 2022 r. poz. 2556 ze zm.). Do wykonywania funkcji kontrolnych organ może upoważnić pracowników podległych im urzędów powiatowych, miejskich lub gminnych lub funkcjonariuszy straży gminnych. Takie upoważnienie musi być wyraźne, adresowane do konkretnego pracownika danego urzędu oraz skierowane wyłącznie do osoby podporządkowanej służbowo. Upoważnienie może mieć charakter stały, a nie tylko do załatwienia poszczególnej sprawy. Niemniej zawsze z jego treści powinno wynikać, jakie czynności upoważniona osoba może prowadzić, czyli jest dokładny zakres upoważnienia.

Kontrolujący jest uprawniony do:

- 1) wstępu wraz z rzeczoznawcami i niezbędnym sprzętem przez całą dobę na teren nieruchomości, obiektu lub ich części, na których jest prowadzona działalność gospodarcza, a w godzinach od 6⁰⁰ do 22⁰⁰ - na pozostały teren,
- 2) przeprowadzania badań lub wykonywania innych niezbędnych czynności kontrolnych,
- 3) żądania pisemnych lub ustnych informacji oraz wzywania i przesłuchiwania osób w zakresie niezbędnym do ustalenia stanu faktycznego,
- 4) żądania okazania dokumentów i udostępnienia wszelkich danych mających związek z problematyką kontroli.

Należy mieć na uwadze, że organ może wystąpić z wnioskiem do właściwego miejscowo komendanta Policji o pomoc, jeżeli jest to niezbędne do przeprowadzenia czynności kontrolnych. Otrzymawszy taki wniosek, komendant Policji jest zobowiązany do zapewnienia kontrolującemu pomocy Policji w toku wykonywania czynności kontrolnych. Z czynności kontrolnych kontrolujący sporządza protokół, którego jeden egzemplarz doręcza kierownikowi kontrolowanego podmiotu lub kontrolowanej osobie fizycznej. Protokół podpisują kontrolujący oraz kierownik kontrolowanego podmiotu lub kontrolowana osoba fizyczna, którzy mogą wnieść do protokołu zastrzeżenia i uwagi wraz z uzasadnieniem. W razie odmowy podpisania protokołu przez kierownika kontrolowanego podmiotu lub kontrolowaną osobę fizyczną kontrolujący umieszcza o tym wzmiankę w protokole, a odmawiający podpisu może w terminie 7 dni przedstawić swoje stanowisko na piśmie wójtowi, burmistrzowi lub prezydentowi miasta.

Ponadto, to zadaniem Gminy jest określenie procedury kontroli realizacji obowiązków właścicieli nieruchomości w zakresie gospodarowania odpadami komunalnymi na terenie Gminy poprzez np. sporządzenie Zarządzenia Burmistrza Gminy. Przy czym procedura ta powinna zawierać plan kontroli realizacji obowiązków właścicieli nieruchomości w zakresie gospodarowania odpadami komunalnymi.

Z powyższych przepisów wynika, że podmiot odbierający odpady komunalne nie jest ani upoważniony ani władny, aby za Zamawiającego takie obowiązki wykonywać, stąd wnosimy o uchylenie tego punktu w całości.

Odpowiedź 7

Zamawiający podtrzymuje zapisy pkt 10 ust. 7 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia Kontrola nieruchomości w całości.

Pytanie 8

Dot. bieżącego stwierdzenia nieprawidłowości podczas odbioru odpadów komunalnych.

Zgodnie z pkt. 10 ust 2) i 3) SOPZ Zamawiający wskazuje, że:

2) w przypadku umieszczania odpadów zmieszanych w pojemnikach lub workach do selektywnego zbierania, bądź mieszania selektywnie zbieranych odpadów komunalnych różnych rodzajów ze sobą, Wykonawca przyjmuje je jako odpady komunalne niesegregowane (zmieszane) w terminie zgodnym z harmonogramem odbioru odpadów zmieszanych i powiadamia Zamawiającego i właściciela nieruchomości o naruszeniu Regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie miasta i gminy Myślibórz,

3) Powiadomienie właściciela nieruchomości o naruszeniu regulaminu, a w szczególności braku prowadzenia zbiórki selektywnej odpadów, nastąpi poprzez pozostawienie informacji w dwojaki sposób: poprzez pozostawienie informacji pisemnej w skrzynce na listy lub poprzez dostarczenie zarządcy nieruchomości i do wiadomości Zamawiającego, a także poprzez przyklejenie na pojemniku naklejki w kolorze żółtym z następującą treścią:

.....(nazwa odbierającego)..... Informuje, że odpady komunalne są zbierane na nieruchomości niezgodnie z Regulaminem utrzymania czystości i porządku w Gminie Myślibórz. W dniu dzisiejszym stwierdzono, że w pojemnikach do gromadzenia odpadów resztkowych umieszczono odpady, które powinny być posegregowane. Kolejne naruszenie niewłaściwego zbierania odpadów komunalnych w sposób selektywny będzie skutkować naliczeniem podwyższonej opłaty za gospodarowanie odpadami komunalnymi.

Wykonawca zwraca uwagę, że ww. pkt 2 i 3 odnosi się tylko i wyłącznie do nieprawidłowej zbiórki odpadów zbieranych w pojemnikach lub workach w sposób selektywny. Natomiast, wzór naklejki wskazany przez Zamawiającego dotyczy nieprawidłowej zbiórki odpadów resztkowych zbieranych w pojemnikach.

Prosimy o uzupełnienie zapisów dot. postępowania w przypadku nieprawidłowego gromadzenia odpadów resztkowych jak i o udostępnienie wzoru naklejki dla odpadów nieprawidłowo segregowanych.

Również nawiązując do pkt. 3 ww. Zamawiający wskazuje, że oprócz umieszczenia naklejki Wykonawca musi pozostawić informacje pisemną w skrzynce na listy lub poprzez dostarczenie zarządcy nieruchomości.

Prosimy o uchylenie tego listownego obowiązku z powodu braku możliwości wrzucenia do zamykanych na kłódki skrzynek jakiegokolwiek powiadomienia, a tym bardziej utrudnionym dostępie do skrzynek przy zabudowach wielokolokalowych.

Odpowiedź 8

Zamawiający zmieni zapis zgodnie z pkt. 10 ust 2) i 3) Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia na:

2) w przypadku umieszczania odpadów zmieszanych w pojemnikach lub workach do selektywnego zbierania, bądź mieszania selektywnie zbieranych odpadów komunalnych różnych rodzajów ze sobą, Wykonawca przyjmuje je jako odpady komunalne niesegregowane (zmieszane) w terminie zgodnym z harmonogramem odbioru odpadów zmieszanych i powiadamia Zamawiającego i właściciela nieruchomości o naruszeniu Regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie miasta i gminy

Myślibórz,

3) Powiadomienie właściciela nieruchomości o naruszeniu regulaminu, a w szczególności braku prowadzenia zbiórki selektywnej odpadów, nastąpi poprzez pozostawienie informacji w dwojaki sposób: poprzez pozostawienie informacji pisemnej w skrzynce na listy lub poprzez dostarczenie zarządcy nieruchomości (do wiadomości Zamawiającego), a także poprzez przyklepienie na pojemniku/worku naklejki w kolorze żółtym z następującą treścią:

.....(nazwa odbierającego)..... informuje, że odpady komunalne są zbierane na nieruchomości niezgodnie z Regulaminem utrzymania czystości i porządku w Gminie Myślibórz. W dniu dzisiejszym stwierdzono, że w pojemnikach/workach do gromadzenia odpadów reszkowych/selektywnych *(niepotrzebne skreślić) umieszczono odpady, które powinny być posegregowane. Kolejne naruszenie niewłaściwego zbierania odpadów komunalnych w sposób selektywny będzie skutkować naliczeniem podwyższonej opłaty za gospodarowanie odpadami komunalnymi.

4) Wykonawca w porozumieniu z Zamawiającym może modyfikować treść naklejki.

Pytanie 9

Zgodnie z pkt. 10 ust 3) a),b),c) SOPZ Zamawiający wskazuje, że:

a).W przypadku drugiego, kolejnego naruszenia regulaminu w zakresie selektywnego zbierania odpadów, na tej samej nieruchomości Wykonawca powiadomi Zamawiającego i właściciela nieruchomości.

b) Powiadomienie Zamawiającego nastąpi natychmiast w formie pisemnej, lecz nie później niż w ciągu 3 dni od stwierdzenia zdarzenia.

c) Powiadomienie właściciela nieruchomości nastąpi poprzez pozostawienie informacji w dwojaki sposób: poprzez pozostawienie informacji pisemnej w skrzynce na listy lub dostarczenie zarządcy nieruchomości, a także poprzez przyklepienie na pojemniku naklejki w kolorze czerwonym z następującą treścią:

.....(nazwa odbierającego)..... informuje że odpady podlegające segregacji są zbierane niezgodnie z Regulaminem utrzymania czystości i porządku w Gminie Myślibórz. W dniu dzisiejszym stwierdzono, że po raz _____ w pojemnikach do gromadzenia odpadów reszkowych umieszczono odpady, które powinny być posegregowane. Powyższe skutkuje naliczeniem podwyższonej opłaty za gospodarowanie odpadami komunalnymi.

Ten wzór naklejki również dotyczy nieprawidłowej zbiórki odpadów reszkowych zbieranych w pojemnikach. Ponadto Wykonawca wnosi o zmianę przedstawionego wzoru, gdyż wynika z niego, że umieszczenie tejże nalepki skutkuje naliczeniem podwyższonej opłaty za gospodarowanie odpadami komunalnymi. Wykonawca nie nalicza tej podwyższonej opłaty.

W naszej opinii dopiero na podstawie tego powiadomienia samorząd wszczyna postępowanie ws. określenia wysokości podwyższonej opłaty i wydaje decyzję.

Odpowiedź 9

Zamawiający zmieni zapis pkt 10 Szczegółowy sposób postępowania w przypadku stwierdzenia nieselektywnego zbierania odpadów ust. 3 lit. a,b,c na:

a) W przypadku drugiego, kolejnego naruszenia regulaminu w zakresie selektywnego zbierania odpadów, na tej samej nieruchomości Wykonawca powiadomi Zamawiającego i właściciela nieruchomości.

b) Powiadomienie Zamawiającego nastąpi natychmiast w formie pisemnej, lecz nie później niż w ciągu 3 dni od stwierdzenia zdarzenia.

c) Powiadomienie właściciela nieruchomości nastąpi poprzez pozostawienie informacji w dwojaki sposób: poprzez pozostawienie informacji pisemnej w skrzynce na listy lub dostarczenie

zarządcy nieruchomości (do wiadomości Zamawiającego), a także poprzez przyklepnięcie na pojemniku/worku naklejki w kolorze czerwonym z następującą treścią:

.....(nazwa odbierającego)..... informuje, że odpady podlegające segregacji są zbierane niezgodnie z Regulaminem utrzymania czystości i porządku w Gminie Myślibórz. W dniu dzisiejszym stwierdzono, że po raz _____ w pojemnikach/workach do gromadzenia odpadów resztkowych/selektywnych *(niepotrzebne skreślić) umieszczono odpady, które powinny być posegregowane. Powyższe skutkuje naliczeniem podwyższonej opłaty za gospodarowanie odpadami komunalnymi.

d) Wykonawca w porozumieniu z Zamawiającym może modyfikować treść naklejki.

Pytanie 10

Zgodnie z pkt. 8 ust 2) SOPZ Zamawiający wskazuje, że Wykonawca jest zobowiązany do:

- 2) Wykonawca jest zobowiązany do osiągnięcia na obszarze objętym przedmiotem zamówienia poziom recyklingu i przygotowania do ponownego użycia odpadów komunalnych, z wyłączeniem innych niż niebezpieczne odpadów budowlanych rozbiórkowych stanowiących odpady komunalne, w wysokości co najmniej 55 % wagowo w 2024 roku, wyliczany zgodnie z przepisami wydanymi na podstawie art. 3b ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz.U. z 2024 r. poz. 399).

3)

Wykonawca wnosi o sprostowanie w ww. zapisie błędnie podanego roku.

Odpowiedź 10

Zamawiający zmodyfikuje zapis punktu 8 ust. 2 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia na:

2) Wykonawca jest zobowiązany do osiągnięcia na obszarze objętym przedmiotem zamówienia poziom recyklingu i przygotowania do ponownego użycia odpadów komunalnych, z wyłączeniem innych niż niebezpieczne odpadów budowlanych rozbiórkowych stanowiących odpady komunalne, w wysokości co najmniej 55 % wagowo w 2025 roku, wyliczany zgodnie z przepisami wydanymi na podstawie art. 3b ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz.U. z 2024 r. poz. 399).

Pytanie 11

Zgodnie z pkt. 7 ust 4) ppkt j) SOPZ do obowiązków Wykonawcy w szczególności należy:

j) Dokonywanie odbioru i transportu odpadów, również w przypadkach, kiedy dojazd do punktów zbiórki odpadów komunalnych będzie utrudniony z powodu prowadzonych remontów dróg, dojazdów, warunków pogodowych itp. W takich przypadkach Wykonawcy nie przysługują roszczenia z tytułu wzrostu kosztów realizacji przedmiotu umowy.

Zamawiający wymaga aby Wykonawca realizował usługę również w przypadkach, kiedy dojazd do punktów zbiórki odpadów będzie utrudniony z powodu prowadzonych remontów dróg, dojazdów, innych utrudnień itp. Cedując na Wykonawcy ciężar odpowiedzialności za niezawinione przez niego uchybienia (np. niezapewnienie przez administratora dojazdu do altany, brak powiadomienia wykonawcy o remoncie itp.) Wykonawca wnosi, aby Zamawiający złagodził zapis w przypadku wystąpienia niezależnych od Wykonawcy i odstąpił od nałożenia kar w przypadku powiadomienia Zamawiającego o zaistniałym fakcie (gdy Wykonawca poweźmie taką informację) za pośrednictwem poczty e-mail.

Odpowiedź 11

Zamawiający zmodyfikuje zapis zał. Nr 2 do swz, wzór Umowy w § 10 ust. 2 pkt 3 na:

3) w wysokości 50 zł za każdy przypadek nieodebrania lub odebrania odpadów z nieruchomości objętej obowiązkiem odbierania odpadów w terminie niezgodnym z harmonogramem, poza wyjątkiem nieodebrania odpadów w sytuacji niezależnej od Wykonawcy, o którym mowa w § 4 pkt 4 niniejszej umowy. Kara będzie naliczana jako iloczyn kwoty 50 zł oraz ilości nieruchomości, od których nie odebrano odpadów lub odebrano odpady w terminie niezgodnym z harmonogramem. Kwota ta nie przekroczy jednak jednorazowo wartości 5.000,00 zł.

MODYFIKACJA NR 2 TREŚCI SWZ

Zamawiający – Gmina Myślubórz, działając na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, dalej Pzp, dokonuje zmiany treści SWZ poprzez modyfikację:

1. załącznika nr 1 do SWZ *Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia (SOPZ)*,
 2. załącznika nr 2 do SWZ *Wzór umowy*,
- które dołącza do dokumentacji postępowania.