

Paczków, dnia 17.11.2015 r.

**wg rozdzielnika**

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych na terenie Gminy Paczków

Po zapoznaniu się z treścią zapytań dotyczących postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych na terenie Gminy Paczków, na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 907 z późniejszymi zmianami) wyjaśniam co następuje:

**Pytanie nr 1:**

Zamawiający wskazuje w odwołaniu, że Wykonawca będzie zobowiązany do odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych zbieranych nieselektywnie i selektywnie z nieruchomości zamieszkałych na terenie Gminy Paczków zgodnie z uchwałą Rady Miejskiej w Paczkowie nr XIII/82/2015 z dnia 01.10.2015 r. w sprawie Regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie Gminy Paczków.

W regulaminie tym zamawiający przewiduje możliwość gromadzenia odpadów selektywnie zbieranych w workach w kolorze żółtym, niebieskim, zielonym, białym pomarańczowym, czerwonym i czarnym.

Z SIWZ wynika, że przedmiotem zamówienia objęta jest tylko dostawa worków w kolorze żółtym i niebieskim dla nieruchomości w zabudowie jednorodzinnej. Pojemniki Zamawiający ma natomiast dostarczyć do gromadzenia szkła białego i kolorowego, papieru i plastiku.

Czy zamawiający ma założyć że mieszkańcy będą gromadzić pozostałe odpady w swoich pojemnikach i workach?

**Odpowiedź na pytanie nr 1:**

Zamawiający w przyjętym systemie odbioru odpadów komunalnych zbieranych selektywnie przewiduje gromadzenie odpadów w pojemnikach i workach w określonej kolorystyce, ale dotyczy to wyłącznie następujących grup odpadów: plastik, papier, szkło białe i kolorowe, popiół, żużel, zużyte baterie i przeterminowane leki. Właściciele nieruchomości zobowiązani będą do gromadzenia pozostałych odpadów we własnych pojemnikach lub workach i dostarczenia ich na własny koszt do Punktu Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych, zgodnie z kolorystyką określoną w Regulaminie. Koszty zakupu pojemników i worków, które nie są objęte systemem bezpośredniego odbioru odpadów obciążają właścicieli nieruchomości.

**Pytanie nr 2:**

Zamawiający przewidział w umowie, że wynagrodzenie będzie płatne za faktycznie zrealizowane usługi. Co zatem zamawiający rozumie przez zapis, iż zastrzega sobie prawo żądania od Wykonawcy dokonania dodatkowego odbioru odpadów komunalnych zmieszanych oraz zbieranych selektywnie na podstawie Regulaminu (str. 4 ogłoszenia)? Czy chodzi tutaj o odbiory wykraczające poza harmonogram? Ile takich odbiorów wykraczających poza harmonogram przewiduje Zamawiający? Wnosimy o doprecyzowanie, że zamawiający uprzedzi Wykonawcę o dodatkowym odbiorze z 48h wyprzedzeniem.

Q R R

**Odpowiedź na pytanie nr 2:**

Zgodnie z zapisami Regulaminu, Uchwały nr XIII/83/2015 Rady Miejskiej w Paczkowie z dnia 1.-go października 2015 r. w sprawie szczegółowego sposobu i zakresu świadczenia usług w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości i zagospodarowanie tych odpadów w zamian za uiszczoną przez właściciela nieruchomości opłatę za gospodarowanie odpadami komunalnymi oraz specyfikacji istotnych warunków zamówienia Wykonawca zobowiązany będzie do odbioru odpadów komunalnych zmieszanych i segregowanych zgodnie z harmonogramem, w każdej ilości jaka została zgromadzona w pojemnikach i workach. Należy zwrócić uwagę, że w przypadku zapisu „nie rzadziej niż”, odbiór odpadów może być zwiększony na wezwania Zamawiającego w przypadku przepełnienia pojemników. Rozliczanie następować będzie na podstawie wagi odbieranych odpadów. Zamawiający nie jest w stanie określić ilości odpadów objętych systemem bezpośredniego odbioru, wykraczających poza ustalony harmonogram. Zakłada się, że będzie to miało charakter „na zgłoszenie” Zamawiającego i nie powinno wpłynąć na koszty obsługi odbioru odpadów, ponieważ Wykonawca będzie świadczył usługę swoim sprzętem transportowym każdym dniu tygodnia. Dlatego nie zachodzi konieczność powiadamiania Wykonawcy z 48 h wyprzedzeniem.

**Pytanie nr 3:**

Zamawiający przewiduje, że Wykonawca ma odbierać żużel. Czy żużel ma być gromadzony w tych samych pojemnikach co popiół? Czy cena za popiół to również cena za żużel?

**Odpowiedź na pytanie nr 3:**

Tak, żużel ma być gromadzony razem z popiołem w tych samych pojemnikach. Cenę za popiół i żużel należy określić w jednakowej wysokości. Rozliczenia następować będą według ilości odebranych odpadów.

**Pytanie nr 4:**

W celu uniknięcia jakichkolwiek wątpliwości wnosimy o wyjaśnienie, co zamawiający rozumie pod pojęciem „WPGO 2012 r.”

**Odpowiedź na pytanie nr 4:**

WPGO 2012 – Wojewódzki Plan Gospodarki Odpadami uchwalony przez Sejmik Województwa Opolskiego w dniu 28.08.2012 r.

**Pytanie nr 5:**

Zamawiający zastrzega w ogłoszeniu, że ilość pojemników może ulec zmianie i musi odpowiadać zapotrzebowaniu zgłoszonemu przez właścicieli nieruchomości. W jakim zakresie zamawiający przewiduje ewentualne zwiększenie wskazanych wielkości?

**Odpowiedź na pytanie nr 5:**

W związku z wprowadzeniem nowego Regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie Gminy Paczków i nowymi zasadami zbiórki odpadów zbieranych selektywnie m. in. większym zróżnicowaniem opłaty odpadowej przewidujemy, że większość mieszkańców gminy dokona korekty deklaracji odpadowej na selektywne zbieranie odpadów. Nie znając na dzień dzisiejszy liczby właścicieli nieruchomości, którzy dokonają ww. korekty przyjęto do przetargu szacunkową ilość pojemników i worków, które będzie musiał dostarczyć Wykonawca usług. Przewiduje się, że ilość ta może ulec korekcie +/- 10%.

**Pytanie nr 6:**

Wnosimy o zmianę zapisu żądającego od wykonawcy aby ten utrzymywał czystość wokół osłon śmietnikowych i pojemników na odpady w promieniu minimum 15m. daje to powierzchnię do uprzątnięcia wokół pojemnika ponad 700m<sup>2</sup> (!). Wystarczająca jest odległość 2m. W przypadku zabudowy jednorodzinnej prowadziłoby to bowiem w konsekwencji do konieczności sprzątnięcia całych ulic. Ponadto wnosimy o doprecyzowanie, co wykonawca ma rozumieć przez użyte sformułowanie „utrzymanie czystości”. Na utrzymanie czystości ulic Zamawiający zazwyczaj organizuje odrębny przetarg.

Wykonawca wnosi o wyraźne wskazanie przez zamawiającego, że obszar wokół pojemnika lub osłony śmietnikowej nie jest miejscem gromadzenia odpadów. Wskazany wyżej wymóg byłby bowiem dodatkowo absurdalny w świetle uprawnienia zamawiającego do nałożenia kary w wysokości 2000 zł za każde zanieczyszczenie i pozostawienie nieuporządkowanego miejsca gromadzenia odpadów (!).

Q A A

**Odpowiedź na pytanie nr 6:**

Utrzymanie czystości wokół osłon śmietnikowych i pojemników na odpady w promieniu do 3 m. Zamawiający wprowadzając zapis kary umownej w wysokości 2000 zł za każde zanieczyszczenie i pozostawienie nieuporządkowanego miejsca gromadzenia odpadów kierował się bezwzględną koniecznością utrzymania miejsc wokół pojemników w należytej czystości.

W związku z powyższym zapis w Rozdziale III - Opis przedmiotu zamówienia pkt 1 lit. D ppkt 4 otrzymuje brzmienie: „Utrzymanie czystości wokół osłon śmietnikowych i pojemników na odpady w promieniu do 3 m.”

**Pytanie nr 7:**

Zamawiający wskazuje, że wykonawca zobowiązany będzie do świadczenia usług dodatkowych na wniosek właściciela nieruchomości w zakresie odbioru dodatkowych ilości odpadów.

Do jakich odpadów zapis ten ma zastosowanie? Wykonawca otrzymuje zapłatę od masy odebranych odpadów. Jak wykonawca ma weryfikować, czy dana ilość odpadów wystawiona przez właściciela nieruchomości mieści się w zleceniu od Zamawiającego, a jaka jest zleceniem dodatkowym wymagającym odrębnego rozliczenia z mieszkańcem?

**Odpowiedź na pytanie nr 7:**

Świadczenie usług dodatkowych na rzecz właściciela nieruchomości dotyczy np. odbioru gruzu budowlanego, który nie jest objęty systemem odbioru bezpośredniego. Zgodnie z zapisami Regulaminu oraz specyfikacji istotnych warunków zamówienia Wykonawca zobowiązany będzie do odbioru odpadów komunalnych zmieszanych oraz zbieranych selektywnie, tj. papieru, plastiku, szkła białego i kolorowego, popiołu i żużla, przeterminowanych leków, zużytych baterii zgromadzonych w pojemnikach i workach oraz odpadów zbieranych w ramach akcji wystawka, w każdej ilości. Dodatkowe usługi związane z odbiorem i transportem (np. do PSZOKu) innych odpadów niż ww. Wykonawca może wykonać na zlecenie i koszt właściciela nieruchomości.

**Pytanie nr 8:**

Wnosimy o zmianę zapisu wymagającego aby, obaj konsorcjanci posiadali wpis do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości prowadzonego przez Burmistrza Gminy Paczków.

Wnosimy o zmianę zapisu wymagającego, aby obaj konsorcjanci posiadali zezwolenie na zbieranie odpadów komunalnych zgodnie z ustawą o odpadach.

Są to wymagania określone w art. 22 ustawy PZP tj. w zakresie uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania. Wystarczy, że jeden z Konsorcjantów spełnia wymagania wskazane na podstawie art. 22 PZP.

**Odpowiedź na pytanie nr 8:**

Zamawiający nie wprowadza zmian w zapisie warunku dotyczącym posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania. W przypadku wspólnego ubiegania się o udzielenie zamówienia przez dwóch lub więcej Wykonawców ocena warunku dotyczyć będzie każdego Wykonawcy odrębnie odnośnie posiadania wpisu do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości prowadzonego przez Burmistrza Gminy Paczków zgodnie z ustawą o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz posiadania zezwolenia na zbieranie odpadów komunalnych zgodnie z ustawą o odpadach. Posiadanie wpisu w ww. rejestrze lub zezwolenia wyłącznie przez jednego członka konsorcjum nie będzie uznane za spełnianie warunków udziału w postępowaniu, ponieważ prowadziłby to do obejścia przepisów lex specialis ustawy o odpadach. (Wyrok KIO z dnia 19.01.2015 r., sygn. akt.: KIO2812/14).

**Pytanie nr 9:**

Zamawiający wskazuje w ogłoszeniu, że jeżeli wykonawca przedstawi dokumenty, w których wartości podane będą w innej walucie niż PLN, to dla potwierdzenia spełnienia warunku zamawiający dokona przeliczenia tej waluty na PLN wg wyliczonego i ogłoszonego przez NBP bieżącego średniego kursu na dzień ogłoszenia. Co zamawiający rozumie przez „dzień ogłoszenia”? Czy jest to dzień otwarcia ofert, czy dzień ogłoszenia wyboru najkorzystniejszej oferty? Zdaniem wykonawcy powinien to być dzień otwarcia ofert.

**Odpowiedź na pytanie nr 9:**

Zamawiający przez „dzień ogłoszenia” rozumie dzień publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej. Jeżeli wykonawca przedstawi dokumenty,

g  
\*  
R

w których wartości podane będą w innej walucie niż PLN, to dla potwierdzenia spełnienia warunku zamawiający dokona przeliczenia tej waluty na PLN wg wyliczonego i ogłoszonego przez NBP bieżącego średniego kursu na dzień 20.10.2015 r.

**Pytanie nr 10:**

Zgodnie z art. 27 ust. 1 PZP oświadczenia, wnioski, zawiadomienia oraz informacje zamawiający i wykonawcy przekazują, zgodnie z wyborem zamawiającego, pisemnie, faksem lub drogą elektroniczną.

Wnosimy zatem o wyjaśnienie SIWZ: z jednej strony zamawiający wyraźnie wskazuje, że porozumiewanie się zamawiającego wykonawcy w trakcie niniejszego postępowania może odbywać się wyłącznie w formie pisemnej. W następnym punkcie zamawiający podaje jednak, że oświadczenia, wnioski, zawiadomienia oraz informacje przekazane za pomocą faksu lub poczty elektronicznej uważa się za złożone w terminie jeżeli ich treść dotarła do adresata przed upływem wyznaczonego terminu i została niezwłocznie potwierdzona pisemnie, na wezwanie nadawcy.

Kiedy ma zastosowanie zapis odnoszący się do wyłącznej formy pisemnej a kiedy do maila i faxu?

Wnosimy o weryfikację zapisu uzależniającego ważność maila i faxu od pisemnego potwierdzenia jego otrzymania przez zamawiającego. Zgodnie z art. 27 ust. 2 PZP wystarczy jedynie potwierdzenie, nie musi to być forma pisemna. Zgodnie z KC forma pisemna wymaga własnoręcznie złożonego podpisu. Zdaniem wykonawcy taka forma może okazać się uciążliwą.

**Odpowiedź na pytanie nr 10:**

Zamawiający w specyfikacji istotnych warunków wskazał, że porozumiewanie się Zamawiającego i Wykonawców w trakcie niniejszego postępowania może odbywać się wyłącznie w formie pisemnej. W przypadku formy pisemnej i wykorzystania tradycyjnej poczty kilku adresatów tej samej wiadomości może otrzymać ją w różnym czasie. Zamawiający w celu zapewnienia jednolitości w terminach zastosował regułę, która stanowi, że w przypadku przekazania informacji za pomocą faksu lub poczty elektronicznej, uznaje się, że została ona złożona w terminie pod warunkiem niezwłocznego potwierdzenia na piśmie. Stosowne zapisy zawarte w SIWZ mają zastosowanie do wszelkich oświadczeń, wniosków, zawiadomień oraz informacji przekazywanych w toku postępowania z wyjątkami, które zostały określone w przepisach szczególnych i stanowią inaczej.

**Pytanie nr 11:**

Wnosimy o zmianę zapisów określających wysokość kary umownej w przypadku odstąpienia Zamawiającego lub Wykonawcy od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy na 50% wynagrodzenia brutto. W przypadku gdyby do odstąpienia od umowy miało dojść z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego przewidziano karę w wysokości 25%. Wielkości te wykazują znaczące dysproporcje, czym Zamawiający celowo wykorzystuje położenie wykonawcy. Działanie takie wyraźnie ogranicza równość stron umowy. Wnosimy o zmianę tej wielkości również na 25%.

**Odpowiedź na pytanie nr 11:**

Zamawiający nie przewiduje zmiany wysokości kary umownej w przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego lub Wykonawcę.

**Pytanie nr 12:**

Wnosimy o zmianę wysokości kary umownej z uprawniającej Zamawiającego do nałożenia na wykonawcę karę umowną w wysokości 2000 zł za każde zanieczyszczenie i pozostawienie nieuporządkowanego miejsca gromadzenia odpadów na karę wysokości 200 zł za każdy przypadek. Zaproponowana przez zamawiającego kara jest rażąco wygórowana i nieadekwatna do przewinienia.

**Odpowiedź na pytanie nr 12:**

Zamawiający nie przewiduje zmiany wysokości kary umownej za każde zanieczyszczenie i pozostawienie nieuporządkowanego miejsca gromadzenia odpadów, jeżeli wynika to z winy Wykonawcy oraz za zanieczyszczenie przez Wykonawcę trasy przejazdu.

**Pytanie nr 13:**

Wnosimy o wykreślenie obowiązku wydania zamawiającemu weksla in blanco jako zabezpieczenie zapłaty zastrzeżonych w umowie kar umownych i odszkodowań. Wskazujemy iż zamawiający nie jest uprawniony do stawiania takich wymagań. Zamawiający przewidział już konieczność złożenia zabezpieczenia w wysokości 2% wartości kontraktu. To do Wykonawcy należy wybór, w jakiej formie to zabezpieczenie złożyć. Ponadto wykonawca ma obowiązek posiadania wymaganego ubezpieczenia. Wskazany interes zamawiającego jest zatem zabezpieczony.

Q R A

Na marginesie należy wskazać, że Zamawiający, żądając przedłożenia zabezpieczenia w formie weksla in blanco nie określił formuły deklaracji wekslowej, czyli chociażby kwoty do jakiej taki weksel uprawniony byłby wypełnić.

**Odpowiedź na pytanie nr 13:**

Żądanie usunięcia zapisu umowy o obowiązku wystawienia przez Wykonawcę weksla własnego in blanco jako zabezpieczenie zapłaty przez Wykonawcę ewentualnych kar umownych i odszkodowań uważam za bezzasadne. Wystawienie i wydanie przedmiotowego weksla należy wyłącznie do zakresu dodatkowych obowiązków obciążających Wykonawcę, określonych umową. Tym samym kwestionowany zapis ustanawiający obowiązek wystawienia weksla własnego in blanco nie wywodzi się z Ustawy Prawo zamówień publicznych, a generalnie podlega przepisom Kodeksu cywilnego. Z kolei zabezpieczenia należytego wykonania umowy, w tym weksel z poręczeniem banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo-kredytowej wymienione w art. 148 Ustawy Prawo zamówień publicznych nie leżą w sferze obowiązków Wykonawcy wynikających z umowy, lecz przeciwnie – są wyłącznie elementem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, a więc są quasi obowiązkiem ustawowym (art. 147 i 148 Ustawy Prawo zamówień publicznych). Zatem nie można podnosić skutecznego zarzutu, że kwestionowany weksel in blanco nie wywodzi się z katalogu zabezpieczeń wymienionych w art. 148 ust. 1 i 2 tej ustawy. Zamawiający opierając się na zasadzie swobody zawierania umów ma prawo żądać od Wykonawcy takich dozwolonych prawem zabezpieczeń, aby te dawały mu pewną gwarancję zaspokojenia roszczeń, jakie być może będzie kierował w przyszłości przeciwko Wykonawcy. Zasadą wynikającą z art. 139 ust. 1 Ustawy Prawo zamówień publicznych jest obowiązek stosowania do umów zawieranych w trybie udzielania zamówień publicznych przepisów Kodeksu cywilnego, a te nie zabraniają stronom dowolnego kształtowania treści stosunku prawnego, byleby nie było to sprzeczne z ustawą, nie zmierzało do obejścia ustawy, bądź nie było sprzeczne z zasadami współżycia społecznego (art. 58 § 1 i 2 Kodeksu cywilnego). Zatem Kodeks cywilny nie zawiera żadnych ustawowych zakazów ustanawiania w stosunkach obligacyjnych (umowach) określonych zabezpieczeń ułatwiających późniejsze dochodzenie roszczeń. Chodzi tu nie tylko o zabezpieczenia uregulowane w Kodeksie cywilnym, ale także w przepisach odrębnych jak Prawo wekslowe. Nadto w obrocie cywilno - prawnym, w tym w obrocie gospodarczym nie istnieje powinność zachowania równouprawnienia stron, z wyjątkiem unormowania z art. 388 Kodeksu cywilnego, przeciwnie niż ma to miejsce w przypadku postępowania cywilnego (Kpc).

BURMISTRZ  
  
mgr Artur Rolka

