

12.01.2021 r.

Do: **Burmistrza Miasta Orzesze**
Miasto Orzesze
ul. św. Wawrzyńca 21, 43-180 Orzesze

wysłano: - przy użyciu MiniPortalu lub formularza ePUAP oraz na adres e-mail: rzp@orzesze.pl

Dotyczy: treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia w przetargu nieograniczonego pod nazwą:
„Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy w Mieście Orzesze (marzec 2021 – grudzień 2021)” numer referencyjny: WRZP.271.32.2020

WNIOSEK O WYJAŚNIENIE I ZMIANĘ TREŚCI SIWZ

Działając w imieniu

„Wykonawca”) jako uprawniony do reprezentowania Spółki, niniejszym na podstawie art. 38 ust. 1a ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2018 r., poz. 1986, dalej: „PZP”) zwracam się do Burmistrza Miasta Orzesze reprezentującego Miasto Orzesze (dalej: Zamawiającego), jako do podmiotu organizującego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, o zmianę treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej: SIWZ) w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn. *„Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy w Mieście Orzesze (marzec 2021 – grudzień 2021)” numer referencyjny: WRZP.271.32.2020* (dalej: Zamówienie), a to poprzez:

ulatwienie/uproszczenie zasad realizacji Zamówienia, w tym fakturowania usługi, co przyświeca interesom nie tylko Wykonawcy, ale w szczególności Zamawiającego, a co za tym idzie modyfikację treści SIWZ polegającą na:

- dopuszczeniu zbierania odpadów przez Wykonawcę przed przekazaniem ich na instalację

i kolejno

- rozliczenia ich na podstawie ilości faktycznie odebranych odpadów, a nie na podstawie ich późniejszego zagospodarowania.

WNIOSEK WYKONAWCY

Wykonawca wyjaśnia, że zgodnie z dokumentacją przetargową do Zamówienia – tj. SIWZ, OPZ oraz Umową w ocenie Wykonawcy – w tym w powołaniu na obecnie realizowane analogiczne Zamówienie - na uwagę zasługują w szczególności ale nie wyłącznie następujące postanowienia:

- 1) pkt 2.10 ppkt 2 Opisu Przedmiotu Zamówienia (stanowiącego załącznik nr 1 do SIWZ) wskazuje obowiązek Wykonawcy polegający na tym aby *Selektywnie zebrane odpady komunalne przekazywać do instalacji odzysku i unieszkodliwiania odpadów, zgodnie z hierarchią postępowania z odpadami określą w ustawie z dnia 14 grudnia 2012r. o odpadach.*

Wykonawca kieruje prośbę o dopuszczenie zbierania odpadów przez Wykonawcę na terenie bazy magazynowo - transportowej przed ich przekazaniem na instalację lub przekazanie podmiotowi prowadzącemu działalność w zakresie zbierania odpadów.

- 2) pkt 2.12 ppkt 1 Opisu Przedmiotu Zamówienia (stanowiącego załącznik nr 1 do SIWZ) wskazuje obowiązek po stronie Wykonawcy, a to w postaci „Przekazania zamawiającemu rocznego raportu do dnia 31 stycznia 2022 roku z realizacji usługi odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych z Punktu Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych (PSZOK)”

Wykonawca kieruje prośbę o dodatkowe umożliwienie wskazania, aby odbiór odpadów nie wiązał się z jednoczesnym wymogiem („przy jednym transporcie”) ich bezpośredniego przekazania na instalację, ale aby istniałaby również możliwość zbierania ich przez Wykonawcę na bazie magazynowo - transportowej lub przekazania odpadów innemu podmiotowi zbierającemu odpady.

- 3) pkt 4 Rozdziału III SIWZ wskazuje, że „Wykonawca do 31.12.2021 r. zobowiązany jest wykonać obowiązki dotyczące odbioru i zagospodarowania odpadów i związanej z tym sprawozdawczości (tj. przekazania do recyklingu, odzysku bądź unieszkodliwiania), z wyłączeniem opadów odebranych i zebranych w miesiącu grudniu 2021r. Odpady odebrane i zebrane w miesiącu grudniu 2021r. Wykonawca zobowiązany jest zagospodarować oraz sporządzić sprawozdawczość dotyczącą tych odpadów do dnia 31.01.2022 r.”

Wykonawca kieruje prośbę, aby Wykonawca mógł zbierać odpady na bazie magazynowo – transportowej przez cały okres wykonywania usługi (Zamówienia), a także aby Wykonawca mógł przekazać odpady do zagospodarowania lub zbierania innemu podmiotowi zbierającemu odpady po zakończeniu i rozliczeniu Umowy z Zamawiającym, przy jednoczesnym stosowaniu się przez Wykonawcę do terminów określonych ustawą.

- 4) §5 ust. 10 Umowy (stanowiącej załącznik nr 7 do SIWZ) wskazuje, że „Wykonawca zobowiązany jest selektywnie zebrane odpady komunalne przekazywać do instalacji odzysku i unieszkodliwiania odpadów, zgodnie z hierarchią postępowania z odpadami określą w ustawie z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach. (t.j. Dz. U. z 2020r., poz. 797 z późn. zm.).”

Wykonawca kieruje prośbę o dopuszczenie możliwości, aby Wykonawca mógł przekazać odpady innemu podmiotowi zbierającemu odpady, w tym także zbierać odpady na terenie bazy magazynowo – transportowej.

- 5) §7 ust. 2 Umowy (stanowiącej załącznik nr 7 do SIWZ), wskazuje, że „Rozliczenie pomiędzy Zamawiającym i Wykonawcą następować będzie na podstawie faktycznie odebranych i zagospodarowanych (przekazanych do instalacji przetwarzania) przez Wykonawcę ilości odpadów komunalnych w podziale na frakcje.”

Wykonawca kieruje prośbę o dopuszczenie możliwości, aby Wykonawca mógł rozliczać się z Zamawiającym na podstawie ilości faktycznie odbieranych odpadów od Zamawiającego, a nie na podstawie ich późniejszego zagospodarowania.

- 6) pkt 5 Formularza Oferty (stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ), wskazuje że „Na podstawie art 6d ust 4 pkt 5) ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (tekst jednolity Dz. U. z 2020r. Poz. 1439) wskazujemy następujące instalacje, w szczególności regionalne instalacje do przetwarzania odpadów komunalnych, do których będziemy jako podmiot odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości, przekazać odebrane odpady:” (wskazany przez Wykonawcę instalacjom).

Wykonawca kieruje prośbę o dopuszczenie możliwości, aby Wykonawca w powołaniu na w/w postulaty, mógł również wskazać podmioty zbierające odpady, przy pomocy których Wykonawca będzie zagospodarowywać odpady z terenu Zamawiającego.

WYJAŚNIENIE WYKONAWCY

Wykonawca wyjaśnia, że wskazana wyżej propozycja zmian treści SIWZ prowadzić będzie do bardziej efektywnej realizacji Zamówienia, a to w powołaniu się i bazowaniu przez Wykonawcę na realizacji obecnego analogicznego Zamówienia na rzecz Zamawiającego.

Wnioskowana zmiana prowadzi również do ułatwienia/uproszczenia zasad fakturowania Zamówienia, w tym zmniejszenia czynników cenotwórczych bezpośrednio wpływających na wartość oferty, co przyświeca interesom nie tylko Wykonawcy, ale w szczególności Zamawiającego.

Wskazać należy, że pierwotna treść SIWZ determinuje na Wykonawcy każdorazowy obowiązek bezpośredniego przekazania odpadów do zagospodarowania we właściwej (docelowej) instalacji. Co jednak ważne, teren miasta Orzesze nie należy do obszaru o dużym zaludnieniu, przy czym charakteryzuje się dużą powierzchnią. Okoliczności te prowadzą między innymi do konieczności realizacji w wykonaniu Umowy licznych kursów pojazdów Wykonawcy przy ich jednoczesnym małym załadunku.

Co jednak ważne, w obliczu licznych zmian przepisów prawa, doszło do uwolnienia rynku w zakresie wyboru instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych, co oznacza, że oczywistym nie jest, że do zagospodarowania odpadów dochodzi na najbliższej instalacji, albowiem nie tylko decydują o tym warunki finansowe ustalone pomiędzy Wykonawcą a instalacją, ale w szczególności moce przerobowe danej instalacji. Stąd należy brać pod uwagę zasadę tzw. bliskości również w kontekście innych przypisanych tam

przesłanek. Ponadto, nawet stwierdzenie, że instalacja miałaby być w sensie odległościowym najbliższa nie oznacza, że w sensie liczby kilometrów jest ona blisko położona.

Nie jest bowiem oczywistym, że to na terenie najbliższej instalacji, Wykonawca będzie w stanie zagospodarować pełny strumień odpadów odebranych od Zamawiającego, tym bardziej, że realizacja Zamówienia obejmuje również końcówkę roku 2021 r., w którym to okresie instalacje – na ogół – zmagają się z trudnościami związanymi z osiąganiem mocy przerobowych zapisanych w udzielonych im zezwoleniach na przetwarzanie odpadów, w skutek czego dochodzi do wstrzymania przyjęć przez lokalne instalacje, przez co Wykonawca zmuszony jest zagospodarować odpad na innej – czasem odległej – instalacji, a czasem poddać magazynowaniu do pierwszych dni nowego roku.

Innymi słowy, Wykonawca pod koniec roku kalendarzowego - nie rzadko - usilnie poszukuje instalacji, która jest w stanie przyjąć odpady. Z kolei zarezerwowanie mocy „na przyszłość” – a to w zakresie odbioru odpadów przez określoną instalację – nie zawsze jest wystarczającą gwarancją przyjęcia odpadów. Wynika to z faktu, że niezwykle trudnym jest wymuszenie na danej instalacji wymogu odebrania odpadów komunalnych, gdyż brak mocy przerobowych na ogół nie uprawnia Wykonawcy do naliczenia kar umownych z tytułu nie wywiązania się z postanowień umownych stron, jako że:

- powstała sytuacja jest nie tyle niemożliwa do przewidzenia (albowiem w zależności od okresu/miesiąca, odpady są wytwarzane przez mieszkańców w różnej ilości, a dla przykładu w okresie świątecznym wytwarzane są one w dużo większej ilości),

ale także

- powstała sytuacja podyktowana jest zakazem przyjmowania dodatkowych odpadów, pod rygorem nałożenia na określoną instalację sankcji natury administracyjnej.

Ponadto, co również istotne, potencjalne rezerwowanie przez Wykonawcę mocy przerobowych na instalacjach, jednocześnie prowadziłoby do ryzyka obopólnego, albowiem w sytuacji gdy Wykonawca nie wykorzystałby w pełni zarezerwowanych na instalacji mocy przerobowych, to:

- w rzeczywistości Wykonawca byłby zmuszony do poniesienia negatywnych konsekwencji finansowych,

lub

- dana instalacja byłaby narażona na poniesienie strat finansowych, a to w postaci utraconych korzyści związanych z ewentualnym możliwym przyjęciem odpadów od innego podmiotu.

Z powyższych względów, umożliwienie Wykonawcy zbierania odpadów na terenie bazy magazynowo – transportowej wpłynie na szereg korzyści finansowych, które jednocześnie będą zgodne z przepisami prawa, co bez wątpienia przełoży się na korzystniejsze oferty wykonawców.

Wykonawca wyjaśnia, że przedmiotowa zmiana umożliwi Wykonawcy realizację Zamówienia po bardziej konkurencyjnych cenach. Wynika to z faktu, iż Wykonawca w oparciu o znowelizowane przepisy prawa dysponuje uprawnieniem przekazania odebranych odpadów komunalnych do instalacji znajdującej się poza granicami dawnych regionów, które to instalacje mogą oferować lepszą cenę, bądź bardziej nowoczesną i co za tym idzie, bardziej przyjazną dla środowiska oraz zdrowia i życia ludzkiego, technologię, a także pozwolą na osiągnięcie wyższych tzw. poziomów odzysku.

Powyższe o tyle przełoży się na korzystniejszy kosztorys ofertowy, gdy Wykonawca będzie miał możliwość skorzystania z bazy magazynowo - transportowej położonej w bliskiej odległości od miejsca realizacji Zamówienia. Wynika to z faktu, że Wykonawca dokonując przeładunku odpadów na terenie bazy magazynowo - transportowej wypełniając pojazd odpadami „aż po brzegi” doprowadzi do zmniejszenia konieczności przewozu odpadów pojazdami zapełnionymi w części, na skutek czego sprowadzi się do następujących korzyści finansowych mających bezpośredni związek z przedstawioną przez Wykonawcę ofertą, a mianowicie:

- możliwość przeładunku odpadów na bazie magazynowo - transportowej umożliwi Wykonawcy transport odpadów do instalacji mniejszą ilością pojazdów o większej pojemności, na skutek czego Wykonawca poniesie proporcjonalnie niższe koszty, nie tylko z uwagi na mniejsze zużycie paliwa, ale także mniejsze wykorzystanie floty pojazdów i kadry pracowniczej,
- przyczyni się do niższej emisji spalin, z uwagi na zmniejszenie kursów pojazdów transportujących odpady.

Wskazać bowiem należy, że w wyniku dokonania zmian SIWZ zaproponowanych przez Wykonawcę, Wykonawca nie tylko będzie w stanie przeładować odpady na terenie swojej pobliskiej bazy magazynowo - transportowej, ale także Wykonawca będzie mógł w szybkim czasie powrócić na teren Zamawiającego celem dalszego odbioru odpadów. Z kolei na terenie bazy magazynowo - transportowej, Wykonawca będzie w stanie załadować maksymalnie i większy pojazd celem minimalizowania kosztów przy jednoczesnej prawidłowej realizacji Zamówienia.

Powyższe o tyle zasługuje na uwagę, albowiem zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa, Wykonawca wraz z odbiorem odpadów z terenu danej nieruchomości, jednocześnie staje się posiadaczem odebranych odpadów. Kwestia ta o tyle zasługuje na uwzględnienie, albowiem to właśnie w interesie Wykonawcy jest dalsze prawidłowe posługiwanie się z odpadami, pod groźbą nałożenia na Wykonawcę licznych sankcji.

Wykonawca podkreśla, że zgodnie z obowiązującą praktyką innych gmin, zamawiający w analogicznych zamówieniach dopuszczają możliwość korzystania przez wykonawców z baz magazynowo - transportowych, w skutek czego zamawiający uzyskują korzystniejsze oferty cenowe.

W powołaniu na powyższe, ponownie należy podkreślić, że wraz z przejęciem odpadów przez Wykonawcę, to na Wykonawcy spoczywa pełna odpowiedzialność związana z ich prawidłowym zagospodarowaniem. Okoliczność ta o tyle zasługuje na uwagę, albowiem w ramach obecnie realizowanej usługi, tak w ramach niektórych frakcji odpadów, Zamawiający dokonuje wypłaty wynagrodzenia w okresie dużo późniejszym, aniżeli doszło do ich odebrania przez Wykonawcę. Sytuacja ta jest spowodowana tym, że nie każda frakcja odpadów generowana jest przez mieszkańców Zamawiającego w tak dużych ilościach, aby zagospodarowanie odpadów było rentowne zarówno dla Zamawiającego, jak i Wykonawcy.

Niemniej, co jednak ważne, tak przyjęta - czysto hipotetycznie - praktyka Stron Umowy (Zamawiającego i Wykonawcy) prowadzić może do niejasności natury sprawozdawczej, ale i księgowej. Innymi słowy, w wyniku fakturowania usługi dopiero na skutek zagospodarowania danego odpadu, dochodzi do rozbieżności

między okresami dotyczącymi odbioru odpadów (nad czym pełną kontrolę sprawuje Zamawiający) oraz fakturowania usługi. Nie sposób też stwierdzić, że podobne niedogodności mogą również występować po stronie Zamawiającego. Co jednak ważne, w interesie obu stron relacji kontraktowej jest dążenie do zmniejszenia jakichkolwiek niedogodności, które przyświecają interesom obu stron, dlatego więc najlepszą formułą dotyczącą zasad wypłaty wynagrodzenia jest fakturowanie usług wraz z momentem odbioru odpadów od Zamawiającego.

Tak przyjęty i zmieniony sposób fakturowania usługi ułatwi Zamawiającemu monitorowanie realizacji Zamówienia przez Wykonawcę. Niemniej, co najważniejsze dla Wykonawcy, nadrzędnym celem jest bez wątpienia wyjście naprzeciw interesom Zamawiającego, poprzez generowanie kosztów Zamawiającego w możliwie jak najmniej dolegliwym stopniu, z jednoczesnym poszanowaniem zasad i wymogów określonych ustawą o odpadach oraz ustawą o utrzymaniu czystości i porządku w gminach. Znowelizowanie fakturowania (która będzie zależna od momentu odbioru odpadów) oraz umożliwienie zbierania odpadów przez Wykonawcę (na bazie magazynowo – transportowej) przyczyni się właśnie do zmniejszenia kosztów, które – co ważne – nie wpłyną na jakość realizacji Zamówienia.

Co również ważne, wraz z elektroniczną dokumentacją sprawozdawczą (tj. KPO/KPOK), Zamawiający uzyskał jednocześnie możliwość pełnej kontroli dokumentów generowanych przez Wykonawcę w związku z realizacją Zamówienia. Dlatego więc, mimo dokonania zmian fakturowania, tak Zamawiający (w tym również Wojewódzki Inspektor Ochrony Środowiska) będzie mógł w pełni na bieżąco kontrolować prawidłowość wykonywania usług przez Wykonawcę.

Z powyższych względów zasadnym więc jest dokonanie zmiany treści SIWZ poprzez umożliwienie dokonywania rozliczenia Stron już tylko na podstawie odbioru odpadów komunalnych przez Wykonawcę, co sprzyjać będzie szeregu korzyściom i ułatwi czynności sprawozdawcze, rachunkowe i rozliczeniowe, a to związane z realizacją Zamówienia.

Na uwagę zasługuje również wyrok z dnia 29 marca 2017 r. Krajowej Izby Odwoławczej w sprawie o sygn. akt: KIO 470/17, zgodnie z którym „Zamawiający znając rynek i potencjalnych wykonawców, w trybie, który wybrał do udzielenia zamówienia, winien umożliwić wykonawcom złożenie ważnych ofert. Takie są bowiem konsekwencje zastosowania do udzielenia przedmiotowego zamówienia trybu przetargu nieograniczonego przy uwzględnieniu zasady proporcjonalności. Nie można bowiem doprowadzić do sytuacji, że pod fasadą najbardziej konkurencyjnego i przejrzystego trybu udzielenia zamówienia kryje się postępowanie z tak dobranymi elementami procedury, że ogranicza w znaczny sposób krąg potencjalnych wykonawców.”

Uważamy, że modyfikacja powyższych kwestii w SIWZ pozwoli dodatkowo Zamawiającemu poszerzyć krąg potencjalnych oferentów, a tym samym uzyskać korzystniejsze oferty cenowe. Dokonanie powyższych zmian SIWZ w znacznym stopniu przyczyni się do zachowania w niniejszym postępowaniu zasady uczciwej konkurencji oraz zasady równego traktowania wykonawców, o których mowa w art. 7 PZP, a w konsekwencji przełoży się na ilość ofert, które będą mogły zostać złożone w ramach niniejszego postępowania.