

Pytanie nr 1.

W Rozdziale 16 Opis sposobu obliczenia ceny pkt. 16.11 SIWZ oraz w § 4 pkt 2 Projektu Umowy Zamawiający wskazuje, iż obowiązującym rodzajem wynagrodzenia jest cena ryczałtowa za 1 mieszkańca x liczba mieszkańców Gminy Opatów aktualna na ostatni dzień danego miesiąca, za który następuje rozliczenie.

Z uwagi na powyższe powstało pytanie, jak należy dokonać wyliczenia wynagrodzenia ryczałtowego w sytuacji gdy Zamawiający w Rozdziale 3 pkt 12 podaje informację, że Wykonawca zobowiązany jest odebrać każdą ilość odpadów zgromadzonych również w innych pojemnikach lub też zgromadzonymi poza tymi pojemnikami np. w workach jak również z PSZOK-a, przy założeniu **braku limitu ilości** odbieranych odpadów zmieszanych i segregowanych.

W jaki sposób zatem potencjalny Wykonawca ma dokonać ustalenia (skalkulowania ceny ryczałtowej) w sytuacji, gdy Zamawiający nie dokonał oszacowania zamówienia z należytą starannością tj. bez uwzględnienia najistotniejszych elementów cenotwórczych tj. jasno określonych ilości odpadów ze wskazaniem ilości minimalnych i maksymalnych odpadów powstałych na terenie Gminy do odebrania których Wykonawca będzie obowiązany odebrać w trakcie realizacji umowy?

Wskazać należy, iż ze względu na trudny przedmiot zamówienia posłużyć się można mechanizmem prawa opcji przy realizacji zamówienia z uwagi na możliwość wystąpienia niedoszacowania strumienia odpadów. W świetle powyższego przy realizacji zamówienia w sytuacji wystąpienia ilości odpadów ponad przewidzianą gwarantowaną minimalną ilość może istnieć możliwość zwiększenia realizacji przedmiotu umowy do wartości maksymalnej.

Zamawiający może przewidzieć również udzielenie tzw. zamówienia uzupełniającego, zgodnie z art. 67 ust. 1 pkt 6 do wartości 50% wartości zamówienia podstawowego.

Obawy potencjalnych Wykonawców budzić może zastosowana przez Zamawiającego procedura ustalania wynagrodzenia. Jak bowiem należy dokonać obliczenia ceny oferty w oparciu o opisany w SIWZ zakres i przedmiot zamówienia, które stanowiąc ma **wynagrodzenie ryczałtowe**. Jakże należy przyjąć ilości odpadów odbieranych od mieszkańców Gminy Opatów w sytuacji gdy obowiązkiem Wykonawcy jest odbieranie od właścicieli nieruchomości zamieszkałych **każdej** ilości zebranych zmieszanych i segregowanych odpadów komunalnych .

W trakcie realizacji umowy bez opisanych powyżej brakujących elementów cenotwórczych powstaną problemy związane z realizacją umowy. Jak bowiem widziecie Państwo funkcjonowanie grafików (należy w nich bowiem zaplanować ile samochodów w jakim czasie ma odpady te odebrać przy uwzględnieniu ładowności tychże pojazdów) w sytuacji, gdy Gmina zapewnia właścicielom nieruchomości możliwość pozbywania się wszystkich odpadów komunalnych bezpośrednio z terenu nieruchomości , tj. w przypadku kiedy odpady, które nie zmieszczą się do kubła, wystawione w dodatkowym worku, również w ramach niniejszego zamówienia powinny być odebrane przez Wykonawcę?

Z uwagi na powyższe kwestie domagamy się jasnego i czytelnego, dokonanego z należytą starannością wskazania minimalnych i maksymalnych ilości odebranych odpadów zmieszanych jak i selektywnych. Zastosowanie takiego rozwiązania z uwagi na brak możliwości starannego oszacowania będzie rozsądnym rozwiązaniem. Ponadto zachowanie tego zapisu w obecnej formie i treści nie pozwala na sporządzenie rzetelnej kalkulacji mającej pokrycie w rzeczywistości gospodarczej.

Pytanie nr 2.

W § 9 pkt. 2 ppkt. 1 , 2 , 3 , 4 , 5 , 6 , 7 , 8 , 9 ,10 Załącznika nr 3 do SIWZ (Projekt umowy) Zamawiający określa wysokość kar umownych m.in. :

ppkt.1. – w wysokości 50 zł za każdy dzień opóźnienia w złożeniu raportu lub sprawozdania o którym mowa odpowiednio w § 7 projekcie umowy . ***Prosimy o zmianę wysokości na 20,00zł.***

ppkt.2. – w wysokości 20zł. za każdy przypadek nieodebrania lub odebrania w terminie niezgodnym z harmonogramem odbioru Natomiast w dalszej części Zamawiający podaje , że kara będzie liczona jako iloczyn kwoty 20,00zł (!) oraz liczby gospodarstw domowych itd.

Prosimy o zmianę na kwotę 10 zł .

ppkt.3. – w wysokości 20zł. za każdy dzień zwłoki w dostarczeniu Zamawiającemu projektu harmonogramu odbioru odpadów komunalnych z terenu nieruchomości zamieszkałych w stosunku do terminu określonego w szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia stanowiącym załącznik do niniejszej umowy . ***Prosimy o zmianę wysokości na 10,00zł.***

ppkt.4. – w wysokości 50zł za niedostarczenie właścicielom nieruchomości harmonogramu zaakceptowanego przez Zamawiającego; za równoznaczne itd. ***Prosimy o zmianę wysokości na 20,00zł.***

ppkt.5. – w wysokości 200zł. za niedostarczenie właścicielowi nieruchomości pojemników do zbiórki odpadów zgodnie z pkt. 4.3.19 SIWZ .

Prosimy o zmianę wysokości na 20,00zł. .

ppkt.6. – w wysokości 100 zł za każdy przypadek stwierdzenia ,że pojazd Wykonawcy nie jest czytelnie oznaczony nazwą przedsiębiorcy i numerem jego telefonu.

Prosimy o zmianę wysokości na 20,00zł. .

ppkt.7. – w wysokości 100 zł za każdy stwierdzony przypadek nieuprzątnięcia i nieodebrania odpadów , które wysypały się podczas opróżniania pojemników .

Prosimy o zmianę wysokości na 20,00zł. i dopisanie z wyłączonej winy Wykonawcy w trakcie wykonywania usługi . Wskazujemy, iż zasadnym jest wyjaśnienie, iż kara ta nie dotyczy przypadku pozostawienia odpadów przy pojemnikach w sytuacji znacznego ich przepełnienia, a uprzątnięcie odpadów ma nastąpić tylko w miejscu podstawienia pojemnika i drogi jego przetaczania.

ppkt.8. – w wysokości 500zł za każdy przypadek zmieszania odpadów komunalnych po ich odebraniu . *Prosimy o zmianę wysokości na 200,00zł. .*

ppkt.9. – za odmowę ważenia odebranych i transportowanych odpadów – w wysokości 5 000 zł brutto za każdy miesiąc rozliczeniowy , w którym Wykonawca nie dokonał , żądanego w ramach uprawnień kontrolnych Zamawiającego ważenia.

Prosimy o zmianę wysokości na 500,00zł. .

ppkt.10 – w wysokości 10% wynagrodzenia netto , w przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od umowy z Wykonawcą z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy .

Prosimy o zmianę wysokości na 5% .

*Odnosząc się do całej treści pytania oferenta nr 2 w pierwszej kolejności wskazujemy, iż zgodnie z art. 415 k.c. naprawienia wyrządzonej szkody można żądać tylko od tego z którego winy szkoda powstała. Wobec powyższego żądania kary umownej, która ma być swoistego rodzaju ekwiwalentem odszkodowania można żądać tylko w przypadku wykazania winy po stronie zobowiązanego do naprawienia szkody, a w konkretnej sytuacji zobowiązanego do zapłaty kary umownej. Stąd zasadnym jest uzupełnienie § 9 wzorca umowy o zapis, iż **kary umowne będą naliczane w przypadku zdarzeń powstałych z winy Wykonawcy.***

Co do wysokości kar umownych należy wskazać, iż zgodnie z art. 483 § 1 k.c. można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Kara umowna jest dodatkowym, fakultatywnym zastrzeżeniem umownym, według którego naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania istniejącego lub przyszłego zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy pieniężnej. Ustawa Prawo zamówień publicznych nie przewiduje szczegółowych regulacji dotyczących kary umownej i jest to wystarczające wobec możliwości stosowania prawa cywilnego dzięki odesłaniu w art. 14 Pzp i art. 139 ust. 1 Pzp do k.c.

W sytuacji będącej przedmiotem niniejszych rozważań mamy do czynienia z karami rażąco wygórowanymi. Trudno bowiem ustalić aby w przypadku spełnienia się któregokolwiek z punktów § 9 projektu umowy Zamawiający poniósł szkodę w wysokości w nich przewidzianej.

Konkludując zasadnym jest wykorzystanie zasady miarkowania kar umownych i obniżenie ich wysokości do wysokości zaproponowanych przez Wykonawcę.

Wnosimy zatem o doprecyzowanie zapisów § 9 projektu umowy odnośnie odpowiedzialności Wykonawcy i wysokości kar umownych.

Pytanie nr 3.

W rozdziale 4 SIWZ pkt. 6.10 ppkt. h Zamawiający określa ponoszenie pełnej odpowiedzialności wykonawcy wobec Zamawiającego i osób trzecich za szkody na mieniu i zdrowiu osób trzecich, powstałe podczas i w związku z realizacją przedmiotu zamówienia .

Powyższy zapis rodzi obawy nadinterpretacji wymienionej treści, gdyż nie został określony rodzaj i zakres zdarzeń objętych tą odpowiedzialnością. Zgodnie z obowiązującym w trakcie realizacji zamówienia publicznego art. 415 k.c. kto z winy swej wyrządził drugiemu szkodę, obowiązany jest do jej naprawienia. W związku z powyższym odpowiedzialność Wykonawcy może powstać tylko przy udziale jego winy. Wobec powyższego istnieje konieczność doprecyzowania zapisu w tym punkcie do określenia ceny przedmiotu zamówienia do treści: *„Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność wobec Zamawiającego i osób trzecich za szkody na mieniu i zdrowiu osób trzecich , powstałe podczas i w związku z realizacją przedmiotu zamówienia , a powstałe z wyłącznej winy Wykonawcy „* lub wykreślenie tego zapisu w całości .

Pytanie nr 4.

W rozdziale 3 pkt. 19 ppkt. a Zamawiający zastrzega sobie prawo żądania od Wykonawcy doposażenia nieruchomości w pojemniki ,w przypadku udokumentowanego zniszczenia pojemnika przez Wykonawcę w trakcie realizacji usługi .

Nasza pytanie , kto pokrywa koszty zniszczenia lub zaginięcia takiego pojemnika. Od chwili wydania pojemnika na daną posesję odpowiedzialnym za jego użytkowanie jest właściciel i to on lub Gmina winna ponieść te koszty. Oczywiście jest ,że jeżeli takie uszkodzenie lub zniszczenie pojemnika nastąpi w trakcie realizacji usługi z winy Wykonawcy to koszt wymiany na kolejny poniesie Wykonawca , a w przeciwnym razie koszty winien ponieść właściciel nieruchomości lub Gmina i zapisu o treści „ z jego wyłącznej winy „ się domagamy .

dotyczy: zmiany zapisów treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia na:
„Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych na terenie Gminy Opatów”.

1. Wnosimy o zmianę zapisu SIWZ pkt 6 „Inne obowiązki Wykonawcy” ppkt 12 na zapis:

„Zamawiający wymaga codziennego ważenia samochodów odbierających odpady komunalne przy wjeździe i wyjeździe z terenu Gminy Opatów, Miejsce ważenia wyznacza Zamawiający.”

Wykonawca, który nie ma obowiązku codziennego ważenia pojazdu przed rozpoczęciem odbioru odpadów na wadze wskazanej przez Zamawiającego ma możliwość wjechać na teren gminy pojazdem częściowo zapełnionym odpadami z innej gminy, lub gdy nie ma obowiązku codziennego ważenia pojazdu po zakończeniu odbioru odpadów, Wykonawca ważący się na dowolnej wybranej przez siebie wadze może przed wjechaniem na wagę dosypać odpady pochodzące z innej gminy.

Zgodnie z ustawą o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z poz. 1399 ze zm. ustawa z dnia 13.09.1996r.) art. 3 ust. 2 pkt 4 to Gminy nadzorują gospodarowanie odpadami komunalnymi, w tym realizację zadań powierzonych podmiotom odbierającym odpady komunalne od właścicieli nieruchomości.

W związku z powyższym, aby Gmina mogła prawidłowo nadzorować gospodarowanie odpadami komunalnymi powinna wskazać wagę, która nie będzie zależna od firmy odbierającej odpady. Pojazd powinien być ważony każdorazowo przed rozpoczęciem odbioru odpadów komunalnych na terenie Gminy i po zakończeniu odbioru.

Nadmieniamy, że to rozwiązanie uniemożliwi manipulację odpadami komunalnymi przez Wykonawców, którzy przerzucają nieczystości z terenu innej gminy na konto Zamawiającego tzn. zawyżają ilości odbieranych odpadów, jeżeli w danej Gminie jest rozliczenie za ilość odebranych odpadów. Wykonawcy mający możliwość ważenia odpadów na własnej wadze fałszują dokumentację i dopisują ilość odpadów do tej Gminy. Natomiast jeżeli rozliczenie za odbiór odpadów jest od osoby lub ryczałtowe to w/w Wykonawcy zaniżają ilość odebranych odpadów z danej Gminy przerzucając je na teren Gminy gdzie rozliczanie jest od ilości odebranych odpadów.

Z posiadanych dokumentów wynika bowiem, że wraz ze zmianą sposobu wyliczania wynagrodzenia wykonawcy za usługę odbioru odpadów z nieruchomości zamieszkałych następowała zmiana ilości odbieranych odpadów.

W okresie gdy wynagrodzenie liczone było od tony odebranych odpadów, na jednego mieszkańca Gminy przypadało około 19 kg odpadów zmieszanych miesięcznie. Po zmianie wynagrodzenia na ryczałtowe w roku 2015 na jednego mieszkańca przypada około 10kg odpadów zmieszanych miesięcznie. Różnica w ilości 9 kg miesięcznie na jednego mieszkańca w tych samych warunkach wytwarzania odpadów budzi poważne wątpliwości w zakresie rzetelności przedstawianych danych przez wykonawcę.

Podobna sytuacja ma miejsce w innych Gminach, np. w Gminie Panki przy cenie

ryczałtowej za usługę odbioru odpadów komunalnych na jednego mieszkańca przypada średnio około 12 kg odpadów zmieszanych miesięcznie. Również w Gminie Miedźno od miesiąca marca 2015r po zmianie sposobu rozliczenia za usługę na ryczałtową nastąpił spadek ilości odpadów w przeliczeniu na jednego mieszkańca .

Ważąc codziennie pojazd przy wjeździe i wyjeździe z terenu Gminy eliminuje się nieuczciwych Wykonawców, którzy przerzucają odpady z innych Gmin lub co gorsze wywożą odpady na dzikie wysypiska okradając Skarb Państwa nie płacąc opłaty marszałkowskiej przez co uszczuplają dochody Marszałka Województwa.

Falszowanie tonażu odpadów jest niezgodne z przepisami prawa, a zaniżanie lub zawyżanie ilości odebranych odpadów komunalnych rzutuje na nierzetelne sprawozdania półroczne jak również roczne o odebranych odpadach z terenu danej Gminy.

Do obowiązkowych zadań własnych Gminy jest zatem sprawowanie kontroli nad rzetelną gospodarką odpadami pochodzącymi wyłącznie z terenu własnej Gminy i eliminacja takich nieuczciwych praktyk.

2. Zapis pkt 2 „Podstawowe dane dotyczące Gminy Opatów” ppkt 3 brzmi „Szacunkowa ilość odpadów przewidzianych do transportu wynosi ok.1263 Mg odpadów odbieranych bezpośrednio sprzed posesji”. Podana ilość odpadów po przeliczeniu na okres wykonywania umowy tj. 18 m-cy oraz podaną ilość mieszkańców tj 6026 osób na jednego mieszkańca przypada 11,64 kg odpadów miesięcznie. Z wcześniejszych wyjaśnień wynika iż ilość odpadów przewidzianych do transportu i zagospodarowania jest zaniżona co ma znaczenie przy kalkulacji oferty.

3. Z zapisów SIWZ wynika, że Wykonawca wyposaży PSZOK w kontenery 15 m³ w odniesieniu do odpadów budowlanych i rozbiórkowych, do odpadów wielkogabarytowych oraz do zużytych opon. Czy Wykonawca będzie mógł wyposażyć PSZOK w mniejsze kontenery np. w kontenery o pojemności 7 m³ z możliwością zwiększenia częstotliwości wywozu tych odpadów?

4. Czy pojemniki o pojemności 180 l mogą być zastąpione pojemnikami o pojemności 120 l plus 60l ?