



## ZARZĄD POWIATU ZGIERSKIEGO

95-100 Zgierz, ul. Sadowa 6a  
tel. (42) 288 81 00, fax (42) 719 08 16  
zarzad@powiat.zgierz.pl, [www.powiat.zgierz.pl](http://www.powiat.zgierz.pl)

Zgierz dn. 07 kwietnia 2020 r.

ZP.272.2.2020.WJ/13

### ZAWIADOMIENIE O UDZIELONYCH WYJAŚNIENIACH DO TREŚCI SIWZ

1. Na podstawie art. 38 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 – dalej zwanej Ustawą) Powiat Zgierski w imieniu, którego działa Zarząd Powiatu Zgierskiego (dalej zwany Zamawiającym) udziela następujących wyjaśnień do treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej zwanej SIWZ), w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego pn:

**Usunięcie odpadów z nieruchomości o nr ew. 31/13 i 31/15 położonych w m. Brużyczka Mała, gm. Aleksandrów Łódzki, powiat zgierski**

**ZP.272.2.2020**

#### **PYTANIA WYKONAWCY :**

*„1, SIWZ do postępowania w części III - Opis przedmiotu zamówienia ustęp 13 punkt 3) wymagania w zakresie przetwarzania odpadów zawiera klauzule rażąco naruszające zakres konkurencji. Wspomniany zapis wymaga od wykonawcy posiadania własnej instalacji do termicznego przekształcania odpadów co w praktyce zawęży przetarg do preferencji jednego lub dwóch oferentów posiadających takie własne instalacje w Polsce.*

*Wnosimy o zmianę zapisu w taki sposób, aby nie zapis ten nie dyskryminował inne podmioty jako wykonawców i pozostawiał im prawo swobodnego wyboru podmiotu posiadającego instalację termicznego przekształcania odpadów do której będą kierowane odpady palne.*

*2. Wnosimy o zmianę przez Zamawiającego SIWZ w zakresie konieczności wniesienia przez oferenta przed złożeniem oferty wadium ponieważ zapis ten w obecnym brzmieniu SIWZ oraz przedstawionej umowy narzuca wykonawcy podpisanie wzoru umowy pod groźbą utraty wadium.*

*Zapis ten jest problematyczny ze względu na zapisy wzoru umowy niezgodne z obowiązującymi przepisami prawa opisanymi w pytaniu nr 3 oraz ze względu na konieczność uzupełnienia umowy o zapisy dotyczące klauzul tzw. „siły wyższej” koniecznych w aktualnej sytuacji związanej z epidemią COVID-19.*

*Dodatkowo przedstawiona przez Zamawiającego umowa jest skonstruowana pod kątem odbioru całości odpadów przez wykonawcę posiadającego własną instalację termicznego przekształcania odpadów, który ma odebrać odpady w ciągu 8 tygodni i potem sukcesywnie je przetwarzać do 30.11.2020 r..*

*W przypadku oferenta, który dokona odbioru i przetworzenia całości odpadów w ciągu 8 tygodni zapisy te są całkowicie nieadekwatne do takiej sytuacji i nie pozwalają na zmianę umowy po złożeniu oferty.*

*Prowadzi to do absurdalnej sytuacji, gdzie wykonawca odbierze odpady oraz przetworzy je w ciągu 8 tygodni i będzie musiał zgodnie z przepisami ustawy o VAT wystawić faktury za całość wykonanej usługi, czego Zamawiający nie przewiduje w SIWZ i we wzorze umowy.*

*Brak zmiany SIWZ i wzoru umowy na etapie postępowania przetargowego prowadzi do ograniczenia zasady konkurencji, jaką Zamawiający ma obowiązek się kierować.*

3. *Aktualna wersja SIWZ oraz wzoru umowy – par 4 ust 4 wzoru umowy są niezgodne z przepisami ustawy o odpadach, w szczególności w zakresie funkcjonowania BDO”.*

### **Odpowiedzi Zamawiającego:**

#### **Ad 1)**

Zamówienie może być realizowane przy udziale podwykonawców, w każdej sytuacji i na każdym etapie. Jest to możliwe również, gdy Wykonawca nie posiada instalacji termicznego przekształcania odpadów o wydajności zapewniającej unieszkodliwienie odpadów odebranych od Zamawiającego, jak i w sytuacji wystąpienia awarii instalacji własnej oraz w przypadku braku innych możliwości technicznych.

**Przychylając się do wniosku Wykonawcy Zamawiający odstąpi od wymogu posiadania przez Wykonawcę tytułu prawnego do instalacji, w której nastąpi przetworzenie odpadów. Jednakże wykonawca/podwykonawca zobowiązany będzie przetwarzać odpady w instalacji eksploatowanej w oparciu o decyzję z zakresu gospodarowania odpadami.**

**Zamawiający podkreśla, że odpady należy poddać unieszkodliwieniu w instalacji termicznego przekształcania odpadów. Opady których nie można poddać termicznemu przekształceniu należy poddać innemu procesowi przetworzenia.**

#### **Ad 2)**

Zamawiający wyjaśnia, że w postępowaniach o wartości zamówienia równej lub przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 Ustawy, żądanie od Wykonawców wniesienia wadium ma charakter obligatoryjny, tym samym odstąpienie od żądania wniesienia wadium byłoby niezgodne z art. 45 ust. 1 Ustawy.

Odnosząc się do uzupełnienia treści umowy o zapisy dotyczące klauzul tzw. „siły wyższej” koniecznych w aktualnej sytuacji związanej z epidemią COVID -19, informuję, że takie zapisy znajdują się w SIWZ w dziale XVI pn. UMOWA NA WYKONANIE ZAMÓWIENIA. **W dziale XVI SIWZ ust. 9 pkt. 8** wskazuje się, że istotne zmiany do treści niniejszej umowy na podstawie art. 144 ust. 1 pkt. 1 Ustawy Prawo Zamówień Publicznych, będą dopuszczalne m.in. w przypadku: „, 9) działania siły wyższej, za którą uważa się zdarzenia o charakterze nadzwyczajnym, występujące po zawarciu niniejszej umowy, a których strony nie były w stanie przewidzieć w momencie jej zawierania i których zaistnienie lub skutki uniemożliwiają wykonanie niniejszej umowy zgodnie z jej treścią. Do działań siły wyższej strony zaliczają w szczególności: wojnę, działania wojenne, powódź, pożar, który nie powstał z winy Wykonawcy, **epidemie**, strajki, z wyjątkiem strajków w zakładach Wykonawcy lub Zamawiającego, akt prawny administracji państwowej”. **Wychodząc naprzeciw oczekiwaniom Wykonawcy oraz w celu**

**ujednoczenia zapisów treści SIWZ i projektu umowy, w przedmiotowym zakresie Zamawiający wprowadzi stosowną zmianę do projektu umowy.**

Natomiast odnosząc się do terminów realizacji zamówienia oraz płatności, Zamawiający wyjaśnia, że termin rozpoczęcia prac następuje od dnia przejęcia od Zamawiającego terenu prac. Wykonawca od dnia rozpoczęcia prac będzie miał (w zależności od złożonej oferty) 8, 10 lub 12 tygodni czasu na wywiezienie odpadów z terenu prac. Wykonawca może już w tym czasie rozpocząć jednocześnie proces przetwarzania odpadów tzn. wywożąc odpady z terenu prac Wykonawca może sukcesywnie przetwarzać odpady. Zamawiający dopuszcza również taką sytuację, że Wykonawca, może najpierw wywieźć odpady z terenu prac, a potem je przetworzyć, z zastrzeżeniem jednak, że transport odpadów może odbywać się wyłącznie do instalacji ich przetworzenia (co wskazano w SIWZ dział III. pn. OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA, ust.13 pkt.2 lit.a ). Zamawiającemu zależy, żeby odpady zostały wywiezione z terenu prac w jak najszybszym czasie, dlatego termin wykonania prac w zakresie spakowania oraz transportu odpadów jest jednym z kryteriów wyboru oferty. Z uwagi na to, że zamówienie będzie realizowane ze środków pozyskanych z NFOŚiGW i wiążący się z tym sposób płatności, Zamawiający wymaga, aby zamówienie w zakresie przetworzenia odpadów zostało wykonane w czterech etapach. Przy czym należy podkreślić, że **etapowość dotyczy tylko i wyłącznie przetworzenia odpadów**. Zatem etapowanie zamówienia rozpocznie się od momentu rozpoczęcia przetwarzania odpadów. Więc tak jak wspomniano wcześniej, Wykonawca może najpierw odpady spakować i wywieźć, lecz ta czynność nie będzie objęta etapowaniem. Natomiast w sytuacji gdy Wykonawca podczas wywożenia odpadów rozpocznie proces ich przetwarzania, wówczas rozpocznie I etap prac, który może obejmować spakowanie i transport odpadów, a pozostałe trzy etapy prac mogą obejmować już tylko samo przetwarzanie odpadów. Zależy to od Wykonawcy, przy czym płatność za zamówienie nastąpi nie za wywiezienie odpadów tylko, dopiero za ich przetworzenie. Dlatego etapy prac, po których nastąpi płatność dotyczą przetworzenia odpadów. Jak wspomniano wyżej zamówienie będzie realizowane ze środków pozyskanych z NFOŚiGW, co determinuje sposób płatności w czterech etapach, a także determinuje terminy płatności, które zostaną ustalone z NFOŚiGW. Tym samym płatność za czwarty etap prac ( w którym nastąpi przetworzenie odpadów) musi nastąpić nie wcześniej niż 1 stycznia 2021 r. i nie później niż 31 stycznia 2021 r. Zatem o ile wywiezienie odpadów może nastąpić np. w terminie 8 tygodni, o tyle samo przetwarzanie odpadów musi być rozłożone w czasie w ramach czterech etapów, bo tylko w ten sposób Zamawiający może rozliczyć zamówienie. Oznacza to, że Wykonawca nie może w terminie np. 8 tygodni wywieźć wszystkich odpadów i w tym samym czasie je przetworzyć, a następnie wystawić jedną fakturę VAT za całość wykonanej usługi. Zamówienie w ramach przetwarzania musi być podzielone na cztery etapy, zatem muszą być wystawione cztery faktury, co oznacza że płatność odbędzie się w czterech częściach.

Niezależnie od powyższego, Zamawiający dokonał analizy treści SIWZ w zakresie rozpisanych etapów przetwarzania odpadów oraz terminów ich realizacji, które były powiązane z terminem płatności i dostrzegł pewne rozbieżności w terminach realizowania zamówienia. Otóż w każdym etapie Zamawiający wskazał taką samą ilość opadów (poza etapem IV), a mimo to wskazano różne terminy wykonania prac w poszczególnych etapach. Istotnie może to budzić wątpliwości Wykonawców, co do możliwości realizowania prac w poszczególnych etapach. Dlatego też Zamawiający odstąpi od terminów realizacji prac w poszczególnych etapach, wskazanych w SIWZ w dziale III. pn. OPIS PRZEDMIOTU

ZAMÓWIENIA ust. 16. W związku z powyższym to Wykonawca w przedłożonym harmonogramie zobowiązany będzie wskazać terminy realizacji etapów prac z zastrzeżeniem, że:

- 1) **termin zakończenia realizacji zamówienia w zakresie przetworzenia odpadów tj. termin zakończenia czwartego etapu wyznacza się na dzień 30 listopada 2020 r.,**
- 2) **płatność za realizację przedmiotu zamówienia będzie zrealizowana w czterech częściach z uwagi na podział zamówienia na cztery etapy. Płatność za czwarty etap nastąpi nie wcześniej niż 01 stycznia 2021 r. i nie później niż 31 stycznia 2021 r.**

Należy podkreślić, że termin zakończenia prac w czwartym etapie musi przypadać na dzień 30 listopada 2020 r. tj. nie wcześniej i nie później, gdyż jest to uwarunkowane koniecznością dokonania płatności za czwarty etap nie wcześniej niż 01 stycznia 2021 r. i nie później niż 31 stycznia 2021 r. Wskazany sposób realizacji zamówienia tj. podział na cztery etapy przetwarzania odpadów, termin zakończenia prac w czwartym etapie określony na dzień 30 listopada 2020 r., a także termin płatności za czwarty etap nie wcześniej niż 01 stycznia 2021 r. i nie później niż 31 stycznia 2021 r., są podyktowane sposobem i formą finansowania zamówienia. W ocenie Zamawiającego taki sposób realizacji zamówienia nie pozbawia oferentów zasady konkurencyjności, gdyż jak wskazano w SIWZ Zamawiającemu zależy, żeby odpady zostały wywiezione z terenu prac w jak najszybszym czasie, dlatego termin wykonania prac w zakresie spakowania oraz transportu odpadów jest jednym z kryteriów wyboru oferty. Natomiast przetworzenie odpadów będzie rozłożone w czasie, co powinno być korzystne dla potencjalnych Wykonawców. Wykonawcy mają możliwość zaproponowania terminu na wykonanie usługi w zakresie spakowania i wywiezienia odpadów i to daje im możliwość konkurencji, natomiast termin zakończenia usługi w zakresie przetworzenia odpadów jest taki sam dla wszystkich Wykonawców. **Stosowna modyfikacja treści SIWZ zostanie niezwłocznie przygotowana przez Zamawiającego.**

**Ad. 3)** W dziale III SIWZ pn. OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA ust. 9 oraz w § 4 ust. 4 projektu umowy Zamawiający wskazuje, iż z chwilą protokolarnego przekazania terenu prac Wykonawca stanie się wytwórcą odpadów w rozumieniu ustawy o odpadach. W ocenie Zamawiającego zapis ten jest jak najbardziej zgodny z przepisami ustawy z dnia 14 grudnia 2012 roku o odpadach (t. j. Dz. U. z 2019 r. poz. 701, z późn. zm.), gdyż jak stanowi art. 3 ust. 1 pkt 32) tejże ustawy wytwórcą odpadów powstających w wyniku świadczenia usług w zakresie m. in. sprzątnięcia jest podmiot, który świadczy usługę, chyba że umowa o świadczenie usługi stanowi inaczej. W przedmiotowej sprawie mamy de facto do czynienia z usługą sprzątnięcia nieruchomości oznaczonej działkami nr 31/15 oraz 31/13 w Brużycze Małej 49, a umowa o jej świadczenie nie stanowi inaczej, a wręcz potwierdza, że to Wykonawca (sprzątnięjący) będzie Wytwórcą odpadów.

Odnosząc się do kwestii BDO to, zgodnie z art. 50 ust. 1 pkt 5) ww. ustawy marszałek województwa dokonuje wpisu do rejestru na wniosek m. in. wytwórców odpadów obowiązanych do prowadzenia ewidencji odpadów, z wyłączeniem posiadaczy odpadów wymienionych w art. 51 ust. 1 pkt 1 i 2. W myśl zaś art. 55 ust. 1 w/w ustawy marszałek województwa, dokonując wpisu do rejestru, tworzy indywidualne konto w Bazie danych o produktach i opakowaniach oraz o gospodarce odpadami. Zatem Wykonawca winien posiadać stosowny wpis.

2. Mając na uwadze stanowisko Zamawiającego odnoszące się do wniosków Wykonawcy wyrażonych w pkt 1 i 2, Zamawiający działając zgodnie z art. 38 ust. 4 Ustawy, dokona stosownej modyfikacji treści SIWZ, która niezwłocznie zostanie opublikowana na stronie internetowej, na której opublikowano SIWZ tj.: [www.platformazakupowa.pl/pn/powiat\\_zgierz](http://www.platformazakupowa.pl/pn/powiat_zgierz) → **Postępowania”** → **nazwa przedmiotowego postępowania**.
3. Zamawiający informuje, że modyfikacja treści SIWZ, o której mowa w ust. 2, z uwagi na jej istotny charakter prowadzić będzie do zmiany ogłoszenia **o zamówieniu nr 2020/S 062-148285 opublikowanym w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 27 marca 2020 r.** i tym samym zgodnie z art. 12 a ust. 2 Ustawy, Zamawiający zobowiązany będzie przedłużyć termin składania ofert o czas niezbędny na wprowadzenie zmian w ofertach.

### **POUCZENIE**

Od niezgodnej z przepisami Ustawy czynności Zamawiającego podjętej w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub zaniechaniu czynności, do której Zamawiający był zobowiązany przysługuje Wykonawcy odwołanie zgodnie z przepisami Ustawy.

Zarząd Powiatu Zgierskiego