

INFORMACJA DLA WYKONAWCÓW

dot.: postępowania o udzielenia zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Ustawienie i opróżnianie pojemników (kontenerów) z terenu Cmentarza Komunalnego i Cmentarza Wojskowego w Kaliszu”

W związku z pytaniami przesłanymi przez Wykonawców w imieniu Miasta Kalisz (Zamawiającego) na podstawie art. 38 ust. 2 i 4 ustawy Prawo zamówień publicznych (zwanej dalej „ustawą”) udzielam następujących odpowiedzi i zmieniam treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (zwanej dalej „SIWZ”) w poniższym zakresie:

Pytanie nr 1:

Zgodnie z nazwą ogłoszenia o zamówieniu z dnia 16 maja 2018 r., oznaczenie sprawy; BCK.271.01.1.2018, ogłoszenie nr 558873-N-2018, Specyfikacją Istotnych Warunków Zamówienia zatwierdzoną przez Prezydenta Miasta Kalisza w dniu 16 maja 2018r. (dalej: „SIWZ”), przedmiotem zamówienia publicznego jest „Ustawianie i opróżniania pojemników (kontenerów) z terenu Cmentarza Komunalnego i Cmentarza Wojskowego w Kaliszu”. Powyższe znajduje odzwierciedlenie w pkt 4 SIWZ, zgodnie z którym „przedmiotem zamówienia jest realizacja usługi polegającej na ustawieniu i opróżnieniu pojemników (kontenerów) na terenie Cmentarza Komunalnego przy ul. Poznańskiej 183-185 i Cmentarza Wojskowego przy ul. Żołnierskiej 24 w Kaliszu.

Powyższe wskazuje, że zakres zamówienia publicznego obejmuje jedynie: ustawienie i opróżnienie pojemników. Niemniej, w świetle pkt 4.2. ppkt 3) SIWZ, gdzie Zamawiający wskazuje, że przedmiot zamówienia obejmuje „opróżnianie i wywóz odpadów z ustawionych pojemników (kontenerów) oraz dalsze postępowanie z nimi zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami”, mając na względzie ustawowy obowiązek nałożony na Zamawiającego precyzyjnego formułowania postanowień SIWZ, zwracamy się o wyjaśnienie czy:

- 1) przedmiot zamówienia obejmuje wyłącznie ustawienie pojemników (kontenerów), odbiór i transport odpadów do instalacji wskazanej przez Zamawiającego? Jeżeli tak, prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający zawarł lub zawrze umowę z instalacją (instalacjami) do przetwarzania tych odpadów, a koszty zagospodarowania odpadów będzie rozliczał samodzielnie z podmiotem zarządzającym instalacją (instalacjami)?*
- 2) przedmiot zamówienia obejmuje zarówno ustawienie pojemników (kontenerów), odbiór i transport odpadów, jak i zagospodarowanie wszystkich frakcji odpadów odebranych przez wykonawcę? Jeżeli tak, wnioskujemy o sprecyzowanie w tym zakresie ogłoszenia o zamówieniu oraz treści SIWZ oraz wyszczególnienie o jakie dalsze postępowanie z odpadami oraz o wskazanie wprost aktów prawnych powszechnie obowiązującego prawa, zgodnie z którymi wykonawca ma postępować po wywozie odpadów z terenów cmentarzy (tj. doprecyzowanie pkt 4.2 ppkt 3) SIWZ.*

Odpowiedź:

Przedmiot zamówienia obejmuje zarówno ustawianie pojemników (kontenerów), ich opróżnianie i wywóz odpadów (pkt 4.2.1., 4.2.2., 4.2.3. SIWZ), jak i wszelkie czynności zmierzające do dostarczenia odpadów do miejsc unieszkodliwiania lub odzysku (pkt 4.4.3 SIWZ), w tym ich transport i zagospodarowanie przez Wykonawcę. Znajduje to potwierdzenie w treści pkt 23.1.ppkt b) SIWZ oraz z § 3 ust. 2 projektu umowy, z których wynika wymóg posiadania umowy z Regionalną Instalacją do Przetwarzania Odpadów Komunalnych dla Rejonu X lub inną instalacją spełniającą wymogi określone w ustawie z dnia 14.12.2012r. o odpadach (Dz.U. z 2018r. poz. 21) na przyjmowanie odpadów o określonych kodach.

Ponadto w pkt 21.3. SIWZ Zamawiający zastrzegł, iż Wykonawca przy kalkulacji ceny oferty winien wziąć pod uwagę również cenę zagospodarowania odpadów, wskazując stosowną uchwałę Zgromadzenia Związku Komunalnego Gmin „Czyste Miasto, Czysta Gmina”.

Zamawiający w treści SIWZ nie wskazał, że przedmiot zamówienia obejmuje jedynie ustawienie pojemników (kontenerów), odbiór i transport odpadów do instalacji wskazanej przez Zamawiającego (nawet takowej nie wskazał).

W § 3 ust. 4 projektu umowy wskazane zostały podstawowe akty prawne, które mogą mieć zastosowanie przy realizacji umowy.

Zgodnie z pkt 4.5. SIWZ m.in. pozostałe zasady realizacji zamówienia (tj. niewymienione w pkt 4 SIWZ) zawarte zostały również w projekcie umowy.

W ocenie Zamawiającego wskazanie w § 3 ust. 4 projektu umowy jest wystarczające, gdyż zamówienie skierowane jest do profesjonalnego uczestnika obrotu gospodarczego (wykonawcy), który w trakcie prowadzonej działalności zobowiązany jest do przestrzegania obowiązującego prawa.

Zapisy SIWZ należy czytać w sposób całościowy (kompleksowy), a nie wybiórczy, biorąc pod uwagę jedynie np. nazwę postępowania czy „hasłowe” stwierdzenia zawarte w niektórych zapisach SIWZ, które zostają rozwinięte w pozostałych zapisach SIWZ.

Niemniej jednak, dla rozwiania jakichkolwiek wątpliwości pkt 4.2.3) SIWZ oraz § 1 ust. 2 pkt 3 projektu umowy otrzymują brzmienie:

„3) opróżnianie i wywóz odpadów z ustawionych pojemników (kontenerów) wraz z zagospodarowaniem odebranych odpadów zgodnie z obowiązującymi przepisami;”

Pytanie nr 2:

Mając na względzie wątpliwości wskazane w ramach pytania nr 1 powyżej odnośnie przedmiotu zamówienia, wnosimy o zmianę pkt 4.4 ppkt 3) SIWZ poprzez wskazanie czy:

- 1) odpady odebrane z pojemników (kontenerów) mają trafić bezpośrednio do miejsca unieszkodliwiania lub odzysku wskazanych przez Zamawiającego wraz ze wskazaniem nazwy i miejsca położenia instalacji oraz godzin funkcjonowania instalacji w dni robocze oraz wskazanie sposobu postępowania z odpadami w niedziele oraz dni ustawowo wolne od pracy – jeżeli przedmiotem niniejszego zamówienia nie jest zagospodarowanie odpadów lub*
- 2) odpady odebrane z pojemników (kontenerów) mogą trafić na stację przeładunkową, względnie na bazę magazynowo-transportową wykonawcy, a docelowo do miejsca unieszkodliwiania lub odzysku, wybraną przez wykonawcę – jeżeli przedmiotem niniejszego zamówienia jest także zagospodarowanie odpadów.*

Jednocześnie zwracamy uwagę, że regionalna instalacja do przetwarzania odpadów komunalnych odpadów pracuje wyłącznie w dni robocze do godz. 17.00, natomiast nie funkcjonuje w dniu ustawowo wolne od pracy oraz w niedziele. Tym samym, wnosimy o doprecyzowanie przez Zamawiającego w jaki sposób wykonawca ma postępować z odpadami, które odbierze np. po godz.17.00 lub w sobotę, gdy regionalna instalacja do przetwarzania odpadów komunalnych będzie już nieczynna? W jaki sposób wykonawca ma uczynić zadość sformułowaniu zawartemu w pkt. 4.4 ppkt 3) SIWZ tj. w zakresie „bezpośredniego” przekazania odpadów do miejsc unieszkodliwiania lub odzysku? Wnosimy o doprecyzowanie przedmiotowego postanowienia.

Odpowiedź:

Jak wskazano w odpowiedzi na pytanie nr 1 przedmiot zamówienia obejmuje zagospodarowanie odpadów, co wynika bezpośrednio z zapisów SIWZ.

Pkt 4.4.3) SIWZ oraz § 1 ust. 4 pkt 4 projektu umowy otrzymuje brzmienie:

„odpady z opróżnianych pojemników (kontenerów) muszą trafiać do miejsca unieszkodliwiania lub odzysku.”.

W ocenie Zamawiającego zapisy zawarte w § 1 ust. 6 i 7 projektu umowy co do terminu odbioru odpadów nie stoją w sprzeczności z godzinami pracy regionalnej instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych wskazanymi w pytaniu.

Zamawiający nie wymaga, aby odebrane odpady trafiały do regionalnej instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych natychmiast, kwestie techniczne lub organizacyjne dotyczące dostarczenia odpadów do miejsca unieszkodliwiania lub odzysku leżą po stronie Wykonawcy i muszą odbywać się z zachowaniem przepisów obowiązującego prawa.

Pytanie nr 3:

Z uwagi na lakoniczne sformułowanie zawarte w pkt.4.4 ppkt 4) SIWZ, zgodnie z którym „usługa winna być wykonana zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa”, uprzejmie prosimy o szczegółowe wskazanie aktów prawnych, których wykonawca musi przestrzegać podczas realizacji usług będących przedmiotem zamówienia. W tym zakresie wnosimy o zmianę treści SIWZ poprzez doprecyzowanie pkt 4.4 ppkt 4) SIWZ.

Odpowiedź:

Patrz odpowiedź na pytanie nr 1.

Pytanie nr 4:

Celem umożliwienia wykonawcy oszacowania kosztów usług, które mają być świadczone w niniejszym postępowaniu, wnosimy o zmianę postanowienia w pkt 4.2 ppkt 4) SIWZ poprzez określenie nie minimalnej odległości wokół pojemnika (kontenera), która ma być uprzątnięta, ale określenie maksymalnej odległości, do której wykonawca obowiązany jest usunąć wszelkie zanieczyszczenia wokół miejsca ustawienia pojemnika (kontenera) tj. 1 m.

Odpowiedź:

Zamawiający poprawia omyłkę, a tym samym pkt 4.2.4) SIWZ oraz § 1 ust. 2 pkt 4 projektu umowy otrzymują brzmienie:

„po każdym opróżnieniu pojemnika (kontenera) usunięcie wszelkich zanieczyszczeń wokół (maksimum 1,0 m w każdą stronę) miejsca ustawienia pojemnika (kontenera), a w razie konieczności zmycie nawierzchni”.

Pytanie nr 5:

W pkt 23.1 lit. b) SIWZ Zamawiający żąda przedłożenia umowy z regionalną instalacją do przetwarzania odpadów komunalnych dla regionu X na przyjmowanie odpadów o kodach: 20 02 01 oraz 20 03 01. W ocenie wykonawcy odpady zbierane i następnie odbierane z cmentarzy winny być odbierane jako odpady o kodzie 20 03 99.

Wykonawca zwraca uwagę, że na cmentarzach wytwarzane są przede wszystkim odpady o charakterze niekomunalnym, które nie muszą być kierowane na regionalne instalacje do przetwarzania odpadów. Do odpadów komunalnych, które powstają na cmentarzach zalicza się wyłącznie odpady powstające np. w biurze zarządcy cmentarza oraz odpady z grup 20 02 z ograniczeniem do odpadów zbliżonych do odpadów z ogródków i parków (pozostałości ze sprzątania grobów i ich otoczenia).

Wojewódzki Sąd Administracyjny w Warszawie w orzeczeniu VI SA/Wa 926/10 stoi na stanowisku, że klasyfikując odpady z cmentarzy należy przede wszystkim zwrócić uwagę nie na nazwę odpadów, lecz na określenie ich pochodzenia (miejsca powstania), co prowadzi do wniosku, że odpadów pochodzących z cmentarzy nie można zaliczyć, w rozumieniu ustawy o odpadach, jako powstające w gospodarstwach domowych. Nie można ich również zaliczyć, ze względu na swój charakter lub skład, że są podobne do odpadów powstających w gospodarstwach domowych, na przykład resztki po pomnikach cmentarnych, które uległy uszkodzeniom lub dewastacji.

W świetle powyższego, wnosimy o dokonanie zmiany pkt 23.1 lit. b) SIWZ poprzez wykreślenie i wprowadzenie w jego miejsce postanowienia o następującej treści: „przedłożenia umowy z regionalną instalacją do przetwarzania odpadów komunalnych dla regionu X lub inną instalacją spełniającą wymogi określone w ustawie z dnia 14.12.2012r. o odpadach na przyjmowanie odpadów o kodzie 20 02 01 [...]”.

Odpowiedź:

Zamawiający wprowadza następujące zmiany w treści SIWZ:

1. pkt 23.1. ppkt b) SIWZ otrzymuje brzmienie:

„b) przedłożenia umowy z Regionalną Instalacją do Przetwarzania Odpadów Komunalnych dla Rejonu X na przyjmowanie odpadów o kodzie: 20 02 01 zawartej przez wykonawcę lub podmiot, z którym to wykonawca bezpośrednio zawrze umowę na dostarczanie odpadów o tym kodzie wytworzonych w ramach realizacji zamówienia do wyżej wymienionej instalacji - w takim przypadku wykonawca jest zobowiązany do przedłożenia oświadczenia tego podmiotu o posiadaniu wyżej wymienionej umowy (wraz ze wskazaniem jej czasu obowiązywania) oraz umowy zawartej pomiędzy wykonawcą oraz tym podmiotem,”

2. w pkt 23.1.SIWZ dodaje się ppkt e) o brzmieniu:

„e) przedłożenia umowy z Regionalną Instalacją do Przetwarzania Odpadów Komunalnych dla Rejonu X lub inną instalacją spełniającą wymogi określone w ustawie z dnia 14.12.2012r. o odpadach (Dz.U. z 2018r. poz. 21) na przyjmowanie odpadów o kodzie: 20 03 99 zawartej przez wykonawcę lub podmiot, z którym to wykonawca bezpośrednio zawrze umowę na dostarczanie odpadów o tym kodzie wytworzonych w ramach realizacji zamówienia do wyżej wymienionych instalacji - w takim przypadku wykonawca jest zobowiązany do przedłożenia oświadczenia tego podmiotu o posiadaniu wyżej wymienionej umowy (wraz ze wskazaniem jej czasu obowiązywania) oraz umowy zawartej pomiędzy wykonawcą oraz tym podmiotem.”;

3. § 3 ust. 2 projektu umowy otrzymuje brzmienie:

„2) Wykonawca oświadcza, że:

- a) posiada zawartą umowę z Regionalną Instalacją do Przetwarzania Odpadów Komunalnych dla Rejonu X na przyjmowanie odpadów o kodzie: 20 02 01 lub taką umowę posiada podmiot, z którym to wykonawca bezpośrednio ma zawartą umowę na dostarczanie odpadów o tym kodzie wytworzonych w ramach realizacji umowy do wyżej wymienionej instalacji,
- b) posiada zawartą umowę z Regionalną Instalacją do Przetwarzania Odpadów Komunalnych dla Rejonu X lub inną instalacją spełniającą wymogi określone w ustawie z dnia 14 grudnia 2012r. o odpadach (Dz.U. z 2018r. poz. 21) na przyjmowanie odpadów o kodzie: 20 03 99 lub taką umowę posiada podmiot, z którym to wykonawca bezpośrednio ma zawartą umowę na dostarczanie odpadów o tym kodzie wytworzonych w ramach realizacji umowy do wyżej wymienionych instalacji.”

Pytanie nr 6:

Wnosimy o wykreślenie z §1 ust. 5 załącznika nr 1 do SIWZ (projekt umowy).

Zgodnie z art. 1 ust.1 pkt 32) ustawy o odpadach przez wytwórcę odpadów rozumie się przez to każdego, którego działalność lub bytowanie powoduje powstanie odpadów (pierwotny wytwórca odpadów), oraz każdego, kto przeprowadza wstępną obróbkę, mieszanie lub inne działania powodujące zmianę charakteru lub składu tych odpadów.

Wykonawca niniejszego zamówienia, w świetle powyższej definicji legalnej, nie będzie wytwórcą odpadów powstających na cmentarzach, natomiast realizacją usługi będzie pełnił rolę transportującego odpady lub transportującego oraz posiadacza odpadów.

Odpowiedź:

Przytoczona w pytaniu definicja wytwórcy nie jest pełna.

Zgodnie z art. 3 ust. 1 pkt 32 ustawy o odpadach przez wytwórcę odpadów – rozumie się każdego, którego działalność lub bytowanie powoduje powstawanie odpadów (pierwotny wytwórca odpadów), oraz każdego, kto przeprowadza wstępną obróbkę, mieszanie lub inne działania powodujące zmianę charakteru lub składu tych odpadów; **wytwórcą odpadów powstających w wyniku świadczenia usług w zakresie budowy, rozbiórki, remontu obiektów, czyszczenia zbiorników lub urządzeń oraz sprzątnięcia, konserwacji i napraw jest podmiot, który świadczy usługę, chyba że umowa o świadczenie usługi stanowi inaczej.**

Z uwagi na przedmiot zamówienia niniejszego postępowania wykonawca z mocy prawa jest wytwórcą odpadów, o którym mowa w powyższej definicji, a zapis w §1 ust. 5 projektu umowy stanowi tylko potwierdzenie tego faktu.

Pytanie nr 7:

Wnosimy o wykreślenie z § 6 ust.3 uprawnienia Zamawiającego do obciążania wykonawcy karą umowną, gdy jakiegokolwiek naruszeni stwierdziła już Państwowa Inspekcja Pracy. Pozostawienie zapisu w obecnej formie doprowadzi do podwójnego karania wykonawcy za to samo zachowanie lub zaniechanie.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapis projektu umowy, o którym mowa w pytaniu bez zmian, jako zgodny z prawem. Należy zauważyć, że działania Państwowej Inspekcji Pracy w przedmiocie nałożenia ewentualnej kary czy innej sankcji wynikają z przepisów ustawowych, a nie umowy cywilnoprawnej.

Pytanie nr 8:

Odnosnie załącznika nr 1 do SIWZ (projekt umowy), wnioskujemy, by zgodnie z ustawami podatkowymi, kary umowne nie były naliczane od kwoty wynagrodzenia brutto, tym samym wnosimy o zmianę § 7 ust.1 oraz ust. 5 poprzez wykreślenie słowa „brutto” i wpisanie słowa „netto”.

Wnioskujemy także, w celu zapewnienia wykonawcy stabilnych warunków realizacji umowy, wykreślenie z §7 ust.2 zdanie pierwsze sformułowania „w szczególności”. Decydując się na realizację umowy, wykonawca powinien mieć prawo od momentu ogłoszenia projektu umowy, znać wszelkie ryzyka związane z wykonaniem umowy, w tym przede wszystkim musi mieć pełną świadomość, kiedy Zamawiający może stosować najbardziej drastyczne narzędzie przewidziane przez kodeks cywilny jakim jest odstąpienie od umowy. Z tej przyczyny przesłanki odstąpienia od umowy winny stanowić katalog zamknięty.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapisy projektu umowy, o których mowa w pytaniu bez zmian, jako zgodne z prawem i powszechnie stosowane.

Pytanie nr 9:

W związku z wejściem w życie w dniu 25 maja 2018r. rozporządzenia o ochronie danych osobowych (RODO), wnosimy o przekazanie – jako załącznika do SIWZ – umowy o przetwarzaniu danych osobowych spełniających wszelkie wymogi nowego prawa w zakresie danych osobowych oraz o doprecyzowanie w treści SIWZ oraz w załączniku nr 1 do SIWZ (projekt umowy) w jaki sposób Zamawiający będzie chronił dane osobowe pracowników świadczących usługi dla wykonawcy oraz osoby, o której mowa w §5 projektu umowy.

Odpowiedź:

Realizacja usługi stanowiącej przedmiot zamówienia nie przewiduje powierzenia przez Zamawiającego Wykonawcy przetwarzania danych osobowych w jego imieniu. Powyższe nie wymaga zatem podpisania umowy o której mowa w art. 28 RODO, a co za tym idzie zamieszczenia wzoru takiej umowy w SIWZ.

Przekazane przez Wykonawcę, w związku z realizacją umowy, dane osobowe jego pracowników, będą chronione przez Zamawiającego zgodnie z obowiązującymi przepisami o ochronie danych osobowych i wykorzystane wyłącznie do celów związanych z realizacją umowy.

Ponadto, na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Zamawiający zmienia termin składania i otwarcia ofert, o którym mowa w pkt 20 SIWZ ulega zmianie na następujący: **29.05.2018r.** (był 28.05.2018r.). Godziny oraz miejsce składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian.

Pozostałe zapisy SIWZ pozostają bez zmian.

z up. Prezydenta Miasta Kalisza

/-/

Tomasz Rogoziński

Wiceprezydent Miasta Kalisza