



**ul. Gdańska 52
83-330 Żukowo**

ZP.271.4.2024

dot.: postępowania: Odbiór, transport i zagospodarowanie odpadów komunalnych pochodzących z gospodarstw domowych zlokalizowanych na terenie Gminy Żukowo w latach 2024-2026 – sektor Południowy.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIA I MODYFIKACJA SWZ

Zamawiający informuje, że w terminie określonym w art. 284 ust. 2 ustawy z 11 września 2019r. *Prawo zamówień publicznych* (t.j. Dz.U. z 2023 r., poz. 1605 ze zm.) wykonawca zwrócił się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ. W związku z powyższym, zamawiający udziela następujących wyjaśnień.

Pytanie 1

Załącznik nr 2 do SWZ – wzór umowy - § 14 ust. 6. Mając na uwadze fakt, że wynagrodzenie wykonawcy, zgodnie z § 3 ust. 1 pkt 1) i pkt 2) wzoru umowy liczone jest za odbiór i transport (przekazanie do instalacji) odpadów komunalnych oraz za zagospodarowanie odpadów komunalnych, wnosimy o dodanie do § 14 ust. 6 możliwości zmiany wynagrodzenia umowy w związku ze zmianą stawki za zagospodarowanie odpadów w instalacji komunalnej. Wskazujemy, że zmiana ta byłaby niezależna od wykonawcy i byłaby wynikiem zmiany wysokości stawki za zagospodarowanie odpadów, którą ustali sama instalacja komunalna.

Odpowiedź:

Patrz poniżej odpowiedź na pytanie 4.

Pytanie 2

Załącznik nr 1 do SWZ – Opis przedmiotu zamówienia

a) *Dot. Pkt 1 – Rodzaje odpadów komunalnych odbieranych selektywnie od właścicieli nieruchomości – Sektor Południowy*

Zamawiający wskazuje szacunkową ilość w Mg odpadów budowlanych. Czy zamawiający posiada informację o łącznej liczbie sztuk odebranych bigbagów z PGO? Jeśli tak to jaka to liczba?

Odpowiedź:

Łączna ilość sztuk odebranych bigbagów w zeszłym roku z PGO wynosi 167.

b) *Dot. Tab. Liczba punktów do odbioru odpadów w sektorze „Południowym”*

Zamawiający jako łączną liczbę PGO wskazuje liczbę 6007.

Proszę o informację ile PGO zadeklarowało posiadanie kompostownika?

Odpowiedź:

Według deklaracji - 1292 kompostowników.

c) Czy zamawiający posiada informację nt. ilości wiat śmietnikowych zlokalizowanych przy nieruchomościach wielorodzinnych?

Odpowiedź:

Przy nieruchomościach wielorodzinnych zlokalizowane jest 17 wiat.

Pytanie 3

Załącznik nr 2 do SWZ (projekt Umowy)

§ 11 Kary umowne

a) **ust. 19) za niedopełnienie obowiązku, o którym mowa w § 6 ust 22 umowy- 1500 zł za każdy stwierdzony przypadek tj.**

„Wykonawca jest zobowiązany do poinformowania w terminie co najmniej 14 dni przed planowanym terminem zmiany Instalacji do której będzie woził odpady o zamiarze jej zmiany. W związku ze zmianą lokalizacji instalacji wymagane jest zawarcie stosownego aneksu przed terminem zmiany Instalacji”

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wykreślenie powyższego zapisu.

Kary umowne mają przede wszystkim zabezpieczać interesy Zamawiającego na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. Służy to zatem zabezpieczeniu realnego wykonania umowy.

W umowie o zamówienie publiczne Zamawiający ma prawo skorzystać z funkcji kar umownych, aby zagwarantować sobie, że Wykonawca będzie wykonywał zamówienie publiczne w sposób oczekiwany, terminowy i zgodny z wymaganymi standardami. Nie powinien on jednak kształtować zapisów kar umownych za takie elementy które nie wpływają bezpośrednio na należyte wykonanie umowy.

Zapłata kary w wysokości 1 500,00 zł za niepoinformowanie Zamawiającego w ciągu 14 dni o planowanej zmianie Instalacji, aby móc przygotować aneks jest bezzasadne, bo nie wpływa w żaden sposób na prawidłowe i terminowe wykonywanie umowy, czyli odbioru odpadów od mieszkańców i ich zagospodarowanie. Jest to tak naprawdę sprawa formalna. Ponadto aneks nie musi obowiązywać z datą jego podpisania a może obowiązywać z datą wcześniejszą, jeśli jest taka potrzeba. Wykonawca ponosi koszty zagospodarowania odpadów więc formalna zmiana Instalacji nie wywołuje żadnej szkody dla Zamawiającego ani mieszkańców. Należy również podkreślić że mogą się zdarzyć sytuacje, że w związku z nagłym zaniechaniem przyjmowania jakiegoś odpadu, Wykonawca z dnia na dzień będzie musiał znaleźć inną Instalację, która dany odpad przyjmie i nie będzie w stanie zachować powyższego terminu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie/ zmianę zapisu. Zmiana instalacji może wiązać się ze zmianą stawek i wzrostem wynagrodzenia. Zamawiający jako jednostka sektora finansów publicznych musi dopełnić formalności aby móc dokonać zmiany wynagrodzenia m.in. dokonać zmiany uchwały budżetowej na sesji Rady Miejskiej co wiąże się ściśle z koniecznością dochowania określonych terminów takich jak przekazanie radnym projektu uchwały na sesję 14 dni przed datą planowanej sesji. W dniu zawarcia /obowiązania aneksu środki budżetowe muszą być zapewnione. Nie ma możliwości zawarcia aneksu z datą obowiązywania wcześniejszą w momencie braku zabezpieczenia odpowiednich środków finansowych w budżecie gminy. Konsekwencjami niewłaściwego działania Zamawiającego może być zarzut organu kontrolującego o naruszenie dyscypliny finansów publicznych.

b) ust. 20) za niedopełnienie obowiązku, o którym mowa w § 16 ust 11 umowy - 1500 zł za każdy stwierdzony przypadek;

Wykonawca zwraca się o wyjaśnienie powyższego zapisu, § 16 ust. 11

Strona odbierająca wniosek udzieli odpowiedzi w terminie 7 dni od daty otrzymania wniosku. Brak odpowiedzi oznacza milcząca akceptację.

ponieważ punkt ten dotyczy odpowiedzi Zamawiającego na pismo waloryzacyjne Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający poprawia w treści projektu umowy omyłkę. Po zmianie zapis § 11 ust. 20 projektu umowy brzmi: „, za niedopełnienie obowiązku o którym mowa w § 16 ust ~~11~~ 13 umowy - 1500 zł za każdy stwierdzony przypadek”

Pytanie 4

§ 14 Zmiana umowy

Wykonawca wnosi o wprowadzenie zapisu o możliwości zmiany postanowień umowy **w związku ze zmianą stawki na Instalacji za zagospodarowanie odpadów od daty obowiązywania nowej stawki na Instalacji.**

Wykonawca składając ofertę w postępowaniu o zamówienie publiczne podaje stawki, które obowiązują na Instalacji w dniu składania oferty. Dynamicznie zmieniająca się sytuacja na rynku i dotychczasowe doświadczenia przy realizacji umowy pokazują, że Instalacje potrafią owe ceny zmienić z dnia na dzień czego Wykonawca nie jest w stanie przewidzieć w momencie składania oferty. Ceny za zagospodarowanie 1 Mg odpadów potrafią wzrosnąć nawet o 100%.

Brak takiego zapisu nie pozwoli na skuteczną kompensację wysokich kosztów które są nałożone na firmę w związku z przerzuceniem tego kosztu na Wykonawcę.

Co bardzo istotne w omawianej kwestii decyzje o zmianie stawek jest aktem wewnętrznym samej Instalacji, Gminy/Miasta i polega ona na jednostronnej i dowolnej zmianie o dowolnym czasie. Wykonawca nie ma możliwości wpłynięcia na jej ukształtowanie ani nie ma możliwości przewidzenia zakresu tej zmiany oraz czasu w jakim zmiana nastąpi. Jest ona niezależna od czynników zewnętrznych jak inflacja czy wzrost minimalnego wynagrodzenia więc Wykonawca na etapie składania oferty nie jest w stanie przewidzieć, czy wzrost nastąpi czy nie i w jakiej wysokości.

Jak pokazała dotychczasowa współpraca zmiany stawek na Instalacji ulegały wielokrotnemu zwiększeniu. Umowa o zamówienie publiczne powinna być tak skonstruowana, żeby mogła zostać zrównoważona pozycja ekonomiczna stron. Brak tego zapisu sprawia, że Wykonawca może być narażony na bardzo duże straty a de facto jest to koszt, który powinna ponosić Gmina.

Odpowiedź:

Zamawiający wraza zgodę na wprowadzenie zmiany do umowy w tym zakresie. W §14 w ustępie 2 dodaje się pkt 6¹ w brzmieniu:

„Zmiana cen jednostkowych za zagospodarowanie odpadów komunalnych w związku ze zmianą stawki na Instalacji za zagospodarowanie odpadów. Zmiana będzie dokonana w zakresie stawek jednostkowych za zagospodarowanie odpadów na Instalacji przyjętych do wyceny wynagrodzenia wykonawcy i dotyczy rozliczenia wynagrodzenia wykonawcy w zakresie Zagospodarowania odpadów. W przypadku gdy z wnioskiem w tym zakresie o zmianę „ ceny jednostkowej na Instalacji” wystąpi wykonawca musi on przedstawić dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia, przedstawia sposób i podstawę wyliczenia odpowiedniej zmiany wynagrodzenia. W przypadku gdy cena na instalacji ulegnie obniżeniu z wnioskiem w tym zakresie o zmianę „ ceny jednostkowej na Instalacji” może wystąpić Zamawiający. Zmiana wynagrodzenia w tym zakresie będzie dotyczyć wyłącznie części wynagrodzenia należnego wykonawcy i będzie odnosić się do części przedmiotu umowy przewidzianej do realizacji zgodnie z terminami ustalonymi w umowie, po zmianie stawki. Zamawiający ma uprawnienie do wezwania Wykonawcy do złożenia dodatkowych wyjaśnień, kopii dokumentów źródłowych czy wyliczeń, w zakresie niezbędnym do wyjaśnień, kopii dokumentów źródłowych czy wyliczeń, w zakresie niezbędnym do oceny zasadności zmiany wysokości wynagrodzenia, na który Wykonawca zobowiązany jest udzielić odpowiedzi w terminie nie dłuższym niż 10 dni. W przypadku uznania zasadności złożonego wniosku zmiana stawki za zagospodarowanie nastąpi od pierwszego dnia miesiąca po złożeniu wniosku. Wysokość zamiany nie może być wyższa niż wzrost stawki na instalacji.”

Ponadto na podstawie art. 286 ust.1 ustawy PZP zamawiający modyfikuje treść zapisu § 14 ust. 2 pkt 9 projektu umowy, który po zmianie brzmi następująco:

„Zmiana lokalizacji Instalacji, w stosunku do tej wskazanej w ofercie, do której Wykonawca będzie woził odpady komunalne. Zmiana instalacji w stosunku do wskazanej w ofercie może odbyć się w sytuacji:

- a) z przyczyn niezależnych od Wykonawcy np. odmowa instalacji przyjmowania odpadów z Gminy Żukowo o ile odmowa ta nie jest powiązana z niewłaściwym działaniem wykonawcy (np. zła segregacja, odbiór niewłaściwym pojazdem, błędnie wypełnionymi karatami odpadów itd.),
- b) z przyczyn zależnych od wykonawcy (na jego wniosek) za zgodą Zamawiającego, pod warunkiem, że nie spowoduje ona wzrostu kosztów po stronie zamawiającego lub jest korzystana dla Zamawiającego”.

Pytanie 5

§ 15 zmiana wynagrodzenia: podatek VAT, minimalne wynagrodzenie, składki ZUS i do PPK ust. 3

3. Zamawiający w terminie do 30 dni od otrzymania kompletnego wniosku, informacji i wyjaśnień zajmie pisemne stanowisko w sprawie, za dzień przekazania stanowiska, uznaje się dzień jego wysłania na adres właściwy do doręczeń pism dla Wykonawcy

Wykonawca wnosi o zmianę powyższego zapisu na:

Zamawiający w terminie do 30 dni od otrzymania wniosku, zajmie pisemne stanowisko w sprawie. W toku rozpatrzenia sprawy Zamawiający może wezwać Wykonawcę do wyjaśnień, uzupełnienia dokumentów, dodatkowych informacji. Za dzień przekazania stanowiska, uznaje się dzień jego wysłania na adres właściwy do doręczeń pism dla Wykonawcy.

Pozostawienie zapisu w pierwotnej formie naraża Wykonawcę na ponoszenie kosztów w z związku z możliwą opieszałością Zamawiającego w dążeniu do jak najszybszego rozpatrzenia i wyjaśnienia istotnych okoliczności sprawy i może trwać dłużej niż to konieczne.

Każde uzupełnienie dokumentów, wyjaśnienia itp. wydłużają czas na wprowadzenia zmian

a Wykonawca koszty ponosi. Może dojść do takiej sytuacji, że Wykonawca będzie musiał czekać nawet 60 dni zanim Zamawiający zajmie pisemne stanowisko w sprawie.

Wprowadzenie zapisu, że Zamawiający w ciągu 30 dni od wpływu wniosku zobowiązany jest ustosunkować się do sprawy daje Wykonawcy pewność, że Zamawiający zajmie się sprawą bez zbędnej zwłoki oraz nie dojdzie do przewlekłości jej rozpatrzenia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Zapis ma zmobilizować Wykonawcę do działania i złożenia kompletu dokumentów już w momencie złożenia samego wniosku. Tylko wniosek wraz z kompletem dokumentów może podlegać całościowej ocenie.

Pytanie 6

§ 16 waloryzacja wynagrodzenia: zmiany ceny materiałów lub kosztów na podstawie art. 439 ustawy PZP

a) § 16 ust. 5

5. Zmiana wynagrodzenia nie może następować częściej niż jeden raz na 6 miesięcy. Każda następna zmiana jest obliczana analogicznie do zasad opisanych w ust. 6 –

punktem początkowym dla obliczenia zmian cen jest termin zawarcia umowy z zastrzeżeniem pkt 5). Wykonawca prosi o wyjaśnienie tego zapisu

Czy jeśli Wykonawca złożył pismo o waloryzację wynagrodzenia po pół roku realizacji umowy i zgodnie ze wzorem dodał do siebie kolejne miesiące od zawarcia umowy, spełnione zostały wymagania co do procentu i otrzymał podwyżkę wynagrodzenia, to czy przy kolejnym piśmie podwyżkowym Wykonawca ma dodawać do siebie kolejne miesiące po waloryzacji czy znowu wszystkie miesiące od zawarcia umowy?

Ma to znaczenie w kontekście zapisów z pkt. 4.

Odpowiedź:

W przypadku kolejnej waloryzacji powtarza się mechanizm taki jak przy pierwszej waloryzacji wydłużając okres miesięcy przyjęty do waloryzacji a więc przyjmujemy ceny jednostkowe obowiązujące w dniu zawarcia umowy i wskaźnik W_s obejmujący miesiące od zawarcia umowy do terminu kolejnej waloryzacji odpowiednio 12 miesięcy, 18 miesięcy.

b) § 16 ust. 4

Wykonawca wnosi o usunięcie zapisu:

4. Wynagrodzenie raz zwaloryzowane nie podlega kolejnej waloryzacji (oznacza to, że kiedy wystąpi kolejny okres waloryzacji to kolejne nowe ceny będą liczone na bazie cen z oferty a nie tych już waloryzowanych).

Prezentowane przez Państwo stanowisko jest całkowicie bezpodstawne, narusza zasady współżycia społecznego oraz zasadę równowagi stron zamówień publicznych. Obowiązek stosowania klauzuli waloryzacyjnej w umowach na usługi zawartych na okres dłuższy niż 6 miesięcy wynika wprost z art. 439 ustawy prawo zamówień publicznych. Celem wprowadzenia tego obowiązku jest zachowanie równowagi ekonomicznej stron umowy w stosunku do stanu na dzień złożenia oferty przez Wykonawcę oraz zapobieżenie obciążaniu wykonawców obowiązkiem zadeklarowania w ofercie niezmiennej ceny i tym samym ponoszeniu jednostronnego ryzyka zmiany stosunków gospodarczych. Jak zostało wskazane w § 4 ww. przepisu - przez zmianę ceny materiałów lub kosztów rozumie się wzrost odpowiednio cen lub kosztów, jak i ich obniżenie, względem ceny lub kosztu przyjętych w celu ustalenia wynagrodzenia wykonawcy zawartego w ofercie.

Prezentowany przez Państwa zapis całkowicie kłóci się z istotą waloryzacji jaką jest rzeczywista zmiana stosunków gospodarczych w trakcie trwania umowy. Pominięcie waloryzacji za poprzedni okres i zastosowanie mechanizmu waloryzacyjnego do stawki pierwotnie wskazanej w formularzu cenowym, prowadzi jedynie do pokrzywdzenia wykonawcy i uniemożliwienie mu osiągnięcia wynagrodzenia adekwatnego do rzeczywistej zmiany stosunków.

Jak zostało słusznie wskazane w Wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 14 czerwca 2022 r. (KIO 1192/22) - Celem zastosowania art. 439 Prawa zamówień publicznych jest faktyczne umożliwienie zmiany wysokości wynagrodzenia wykonawcy (zarówno przez jego podwyższenie, jak i obniżenie) w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. Dla prawidłowego zastosowania tego przepisu nie jest zatem wystarczające formalne zawarcie w projektach umów postanowień dotyczących kwestii w tym przepisie wymaganych, ale konieczne jest takie określenie zasad waloryzacji, które da stronom umowy szansę na zmianę wysokości wynagrodzenia uwzględniającą zmiany cen na rynku i na rozłożenie ryzyka wzrostu cen na obie strony umowy.

Mając na względzie wszystko powyższe, nie sposób zgodzić się z takim ukształtowaniem zapisu, w którym bazową wysokość waloryzacji stanowi stawka ceny z oferty sprzed poprzedniej waloryzacji.

Jeśli ceny zmieniły się pod wpływem inflacji to są to ceny obowiązujące w danym okresie, czasie. Podczas trwania umowy ceny te mogą dalej wzrastać więc Wykonawca podnosi dalej większe koszty w stosunku do stawek już zwaloryzowanych więc nie ulga wątpliwości, że podstawą do dokonania waloryzacji powinny być już waloryzowane ceny.

Jest to również potwierdzone przepisami ustawy prawo zamówień publicznych, gdzie zostało wskazane, iż istotą waloryzacji jest taka zmiana wynagrodzenia ofertowego, która odpowiada rzeczywistej zmianie stosunków panujących na rynku.

W związku z powyższym wnioskujemy o usunięcie tego zapisu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie tego zapisu. Wykonawca mylnie interpretuje mechanizm waloryzacji jako wyłącznie podwyższanie wynagrodzenia Wykonawcy. Tymczasem chodzi o urealnienie cen w okresie obowiązywania umowy. Przyjęty mechanizm ma zapewnić realność cen dla wykonawcy jak i Zamawiającego. Przyjęcie mechanizmu, tak jak wnioskuje wykonawca, że kolejna waloryzacja obejmuje już wcześniej zwaloryzowane ceny byłaby de facto podwójną waloryzacją tego samego. Zgodnie z art. 439 ustawy Pzp waloryzacja wynagrodzenia musi się odnosić zawsze do określonego punktu początkowego, zwykle to termin otwarcia ofert, który jest bliski momentowi w którym wykonawca dokonał wyceny swojej oferty. Waloryzacja ma przywrócić realną wartość tej wyceny w momencie gdy płatność nastąpi po okresie 6 miesięcy lub później. Zaproponowany zapis ma na celu ochronę interesu zarówno wykonawcy jak i Zamawiającego, dlatego też to co jest realizowane w późniejszym okresie realizacji umowy jest objęte wskaźnikiem waloryzacji liczonym od punktu startowego, co pozwala na urealnienie cen ofertowych względem inflacji od początku kontraktu. Przykładowo założmy, że w dniu otwarcia ofert cena jednostkowa wynosi 100 zł, po pół roku, po ustaleniu że wynagrodzenie podlega waloryzacji, przemnażamy o wskaźnik W_s z 6 miesięcy i wynagrodzenie ulega zmianie i wynosi 103 zł. Przez kolejne 6 miesięcy wykonawca rozlicza się według ceny jednostkowej 103 zł. Po 12 miesiącach trwania umowy jest przeprowadzana kolejna waloryzacja gdzie brana jest pod uwagę ponownie cena jednostkowa obowiązująca w dniu zawarcia umowy czyli 100 zł. Jest ona przemnażana przez wskaźnik W_s z 12 miesięcy i przykładowo wychodzi 102 zł. Oznacza to, że przez kolejne pół roku wykonawca rozlicza się według ceny jednostkowej wynoszącej 102 zł itd.

Niniejsze odpowiedzi na pytania i modyfikacja SWZ są wiążące dla wszystkich wykonawców i stanowią integralną część SWZ.