

Znak sprawy: RBK. 271.4.2021

**Identyfikator postępowania w miniPortalu:
c1e84049-bcd6-4f78-9544-c923ceb0b4f7**

Zamawiający:

Gmina Gozdowo
ul. Krystyna Gozdawy 19
09-213 Gozdowo

Wszyscy Wykonawcy

Wyjaśnienie treści SWZ

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji, o którym mowa w art. 275 pkt 1 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021r poz. 1129 ze zm.) na:

„Odbiór, transport i zagospodarowanie odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych i PSZOK z terenu gminy Gozdowo w 2022 i 2023 roku”

I. WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.; zwana dalej: PZP), Zamawiający przekazuje poniżej treść zapytań, które wpłynęły do Zamawiającego wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie nr 1:

§ 8 ust. 4 wzoru umowy w zw. z pkt II 1. 5) SWZ: Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że nie jest zobowiązany do dostarczania właścicielom nieruchomości jednorodzinnych jakichkolwiek pojemników, w tym o pojemności 110l, 120l lub 240l, a jedynie do zapewniania im worków do gromadzenia odpadów.

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 1:

Tak wykonawca zobowiązany jest dostarczyć właścicielom nieruchomości jednorodzinnych tylko worki do gromadzenia odpadów.

Pytanie nr 2:

§ 8 ust. 18 wzoru umowy – wykonawca wnosi o potwierdzenie, że ewentualna rezygnacja z części usług powierzonych wykonawcy nastąpi w formie aneksu do umowy. Jednocześnie, wykonawca wskazuje, że gdyby wspomniane uprawnienia miało być realizowane przez zamawiającego w drodze jednostronnej czynności, wówczas w celu umożliwienia wykonawcy należytego skalkulowania wynagrodzenia Zamawiający powinien wskazać już na tym etapie (w dokumentacji przetargowej) jaki będzie ewentualny, dopuszczalny zakres zmniejszenia usług powierzonych do realizacji wykonawcy.

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 2:

Pytający odnosi się chyba do § 8 ust. 19 wzoru umowy.

Odpowiadając na pytanie wskazuje, że zmiany zakresu tego punktu dokonywane będą w formie oświadczenia składanego przez Zamawiającego w stosunku do Wykonawcy. Z uwagi na brak możliwości przewidzenia zakresu przedmiotowego zmniejszenia nie jest on podawany w SIWZ. Ponadto

wynagrodzenie Wykonawcy stanowi iloczyn masy odebranych odpadów i ich rzeczywistej masy. Zmniejszenie np. częstotliwości odbioru odpadów nie wpływa na sytuację ekonomiczną Wykonawcy.

Pytanie nr 3:

§ 13 ust. 1 wzoru umowy:

Na wstępie należy wskazać, że część kar umownych dotyczących nieterminowej realizacji obowiązków umownych została przez zamawiającego ukształtowana jako kary za opóźnienie, a nie kary za zwłokę, czyli „w oderwaniu” od odpowiedzialności/winy wykonawcy za niewykonanie danego obowiązku. Tymczasem nieterminowa realizacja poszczególnych zadań może mieć charakter obiektywny niezależny od wykonawcy. W tym kontekście wymaga podkreślenia, że zgodnie z art. 433 pkt 1) pzp ukształtowanie odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie zamiast za zwłokę stanowi jeden z przykładów tzw. klauzul abuzywnych - niedozwolonych przez ustawę (chyba że takie ukształtowanie zapisów umownych jest uzasadnione okolicznościami lub zakresem umowy - z czym nie mamy do czynienia w niniejszym postępowaniu). Jednocześnie część zastrzeżonych kar umownych jest rażąco wysoka w stosunku do ewentualnego naruszenia. W konsekwencji wnosimy o zmianę następujących zapisów § 13 ust. 1 wzoru umowy:

- lit. b), c), h), k), p) poprzez wskazanie, że kara jest należna za zwłokę (a nie jak w tej chwili de facto za opóźnienie).

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 3:

Zamawiający dokonuje zmiany w zapisach umowy § 13 ust. 1 lit b), h), k),, poprzez zamiennie stwierdzenia za opóźnienie na słowo zwłoki. Odnośnie zarzutu rażąco wysokich kar w ocenie Zamawiającego nie zachodzi taka przesłanka, a kary umowne są adekwatne do stopnia naruszenia i odpowiednia pod kontem funkcji zabezpieczenia prawidłowego realizowania zamówienia przez Wykonawcę. Odnośnie § 13 ust. 1 lit. c i p wzoru umowy wskazuje, że charakter kary umownej nie odnosi się do pojęcia zwłoki czy opóźnienia.

Pytanie nr 4:

§ 13 ust. 1 lit. a) wzoru umowy – wskazujemy, że przyczyną nieprzekazania odpadów do pierwotnie zakładanej instalacji może być np. awaria lub utrata uprawnień przez instalację. W konsekwencji, wykonawca wnosi o zmodyfikowanie przedmiotowego postanowienia o karze umownej poprzez wskazanie, że karze podlegać będzie przekazanie odpadów do instalacji nieposiadającej wymaganych uprawnień do przetwarzania odpadów.

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 4:

Zamawiający modyfikuje zapis § 13 ust. 1 lit. a) wzoru umowy w ten sposób że:

- a) za każdorazowy przypadek przekazania odpadów komunalnych, których odbiór stanowi przedmiot umowy do instalacji nieposiadającej wymaganych uprawnień do przetwarzania odpadów w wysokości 25 000,00 zł za każdy stwierdzony przypadek.

Pytanie nr 5:

§ 13 ust. 1 lit. e) i f) wzoru umowy – wnosimy o obniżenie wspomnianych, rażąco wygórowanych kar umownych do 10 tys. zł.

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 5:

Zamawiający modyfikuje zapis § 13 ust 1 lit. e) i f) wzoru umowy w ten sposób że:

- e) 10 000,00 zł za każdy dzień braku możliwości śledzenia zapisu śladu GPS pojazdów świadczących usługi. Zamawiający nie będzie naliczał kar jeżeli przyczyna usterki będzie leżała po stronie Zamawiającego np. brak dostępu do sieci Internet po stronie Zamawiającego,
- f) 10 000,00 zł za każdy przypadek stwierdzenia braku możliwości odczytania danych o miejscach wyładunku odpadów zmieszanych,

Pytanie nr 6:

§ 13 ust. 4 wzoru umowy – wykonawca wnosi o potwierdzenie, że przedmiotowe zapisy mają wyłącznie informacyjny charakter i nie stanowią podstawy do nakładania na wykonawcę kar umownych. Ewentualne kary administracyjne, o których mowa w art. 9x ust. 1 ucpg gmina nakładałaby bowiem jako organ administracji na podstawie ustawy (a nie jako strona umowy na podstawie kontraktu). Za niedopuszczalne nadużycie należałoby zaś uznać przyjęcie, że zamawiający może nałożyć przedmiotowe kary zarówno jako organ administracji, jak i strona umowy (czyli de facto je zdublować).

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 6:

Tak zapis ma charakter informacyjny.

Pytanie nr 7:

§ 13 ust. 6 wzoru umowy – wnosimy o potwierdzenie, że na gruncie umowy wykonawca ma obowiązek zatrudniania na umowach o pracę wyłączenie ładowaczy i kierowców. Należy bowiem podkreślić, że „wszelkie czynności wchodzące w tzw. koszty bezpośrednie” mogą dotyczyć również osób np. obsługujących reklamacje, stąd przedmiotowy zapis umowy nie jest jasny.

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 7:

Obowiązek dotyczy wszystkich osób zatrudnionych do realizacji zamówienia. Z uwagi na nie jasny zapis Zamawiający dokonuje zmiany w następujący sposób:

Zamawiający wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących wszelkie czynności wchodzące w tzw. koszty bezpośrednie na podstawie umowy o pracę. Tak więc wymóg ten dotyczy osób, które wykonują czynności bezpośrednio związane z świadczeniem usługi (między innymi osoby skierowane do załadunku odpadów na samochody, kierowców pojazdów, pracowników administracyjnych).

Pytanie nr 8:

§ 15 wzoru umowy – wykonawca wnosi o rezygnację z wymogu poufności wobec innych danych niż dane osobowe, zwracając uwagę, że treść umów o zamówienia publiczne jest jawna.

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 8:

Zapis stanowi, że jeżeli dane z uwagi na ich charakter mogą być publiczne lub muszą np. treść umowy zawieranej w ramach PZP mogą być lub nawet muszą być ujawniane przez strony.

Pytanie nr 9:

§ 16 wzoru umowy – z uwagi na zastrzeżenie przez Zamawiającego obowiązku osobistego wykonywania przez wykonawcę usług polegających na odbiorze i transporcie odpadów oraz jednoczesny wymóg przedstawiania uzyskiwania zgody zamawiającego na podwykonawstwo, wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy jest zobowiązany uzyskać zgodę zamawiającego na zawarcie umów z instalacjami, do których skieruje odpady do zagospodarowania (oraz przedstawiania zamawiającemu projektu takich umów).

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 9:

Tak Wykonawca jest zobowiązany do uzyskania zgody Zamawiającego na zawarcie umów z instalacjami do których kieruje odpady oraz do przedstawienia ich projektów.

Pytanie nr 10:

§ 16 ust. 7 do 9 oraz 14, 18 wzoru umowy – wykonawca wnosi o rezygnację z tych zapisów znajdujących zastosowanie przede wszystkim do umów na roboty budowlane i stanowiących zbyt daleką ingerencję w swobodę wykonywania działalności przez wykonawcę świadczącego na rzecz zamawiającego usługi (wskazujemy przy tym, że § 16 ust. 9, 14 i 18 wzoru umowy odnoszą się wprost do projektu oraz robót, z którymi w odniesieniu do zamówienia nie mamy do czynienia).

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 10:

Z uwagi na charakter zamówienia i obowiązek Zamawiającego w zapewnieniu prawidłowego i zgodnego z prawem odbioru odpadów istotny jest by miał wiedzę jaki podmiot faktycznie wykonuje czynności odbioru odpadów wynika to również z art. 9X ustawy o utrzymaniu porządku i czystości w gminach.

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż powyższe pytania i odpowiedzi do SWZ stanowią jej integralną część, a przy tym z uwagi na ich zakres i charakter oraz termin udzielenia **nie wpływają** na konieczność przedłużenia terminu składania ofert. Zamawiający zawiadamia, iż terminy składania i otwarcia ofert **nie ulegają zmianie**, jak również godziny oraz miejsce składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian.

Wójt Gminy Gozdowo
/-/
Dariusz Kalkowski