

Żychlin, dn. 06.05.2020 r.

Zamawiający:

GMINA ŻYCHLIN
ul. Barlickiego 15
99-320 Żychlin
NIP: 775-24-06-961
REGON: 611015514

Nazwa postępowania:

„Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkuje mieszkańcy z terenu Gminy Żychlin”

Znak : BPI.271.3.13.2020

WYJAŚNIENIE TREŚCI SIWZ

Do Zamawiającego wpłynął wniosek o wyjaśnienie Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, o poniżej podanej treści. Działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. 2019 poz. 1843 z późn. zm.) Zamawiający wyjaśnia co następuje:

Pytanie nr 1

Mając na uwadze aktualną sytuację w kraju związaną z epidemią COVID-19, czy Zamawiający wprowadzi do wzoru umowy postanowienie ograniczające odpowiedzialność stron w związku z okolicznościami spowodowanymi panującą pandemią wirusa SARS-COV-2 wywołującego chorobę COVID-19? Czy Zamawiający wprowadzi do wzoru umowy postanowienie umowne o następującej treści:

„§

Odpowiedzialność

1. *Strony oświadczają, iż w związku z panującą pandemią wirusa SARS-cov-2 wywołującego chorobę COVID-19, mają świadomość, że:*
 - a) *stan epidemii może mieć wpływ na realizację niniejszej umowy, w szczególności może spowodować opóźnienia, przerwy w odbiorze odpadów, a w ostateczności rozwiązanie umowy,*
 - b) *stan pandemii jest okolicznością niezależną od żadnej ze stron, a niemożność wywiązania się z obowiązków umownych wywołana następstwami pandemii takimi jak: absencja pracowników spowodowana kwarantanną, chorobą, sprawowaniem opieki nad dziećmi lub ograniczeniami nałożonymi przez uprawnione władze, jest czynnikiem za który Strony nie ponoszą winy,*

Strony niniejszym wyłączają odpowiedzialność kontraktową wywołaną następstwami epidemii SARS-cov-2, w szczególności mogącą wynikać z opóźnień, braku odbioru odpadów lub rozwiązania niniejszej umowy.

2. W każdym wypadku strona powołująca się na niewykonanie lub nienależyte wykonanie ciężących na niej obowiązków umownych z powodu pandemii wirusa SARS-cov-2 wywołującego chorobę COVID-19 zobowiązana jest wskazać drugiej Stronie podstawę faktyczną swoich twierdzeń. ” ?

Wykonawca argumentuje powyższe tym, iż stan epidemii, który wpływa na realizację umowy przez strony należy zakwalifikować do okoliczności, za które strona nie powinna ponosić odpowiedzialności w rozumieniu art. 471 k.c., ani też być obciążana karami umownymi, które należy wiązać z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem Umowy. Co więcej, niedogodności związane z realizacją usługi odbioru i zagospodarowania odpadów spowodowane pandemią wirusa SARS-CoV-2, należy traktować jako siłę wyższą rozumianą w doktrynie oraz orzecznictwie jako zdarzenie o charakterze zewnętrznym, niemożliwym do przewidzenia i nieuchronnym: „Za siłę wyższą jest uznawane wyłącznie zdarzenie charakteryzujące się trzema następującymi cechami: zewnętrżnością, niemożliwością jego przewidzenia oraz niemożliwością zapobieżenia jego skutkom. Zdarzenie jest zewnętrzne wówczas, gdy następuje poza strukturą przedsiębiorstwa. Niemożliwość przewidzenia, że dane zdarzenie nastąpi, należy pojmować jako jego nadzwyczajność i nagłość. Niemożliwość zapobiegnięcia skutkom zdarzenia jest tłumaczona jako jego przemożność, a więc niezdolność do odparcia nadchodzącego niebezpieczeństwa. Za przejawy siły wyższej uznaje się katastrofalne zjawiska wywołane działaniem sił natury, np. powodzie, huragany, trzęsienia ziemi, pożary lasów. Jako siłę wyższą traktuje się także akty władzy publicznej oraz zjawiska społeczne lub polityczne o skali katastrofalnej” (wyrok Sądu Apelacyjnego w Lublinie z dnia 19 listopada 2019 r. o sygn. III APa 15/19).

Epidemia wirusa SARS-CoV-2 bez wątpienia wpisuje się w ww. ramy, gdyż ma swoje źródło poza sferą działania zarówno Wykonawcy jak i Zamawiającego. Ponadto jest to zjawisko niemożliwe do przewidzenia, gdyż stanowi istotne odchylenie od powszechnie przyjętych za normalne warunków obrotu gospodarczego i na tyle nietypowe oraz nieuchronne, że nawet przy zachowaniu najwyższej staranności, nie da się go uniknąć. W aktualnych uwarunkowaniach trudno przewidzieć jak długo stan epidemii będzie się utrzymywał w Polsce, w związku z czym zasadnym jest wprowadzenie stosownych postanowień umownych, które będą niwelowały negatywne konsekwencje związane z aktualną sytuacją w kraju i na świecie.

Warto zwrócić uwagę, iż zgodnie z art. 15s pkt 1 ustawy dnia 31 marca 2020 r. o zmianie ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz niektórych innych ustaw (DZ.U. z 2020 r. poz. 568), dalej jako „Ustawa antykryzysowa”, nie stanowi naruszenia dyscypliny finansów publicznych, o którym mowa w art. 5 ust. 1 pkt 1 i 2 oraz art. 17 ust. 6 ustawy z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1440, 1495, 2020 i 2473 oraz z 2020 r. poz. 284) nieustalenie lub niedochodzenie od strony umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, należności powstałych w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy w sprawie zamówienia publicznego na skutek okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19, o których mowa w art. 15r ust. 1.

Tym samym ustawodawca umożliwił instytucjom zamawiającym odstąpienie od obciążania karami umownymi oraz pociągania do odpowiedzialności kontraktowej wykonawców, którzy nie mogli spełnić swoich zobowiązań na skutek okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19.

Dodatkowo w myśl art. 15r ust. 1 strony umowy w sprawie zamówienia publicznego niezwłocznie, wzajemnie informują się o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy, o ile taki wpływ wystąpił lub **może wystąpić**.

W świetle powyższego zasadnym jest wprowadzenie do wzoru umowy ww. postanowienia umownego.

Odpowiedź na pytania Nr 1, 2, 4 i 5

Wnioski zawarte w pytaniach nr 1, 2, 4 i 5 dot. stanów faktycznych i prawnych mają odzwierciedlenie w ustawie z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych, ustawie z dnia 31 marca 2020 r. o zmianie ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz niektórych innych ustaw, tym samym nie powinno się ich powtarzać w postanowieniach umownych.

W związku z powyższym w celu wyjaśnienia wątpliwości Wykonawcy Zamawiający wprowadza zmiany do § 17 projektu umowy w ten sposób, że po ust. 2 dodaje się ust. 2a w brzmieniu:

„2a. W przypadku, gdy strony umowy w sprawie zamówienia publicznego wzajemnie informują się o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy, o ile taki wpływ wystąpi lub może wystąpić zastosowanie mają stosowne przepisy ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz ustawy z dnia 31 marca 2020 r. o zmianie ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz niektórych innych ustaw”.

Pytanie nr 2

Czy w związku z panującą pandemią wirusa SARS-COV2 wywołującego chorobę COVID-19 Zamawiający przewiduje możliwość zmiany harmonogramu odbioru odpadów w przypadku wystąpienia sytuacji uniemożliwiającej odbiór odpadu?

Czy Zamawiający do katalogu zmian umowy określonych w § 14 IPU oraz w punkcie 20.2. IDW doda punkt odnoszący się do konieczności wprowadzenia zmian do umowy w związku z okolicznościami niezależnymi od stron spowodowanymi pandemią wirusa SARS-COV-2 wywołującego chorobę COVID-19, w szczególności w zakresie zmiany terminu wykonania umowy, bądź terminów określonych w harmonogramie odbioru odpadów, miejsc odbioru odpadów, sposobu zagospodarowania odpadów, zmiany sposobu wykonywania umowy lub jej części, zmiany zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającej jej zmiany wynagrodzenia wykonawcy?

Wykonawca zwraca uwagę, iż zgodnie z art. 15r ust. 4 Ustawy antykryzysowej zamawiający po stwierdzeniu, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19 mogą wpłynąć lub wpływają na należyte wykonanie umowy w sprawie zamówienia publicznego, może w uzgodnieniu z wykonawcą dokonać zmiany umowy, o której mowa w art. 144 ust. 1 pkt 3 Pzp, w szczególności przez zmianę terminu wykonania umowy lub jej części lub czasowe zawieszenie wykonywania umowy lub jej części, zmianę sposobu wykonywania usług, zmianę zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia wykonawcy, o ile wzrost wynagrodzenia spowodowany każdą kolejną zmianą nie przekroczy 50 % wartości pierwotnej umowy.

Ponadto zgodnie z art. 15r ust. 7 Ustawy antykryzysowej, Wykonawca i podwykonawca, po stwierdzeniu, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, mogą wpłynąć lub wpływają na należyte wykonanie łączącej ich umowy, która jest związana z wykonaniem zamówienia publicznego lub jego części, uzgadniają odpowiednią zmianę tej umowy, w szczególności mogą zmienić termin wykonania umowy lub jej części, czasowo zawiesić wykonywanie umowy lub jej części, zmienić sposób wykonywania umowy lub zmienić zakres wzajemnych świadczeń.

Dodatkowo warto wspomnieć, iż zgodnie z art. 15s pkt 2 Ustawy anty kryzysowej zmiana umowy w sprawie zamówienia publicznego zgodnie z art. 15r ust. 4, nie stanowi naruszenia dyscypliny finansów publicznych, o którym mowa w art. 5 ust. 1 pkt 1 i 2 oraz art. 17 ust. 6 ustawy z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1440, 1495, 2020 i 2473 oraz z 2020 r. poz. 284).

Odpowiedź:

Odpowiedź na pytanie nr 2 jest przy odpowiedzi nr 1.

Pytanie nr 3

Czy Zamawiający przewiduje szczególne procedury dotyczące odbioru odpadów z nieruchomości, które są poddane kwarantannie w związku z pandemią wirusa SARS-COV-2 wywołującego chorobę COVID-19?

Czy Zamawiający udostępni Wykonawcy wykaz nieruchomości objętych kwarantanną w związku z panującą pandemią wirusa SARS-COV2 wywołujące chorobę COVID 19?

Odpowiedź:

Zamawiający nie przewiduje szczególnych procedur dotyczących odbioru odpadów z nieruchomości, które są poddane kwarantannie w związku z pandemią wirusa SARS-COV-2 wywołującego chorobę COVID-19.

Zamawiający nie udostępni Wykonawcy wykazu nieruchomości objętych kwarantanną w związku z panującą pandemią wirusa SARS-COV2 wywołującego chorobę COVID 19 z uwagi, gdyż nie dysponuje takimi danymi.

Pytanie nr 4

Czy w związku z pandemią wirusa SARS-COV2 wywołujące chorobę COVID 19 Zamawiający dopuszcza możliwość przekazania niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych do innych instalacji niż instalacje komunalne zapewniające przetwarzanie, o którym mowa w art. 35 ust. 6 pkt 1 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach, w szczególności odpadów innych niż odpady medyczne wytwarzane w związku z przeciwdziałaniem COVID-19 o właściwościach zakaźnych?

Wykonawca pragnie zauważyć, iż zgodnie z art. 11b ust. 1 Ustawy anty kryzysowej w przypadku braku na obszarze województwa technicznych i organizacyjnych możliwości unieszkodliwiania, zgodnie z obowiązującymi przepisami, odpadów wytwarzanych w związku z przeciwdziałaniem COVID-19 innych niż odpady medyczne o właściwościach zakaźnych, wojewoda może wydać, w drodze decyzji administracyjnej, polecenie dotyczące gospodarowania tymi odpadami skierowane zarówno do przedsiębiorcy jak i organu samorządu terytorialnego. Zgodnie z ust. 2 pkt 1 powołanego przepisy polecenie wojewody może także dotyczyć przekazywania niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych do innych instalacji niż instalacje komunalne zapewniające przetwarzanie, o którym mowa w art. 35 ust. 6 pkt 1 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach.

Odpowiedź:

Odpowiedź na pytanie nr 4 jest przy odpowiedzi nr 1.

Pytanie nr 5

Czy w związku z pandemią wirusa SARS-COV2 wywołujące chorobę COVID 19 Zamawiający dopuszcza możliwość przekazania niesegregowanych (zmieszanych) odpadów komunalnych do składowania lub termicznego przekształcania odpadów komunalnych bez (jakichkolwiek lub określonych) wstępnych procesów przetwarzania, w szczególności odpadów innych niż odpady medyczne wytwarzane w związku z przeciwdziałaniem COVID-19 o właściwościach zakaźnych?

Wykonawca pragnie zauważyć, iż zgodnie z art. 11b ust. 1 Ustawy anty kryzysowej w przypadku braku na obszarze województwa technicznych i organizacyjnych możliwości unieszkodliwiania, zgodnie z obowiązującymi przepisami, odpadów wytwarzanych w związku z przeciwdziałaniem COVID-19 innych niż odpady medyczne o właściwościach zakaźnych, wojewoda może wydać, w drodze decyzji administracyjnej, polecenie dotyczące gospodarowania tymi odpadami skierowane zarówno do przedsiębiorcy jak i organu samorządu terytorialnego. Zgodnie z ust. 2 pkt 2 powołanego przepisy polecenie wojewody może także dotyczyć składowania lub termicznego przekształcania odpadów komunalnych bez (jakichkolwiek lub określonych) wstępnych procesów przetwarzania.

Odpowiedź:

Odpowiedź na pytanie nr 5 jest przy odpowiedzi nr 1.

Pytanie nr 6

W § 16 ust. 5 IPU Zamawiający zastrzegł sobie możliwość odstąpienia od Umowy w przypadku, gdy kary umowne określone w § 12 ust. 3 wyniosą więcej niż 2 % całkowitej ceny podanej w ofercie.

Czy Zamawiający zwiększy ww. pułap z 2 % do 10 % całkowitej ceny podanej w ofercie?

Kwota 2 % wartości ceny jest w skali całej umowy kwotą nieznaczną, natomiast standardem tego typu postanowień umownych jest określenie znacznego pułapu umożliwiającego odstąpienie od Umowy, który oscyluje w okolicach 10 % całkowitej ceny podanej w ofercie.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zwiększenie w § 16 ust. 5 pułapu z 2 % do 10 % całkowitej ceny podanej w ofercie.

Wobec powyższego § 16 ust. 5 otrzymuje brzmienie:

„ 5. Jeżeli kary umowne określone w § 12 ust. 3 wyniosą więcej niż **10 %** całkowitej ceny podanej w ofercie, **Zamawiający** może odstąpić od Umowy, Umowę taką uważa się za rozwiązana z winy **Wykonawcy**”.

Pytanie nr 7

W związku z faktem, iż Zamawiający w § 12 wzoru umowy przewidział szeroki katalog sankcji w postaci kar umownych, do naliczenia których uprawniony będzie Zamawiający w przypadku zaistnienia wielu zdarzeń, prosimy o ustanowienie górnego limitu kar umownych, nieprzekraczającego łącznie 10% wartości wynagrodzenia umownego.

W celu umożliwienia Wykonawcy odpowiedniego przygotowania oferty z uwzględnieniem ryzyka biznesowego związanego z realizacją kontraktu, wprowadzenie ograniczenia łącznej wysokości kar umownych wydaje się celowe i uzasadnione. Kary umowne stanowią najistotniejsze ryzyko związane z realizacją kontraktu, często okazują się nadmiernie wygórowane w stosunku do naruszenia stanowiącego podstawę do ich naliczenia, a to powoduje spadek jakości wykonanych usług, bowiem przerzuca ciężar uwagi Wykonawcy z prawidłowego i terminowego realizowania przedmiotu umowy na dbanie o niedopuszczenie do sytuacji, w której Zamawiający uzyska uprawnienie do naliczenia często bardzo wysokiej kary. Z kolei w wyroku z 25.06.2010 r. (sygn. akt: KIO 1123/10) Izba wskazała, iż kara umowna nie może być traktowana jako ubezpieczenie Zamawiającego. Kary umowne muszą być proporcjonalne do ceny umowy, a nie do ewentualnych strat Zamawiającego, gdyż do tego służą instytucje odszkodowań czy ubezpieczeń. Co więcej, ustalenie wysokości kary umownej powyżej pułapu, którego wysokość byłaby uzasadniona wagą naruszenia obowiązków Wykonawcy jest bezprzedmiotowe, gdyż nie spowoduje dodatkowej motywacji u Wykonawcy. Kara umowna ustalona zbyt wysoko przestaje spełniać funkcję stymulacyjną (motywującą dłużnika do prawidłowego wykonania zobowiązania), a staje się źródłem nadmiernej represji wobec Wykonawcy.

W związku z powyższym, czy Zamawiający wprowadzi do § 12 wzoru umowy dodatkowy ustęp w brzmieniu:

„Odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu kar umownych naliczonych na podstawie niniejszej Umowy ograniczona jest do 10% wartości wynagrodzenia umownego Wykonawcy.” ?

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględniając wniosek Wykonawcy zawarty w pyt. Nr 7 wprowadza zmiany do umowy w § 12 po ust. 6 dodaje się ust. 6a w brzmieniu:

„6a. Odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu kar umownych naliczonych na podstawie niniejszej Umowy stosownie od ust. 3 do ust. 6 ograniczona jest do 10% wartości wynagrodzenia umownego Wykonawcy.”

Pytanie 8

Prosimy o potwierdzenie, iż § 4 ust. 11 i 12 wzoru umowy dotyczy korekt, które będą obiektywnie uzasadnione i będą miały odzwierciedlenie w dokumentacji i stanie faktycznym.

Przedmiotowe postanowienia umowne są w ocenie Wykonawcy nieostre i pozwalają Zamawiającemu na dowolną ocenę stanu faktycznego w tym na arbitralne wstrzymanie wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy, w związku z czym koniecznym staje się wprowadzenie do wzoru umowy zastrzeżenia, iż korekty muszą mieć odzwierciedlenie w dokumentacji i stanie faktycznym, a które ewentualne niezgodności Zamawiający powinien odpowiednio wykazać np. korekty faktur w związku z rozbieżnościami z danymi na kwitach wagowych.

Ewentualnie z uwagi na nieostrość ww. postanowień umownych prosimy o wskazanie dokładniej procedury jaką będzie się Zamawiający kierował przy ustalaniu konieczności wprowadzenia korekty do dokumentacji i faktury VAT?

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględniając wniosek Wykonawcy zawarty w pyt. Nr 8 wprowadza zmiany do umowy w § 4 po ust. 11 dodaje się ust. 11 a w brzmieniu:

„11a. Korekty, o których mowa w ust. 11 muszą być obiektywnie uzasadnione i będą miały odzwierciedlenie w dokumentacji i stanie faktycznym”.

Pytanie 9

W § 4 ust. 13 wzoru umowy Zamawiający wskazuje, że brak protokołu odbioru podpisanego przez Zamawiającego lub podpisanego z uwagami stwierdzającymi niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy skutkuje uznaniem umowy za niewykonaną lub nienależycie wykonaną, co stanowi podstawę naliczenia kar umownych, o których mowa w § 12.

Prosimy o potwierdzenie, iż uwagi, o których mowa w ww. postanowieniu umownym muszą być obiektywnie uzasadnione i dotyczyć sytuacji mających odzwierciedlenie w przedstawionej dokumentacji i stanie rzeczywistym.

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględniając wniosek Wykonawcy zawarty w pyt. Nr 9 wprowadza zmiany do umowy w § 4 po ust. 12 dodaje się ust. 12 a w brzmieniu:

„12a. Postanowienia, o których mowa w ust. 12 muszą być obiektywnie uzasadnione i dotyczyć sytuacji mających odzwierciedlenie w przedstawionej dokumentacji i stanie rzeczywistym”.

Pytanie 10

Prosimy o wykreślenie § 4 ust. 19 wzoru umowy stanowiącego o tym, że: „Data wpływu faktury do Zamawiającego powinna zostać potwierdzona w biurze podawczym pokój nr 1 Urzędu Gminy w Żychlinie.”

W świetle obowiązujących przepisów prawa faktury VAT mogą być wysyłane również korespondencyjnie za pomocą operatora pocztowego, w związku z czym niezasadne jest uzależnianie (pośrednio) wypłaty wynagrodzenia od potwierdzenia w biurze podawczym daty wpływu faktury. Równoważnym dokumentem na potwierdzenie wpływu faktury jest potwierdzenie odbioru przesyłki dostarczonej chociażby przez operatora pocztowego. Ponadto w myśl § 4 ust. 2 lit. b wzoru umowy Zamawiający dopuszcza złożenie faktury w formie ustrukturyzowanego dokumentu elektronicznego. W takiej sytuacji niezasadne jest podtrzymywanie brzmienia § 4 ust. 19 wzoru umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie z § 4 ust. 19 projektu umowy zapisu o brzmieniu: „Data wpływu faktury do Zamawiającego powinna zostać potwierdzona w biurze podawczym pokój nr 1 Urzędu Gminy w Żychlinie.”

Wobec powyższego § 4 będzie posiadał ustępy od 1 do 18.

Pytanie 11

W myśl § 15 ust. 1 wzoru umowy dotyczącego kontroli wykonywania usług, Zamawiający wymaga od Wykonawcy udostępnienia lub wydania wszelkich dokumentów związanych z wykonywaniem niniejszej Umowy. W tym celu Wykonawca zezwoli osobie upoważnionej przez Zamawiającego skontrolować lub zbadać dokumentację dotyczącą wykonywania niniejszej Umowy oraz sporządzić z niej kopie zarówno podczas, jak i po wykonaniu usług.

Prosimy o zmianę ww. postanowienia umownego poprzez dopisanie frazy: „z zastrzeżeniem dokumentacji niepodlegającej udostępnieniu na podstawie przepisów powszechnie obowiązujących przepisów prawa, w szczególności ze względu na tajemnicę przedsiębiorstwa, przepisy dotyczące ochrony danych osobowych, czy też ochrony informacji niejawnych, które nie będą podlegać udostępnieniu”.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę postanowień § 15 ust. 1 projektu umowy w ten sposób, że § 15 ust. 1 otrzyma brzmienie:

„ § 15 ust. 1 Na każde żądanie **Zamawiającego Wykonawca** zobowiązany jest udostępnić lub wydać wszelkie dokumenty związane z wykonywaniem niniejszej Umowy. W tym celu **Wykonawca** zezwoli osobie upoważnionej przez **Zamawiającego** skontrolować lub zbadać dokumentację dotyczącą wykonywania niniejszej Umowy oraz sporządzić z niej kopie zarówno podczas, jak i po wykonaniu usług z zastrzeżeniem dokumentacji niepodlegającej udostępnieniu na podstawie powszechnie obowiązujących przepisów prawa, w szczególności ze względu na tajemnicę przedsiębiorstwa, przepisy dotyczące ochrony danych osobowych, czy też ochrony informacji niejawnych, które nie będą podlegać udostępnieniu”.

Pytanie 12

Czy Zamawiający wprowadzi do wzoru umowy klauzulę waloryzacyjną umożliwiającą zmianę ceny jednostkowej w wyjątkowych przypadkach niezależnych od Wykonawcy, m.in. w przypadku zwiększenia stawek zagospodarowania odpadów w instalacji komunalnej, konieczności przekierowania strumienia odpadów do innej instalacji zastępczej, w przypadku gdy pierwotnie wskazana instalacja komunalna nie może przyjąć odpadów (np. ze względu na brak mocy przerobowych), a także z uwagi na zmianę innych czynników wpływających na wynagrodzenie wykonawcy m.in. zwiększenie opłaty środowiskowej?

Czy Zamawiający zgodzi się na wprowadzenie do wzoru umowy następującej klauzuli waloryzacyjnej poprzez dodanie do wzoru umowy do § 14 wzoru umowy oraz do punktu 20 SIWZ dodatkowego ustępu o brzmieniu:

„Zamawiający przewiduje zmianę wynagrodzenia Wykonawcy także w następujących przypadkach:

1) zmiany aktów prawnych powszechnie obowiązujących lub aktów prawa miejscowego, mających wpływ na realizację zamówienia lub innej zmiany stosunków lub czynników mających wpływ na jej wykonanie w szczególności na sposób, zakres, wartość wykonywanej usługi będącej przedmiotem niniejszej umowy, w tym między innymi:

- wzrostu wysokości stawek opłaty za korzystanie ze środowiska z tytułu składowania odpadów, o której mowa w ustawie z dnia 27 kwietnia 2001 roku Prawo ochrony środowiska (Dz. U. z 2018 r. poz. 799 ze zm.),

- wystąpienia innych okoliczności oddziałujących na wynagrodzenie przysługujące Wykonawcy, w tym wzrostu wysokości innych opłat mających wpływ na koszty świadczenia usługi.

Zamawiający przewiduje zmiany postanowień umowy powiązanych ze zmienionymi aktami lub okolicznościami. Jeśli zmiany te będą miały wpływ na wysokość wynagrodzenia, Wykonawca będzie zobowiązany udowodnić ten fakt Zamawiającemu i przedstawić dokumenty potwierdzające żądany wzrost wynagrodzenia.

2) wzrostu ceny za przyjmowanie odpadów w instalacji komunalnej;

W przypadku wzrostu ceny za przyjmowanie odpadów w instalacji komunalnej, wynagrodzenie Wykonawcy wrośnie o różnicę w zmianie tej ceny w stosunku do wcześniej obowiązujących stawek. Wykonawca będzie zobowiązany przedstawić Zamawiającemu dokumenty potwierdzające wzrost tej ceny. Zmiana umowy w tym zakresie będzie obowiązywała od dnia przyjęcia przez instalację komunalną odpadów po nowych stawkach.

3) wzrostu kosztów świadczenia usługi związanych z koniecznością przekierowania odpadów komunalnych do innej instalacji z przyczyn nie leżących po stronie Wykonawcy m.in. w przypadku awarii instalacji komunalnej, bądź braku mocy przerobowych.

Wynagrodzenie Wykonawcy wrośnie wówczas odpowiednio o wzrost kosztów związanych z koniecznością przekierowania odpadów do innej instalacji m.in. o różnicę pomiędzy ceną stosowaną przez dotychczasową instalację komunalną, a cenami stosowanymi przez instalację,

do której przekierowano odpady oraz o ewentualne inne koszty, w tym m.in. koszty transportu związane z różnicą w odległościach lokalizacji danej instalacji. Zmiana umowy w tym zakresie będzie obowiązywała od dnia wystąpienia okoliczności powodujących wzrost kosztów z tego tytułu.” ?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie do wzoru umowy klauzuli waloryzacyjnej poprzez dodanie w § 14 ust. 2 lit. a ppkt 4 i 5 o brzmieniu:

„§ 14 ust. 2 lit. a ppkt 4 i 5:

- 4) zmianą aktów prawnych powszechnie obowiązujących lub aktów prawa miejscowego, mających wpływ na realizację zamówienia, jeśli zmiany te będą miały wpływ na wysokość wynagrodzenia, w szczególności wzrostu wysokości stawek opłaty za korzystanie ze środowiska z tytułu składowania odpadów, o której mowa w ustawie z dnia 27 kwietnia 2001 roku Prawo ochrony środowiska (Dz. U. z 2018 r. poz. 799 ze zm.). Wykonawca będzie zobowiązany udowodnić ten fakt Zamawiającemu i przedstawić dokumenty potwierdzające żądany wzrost wynagrodzenia,
- 5) wzrostem kosztów świadczenia usługi związanych z koniecznością przekierowania odpadów komunalnych do innej instalacji z przyczyn nie leżących po stronie Wykonawcy w przypadku awarii instalacji komunalnej. Wynagrodzenie Wykonawcy wzrośnie wówczas odpowiednio o wzrost kosztów związanych z koniecznością przekierowania odpadów do innej instalacji o różnicę pomiędzy ceną stosowaną przez dotychczasową instalację komunalną, a cenami stosowanymi przez instalację, do której przekierowano odpady. Zmiana umowy w tym zakresie będzie obowiązywała od dnia wystąpienia okoliczności powodujących wzrost kosztów z tego tytułu.

W związku z powyższym § 14 ust. 2 wzoru umowy oraz Rozdział 20 SIWZ po wprowadzeniu zmian otrzymują brzmienie:

§ 14 ust. 2:

2. Strony przewidują możliwość dokonania zmiany zawartej Umowy w przypadku, gdy konieczność wprowadzenia zmian wynika z okoliczności, których nie można było przewidzieć w chwili zawarcia Umowy, tj. spowodowanych:

a) zmianą powszechnie obowiązujących przepisów prawa w takim zakresie, w jakim będzie to niezbędne w celu dostosowania postanowień Umowy do zaistniałego stanu prawnego lub faktycznego, w szczególności:

1) zwiększenie szacowanego wolumenu odpadów, podlegających odbiorowi przez wykonawcę określonego w Formularzu oferty **Wykonawcy** w razie jego wcześniejszego skonsumowania, z zakresie niezbędnym do zapewnienia dalszego odbioru odpadów od właścicieli nieruchomości do zakończenia okresu, na jaki zawarto Umowę, jednak nie więcej niż 20 %,

2) zmianą polegającą na rezygnacji z realizacji części zamówienia, wynikająca z okoliczności, których **Zamawiający** nie mógł wcześniej przewidzieć, a które powodują że wykonanie Umowy bez ograniczenia jej zakresu wywołałoby u **Zamawiającego** niekorzystne skutki z punktu widzenia celu realizacji Umowy lub powodowałoby nieracjonalne wydatkowania środków publicznych,

3) zmianą polegającą na zleceniu dodatkowych zadań związanych z usługami niezbędnymi z punktu widzenia standardu sanitarnego lub ochrony środowiska, gdyby bez ich zlecenia realizacja celu Umowy była niemożliwa lub groziłaby naruszeniem przepisów prawa, w szczególności przepisów ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach,

4) zmianą aktów prawnych powszechnie obowiązujących lub aktów prawa miejscowego, mających wpływ na realizację zamówienia, jeśli zmiany te będą miały wpływ na wysokość wynagrodzenia, w

szczególności wzrostu wysokości stawek opłaty za korzystanie ze środowiska z tytułu składowania odpadów, o której mowa w ustawie z dnia 27 kwietnia 2001 roku Prawo ochrony środowiska (Dz. U. z 2018 r. poz. 799 ze zm.). Wykonawca będzie zobowiązany udowodnić ten fakt Zamawiającemu i przedstawić dokumenty potwierdzające żądany wzrost wynagrodzenia,

- 5) wzrostem kosztów świadczenia usługi związanych z koniecznością przekierowania odpadów komunalnych do innej instalacji z przyczyn nie leżących po stronie Wykonawcy w przypadku awarii instalacji komunalnej. Wynagrodzenie Wykonawcy wzrośnie wówczas odpowiednio o wzrost kosztów związanych z koniecznością przekierowania odpadów do innej instalacji o różnicę pomiędzy ceną stosowaną przez dotychczasową instalację komunalną, a cenami stosowanymi przez instalację, do której przekierowano odpady. Zmiana umowy w tym zakresie będzie obowiązywała od dnia wystąpienia okoliczności powodujących wzrost kosztów z tego tytułu.
- b) siłą wyższą - rozumianą jako wystąpienie zdarzenia nadzwyczajnego, zewnętrznego, niemożliwego do przewidzenia i zapobieżenia, którego nie dało się uniknąć nawet przy zachowaniu najwyższej staranności, a które uniemożliwia Wykonawcy wykonanie jego zobowiązania w całości lub części. W razie wystąpienia siły wyższej Strony Umowy zobowiązane są dołożyć wszelkich starań w celu ograniczenia do minimum opóźnienia w wykonywaniu swoich zobowiązań umownych, powstałego na skutek działania siły wyższej.

Ponadto w § 14 po pkt. 9 dodaje się pkt. 9a i 9b w brzmieniu:

9.a W przypadku zmiany, o której mowa w pkt. 20.2 lit. a ppkt.4) SIWZ Wykonawca będzie zobowiązany udowodnić ten fakt Zamawiającemu i przedstawić dokumenty potwierdzające żądany wzrost wynagrodzenia.

9.b W przypadku zmiany, o której mowa w pkt. 20.2 lit. a ppkt. 5) SIWZ Wynagrodzenie Wykonawcy wzrośnie wówczas odpowiednio o wzrost kosztów związanych z koniecznością przekierowania odpadów do innej instalacji o różnicę pomiędzy ceną stosowaną przez dotychczasową instalację komunalną, a cenami stosowanymi przez instalację, do której przekierowano odpady. Zmiana umowy w tym zakresie będzie obowiązywała od dnia wystąpienia okoliczności powodujących wzrost kosztów z tego tytułu.

Rozdział 20 punkt 20.2. SIWZ otrzymuje brzmienie:

20.2.Strony przewidują możliwość dokonania zmiany zawartej Umowy w przypadku, gdy konieczność wprowadzenia zmian wynika z okoliczności, których nie można było przewidzieć w chwili zawarcia Umowy, tj. spowodowanych:

- a) zmianą powszechnie obowiązujących przepisów prawa w takim zakresie, w jakim będzie to niezbędne w celu dostosowania postanowień Umowy do zaistniałego stanu prawnego lub faktycznego, w szczególności:
 - 1) zwiększenie szacowanego wolumenu odpadów, podlegających odbiorowi przez wykonawcę określonego w **Formularzu oferty Wykonawcy** w razie jego wcześniejszego skonsumowania, z zakresie niezbędnym do zapewnienia dalszego odbioru odpadów od właścicieli nieruchomości do zakończenia okresu, na jaki zawarto Umowę, jednak nie więcej niż 20 %,
 - 2) zmianą polegającą na rezygnacji z realizacji części zamówienia, wynikająca z okoliczności, których **Zamawiający** nie mógł wcześniej przewidzieć, a które powodują że wykonanie Umowy bez ograniczenia jej zakresu wywołałoby u **Zamawiającego** niekorzystne skutki z punktu widzenia celu realizacji Umowy lub powodowałoby nieracjonalne wydatkowania środków publicznych,
 - 3) zmianą polegającą na zleceniu dodatkowych zadań związanych w usługami niezbędnymi z punktu widzenia standardu sanitarnego lub ochrony środowiska, gdyby bez ich zlecenia realizacja celu Umowy była niemożliwa lub groziłaby naruszeniem przepisów prawa, w szczególności przepisów ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach,
- 4) zmianą aktów prawnych powszechnie obowiązujących lub aktów prawa miejscowego, mających wpływ na realizację zamówienia, jeśli zmiany te będą miały wpływ na wysokość wynagrodzenia, w szczególności wzrostu wysokości stawek opłaty za korzystanie ze środowiska z tytułu składowania

odpadów, o której mowa w ustawie z dnia 27 kwietnia 2001 roku Prawo ochrony środowiska (Dz. U. z 2018 r. poz. 799 ze zm.). Wykonawca będzie zobowiązany udowodnić ten fakt Zamawiającemu i przedstawić dokumenty potwierdzające żądany wzrost wynagrodzenia,

5) wzrostem kosztów świadczenia usługi związanych z koniecznością przekierowania odpadów komunalnych do innej instalacji z przyczyn nie leżących po stronie Wykonawcy w przypadku awarii instalacji komunalnej. Wynagrodzenie Wykonawcy wzrośnie wówczas odpowiednio o wzrost kosztów związanych z koniecznością przekierowania odpadów do innej instalacji o różnicę pomiędzy ceną stosowaną przez dotychczasową instalację komunalną, a cenami stosowanymi przez instalację, do której przekierowano odpady. Zmiana umowy w tym zakresie będzie obowiązywała od dnia wystąpienia okoliczności powodujących wzrost kosztów z tego tytułu.

b) siłą wyższą - rozumianą jako wystąpienie zdarzenia nadzwyczajnego, zewnętrznego, niemożliwego do przewidzenia i zapobieżenia, którego nie dało się uniknąć nawet przy zachowaniu najwyższej staranności, a które uniemożliwia Wykonawcy wykonanie jego zobowiązania w całości lub części. W razie wystąpienia siły wyższej Strony Umowy zobowiązane są dołożyć wszelkich starań w celu ograniczenia do minimum opóźnienia w wykonywaniu swoich zobowiązań umownych, powstałego na skutek działania siły wyższej.

W SIWZ w rozdziale 20 po pkt. 20.9 dodaje się pkt. 20.9a i 20.9b w brzmieniu:

20.9.a W przypadku zmiany, o której mowa w pkt. 20.2 lit. a ppkt. 4) SIWZ, Wykonawca będzie zobowiązany udowodnić ten fakt Zamawiającemu i przedstawić dokumenty potwierdzające żądany wzrost wynagrodzenia.

20.9.b W przypadku zmiany, o której mowa w pkt. 20.2 lit. a ppkt. 5) SIWZ Wynagrodzenie Wykonawcy wzrośnie wówczas odpowiednio o wzrost kosztów związanych z koniecznością przekierowania odpadów do innej instalacji o różnicę pomiędzy ceną stosowaną przez dotychczasową instalację komunalną, a cenami stosowanymi przez instalację, do której przekierowano odpady. Zmiana umowy w tym zakresie będzie obowiązywała od dnia wystąpienia okoliczności powodujących wzrost kosztów z tego tytułu.

Powyższe zmiany stanowią integralną część dokumentacji przetargowej, wiążącej Wykonawców uczestniczących w przedmiotowym przetargu.

BURMISTRZ

Grzegorz Ambroziak

RADCA PRAWNY

Iwona Śmiłtanka
Wa-3190