

**Wykonawcy biorący udział
w postępowaniu
nr ZW.271.2.11.2022.MK**

Dotyczy: postępowania na realizację zadania pn: „**BUDOWA I EKSPLOATACJA OCZYSZCZALNI ŚCIEKÓW W GMINIE CZERNICA**”, prowadzonego na podstawie ustawy z dnia 19 grudnia 2008 roku o partnerstwie publiczno-prywatnym (t.j. Dz.U. z 2022 r. poz. 407) w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 132 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 ze zm., zwana dalej „ustawa Pzp”).

Zamawiający, w związku z wpłynięciem wniosków o wyjaśnienie treści specyfikacji warunków zamówienia (dalej zwanej „SWZ”), stosownie do art. 135 ust. 6 ustawy Pzp niniejszym udziela wyjaśnień dotyczących treści SWZ:

Pytanie nr 1:

Prosimy o usunięcie sprzeczności dotyczących siły wyższej. W definicjach w pkt. 53 „Siła Wyższa” w ppkt. 5 wskazuje się epidemię, jednocześnie zapis poniżej w ppkt. 3 wskazuje się, że zmniejszenie podaży lub opóźnień spowodowanych przez epidemię COVID-19 nie uznaje się za Siłę Wyższą.

Odpowiedź nr 1:

Zamawiający, w trybie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp modyfikuje treść załącznika nr 10 do umowy PPP – ZMODYFIKOWANY II, w następujący sposób:

1) Art. I ust. 53 Załącznika nr 10 do SWZ – Wzór Umowy PPP – ZMODYFIKOWANY II, otrzymuje brzmienie:

„**53. Siła Wyższa** – należy przez to rozumieć zewnętrzne zdarzenie nagłe, nieprzewidywalne i niezależne od woli Stron, uniemożliwiające wykonanie Umowy w całości lub w części, na stałe lub na pewien czas, któremu nie można zapobiec ani przeciwdziałać przy zachowaniu należytej staranności Stron. Za przejawy Siły Wyższej uznaje się w szczególności:

- 1) klęski żywiołowe, w tym: trzęsienie ziemi, huragan, powódź oraz inne nadzwyczajne zjawiska atmosferyczne obejmujące swoim działaniem Nieruchomość i Oczyszczalnię;
- 2) akty władzy państwowej, w tym: stan wojenny, stan wyjątkowy;
- 3) działania wojenne, akty sabotażu, akty terrorystyczne i inne podobne wydarzenia zagrażające porządkowi publicznemu;
- 4) strajki powszechne lub inne niepokoje społeczne, w tym publiczne demonstracje mające wpływ na realizację Przedsięwzięcia;

Nie uznaje się za Siłę Wyższą:

- 1) strajków w przedsiębiorstwach należących do Stron oraz w przedsiębiorstwach, z którymi łączą Strony lub z którymi Strony zamierzały zawrzeć umowy;
- 2) utraty lub wstrzymania zewnętrznych źródeł finansowania. W szczególności za Siłę Wyższą nie uważa się wstrzymania lub ograniczenia kredytu bądź gwarancji udzielonych przez podmiot finansujący Partnerowi Prywatnemu;
- 3) zmniejszenia się podaży lub opóźnienia w dostawie jakichkolwiek materiałów, wyrobów, urządzeń lub usług koniecznych do realizacji Umowy;
- 4) trudności w zatrudnieniu pracowników o kwalifikacjach niezbędnych do realizacji Umowy;
- 5) wzrostu cen materiałów, wyrobów, urządzeń lub usług koniecznych do realizacji Umowy;
- 6) Zmiany Prawa;”

2) W Art. XXXI Załącznika nr 10 do SWZ – Wzór Umowy PPP – ZMODYFIKOWANY II – po ust.8 dodaje się ust. 9-13 w następującym brzmieniu:

- „9. Strony zawierając Umowę mają świadomość, że w dniu 13 marca 2020 r. ogłoszono w Rzeczypospolitej Polskiej stan zagrożenia epidemicznego, a w dniu 20 marca 2020 r. stan epidemii (stan epidemii został zniesiony w dniu 16 maja 2022 r., natomiast stan zagrożenia epidemicznego nadal obowiązuje) w związku z zakażeniami wirusem SARS-CoV-2, oraz w związku z tym wprowadzone zostały szczególne regulacje prawne, spośród których można wymienić:
- 1) ustawę 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,
 - 2) ustawę z 19 czerwca 2020 r. o dopłatach do oprocentowania kredytów bankowych udzielanych przedsiębiorcom dotkniętym skutkami COVID19 oraz uproszczonym postępowaniu o zatwierdzenie układu w związku z wystąpieniem COVID-19 (t.j. Dz.U. 2021, poz. 1072 ze zm.).
10. Wykonawca oświadcza, że składając Ofertę, a następnie zawierając Umowę, uwzględnił stan zagrożenia epidemicznego, o którym mowa w ust. 9, a także regulacje prawne i ograniczenia z niego wynikające. Oświadczenie to nie wyłącza możliwości powołania się przez Strony na okoliczności związane z COVID-19 jako zdarzenia Siły Wyższej, w sytuacji:
- 1) gdy rozwój epidemii dotknie którąkolwiek ze Stron w stopniu zwiększonym aniżeli w chwili złożenia Oferty, lub
 - 2) wprowadzenia nowych regulacji prawnych związanych ze stanem zagrożenia epidemicznego lub stanem epidemii,
- jeżeli zmienione okoliczności lub regulacje prawne mają wpływ na realizację Umowy.
11. Wykonawca oświadcza, że składając Ofertę, a następnie zawierając Umowę, uwzględnił fakt trwania konfliktu zbrojnego w Ukrainie, a także regulacje prawne i ograniczenia z niego wynikające. Oświadczenie to nie wyłącza możliwości powołania się przez Strony na okoliczności związane z wojną w Ukrainie jako zdarzenia siły wyższej, w sytuacji:
- 1) gdy rozwój wojny dotknie którąkolwiek ze Stron w stopniu zwiększonym aniżeli w chwili złożenia Oferty, lub
 - 2) wprowadzenia nowych regulacji prawnych związanych z konfliktem zbrojnym w Ukrainie,
- jeżeli zmienione okoliczności lub regulacje prawne mają wpływ na realizację Umowy.
12. Ciężar wykazania zaistnienia okoliczności, o których mowa w ust. 10 pkt 1 i 2, a także ust. 11 pkt 1 i 2 oraz ich wpływu na realizację Umowy, obciąża Stronę, która się na nie powołuje.
13. W czasie trwania stanu epidemii lub stanu zagrożenia epidemicznego postanowienia Umowy dotyczące potrąceń należności z wynagrodzenia i zabezpieczenia należytego wykonania Umowy stosuje się w zakresie dozwolonym przez odpowiednie przepisy.”

Pytanie nr 2:

Dot. Art. VIII „Podział Ryzyk” prosimy o uwzględnienie ryzyka zapłaty wynagrodzenia dla Partnera Prywatnego za które odpowiada Podmiot Publiczny.

Odpowiedź nr 2:

Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy i nie wprowadza modyfikacji treści SWZ w powyższym zakresie.

Pytanie nr 3:

Art. XXI pkt 13 – prosimy o wskazanie, że dniem zapłaty Wynagrodzenia jest dzień wpływu środków na rachunek Spółki, a nie obciążenia rachunku ZGK.

Odpowiedź nr 3:

Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy i nie wprowadza modyfikacji treści SWZ w powyższym zakresie.

Pytanie nr 4:

Art. XXIII pkt. 4-5 – Prosimy o wprowadzenie kolejności płatności kary umownych:

- a. na podstawie noty;
- b. z Zabezpieczenia wniesionego przez Partnera Prywatnego;
- c. z Wynagrodzenia.

Odpowiedź nr 4:

Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy i nie wprowadza modyfikacji treści SWZ w powyższym zakresie.

Pytanie nr 5:

Z uwagi na konieczność finansowania inwestycji prosimy o wprowadzenie zmian w:

- Art. XXXVI – prosimy o dopuszczenie cesji z gwarancji ubezpieczenia na Bank.
- W Umowie Dzierżawy w Art. 2, prosimy o wykreślenie zakazu obciążania nieruchomości (dotyczy hipoteki na rzecz Banku).

Odpowiedź nr 5:

Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy i nie wprowadza modyfikacji treści SWZ w powyższym zakresie. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, że odniósł się już do kwestii zabezpieczenia finansowania inwestycji w odpowiedzi na pytanie nr 6 z dnia 29 lipca 2022 (pytania i odpowiedzi VIII), nie wyrażając zgody ustanowienie hipoteki.

Pytanie nr 6:

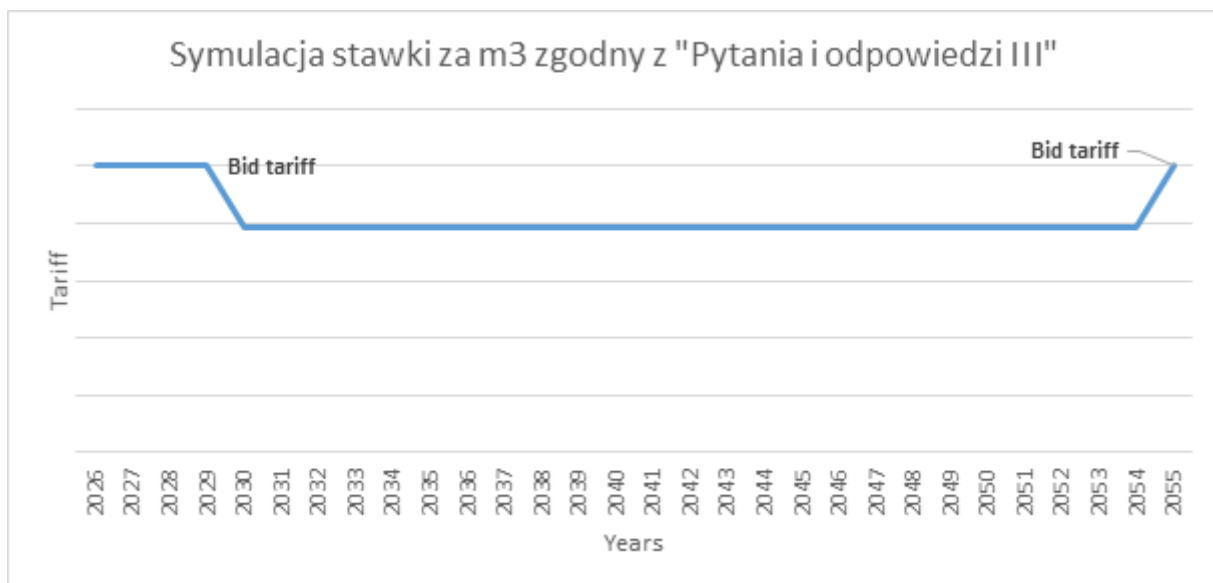
Zgodnie z punktem 4 Załącznika nr 2 do Umowy PPP - Stawki Zmodyfikowany „Mechanizm Kompensaty ma zastosowanie pod warunkiem, że ilość dopływających Ścieków Komunalnych do Oczyszczalni nie przekroczy 1.241.000 m³ Ścieków Komunalnych/rok.”

Zgodnie z powyższym zapisem taryfa za m³ nie powinna być obniżana jeśli roczny dopływ do oczyszczalni będzie większy niż 1.241.000m³, a obowiązująca taryfa będzie równa taryfie ofertowej (Sr).

Jednakże zgodnie z Państwa odpowiedzią na pytanie 26 z dnia 23 czerwca 2022: „Zamawiający wyjaśnia, że stawka zostanie pomniejszona z zgodnie z Załącznikiem nr 2 do Umowy – Stawki, ale z przyjęciem ilości 1 241 000 m³/rok jako obowiązującej.”, twierdząc Państwo, że Mechanizm Kompensaty nadal będzie obowiązywać, z zastrzeżeniem, że wartością górną przepływu braną pod uwagę do kalkulacji będzie wartość 1.241.000 m³/rok, a sam mechanizm kompensacji będzie obowiązywać przez Kwp=20 lub 25 lat.

Poniżej przedstawiamy symulację stawki w oparciu o prognozę ilości ścieków Q85% z dokumentów przetargowych, gdzie wartość 1.241.000m³/rok jest osiągnięta już w 2029 roku.

Taryfa jest stała od pierwszego dnia działalności do 4 roku działalności (2029), a następnie przez okres trwania mechanizmu kompensaty Kwp (20 lub 25 lat) stosowana jest taryfa odpowiadająca wolumenowi 1 241 000 m³/rok. Po okresie obowiązywania mechanizmu kompensaty taryfa jest podwyższana do poziomu początkowego (Sr) do czasu zakończenia umowy.



Prosimy potwierdzić czy powyższe założenia są spójne z Państwa rozumieniem mechanizmu kompensaty, a sam mechanizm kompensaty będzie stosowany pomimo ilości ścieków przekraczającej 1.241.000m3/rok.

Jednocześnie prosimy o zmianę zapisów Załącznika nr 2 dotyczących mechanizmu kompensaty tak aby ich interpretacja była jednoznaczna.

Odpowiedź nr 6:

Zamawiający potwierdza, że w przypadku, gdy w danym roku obowiązywania Mechanizmu Kompensaty, ilość dopływających Ścieków Komunalnych do Oczyszczalni będzie równa bądź przekroczy 1.241.000m3/rok, stawka zostanie pomniejszona zgodnie ze wzorem [2] w pkt 4 lit. f Załącznika nr 2 do Umowy PPP – Stawki Zmodyfikowany, z przyjęciem ilości 1 241 000 m3/rok jako obowiązującej w danym roku.

Doprecyzowując, oznacza to, że w trakcie obowiązywania Mechanizmu Kompensaty, w latach w których ilość dopływających Ścieków Komunalnych do Oczyszczalni będzie równa bądź przekraczająca ilość 1.241.000m3/rok, we wzorze [2a] w miejscu II r - Ilość rzeczywista Ścieków Komunalnych dopływających do Oczyszczalni w okresie 1 października roku poprzedniego do 30 września roku bieżącego, zawsze podstawiana będzie wartość 1.241.000m3/rok.

Pytanie nr 7:

W kwestii czasu trwania mechanizmu kompensaty, kryteria wrażliwości obejmują zakres od 20 do 25 lat, a biorąc pod uwagę, że mechanizm ten jest stosowany od czwartego pełnego roku działalności, rozumiemy, że mechanizm kompensaty nie będzie miał zastosowania w ostatnim roku eksploatacji, co oznacza, że taryfa będzie równa taryfie ofertowej.

Prosimy o potwierdzenie, że po upływie 25 lat w ostatnim roku trwania kontraktu tj. w 2054r. taryfa wzrasta i jest tym samym równa taryfie ofertowej, czy też nie wzrasta i pozostaje zmniejszona, co w rzeczywistości oznacza że mechanizm kompensaty będzie obowiązywać przez 26 lat?

Odpowiedź nr 7:

Zamawiający potwierdza, że po upływie 25 roku działania Mechanizmu Kompensaty w ramach trwania kontraktu, stawka obowiązująca będzie równa stawce ofertowej poddanej rewaloryzacji zgodnie ze wzorem [1] w pkt 3 lit. h Załącznika nr 2 do Umowy PPP – Stawki Zmodyfikowany.

Zamawiający ponownie publikuje następujące dokumenty:

Załącznik nr 10 do SWZ - Wzór umowy PPP – ZMODYFIKOWANY III

Niniejsze pismo stanowi integralną część Specyfikacji warunków zamówienia.