

Gmina Witnica  
ul. Plac Andrzeja Zabłockiego 6  
66-460 Witnica

## WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ NR 1

### Wykonawcy biorący udział w postępowaniu

dotyczy: **Odbiór, transport i przekazanie do zagospodarowanych odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych i z obiektów użyteczności publicznej z terenu Gminy Witnica od 01 stycznia 2024 r. do 31 grudnia 2026 r.**

Zamawiający stosownie do art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 1605 z późn. zm.) udziela wyjaśnień na wniosek Wykonawcy:

#### Pytania:

Zgodnie z dokumentacją zamówienia, wynagrodzenie Wykonawcy zostało ustalone przez Zamawiającego w oparciu o **cenę ryczałtową** określoną w ofercie Wykonawcy stanowiącą iloraz wartości brutto całości zamówienia i 36 miesięcy obejmujących okres realizacji.

Wykonawca informuje, że zgodnie z art. 6 f. ust. 3 i 4 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2018 r. poz. 1454, ze zm.; dalej: „UCPG”) w brzmieniu nadanym art. 1 pkt 10 lit. b) ustawy z dnia 19 lipca 2019 r. o zmianie ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz niektórych innych ustaw (dalej: „Ustawa Nowelizująca”) poprzez wskazanie w § 6 Załącznika nr 7 do SWZ - Wzór umowy w sprawie zamówienia publicznego, że z tytułu realizacji usługi odbioru i zagospodarowania wykonawca będzie uprawniony do otrzymania **wynagrodzenia ryczałtowego, którego wysokość będzie niezależna od ilości faktycznie odebranych i zagospodarowanych odpadów komunalnych**, podczas gdy zgodnie z powołanymi przepisami w umowie w sprawie zamówienia publicznego na odbieranie odpadów komunalnych albo na odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych podstawę ustalenia wynagrodzenia za odbieranie odpadów stanowi stawka za 1 Mg odebranych odpadów komunalnych, zaś podstawę ustalenia wynagrodzenia za zagospodarowywanie odpadów komunalnych stanowi stawka za 1 Mg zagospodarowanych odpadów komunalnych, Zamawiający działa nie zgodnie z przepisami prawa.

Zgodnie z art. 1 pkt 10 lit. b) Ustawy Nowelizującej, w art. 6f UCPG wprowadzone zostały uregulowania ust. 3 i 4 w następującym brzmieniu:

3. Podstawę ustalenia wynagrodzenia za odbieranie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości stanowi stawka za 1 Mg odebranych odpadów komunalnych.

4. Podstawę ustalenia wynagrodzenia za zagospodarowywanie odpadów komunalnych stanowi stawka za 1 Mg zagospodarowanych odpadów komunalnych."

Przedmiotowe postanowienia ustanawiają regułę, zgodnie z którą w umowie w sprawie zamówienia publicznego na odbieranie albo odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości obowiązywać ma model wynagrodzenia zakładający rozliczenia według stawki za każdą odebraną oraz każdą zagospodarowaną tonę (1 Mg) odpadów komunalnych. **Postanowienia te wyłączają zatem możliwość stosowania takiego modelu wynagradzania, który Zamawiający przyjął w niniejszym postępowaniu (wynagrodzenie ryczałtowe, niezależne do ilości odbieranych i zagospodarowywanych odpadów).**

Wykonawca wnosi zatem o zmianę formularza ofertowego oraz § 6 Projektu Umowy poprzez zastąpienie obowiązku zaoferowania (określenia w ofercie) ceny ryczałtowej za miesiąc świadczenia usługi ceną wynikającą ze stawek za odbiór 1 Mg poszczególnych frakcji odpadów komunalnych oraz stawek za zagospodarowanie 1 Mg poszczególnych frakcji odpadów komunalnych,

W przypadku pozostawienia dotychczasowego brzmienia SIWZ i utrzymania ryczałtowego modelu wynagradzania, umowa zawierana w wyniku przeprowadzonego Postępowania będzie pozostawać w sprzeczności z prawem obowiązującym w dacie jej zawarcia, tj. będzie niezgodna z art. 6f ust. 3 i 4 UCPG.

Powyższe skutkować może poważnymi komplikacjami zarówno dla Zamawiającego, jak i dla Wykonawcy, którego oferta zostanie wybrana. Zgodnie bowiem z art. 58 k.c. umowa ta w zakresie istotnego postanowienia (tj. postanowienia dotyczącego wynagrodzenia Wykonawcy) jako sprzeczna z prawem będzie nieważna - a to zdaniem będzie rzutowało na ważność całej umowy w sprawie zamówienia publicznego.

## **Pytanie 2.**

Wykonawca zwraca uwagę, że w przypadku zmiany sposobu wynagradzania na zgodne z przepisami prawa (przywołane powyżej), powinny ulec zmianie treści kar umownych jakie zostały wymienione w §8 Wzoru umowy i które to odwołują się w niektórych przypadkach do wartości x % miesięcznego wynagrodzenia.

W związku z tym prosimy również o zmodyfikowanie tej kwestii.

## **Odpowiedzi**

Ad. 1.

Zgodnie z obowiązującym stanem prawnym Zamawiający zmienia formę rozliczenia, przy czym założenia do wyliczenia ceny oraz opis przedmiotu zamówienia pozostają bez zmian.

W związku z powyższym Zamawiający modyfikuje formularz ofertowy.

Niniejsza zmiana nie prowadzi do zmiany treści opisu przedmiotu zamówienia oraz ogłoszenia.

Ad. 2.

Wobec zmiany określonej powyżej, Zamawiający modyfikuje treść wzoru umowy w następującym zakresie:

### **Umowa § 6 ust. 2. otrzymuje brzmienie:**

Wynagrodzenie miesięczne Wykonawcy z tytułu realizacji usług objętych niniejszą umową zostanie ustalone na podstawie cen jednostkowych wskazanych w ofercie Wykonawcy oraz ilości faktycznie odebranych i zagospodarowanych odpadów.

### **Umowa § 6 ust. 3. otrzymuje brzmienie**

Całkowite wynagrodzenie Wykonawcy zostało ustalone w oparciu o cenę określoną w ofercie Wykonawcy stanowiącej załącznik nr 1 do niniejszej umowy i wynosi .....zł brutto (słowie.....)

### **Umowa § 8 ust. 1 pkt. a otrzymuje brzmienie:**

Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

- za zwłokę w ustawieniu w miejscu uzgodnionym z Zamawiającym zestawów do segregacji odpadów komunalnych oraz wyposażenia właścicieli nieruchomości w niezbędne worki, w wysokości 0,01 % całkowitego wynagrodzenia umownego za każdy dzień zwłoki, za każde miejsce,
- za zwłokę w stosunku do zatwierdzonego harmonogramu, w terminowym odebraniu odpadów, w wysokości 0,01 % całkowitego wynagrodzenia umownego za każdy dzień zwłoki,
- za zanieczyszczenie i pozostawienie nieuporządkowanego miejsca gromadzenia odpadów oraz zanieczyszczenie trasy przejazdu, gdy jest to wynikiem działania Wykonawcy, w wysokości 2000,00 złotych (dwa tysiące złotych) za każdy stwierdzony przypadek,
- za zwłokę w przekazaniu harmonogramu, o którym mowa w § 4 ust. 11, w wysokości 0,01 % całkowitego wynagrodzenia umownego za każdy dzień zwłoki,
- za przekazanie nierzetelnego sprawozdania lub raportu określonego w § 4 ust. 22, w wysokości 5000,00 złotych (pięć tysięcy złotych) za każde nierzetelne sprawozdanie lub raport,
- za nieterminowe przekazanie sprawozdania, o którym mowa w § 4 ust. 22, w wysokości 0,01 % całkowitego wynagrodzenia umownego za każdy dzień zwłoki,
- za zwłokę w uruchomieniu punktu selektywnej zbiórki odpadów, w wysokości 1,0% całkowitego wynagrodzenia umownego za każdy dzień zwłoki,
- za zły stan sanitarny i techniczny pojemników przeznaczonych do selektywnej zbiórki odpadów powstały z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w wysokości 100,00 złotych (sto złotych) za każdy stwierdzony przypadek,
- użytkowanie pojazdów typu „śmieciarka” o normie emisji spalin niższej niż EURO5, w liczbie niższej niż zadeklarowano w ofercie Wykonawcy – 5 000,00 zł (pięć tysięcy złotych) za każdy przypadek,
- niezgodny z deklarowanym w ofercie Wykonawcy czas reakcji Wykonawcy na przekazane zgłoszenie dotyczące braku odbioru odpadów, braku pojemnika na odpady komunalne lub jego uszkodzenia i konieczności wymiany lub naprawy, licząc od dnia zgłoszenia, w wysokości 100,00 złotych (sto złotych) za każdy dzień zwłoki,
- niezgodna z deklarowaną w ofercie Wykonawcy częstotliwość odbioru odpadów „problemowych” – 10 000,00 zł (dziesięć tysięcy złotych) za każdy przypadek,
- z tytułu niespełnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę lub nieprzedłożenia wymaganych dowodów – 1 000,00 zł (tysiąc złotych) za każdy przypadek
- z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w art. 439 ust. 5 ustawy Pzp – 1 000,00 zł (tysiąc złotych) za każdy przypadek.