



## BURMISTRZ KARCZEWA

ul. Warszawska 28, 05-480 Karczew  
Sek. (22) 780 60 83 fax: (22) 780 65 36  
e-mail: um@karczew.pl, www.karczew.pl

Karczew, 26 listopada 2020 r.

Zamawiający:  
Gmina Karczew – Urząd Miejski w Karczewie  
ul. Warszawska 28, 05-480 Karczew

ZP.271.12.2020

Strona Internetowa Zamawiającego

### WYJAŚNIENIE I ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA – dotyczy Części I, II, III zamówienia

Dotyczy: postępowania o zamówienie publiczne w trybie przetargu nieograniczonego na wykonanie zadania pn.: **Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy na terenie Gminy Karczew oraz odpadów dostarczanych przez mieszkańców do Punktu Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych – trzy Części. Znak postępowania: ZP.271.12.2020.**

Zamawiający – Gmina Karczew działając na podstawie art. 38 ust. 1, ust. 2 i ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.), zwaną dalej ustawą Pzp, uprzejmie informuje, że 20.11.2020 r. wpłynęły pytania do treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, zwaną dalej SIWZ. Zamawiający wyjaśnia i zmienia treść SIWZ.

#### **Pytanie 1:**

Zamawiający w projekcie umowy § 9 pkt. 1 c) (cz. 1, 2, 3) zobowiązuje Wykonawcę do zapłacenia kary umownej Zamawiającemu w następujących przypadkach i wysokościach:

c. równej wysokości kary pieniężnej, nałożonej na Zamawiającego na podstawie art. 9z Ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2020 r. poz. 1439) nie większej niż 10 % wynagrodzenia umownego netto określonego w § 3 ust. 1 niniejszej umowy, za niewykonywanie obowiązków wynikających z Ustawy, jeżeli niewykonanie przez Zamawiającego tych obowiązków było spowodowane niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem niniejszej umowy przez Wykonawcę.

**Zgodnie z art. 9 z ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2020 r. poz. 1439):**

**Art. 9z. 1. Gmina, która:**

1) przekazuje po terminie sprawozdanie, o którym mowa w art. 9q - podlega karze pieniężnej

w wysokości 100 zł za każdy dzień opóźnienia, nie więcej jednak niż za 365 dni;

2) przekazuje nierzetelne sprawozdanie, o którym mowa w art. 9q - podlega karze pieniężnej w wysokości od 200 zł do 500 zł, jeżeli sprawozdanie zostanie uzupełnione lub poprawione odpowiednio w terminie 30 lub 14 dni od dnia doręczenia wezwania, o którym mowa w art. 9r ust. 2, a w przypadku niezastosowania się do wezwania od 500 zł do 5000 zł.

1a. Gmina, która nie tworzy warunków niezbędnych do utrzymania czystości i porządku na swoim terenie, o których mowa w art. 3 ust. 2 pkt 3, 4 i 8-10 - podlega karze pieniężnej w wysokości od 1000 zł do 100 000 zł.

2. Gmina, która nie wykonuje obowiązku, o którym mowa w art. 3b lub art. 3c - podlega karze pieniężnej obliczonej odrębnie dla wymaganego poziomu:

1) recyklingu i przygotowania do ponownego użycia odpadów komunalnych, z wyłączeniem innych niż niebezpieczne odpadów budowlanych i rozbiórkowych stanowiących odpady komunalne;

2) recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami innych niż niebezpieczne odpadów budowlanych i rozbiórkowych stanowiących odpady komunalne;

3) ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania.

3. Karę pieniężną, o której mowa w ust. 2, oblicza się 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 odpowiedniego poziomu recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami lub ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania.

4. Gmina, która nie wykonuje obowiązku, o którym mowa w art. 6d ust. 1 - podlega karze pieniężnej w wysokości od 10 000 zł do 50 000 zł.

5. W przypadku gdy dany obowiązek powinien być wykonany przez związek międzygminny, karom pieniężnym, o których mowa w ust. 1-2, 4 i 6, podlega ten związek.

6. Wójt, burmistrz lub prezydent miasta, który nie wykonuje obowiązku, o którym mowa w art. 9u - podlega karze pieniężnej w wysokości od 500 zł do 5000 zł.

**Zamawiający nie ma prawa nakładać na Wykonawcę kar umownych, które dotyczą Gminy czyli Zamawiającego zgodnie z ucpg. Tym bardziej, że katalog kar jakimi Gmina może zostać obarczona jak widać powyżej nie można przyporządkować zawsze Wykonawcy. Wykonawca podlega karom zgodnie z art. 9x oraz 9xa znowelizowanej ucpg. Zamawiający w ten sposób**

**chce obarczyć podwójnymi karami Wykonawcę co jest niedopuszczalne.**

Poprzez takie zobowiązanie o charakterze kontraktowym, Gmina nie wyzbywa się cięższej na niej odpowiedzialności, wynikającej z mocy prawa określonej w ustawie z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach. Art. 9z pkt. 2 mówi: Gmina, która nie wykonuje obowiązku o którym mowa w art. 3 b lub 3 c podlega karze pieniężnej obliczonej odrębnie dla wymaganego poziomu recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami, ograniczenia odpadów komunalnych ulegających biodegradacji kierowanych do składowania. Tak więc ustawodawca nie przewiduje kary dla podmiotu odbierającego odpady a tylko i wyłącznie dla Gminy jako podmiotu odpowiedzialnego za sprawowanie nadzoru nad gospodarowaniem odpadami komunalnymi. Na Wykonawcę może zostać nałożona kara pieniężna za nieosiągnięcie wymaganych poziomów recyklingu itd. w sytuacji gdy nie działa na podstawie umowy zawartej w wyniku rozstrzygniętego przetargu na odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych lub świadczy usługi w trybie wolnej ręki.

Zamawiający zgodnie z ogłoszonym postępowaniem załączył w dokumentacji przetargowej trzy projekty umów. W oparciu o Rozporządzenie Ministra Środowiska z dnia 14.12.2016 r. w sprawie poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami niektórych frakcji komunalnych oraz Rozporządzenie Ministra Środowiska z dnia 15.12.2017 r. w sprawie poziomów ograniczenia składowania masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji poziomy recyklingu oblicza się rocznie w skali całej Gminy / Miasta. Zamawiający zapisał w projekcie umowy każdej części zamówienia tą samą wartość kar nie biorąc pod uwagę, że Gmina przekazując roczne sprawozdanie do Marszałka sumuje wszystkie ilości odpadów z 3 części zamówienia i wówczas oblicza poziomy. Jeżeli zdarzy się, że Gmina zostałaby ukarana za nieosiągnięcie poziomów to kara zostałaby policzona od sumy wszystkich odebranych odpadów za cały rok a nie od każdej z 3 części przetargu. Zatem zasadne jest rozgraniczenie wysokości kar w stosunku do realizowanej części zamówienia a nie całej umowy.

**Wnosimy o modyfikację projektu umów (cz. 1, 2 , 3) § 9 pkt. 1 c) na następującą:**

**Zamawiający nakłady kary umowne na Wykonawcę zgodnie z art. 9 x oraz 9 xa ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2020 r. poz. 1439) liczone odpowiednio w stosunku do zrealizowanej części zamówienia a nie skali całej umowy (dotyczy poziomów recyklingu i ograniczenia składowania masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji).**

**Odpowiedź na pytanie 1:** – dotyczy Część I, Część II i Część III zamówienia

Zamawiający wyjaśnia: Jeżeli kara, którą zostanie obciążona Gmina jest w bezpośrednim związku przyczynowo – skutkowym z zaniedbaniami lub nienależytym wykonaniem obowiązków Wykonawcy wynikających z umowy, a zatem wynika z zawinonego działania bądź zaniechania Wykonawcy, Gmina ma prawo, a nawet powinna z punktu widzenia dbałości o finanse publiczne, przenieść odpowiedzialność z tego tytułu na Wykonawcę. Nie jest to wyzbywanie się odpowiedzialności przez Gminę lecz zabezpieczenie Zamawiającego przed takim działaniem bądź zaniechaniem Wykonawcy, które mogłoby spowodować nałożenie kary na Gminę. Zamawiający w zapisie, którego dotyczy pytanie, wyraźnie zapisał: *„równej wysokości kary pieniężnej, nałożonej na Zamawiającego na podstawie art. 9z ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2020 r. poz. 1439) nie większej niż 10 % wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 3 ust. 1 niniejszej umowy, za niewykonywanie obowiązków wynikających z Umowy, jeżeli niewykonanie przez Zamawiającego tych obowiązków było spowodowane niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem niniejszej umowy przez Wykonawcę.”* Z zapisu tego jasno wynika rodzaj odpowiedzialności Wykonawcy – za zawinione działanie powodujące konsekwencje dla Gminy - oraz sposób określenia wysokości nakładanej kary umownej.

Zapis w SIWZ w IPU w § 9 ust. 1 c) pozostaje bez zmian.

**Pytanie 2:**

Zamawiający w projekcie umowy § 10 pkt. 3 (cz. 1, 2, 3) pisze:

3. W przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn wymienionych w ust. 1 lub 2 powyżej Zamawiający może przejąć we własnym zakresie realizację usług określonych niniejszą umową lub powierzyć ją innemu podmiotowi na czas nie dłuższy niż okres, do którego umowa obowiązywałaby gdyby odstąpienie nie nastąpiło. Przejęcie przez Zamawiającego realizacji usług w jego własnym zakresie lub powierzenie jej innemu podmiotowi nastąpi na koszt Wykonawcy do wysokości kwoty odpowiadającej kwocie zabezpieczenia należytego wykonania umowy, określonej w § 12 ust. 1 niniejszej umowy.

Prozę wziąć pod uwagę, że jeżeli doszłoby do nienależytego wykonania umowy, Zamawiający nie zatrzymuje całej sumy zabezpieczenia, ale wyłącznie w takiej wysokości, jaka należy się z tytułu poniesionej szkody lub przewidzianych kar umownych, co potwierdza orzecznictwo sądowe.

*Wysokość gwarancji oznacza górną granicę, do jakiej może nastąpić wypłata świadczeń*

*z gwarancji, a po jej osiągnięciu gwarancja automatycznie wygasa. Strona nie jest uprawniona do żądania wypłaty gwarancji w pełnej (maksymalnej) wysokości, w sytuacji gdy nie przysługiwały jej należne i wymagalne roszczenia, których pokrycie wymagało wypłaty całej gwarancji.*

**Wnosimy o modyfikację projektu umowy w § 10 pkt. 3 (cz. 1, 2, 3).**

**Odpowiedź na pytanie 2:** – dotyczy Część I, Część II i Część III zamówienia

Zamawiający zmienia treść SIWZ, tj.: W §10 ust. 3 Istotnych Postanowień Umowy (Część 1, 2 i 3).

W SIWZ, tj.: W §10 ust. 3 Istotnych Postanowień Umowy (Część 1, 2 i 3), jest:

*„3. W przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn wymienionych w ust. 1 lub 2 powyżej Zamawiający może przejąć we własnym zakresie realizację usług określonych niniejszą umową lub powierzyć ją innemu podmiotowi na czas nie dłuższy niż okres do którego umowa obowiązywałaby, gdyby odstąpienie nie nastąpiło. Przejęcie przez Zamawiającego realizacji usług w jego własnym zakresie lub powierzenie jej innemu podmiotowi nastąpi na koszt Wykonawcy do wysokości kwoty odpowiadającej kwocie zabezpieczenia należytego wykonania umowy, określonej w § 12 ust. 1 niniejszej umowy.”*

W SIWZ, tj.: W §10 ust. 3 Istotnych Postanowień Umowy (Część 1, 2 i 3), powinno być:

*„3.W przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn wymienionych w ust. 1 lub 2 powyżej Zamawiający może przejąć we własnym zakresie realizację usług określonych niniejszą umową lub powierzyć ją innemu podmiotowi na czas nie dłuższy niż okres, do którego umowa obowiązywałaby gdyby odstąpienie nie nastąpiło. Przejęcie przez Zamawiającego realizacji usług w jego własnym zakresie lub powierzenie ich innemu podmiotowi nastąpi na koszt i ryzyko Wykonawcy z kwoty określonej w § 12 ust. 1 niniejszej umowy. W przypadku, gdy koszty realizacji usług (zastępczych), o których mowa powyżej, przekroczą kwotę zabezpieczenia należytego wykonania umowy, o którym mowa w § 12 ust. 1 niniejszej umowy, Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty dodatkowych kosztów z tytułu poniesionej przez Zamawiającego szkody na zasadach ogólnych.”*

**Pytanie 3:**

Wnosimy o modyfikację SIWZ, opisu przedmiotu zamówienia, projektu umowy dla części 1, 2, 3 przedmiotowego zamówienia z wskazaniem dokładnej informacji, że to Zamawiający czyli Gmina Karczew jest prowadzącym / zarządzającym PSZOK.

Podmiot prowadzący PSZOK nie jest przedsiębiorcą odbierającym odpady, tylko przedsiębiorcą

zbierającym odpady.

Aby prowadzić PSZOK, przedsiębiorca czyli Wykonawca musi uzyskać do 31.12.2020 r. zezwolenie na zbieranie odpadów w trybie art. 42 ust. 1 i art. 43 ust. 2 ustawy z 14.12.2012 r. o odpadach - dalej u.o.. Jest to w obecnych czasach niemożliwe do zrealizowania w tak krótkim okresie czasu tym bardziej, że właścicielem terenu, na którym jest zlokalizowany PSZOK jest Gmina Karczew.

Zgodnie z art. 41 ust. 1 u.o., prowadzenie zbierania odpadów wymaga uzyskania zezwolenia. Z takiego obowiązku na mocy art. 45 ust. 1 pkt 11 u.o. zwolnione zostały jedynie punkty selektywnego zbierania odpadów komunalnych prowadzone samodzielnie przez Gminę lub wspólnie z inną Gminą lub Gminami. Zatem podmiot prowadzący PSZOK inny niż Gmina powinien posiadać zezwolenie na prowadzenie zbierania odpadów. Należy także podkreślić, że nie ma możliwości uzyskania zezwolenia na zbieranie odpadów dla terenu, do którego podmiot nie posiada tytułu prawnego.

Jest to istotne głównie dla PSZOK-ów prowadzonych lub lokalizowanych na terenie nienależącym do potencjalnego prowadzącego. Jeśli Gmina organizuje przetarg na prowadzenie PSZOK na wyznaczonym terenie, to potencjalny prowadzący uzyska tytuł prawny do tego terenu (dzierżawa, użyczenie, najem itp.) dopiero po rozstrzygnięciu przetargu i podpisaniu umowy z Gminą. Oznacza to, że nie może on ubiegać się o wydanie zezwolenia na zbieranie odpadów przed zakończeniem procedury przetargowej. W takiej sytuacji rozpoczęcie zbierania odpadów na PSZOK nie może nastąpić niezwłocznie po wybraniu prowadzącego, ponieważ najpierw musi on uzyskać zezwolenie na zbieranie odpadów, co zwykle trwa 1-2 miesiące a w obecnej sytuacji po nowelizacji ustaw z zakresu ochrony środowiska jak i w związku z sytuacją epidemiczną w kraju (COVID-19) nawet powyżej 6 miesięcy.

### **Odpowiedź na pytanie 3: – dotyczy Część II zamówienia**

Zamawiający pragnie zwrócić uwagę, że pytanie dotyczy tylko Części II zamówienia. W Części I i w Części III nie ma zapisów dotyczących prowadzenia PSZOK.

Zamawiający w Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia dla Części II zamówienia zapisał:

*„Wykonawca zobowiązany jest do utrzymania i prowadzenia na własny koszt utworzonego przez Zamawiającego Punktu Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych na terenie Gminy Karczew”.*

Zamawiający wyjaśnia, poprzez prowadzenie PSZOK Zamawiający miał na myśli wykonywanie czynności związanych m.in. z otwieraniem, kontrolą osób przywożących odpady, przyjmowaniem odpadów oraz ich zagospodarowaniem, utrzymanie czystości i porządku na terenie PSZOKu. Jak

słusznie wskazał Wykonawca uzyskanie zezwolenia na zbieranie odpadów po podpisaniu umowy dotyczącej Części II zamówienia byłoby niemożliwe aby móc rozpocząć świadczenie usługi od 1 stycznia 2021 rok. Dlatego też to Gmina Karczew będzie prowadzącym, w rozumieniu ustawy z dnia 14 grudnia 2012 roku o odpadach, istniejący przy ul. Ciepłowniczej w Karczewie PSZOK.

Zamawiający zmienia treść SIWZ, tj.: W Części II - Odbiór Odpadów, Rozdział II Punkt Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych, na stronie 17) Opisu Przedmiotu Zamówienia (Część II Zamówienia) po słowach:

*„Wykonawca zobowiązany jest do utrzymania i prowadzenia na własny koszt utworzonego przez Zamawiającego Punktu Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych na terenie Gminy Karczew, zwanego dalej „PSZOK”.”*

Dodaje się słowa:

*„Poprzez prowadzenie PSZOK Zamawiający rozumie wykonywanie czynności związanych m.in. z otwieraniem, kontrolą osób przywożących odpady, przyjmowaniem odpadów oraz ich zagospodarowaniem, utrzymanie czystości i porządku na terenie PSZOKu, a także:”*

Skreśla się słowa:

*„Utrzymanie PSZOK-u obejmuje następujące czynności:”*

Po wprowadzeniu ww. zmian Część II - Odbiór Odpadów, Rozdział II Punkt Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych, na stronie 17) Opisu Przedmiotu Zamówienia (Część II Zamówienia) otrzymuje brzmienie:

*„Wykonawca zobowiązany jest do utrzymania i prowadzenia na własny koszt utworzonego przez Zamawiającego Punktu Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych na terenie Gminy Karczew, zwanego dalej „PSZOK”. Poprzez prowadzenie PSZOK Zamawiający rozumie wykonywanie czynności związanych m.in. z otwieraniem, kontrolą osób przywożących odpady, przyjmowaniem odpadów oraz ich zagospodarowaniem, utrzymanie czystości i porządku na terenie PSZOKu, a także:”*

Pozostałe zapisy treści SIWZ pozostają bez zmian.

Niniejsze pismo stanowi integralną część SIWZ.

Z up. BURMISTRZA  
Karol Chróścik  
ZASTĘPCA BURMISTRZA