

Ziębice, dnia 28 listopada 2018 r.

ZP.271.1.15.2018

**WYKONAWCY, KTÓRZY POBRALI
SPECYFIKACJĘ ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. Świadczenie usług związanych z odbiorem i zagospodarowaniem odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych, na których powstają odpady komunalne z terenu Gminy Ziębice

Działając na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986, z późn. zm.) Zamawiający informuje iż wpłynęły do Zamawiającego wnioski o wyjaśnienie treści SIWZ.

Pytanie 1

Przedmiotem zamówienia jest m.in. odbiór odpadów zgodnie z obowiązującym w trakcie trwania umowy Regulaminem utrzymania i porządku na terenie Gminy Ziębice. Prosimy o potwierdzenie, czy aktualnym aktem prawnym jest Uchwała nr 229/VII/2017 Rady Miejskiej w Ziębicach z dnia 29.06.2017 r. w sprawie Regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie Gminy Ziębice?

Odpowiedź

Zamawiający potwierdza, że aktualnym aktem prawnym jest ww. Uchwała Rady Miejskiej w Ziębicach

Pytanie 2

Zamawiający wymaga, aby odbieranie odpadów odbywało się w godzinach 6:00-18:00. Wnosimy o wykreślenie tego punktu lub o jego zmodyfikowanie o możliwość wykonywania usług do godziny 22:00. Motywujemy to np. prawdopodobieństwem pojawienia się dużych utrudnień z realizacją usług w okresie zimowym lub w przypadku awarii RIPOK i w związku z tym koniecznością transportu odpadów w inne miejsce, co może wydłużyć czas realizacji usług. Ponadto obecne zapisy zmuszają Wykonawcę do rezygnacji z wykonywania usług na drugiej zmianie, co ogranicza możliwości jego działania. Zważyć należy, iż Zamawiający nie ma jakichkolwiek podstaw prawnych do kreowania tego rodzaju żądania. W przypadku odmiennej opinii wnosimy o wskazanie podstawy prawnej. Nie jest rzeczą Zamawiającego ingerencja w sferę organizacyjną wykonawców, którzy mają w taki sposób tworzyć i realizować harmonogramy by zapewnić odbiór odpadów w terminie.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie ww. zapisu, nie wyraża również zgody na zmianę godzin odbioru odpadów. Jako podstawę prawną Zamawiający wskazuje art. 353¹ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks Cywilny (Dz. U. z 2018 r., poz. 1025, z późn. zm.) oraz art. 29 ust. 1 i art. 36 ust. 1 pkt 16 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r., poz. 1986, z późn. zm.).

Pytanie 3

Zamawiający wymaga, aby odbieranie odpadów z wyznaczonych przez Niego nieruchomości niezamieszkałych odbywało się w godzinach 8:00-15:00, jednocześnie w załączniku nr 2 do Umowy z wykazem tych nieruchomości niezamieszkałych wskazane są godziny 8:00 – 14:00. Prosimy o zmianę godzin wymienionych w Załączniku nr 2 tak, aby była jednakowa z zapisami SIWZ i Umowy.

Odpowiedź

Zamawiający przedmiotowej zmiany w SIWZ dokonał w dniu 14 listopada 2018 r., modyfikując nazwę załącznika nr 2 do umowy. Prawidłowa nazwa załącznika nr 2 do umowy to: "Wykaz nieruchomości niezamieszkałych ze wskazanym odbiorem odpadów komunalnych w godzinach 08.00 - 15.00.

Pytanie 4

Prosimy o wyjaśnienie zapisu z Rozdziału III, ust. 4 pkt. 2e odnośnie wyposażenia w worki, który brzmi „wyposażenie nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych - wyłącznie zabudowa jednorodzinna”. Czy worki mają być dostarczane wyłącznie do zabudowy zamieszkałej jednorodzinnej?

Odpowiedź

Worki mają być dostarczane do zabudowy jednorodzinnej zamieszkałej i niezamieszkałej.

Pytanie 5

Prosimy o modyfikację zapisu z Rozdziału III, ust. 4 pkt. 2i, zgodnie z którym Wykonawca zobowiązany jest do zabierania każdej ilości odpadów, w tym stanowiących tzw. nadwyżki przy pojemnikach na ww. odpady. Z racji faktu, iż wiele nieruchomości wyposażonych jest w za małą w stosunku do potrzeb ilość/wielkość pojemników i nadwyżki stanowią znaczną ilość odpadów, które muszą być załadowane na pojazd ręcznie, prosimy o ograniczenie obowiązku odbioru nadwyżek do ilości stanowiącej 100% pojemników na daną frakcję, w której wyposażona jest dana nieruchomość. Dodatkowo prosimy o wskazanie maksymalnej odległości, z której mają być odebrane odpady maksymalnie do 1 m od pojemników na odpady.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu Rozdziału III, pkt 4 ppkt 2 lit. i). „Maksymalna odległość od pojemników na odpady, z której mają być odbierane odpady” Zamawiający wskazał w Rozdziale III, pkt 4 ppkt 2 lit. k) SIWZ.

Pytanie 6

Zamawiający oczekuje, że zbiórka objazdowa zostanie zrealizowana zgodnie z narzuconym w SIWZ harmonogramem. Zważyć należy, iż Zamawiający nie ma jakichkolwiek podstaw prawnych do kreowania tego rodzaju żądania. W przypadku odmiennej opinii wnosimy o wskazanie podstawy prawnej. Nie jest rzeczą Zamawiającego ingerencja w sferę organizacyjną wykonawców, którzy mają w taki sposób tworzyć i realizować harmonogramy by zapewnić odbiór odpadów w terminie. Wnosimy więc o zmianę tych zapisów w taki sposób, aby Wykonawca miał możliwość bardziej elastycznego, opartego na swoich możliwościach logistycznych, ułożenia terminów odbioru z poszczególnych adresów (poprzez np. podzielenie rejonu określonego przez Zamawiającego na mniejszą ilość miejscowości/ulic w danym dniu), z uwzględnieniem zaproponowanego przez Zamawiającego harmonogramu.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Rozdziału III, pkt 4 ppkt 2 lit. I SIWZ, zgodnie bowiem z jego treścią Zamawiający dopuszcza zmiany w zakresie zarówno kolejności odbioru odpadów jak i ilości dni realizacji usługi, na zasadach określonych w Rozdziale III, pkt 4 ppkt 2 lit. I SIWZ. Jako podstawę prawną Zamawiający wskazuje art. 353¹ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks Cywilny (Dz. U. z 2018 r., poz. 1025, z późn. zm.) oraz art. 29 ust. 1 i art. 36 ust. 1 pkt 16 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r., poz. 1986, z późn. zm.).

Pytanie 7

Prosimy o doprecyzowanie, przy realizacji zbiórki objazdowej, konieczności odbioru odpadów gabarytowych w przypadku „uzasadnionych reklamacji”. Czy dobrze rozumiemy, że do realizacji będą zgłaszane tylko te adresy, gdzie odpady nie zostały odebrane pomimo zgodnego z Regulaminem i w odpowiednim terminie wystawienia ich przed posesję?

Odpowiedź

Zamawiający potwierdza, że przez uzasadnione reklamacje, należy rozumieć tylko te adresy nieruchomości, z których właściciele, udostępnili odpady do odbioru, w wyznaczonym terminie i w sposób zgodny z obowiązującym Regulaminem utrzymania czystości i porządku na terenie Gminy Ziębice.

Pytanie 8

Wnosimy o wykreślenie obowiązku przekazywania Zamawiającemu w postaci fotograficznej nieprawidłowości, zwłaszcza w zakresie notorycznego powstawania nadwyżek, braku wyposażenia nieruchomości w pojemniki, niedostosowanie wielkości pojemnika do ilości mieszkańców, bowiem czynności związane z wykonywaniem dokumentacji na rejonie (zdjęcia) oraz ich „zgrywanie” i przekazywanie do Zamawiającego generuje dodatkowe

koszty po stronie Wykonawcy, które muszą być ujęte w kalkulacji oferty, a przecież z racji obowiązku posiadania monitoringu na pojazdach Zamawiający będzie w posiadaniu tych danych.

Odpowiedź

Zamawiający, nie wyraża zgody na wykreślenie ww. obowiązku. Zgodnie bowiem z zapisami SIWZ, Wykonawca ma obowiązek wyposażenia wszystkich pojazdów używanych do realizacji zamówienia w system monitoringu, o którym mowa w Rozdziale III, pkt 4 ppkt 4 lit g SIWZ, co oznacza, że bez konieczności wykonywania dodatkowych czynności w terenie (wykonywanie zdjęć i ich zgrywanie), ma możliwość wygenerowania dokumentacji fotograficznej z widoczną datą i godziną zdarzenia z posiadanego materiału video.

Pytanie 9

Wnosimy o wykreślenie zapisu z Rozdziału III, ust. 4 pkt. 3g i Umowy, zgodnie z którym Wykonawca zobowiązany jest do „wyznaczenie w trakcie opracowywania harmonogramu, ostatniego dnia odbioru odpadów w miesiącu grudniu, w taki sposób aby faktura za świadczenie usług w tym miesiącu wpłynęła do siedziby Zamawiającego najpóźniej w dniu 31 grudnia do godziny 09:00”. Zapis ten wymusza, aby dzień 30.12. był ostatnim dniem odbioru odpadów, co przy zwiększonej ilości odpadów zgromadzonych po świętach Bożego Narodzenia i bardzo krótkim terminie do ich odebrania będzie niemożliwe do wykonania. W przypadku odmowy wykreślenia tego zapisu prosimy o podanie podstawy prawnej do kreowania takiego wymogu.

Odpowiedź

Zamawiający, nie wyraża zgody na wykreślenie zapisu Rozdziału III, pkt 4 ppkt 3 lit. g SIWZ. Jako podstawę prawną Zamawiający wskazuje art. 353¹ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks Cywilny (Dz. U. z 2018 r., poz. 1025, z późn. zm.) oraz art. 29 ust. 1 i art. 36 ust. 1 pkt 16 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r., poz. 1986, z późn. zm.).

Pytanie 10

Prosimy o modyfikację zapisu odnośnie konieczności zapewnienia Zamawiającemu kontaktu z Wykonawcą, który w chwili obecnej określony jest w następujący sposób: „w ciągu dnia, co najmniej w godzinach odbioru odpadów komunalnych w okresie obowiązywania umowy, w tym w godzinach pracy Urzędu Miejskiego w Ziębicach, poprzez wskazanie w § 15 umowy osoby lub osób upoważnionych do kontaktów z Zamawiającym, adresu e-mail i polskiego komórkowego numeru telefonu.” W jakim celu będzie służył kontakt z Wykonawcą poza godzinami pracy urzędu? Pragniemy zauważyć, że zapewnienie kontaktu w poza godzinami pracy biura Wykonawcy i Urzędu, będzie się wiązało z koniecznością zapewnienia pracownika Wykonawcy do dyspozycji Zamawiającego i tym samym wyższymi kosztami obsługi kontraktu, co musi mieć odzwierciedlenie w cenie usług. Prosimy o rozważenie zasadności niepotrzebnego naszym zdaniem generowania dodatkowych kosztów, bowiem wszelkie reklamacje mogą być zgłoszone w dniu następnym, w godzinach pracy urzędników i pracowników Wykonawcy.

Odpowiedź

W Rozdziale III, pkt 4 ppkt 6 lit. m) SIWZ:

jest

„zapewnienie Zamawiającemu kontaktu z Wykonawcą w ciągu dnia, co najmniej w godzinach odbioru odpadów komunalnych w okresie obowiązywania umowy, w tym w godzinach pracy Urzędu Miejskiego w Ziębicach, poprzez wskazanie w § 15 umowy osoby lub osób upoważnionych do kontaktów z Zamawiającym, adresu e-mail i polskiego komórkowego numeru telefonu”

powinno być

„zapewnienie Zamawiającemu kontaktu z Wykonawcą w ciągu dnia, co najmniej w godzinach pracy Urzędu Miejskiego w Ziębicach w okresie obowiązywania umowy, poprzez wskazanie w § 15 umowy osoby lub osób upoważnionych do kontaktów z Zamawiającym, adresu e-mail i polskiego komórkowego numeru telefonu”

W § 3 ust. 6 pkt 13 załącznika nr 13 do SIWZ - Wzór umowy wraz z załącznikami:

jest

„zapewnienie Zamawiającemu kontaktu z Wykonawcą w ciągu dnia, co najmniej w godzinach odbioru odpadów komunalnych w okresie obowiązywania umowy, w tym w godzinach pracy Urzędu Miejskiego w Ziębicach,

poprzez wskazanie w § 15 umowy osoby lub osób upoważnionych do kontaktów z Zamawiającym, adresu e-mail i polskiego komórkowego numeru telefonu”

powinno być

„zapewnienie Zamawiającemu kontaktu z Wykonawcą w ciągu dnia, co najmniej w godzinach pracy Urzędu Miejskiego w Ziębicach w okresie obowiązywania umowy, poprzez wskazanie w § 15 umowy osoby lub osób upoważnionych do kontaktów z Zamawiającym, adresu e-mail i polskiego komórkowego numeru telefonu”

Pytanie 11

Zamawiający przekazuje Wykonawcy „posiadaną bazę nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych zawierającą co najmniej: adres nieruchomości, sposób zbierania odpadów (segregacja lub brak segregacji), zadeklarowane pojemniki. Wykaz sporządzony zostanie na podstawie deklaracji złożonych przez właścicieli nieruchomości.” Z racji oczekiwań Zamawiającego, aby Wykonawca składał sprawozdania miesięczne z podziałem na nieruchomości zamieszkałe i niezamieszkałe prosimy, aby przekazywana Wykonawcy baza nieruchomości posiadała również informację o rodzaju nieruchomości (zamieszkała/niezamieszkała).

Odpowiedź

Zamawiający, informuje że baza nieruchomości, o której mowa w par. 3 ust. 9 pkt 2 załącznika nr 13 do SIWZ będzie posiadała informacje o rodzaju nieruchomości (zamieszkałe/niezamieszkałe)

Pytanie 12

Zamawiający określa, że o udział w postępowaniu mogą ubiegać się podmioty, które m.in. „posiadają ważne zezwolenie na transport odpadów komunalnych wydane przez organ właściwy ze względu na miejsce zbierania odpadów, o którym mowa w ustawie o odpadach, w zakresie objętym przedmiotem zamówienia”. Zgodnie z art. 49 ust. 1 Ustawy o Odpadach z 2012 r., od chwili utworzenia rejestru, o którym w nim mowa, zezwolenia na transport były ważne do 24.07.2018. Prosimy o takie określenie wymogów, aby były możliwe do spełnienia przez podmioty działające na podstawie obecnych przepisów prawa.

Odpowiedź

W Rozdziale V, pkt 1, ppkt 2 lit. a) SIWZ

jest

„ w zakresie kompetencji lub uprawnień do prowadzenia określonej działalności zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów.

Opis sposobu dokonywania oceny spełniania tego warunku:

Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeśli Wykonawca wykaże, iż posiada:

- 1) aktualny **wpis do rejestru działalności regulowanej**, o której mowa w art. 9b ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, w zakresie objętym przedmiotem zamówienia;
- 2) ważne **zezwolenie na transport odpadów komunalnych** wydane przez organ właściwy ze względu na miejsce zbierania odpadów, o którym mowa w ustawie o odpadach, w zakresie objętym przedmiotem zamówienia;

W przypadku wspólnego ubiegania się o udzielenie zamówienia przez dwóch lub więcej Wykonawców, spełnienie ww. warunków dotyczy każdego Wykonawcy odrębnie.”

powinno być

„ w zakresie kompetencji lub uprawnień do prowadzenia określonej działalności zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów.

Opis sposobu dokonywania oceny spełniania tego warunku:

Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeśli Wykonawca wykaże, iż posiada:

- 1) aktualny wpis do rejestru działalności regulowanej, o której mowa w art. 9b ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, w zakresie objętym przedmiotem zamówienia;
- 2) posiada wpis do Rejestru podmiotów wprowadzających produkty, produkty w opakowaniach i gospodarujących odpadami (BDO), w zakresie - transportujący odpady, w zakresie objętym przedmiotem zamówienia.

W przypadku wspólnego ubiegania się o udzielenie zamówienia przez dwóch lub więcej Wykonawców, spełnienie ww. warunków dotyczy każdego Wykonawcy odrębnie.”

Pytanie 13

Zamawiający wśród dokumentów wykazujących spełnianie przez Wykonawcę warunków udziału w postępowaniu w Rozdz. VII ust. 8 pkt. 3 wymaga oświadczenia o posiadaniu Bazy magazynowo- transportowej, o której mowa w Rozdz. VI ust. 2 pkt 3 lit c) z podaniem jej adresu i tytułu prawnego do terenu na którym jest zlokalizowana. Prosimy o informację, czy Zamawiający oczekuje osobnego oświadczenia w tym zakresie? (brak wzoru oświadczenia załączonego do SIWZ). Nasza wątpliwość wynika z faktu, że Załącznik nr 10 do SIWZ (wykaz narzędzi) wymaga również podania informacji odnośnie usytuowania oraz podstawie do dysponowania bazą magazynowo – transportową.

Odpowiedź

W zakresie spełnienia przez Wykonawcę warunku udziału w postępowaniu, o którym mowa w Rozdziale VII, pkt 8 ppkt 3 SIWZ, Zamawiający wymaga podania informacji dotyczącej posiadania przez Wykonawcę bazy magazynowo - transportowej w załączniku nr 10 do SIWZ,

Pytanie 14

Opis sposobu przygotowania oferty – zgodnie z zapisami SIWZ „Oferta powinna być sporządzona w języku polskim, z zachowaniem postaci elektronicznej w formacie danych .pdf, .doc, .docx, .rtf, .xps lub .odt. i podpisana kwalifikowanym podpisem elektronicznym (...). Ofertę należy złożyć w oryginale. Zamawiający nie dopuszcza możliwości złożenia skanu oferty opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym”. Prosimy o wyjaśnienie dwóch ostatnich zdań (tj. odnośnie konieczności złożenia oryginału, a nie skanu oferty)?

Odpowiedź

Oferta powinna być sporządzona w formie elektronicznej w formacie danych .pdf, .doc, .docx, .rtf, .xps lub .odt i podpisana kwalifikowanym podpisem elektronicznym. Zamawiający nie dopuszcza możliwości złożenia skanu oferty opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym. Oferta musi być złożona w formie oryginału, natomiast skany dokumentów nie są traktowane jako oryginały.

Pytanie 15

Prosimy o informację w jakiej wysokości ma być złożone wadium? W SIWZ podane są rozbieżne wartości „Wykonawca, który przystąpi do niniejszego postępowania zobowiązany jest do wniesienia wadium w wysokości 40.000,00 PLN (słownie: pięćdziesiąt tysięcy złotych).”

Odpowiedź

Wykonawca, zobowiązany jest do wniesienia wadium w wysokości 40.000,00 PLN (słownie: czterdzieści tysięcy złotych). Zamawiający zmiany treści Rozdziału IX pkt 1 SIWZ, w przedmiotowym zakresie dokonał w dniu 14 listopada 2018 r.

Pytanie 16

Tabela nr 1 w Formularzu Ofertowym („Wzór miesięcznego rozliczenia za wykonywanie zamówienia”), Tabela nr 1 „Szacunkowa ilość odpadów przewidziana do odebrania (...)” oraz Tabela nr 1 w § 4 ust. 1 Umowy „Wzór miesięcznego rozliczenia za wykonywanie zamówienia”. Wskazane jest tu, że ilości dotyczą odpadów powstałych w gospodarstwach domowych. Czy rzeczywiście są to/mają być wykazane odpady tylko z gospodarstw domowych, bez odpadów z nieruchomości niezamieszkałych, czy to omyłka pisarska? Wykonawca realizując umowę nie będzie miał możliwości wyodrębnienia ilości odpadów pochodzących tylko od gospodarstw domowych z całego strumienia odpadów odebranych zarówno z gospodarstw domowych, jak i z nieruchomości niezamieszkałych. Proszę o modyfikację polegającą na dodaniu informacji, że są to odpady pochodzące również z nieruchomości niezamieszkałych.

Odpowiedź

W Załączniku nr 4 do SIWZ - Formularz ofertowy, w wierszu nr 3, w Tabeli 1:

jest

„Powstałe w gospodarstwach domowych odpady komunalne”

powinno być

„Odpady komunalne powstałe na nieruchomościach zamieszkałych i niezamieszkałych”

W Załączniku nr 4 do SIWZ - Formularz ofertowy, w wierszu nr 10 , w Tabeli 1:

jest

„Powstałe w gospodarstwach domowych odpady komunalne odbierane w formie objazdowej zbiórki”

powinno być

„Odpady komunalne powstałe na nieruchomościach zamieszkałych odbierane w formie objazdowej zbiórki”

W § 4 ust. 1 Załącznika nr 13 do SIWZ - Wzór umowy wraz z załącznikami, w wierszu nr 3 w Tabeli 1 - Wzór miesięcznego rozliczenia za wykonanie zamówienia:

jest

„Powstałe w gospodarstwach domowych odpady komunalne”

powinno być

„Odpady komunalne powstałe na nieruchomościach zamieszkałych i niezamieszkałych”

W § 4 ust. 1 Załącznika nr 13 do SIWZ - Wzór umowy wraz z załącznikami, w wierszu nr 10, w Tabeli 1 - Wzór miesięcznego rozliczenia za wykonanie zamówienia:

jest

„Powstałe w gospodarstwach domowych odpady komunalne odbierane w formie objazdowej zbiórki”

powinno być

„Odpady komunalne powstałe na nieruchomościach zamieszkałych odbierane w formie objazdowej zbiórki”

Pytanie 17

Tabela nr 1 w Formularzu Ofertowym („Wzór miesięcznego rozliczenia za wykonywanie zamówienia”), Tabela nr 1 „Szacunkowa ilość odpadów przewidziana do odebrania (...) oraz Tabela nr 1 w § 4 ust. 1 Umowy „Wzór miesięcznego rozliczenia za wykonywanie zamówienia” - ostatnia kolumna do wyliczenia Miesięcznego kosztu odbioru o zagospodarowania odpadów (brutto) określa, że należy pomnożyć kolumnę A*B. Prosimy o modyfikację, gdyż prawdopodobnie doszło do omyłki pisarskiej i powinno być B*C?

Odpowiedź

W kolumnie D, w wierszu nr 1, w Tabeli 1, Załącznika nr 4 do SIWZ - Formularz ofertowy:

jest

„Miesięczny koszt odbioru i zagospodarowania odpadów (brutto) (A * B) [zł/m-c]”

powinno być

„Miesięczny koszt odbioru i zagospodarowania odpadów (brutto) (B * C) [zł/m-c]”

W § 4 ust. 1 Załącznika nr 13 do SIWZ - Wzór umowy wraz z załącznikami, w kolumnie d, w wierszu nr 1, w Tabeli 1 - Wzór miesięcznego rozliczenia za wykonanie zamówienia:

jest

„Miesięczny koszt odbioru i zagospodarowania odpadów (brutto) (a * b) [zł/m-c]”

powinno być

„Miesięczny koszt odbioru i zagospodarowania odpadów (brutto) (b * c) [zł/m-c]”

Pytanie 18

Zamawiający dopuszcza, aby zmieszane i resztkowe odpady komunalne były odbierane jednym transportem (tzn. razem). Czy składając ofertę z wyszczególnieniem odrębnej ceny dla zmieszanych odpadów komunalnych i dla resztkowych odpadów komunalnych, Wykonawca będzie zobowiązany realizować odbiory tych frakcji osobno?

Odpowiedź

Tak, składając ofertę z wyszczególnieniem odrębnej ceny dla zmieszanych odpadów komunalnych i dla resztkowych odpadów komunalnych, Wykonawca będzie zobowiązany realizować odbiory tych frakcji osobno.

Pytanie 19

Zamawiający żąda wskazania przez Wykonawcę części zamówienia, której wykonanie zamierza powierzyć podwykonawcom i podania przez wykonawcę firm podwykonawców, zgodnie z załącznikiem Nr 4 do SIWZ. Wskazanie w ofercie części zamówienia, której wykonanie Wykonawca powierzy podwykonawcom, winno

nastąpić poprzez określenie jej rodzaju i zakresu. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość powierzenia wykonywania usług podwykonawcy pomimo niewskazania takiego zamiaru w ofercie?

Odpowiedź

Zamawiający dopuszcza zmianę umowy zgodnie z § 8 ust. 2 pkt 5 lit d) załącznika nr 13 do SIWZ - Wzór umowy wraz z załącznikami.

Pytanie 20

Prosimy o przeanalizowanie podanych informacji odnośnie ilości zameldowanych osób, ilości nieruchomości, które są bardzo rozbieżne, i tak:

- Załącznik nr 1 do SIWZ - różnica pomiędzy osobami zameldowanymi 16 697, a złożonymi deklaracjami od 13 054 mieszkańców oznacza, że 3643 mieszkańców zameldowanych nie wytwarza odpadów na terenie Gminy Ziębice?

- Załącznik nr 1 do SIWZ, pkt. 3 ppkt. 4c – co oznaczają deklaracje zerowe dla 1249 mieszkańców? Czy taka ilość mieszkańców nie wytwarza już odpadów na terenie Gminy Ziębice?

- W tabeli III z załącznika nr 2 do OPZ ilość nieruchomości (suma wszystkich nieruchomości, stan na 01.09.2018), wynosi 5633, a w Załączniku nr 3 do OPZ „Wykaz nieruchomości z terenu gminy Ziębice według stanu na dzień 01.10.2018” suma podanych nieruchomości wynosi 3293. Jaka jest łączna ilość nieruchomości, które mają być obsługiwane podczas realizacji umowy?

Informacja te są niezbędne w celu oszacowania ilości sprzętu, jaki ma być zaangażowany do realizacji umowy i rzetelnego policzenia kosztów odbioru odpadów.

Odpowiedź

W załączniku nr 1 do SIWZ, liczba 16 697 oznacza ilość osób zameldowanych, a nie zamieszkujących na terenie gminy, co oznacza to, że 13 054 mieszkańców wytwarza odpady komunalne na terenie gminy Ziębice.

Załącznik nr 1 do SIWZ, pkt 3 ppkt 4 lit. c - deklaracje zerowe oznaczają, że według stanu na dzień udostępnienia informacji, dana nieruchomość nie jest zamieszkała, w związku z pobytem w szpitalu, dłuższym wyjazdem itp.

Załącznik nr 3 do SIWZ – wykaz miejscowości i nieruchomości położonych na terenie gminy Ziębice, zawiera wykaz nieruchomości tzn. budynków, znajdujących się na danej ulicy lub w danej miejscowości, wykaz ten nie zawiera informacji dotyczącej ilości lokali w poszczególnych budynkach.

Tabela III Załącznika nr 2 do SIWZ, zawiera informację rozszerzoną o ilość lokali, znajdujących się w poszczególnych budynkach, jeżeli jest to budynek wielolokalowy (wielorodzinny). Przykładowo na ulicy Bocznej znajdują się dwie nieruchomości, w których wyodrębniono 8 lokali.

Pytanie 21

Jakim doświadczeniem zawodowym ma się wykazać Wykonawca? Zapisy Rozdz. V ust. 1 pkt. 2 c tiret pierwsze SIWZ precyzują, że ma to być co najmniej jedna usługa lub usługi polegające na odbiorze odpadów komunalnych **od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i/lub niezamieszkałych**, w ramach których wykonawca odebrał w ciągu **kolejnych dwunastu miesięcy kalendarzowych odpady komunalne** z terenu gminy **o liczbie mieszkańców powyżej 10 tysięcy, w minimalnej ilości 5.000,00 Mg**. Natomiast w Załączniku nr 9 (wykaz usług) nie ma wymogu odnośnie liczebności gminy oraz ograniczenia czasu, w jakim odpady miały być odebrane, wprowadzone jest za to ograniczenie dotyczące frakcji odebranych odpadów i rodzaju nieruchomości, z których miały być odebrane te odpady (zapis brzmi „w ramach których odbierał odpady komunalne **zmieszane od mieszkańców** nieruchomości w ilości co najmniej 5000 Mg”).

Prosimy o jasne sprecyzowanie wymogu. Zaznaczyć jednocześnie należy, że w związku z wykonywaniem usług w ramach przetargów na odbiór odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych (które stanowią również przedmiot obecnego postępowania), gdzie odpady odbierane są łącznie z nieruchomości zamieszkałych i nieruchomości niezamieszkałych, Wykonawca nie jest w stanie wyodrębnić ilości odpadów, które pochodziły wyłącznie od mieszkańców. Ponieważ zapis Załącznika nr 9 w obecnym brzmieniu narusza art. 22 ust. 1a PZP, wnosimy o jego modyfikację, aby dotyczył właścicieli nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych (czyli tak jak jest w SIWZ), a nie wyłącznie mieszkańców.

Odpowiedź

W załączniku nr 9 do SIWZ - Wykaz wykonywanych usług potwierdzających doświadczenie zawodowe:
jest

„Wykonawcy powinni posiadać niezbędną wiedzę i doświadczenie potwierdzone wykonanymi, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonywanymi usługami, w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert w postępowaniu, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wraz z podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów, na rzecz których usługi zostały wykonane oraz załączeniem **dowodów o wykonaniu lub wykonywaniu** usług odpowiadających swoim rodzajem usłudze stanowiącej przedmiot zamówienia, w ramach których odbierał odpady komunalne zmieszane od mieszkańców nieruchomości w ilości co najmniej 5000 Mg/.”

powinno być

„Wykonawcy powinni posiadać niezbędną wiedzę i doświadczenie potwierdzone wykonanymi, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonywanymi usługami, w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert w postępowaniu, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wraz z podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów, na rzecz których usługi zostały wykonane oraz załączeniem **dowodów o wykonaniu lub wykonywaniu** usług odpowiadających swoim rodzajem usłudze stanowiącej przedmiot zamówienia, w ramach których odbierał z terenu gminy o liczbie mieszkańców powyżej 10 tysięcy, w ciągu kolejnych dwunastu miesięcy kalendarzowych, odpady komunalne od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i/lub niezamieszkałych w ilości co najmniej 5000 Mg.”

Pytanie 22

Prosimy o modyfikację zapisu § 5 ust. 16 Umowy, który brzmi „(...) Wykonawca ponosi odpowiedzialność w przypadku jakichkolwiek szkód wyrządzonych przez swoich Podwykonawców Zamawiającemu lub osobom trzecim” oraz zapisu § 7 ust. 9 Umowy, który brzmi „Wykonawca ponosi odpowiedzialność (...) za szkody wyrządzone w trakcie wykonywania przedmiotu umowy” poprzez dodanie, że dotyczy to szkód wyrządzonych w związku z wykonywaniem przedmiotu Umowy, wynikających z wyłącznej winy podwykonawcy/wykonawcy. Wskazać przy tym należy, iż za niedopuszczalne uznać trzeba kreowanie pod adresem podwykonawcy/wykonawcy roszczeń, które powstać mogą niezależnie od jego zawinienia lub po prostu bez jego udziału, a zapisy sugerowane przez Państwa stwarzają przynajmniej co do zasady taką możliwość. Stąd też wnosimy o zmodyfikowanie zapisów.

Odpowiedź

W § 5 ust. 16 załącznika nr 13 do SIWZ - Wzór umowy wraz z załącznikami:

jest

„Wykonywanie prac w podwykonawstwie nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za wykonanie obowiązków wynikających z umowy i obowiązujących przepisów prawa. Wykonawca odpowiada za działania i zaniechania Podwykonawców jak za własne. Wykonawca ponosi odpowiedzialność w przypadku jakichkolwiek szkód wyrządzonych przez swoich Podwykonawców Zamawiającemu lub osobom trzecim.”

powinno być

„Wykonywanie prac w podwykonawstwie nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za wykonanie obowiązków wynikających z umowy i obowiązujących przepisów prawa. Wykonawca odpowiada za działania i zaniechania Podwykonawców jak za własne. Wykonawca ponosi odpowiedzialność w przypadku jakichkolwiek szkód wyrządzonych przez swoich Podwykonawców Zamawiającemu lub osobom trzecim, w związku z wykonywaniem przedmiotu umowy, wynikających z wyłącznej winy Podwykonawcy.”

W § 7 ust. 9 załącznika nr 13 do SIWZ - Wzór umowy wraz z załącznikami:

jest

„Wykonawca ponosi odpowiedzialność wobec osób trzecich za szkody wynikłe z niewykonania lub nieprawidłowego wykonania przedmiotu umowy oraz za szkody wyrządzone w trakcie wykonywania przedmiotu umowy.”

powinno być

„Wykonawca ponosi odpowiedzialność wobec Zamawiającego i osób trzecich za szkody wynikłe z niewykonania lub nieprawidłowego wykonania przedmiotu umowy oraz za szkody wyrządzone w trakcie wykonywania przedmiotu umowy, wynikające z wyłącznej winy Wykonawcy.”

Pytanie 23

Wnosimy o wykreślenie zapisu Umowy §7 ust. 1 pkt. 9c, który umożliwia nałożenie kary za każdy dzień opóźnienia w wyposażeniu nieruchomości w wymagane worki do selektywnej zbiórki odpadów, zgodnie z § 3 ust. 2 pkt. 5, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy. Umożliwia on nałożenie na Wykonawcę kary nawet w sytuacji, gdy wykonał on swój obowiązek (czyli dostarczył worki), ale z przyczyn od niego niezależnych nie trafiły one do właściciela nieruchomości (np. w wyniku kradzieży, porwania przez wiatr itp.).

Odpowiedź

Zamawiający, nie wyraża zgody na wykreślenie ww. zapisu. Zgodnie bowiem z zapisami SIWZ, Wykonawca ma obowiązek wyposażenia wszystkich pojazdów używanych do realizacji zamówienia w system monitoringu, o którym mowa w Rozdziale III, pkt 4 ppkt 4 lit g SIWZ, co oznacza, że bez konieczności wykonywania dodatkowych czynności w terenie (wykonywanie zdjęć i ich zgrywanie), ma możliwość wygenerowania dokumentacji fotograficznej z widoczną datą i godziną zdarzenia z posiadanego materiału video, potwierdzającej wykonanie ww. obowiązku (dostarczenia worka).

Pytanie 24

Wnosimy o dopisanie w § 7, przed ust. 2, procedury umożliwiającej ustosunkowanie się Wykonawcy do naliczonych przez Zamawiającego kar, czyli np.: Informacja o naliczonych w danym okresie rozliczeniowym karach wraz z uzasadnieniem przekazywana jest do Wykonawcy w terminie 14 dni od daty wystąpienia uchybienia w realizacji Umowy; W terminie 7 dni od otrzymania wyliczenia kar Wykonawca może wystąpić do Zamawiającego z zastrzeżeniami co do naliczonych kar oraz wnioskiem (zawierającym uzasadnienie) o odstąpienie od naliczenia kar w części bądź całości; Zamawiający rozpatruje zastrzeżenia i wnioski Wykonawcy i informuje go o decyzji w zakresie kar w terminie 7 dni od otrzymania zastrzeżeń i wniosku.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na dopisanie ust. 2 w § 7 załącznika nr 13 do SIWZ - Wzór umowy wraz z załącznikami.

Pytanie 25

Prosimy o informację odnośnie zapisów § 9 ust. 2 pkt. 2 Umowy, zgodnie z którymi Zamawiający może odstąpić od umowy w przypadku gdy „Wykonawca wstrzymał świadczenie usług na okres dłuższy niż 3 dni robocze z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.” Co Zamawiający rozumie przez ten zapis?

Odpowiedź

Przez zapis § 9 ust. 2 pkt 2 załącznika nr 13 do SIWZ - Wzór umowy wraz z załącznikami, Zamawiający rozumie, że Wykonawca w okresie dłuższym, niż kolejne 3 dni robocze, nie odebrał odpadów komunalnych z minimum 90 % nieruchomości, zgodnie z obowiązującym harmonogramem, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

Pytanie 26

W nawiązaniu do zapisu zawartego w pkt III. 4. 2) lit. c) SIWZ, mając na względzie maksymalną wydajność logistyczną tras odbioru odpadów, zwracamy się o możliwość realizacji odbioru odpadów z nieruchomości niezamieszkałych w godzinach 06.00 -18.00 poprzez udostępnienie pojemników na zewnątrz nieruchomości lub udostępnienie wjazdu w tych godzinach.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na realizację odbioru odpadów z nieruchomości niezamieszkałych, o których mowa w Rozdziale III, pkt 4, ppkt 2 lit. c w godzinach 06.00 -18.00.

Pytanie 27

Zwracamy się o wykreślenie obowiązku zawartego w pkt III.4.2) lit. n) tiret 3 SIWZ: „Wykonawca zobowiązany jest do pozostawienia informacji właścicielowi o niemożności odebrania odpadów w formie uprzednio zaakceptowanej przez Zamawiającego” lub o następującą jego zmianę: „Wykonawca zobowiązany jest do niezwłocznego poinformowania Zamawiającego o wystąpieniu nieprawidłowości wraz ze wskazaniem adresu nieruchomości”. Z punktu widzenia właścicieli nieruchomości to urząd gminy jest partnerem do rozmów mogącym wpłynąć na prawidłowe działania mieszkańców. Wszelkie czynności Wykonawcy, takie jak pozostawianie informacji pisemnych zostaną przez mieszkańców odebrane jako nienależyta czynność Wykonawcy i raczej nie będą tak skuteczne, jak bezpośrednie upomnienie ze strony urzędu gminy.

Odpowiedź

W Rozdziale III, pkt 4 ppkt 2 lit. n tiret 3

jest

„niemożności odebrania z nieruchomości odpadów komunalnych ze względu na brak współdziałania właściciela nieruchomości z Wykonawcą. Wykonawca zobowiązany jest do pozostawienia informacji właścicielowi o niemożności odebrania odpadów w formie uprzednio zaakceptowanej przez Zamawiającego’

powinno być

„niemożności odebrania z nieruchomości odpadów komunalnych ze względu na brak współdziałania właściciela nieruchomości z Wykonawcą. Wykonawca zobowiązany jest do niezwłocznego poinformowania Zamawiającego o wystąpieniu nieprawidłowości wraz ze wskazaniem adresu nieruchomości’

W § 3 ust. 2 pkt 14 lit. c załącznika nr 13 do SIWZ - Wzór umowy wraz z załącznikami:

jest

„niemożności odebrania z nieruchomości odpadów komunalnych ze względu na brak współdziałania właściciela nieruchomości z Wykonawcą. Wykonawca zobowiązany jest do pozostawienia informacji właścicielowi o niemożności odebrania odpadów w formie uprzednio zaakceptowanej przez Zamawiającego’

powinno być

„niemożności odebrania z nieruchomości odpadów komunalnych ze względu na brak współdziałania właściciela nieruchomości z Wykonawcą. Wykonawca zobowiązany jest do niezwłocznego poinformowania Zamawiającego o wystąpieniu nieprawidłowości wraz ze wskazaniem adresu nieruchomości’

Pytanie 28

Czy Zamawiający uzna pojazd skrzyniowy wyposażony w czujniki za spełniający warunek udziału w postępowaniu określony w pkt IV.2) c) *potencjał techniczny - pojazd do odbierania odpadów bez funkcji kompaktującej* ?

Odpowiedź

Za pojazd spełniający warunek udziału w postępowaniu, o którym mowa w Rozdziale V, pkt 1 ppkt 1 lit c) tiret 3, Zamawiający uzna pojazd, spełniający wymagania, określone w Rozporządzeniu Ministra Środowiska z dnia 11 stycznia 2013 r. w sprawie szczegółowych wymagań w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości (Dz.U. z 2013 r., poz. 122).

Pytanie 29

Dot. § 7 wzoru umowy – Kary umowne i siła wyższa

Wykonawca kwestionuje wysokość kar umownych wskazując, że są one rażąco wygórowane. Katalog kar powinien zostać w całości zmieniony, wysokość kar umownych odbiega bowiem istotnie od przyjętych zwyczajów na rynku oraz nie spełniają funkcji surogatu odszkodowania, a są sposobem na uzyskanie dodatkowych dochodów przez gminę. Takie działanie Zamawiającego jest sprzeczne z obowiązującymi przepisami prawa. Wykonawca przypomina, że zgodnie z art. 351 (1) Kodeksu cywilnego, strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego. Zgodnie zaś z art. 5 Kodeksu cywilnego nie można czynić ze swego prawa użytku, który by był sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego. Takie działanie lub zaniechanie uprawnionego nie jest uważane za wykonywanie prawa i nie korzysta z ochrony. W tym miejscu podkreślenia wymaga, że zgodnie z art. 139 ustawy Prawo zamówień publicznych, stosuje się przepisy kodeksu cywilnego. Obowiązkiem Zamawiającego jest określenie postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego tak, aby cel zamówienia publicznego, tj. zaspokojenie określonych potrzeb publicznych został osiągnięty. W swoim działaniu nie może jednak korzystać z prawa absolutnego, oderwanego od przedmiotu zamówienia, sytuacji wykonawcy oraz ciężących na nim obowiązków jako drugiej strony stosunku zobowiązaniowego z wykonawcą (Wyrok KIO z 18 maja 2015 r., sygn. KIO 897/15). Dotyczy to także kar umownych.

Rażąco wygórowana kara umowna to zarówno sytuacja, w której zostaje zachwiana relacja między wysokością wynagrodzenia wykonawcy a wysokością *kary* umownej zastrzeżonej za opóźnienie w wykonaniu zobowiązania, z uwzględnieniem okresu opóźnienia, jak i gdy zachwiany został stosunek wysokości zastrzeżonej *kary* umownej do wysokości doznanej przez zamawiającego szkody. Kara umowna stanowi surogat odszkodowania zastrzeżonego w określonej wysokości, a – co za tym idzie – nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia wierzyciela (zamawiającego).

Należy także pamiętać, że postanowienie sprzeczne z obowiązującym prawem obarczone jest sankcją nieważności.

Powyższa argumentacja odnosi się w szczególności do poniższych kar umownych:

§7 ust. 1 pkt 3) wzoru umowy

Kara 0,1% wynagrodzenia brutto, za każdy dzień opóźnienia w przystąpieniu do wykonywania przedmiotu jest zdecydowanie karą rażąco wygórowaną. Należy zwrócić uwagę, że jeden dzień opóźnienia (nawet nie zwłoki), skutkowałby nałożeniem kary odnoszącej się do maksymalnego wynagrodzenia globalnego za realizację umowy. Takie postanowienie ostać się nie może.

Wobec powyższego, wnosimy o zmianę poprzez wprowadzenie wartości kwotowej kary, w wysokości odpowiadającej potencjalnej szkodzie jaką Zamawiający może ponieść w ciągu jednego dnia nie wykonywania usług. Dodatkowo, wnosimy o zmianę sformułowania „opóźnienie” na „zwłoka”.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę ust. 1 pkt 3 w § 7 załącznika nr 13 do SIWZ - Wzór umowy wraz z załącznikami.

§7 ust. 1 pkt 4) wzoru umowy

Kara bez wątpienia rażąco wygórowana. Kwota 50.000,00 liczona od każdej planowanej zbiórki, jest kolejnym sposobem na uzyskanie przez Zamawiającego przysporzenia, a nie surogatu odszkodowania.

Wnosimy o wprowadzenie jednorazowej, globalnej kary umownej w wysokości 5.000,00 PLN za brak zbiórki.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę ust. 1 pkt 4 w § 7 załącznika nr 13 do SIWZ - Wzór umowy wraz z załącznikami.

§7 ust. 1 pkt 5) wzoru umowy

Argumentacja jak wyżej. Kwota 40.000,00 od każdej placówki oświatowej stanowi nadużycie Zamawiającego w kształtowaniu warunków umownych.

Wnosimy o wprowadzenie jednorazowej, globalnej kary w wysokości 4.000,00 PLN za nieprzeprowadzenie akcji.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę ust. 1 pkt 5 w § 7 załącznika nr 13 do SIWZ - Wzór umowy wraz z załącznikami.

§7 ust. 1 pkt 6) lit. c) wzoru umowy

Określenie „niezgodnie z niniejszą umowną” jest zbyt ogólne.

Prosimy o doprecyzowanie lub zmniejszenie wysokości kary umownej lub doprecyzowanie wprost okoliczności, w jakich kara może zostać nałożona.

Odpowiedź

W §7 ust. 1 pkt 6 lit. c) załącznika nr 13 do SIWZ - Wzór umowy wraz z załącznikami:

jest

„za każdy ujawniony przypadek zagospodarowania odpadów komunalnych (w tym zmieszanych i zbieranych selektywnie oraz odpadów odbieranych w ramach objazdowej zbiórki), niezgodnie z niniejszą umową”

powinno być

„za każdy ujawniony przypadek zagospodarowania odpadów komunalnych (w tym zmieszanych i zbieranych selektywnie oraz odpadów odbieranych w ramach objazdowej zbiórki), niezgodnie z § 3 ust. 5 niniejszej umowy.”

§7 ust. 1 pkt 8) lit. h) wzoru umowy

Sposób liczenia kary jest absolutnie niedopuszczalny. Zamawiający, za każdy dzień opóźnienia, a więc sytuacji, w której opóźnienie Wykonawcy może być niezawinione, żąda kwoty 500,00 zł pomnożonej przez liczbę nieruchomości oraz ilość dni opóźnienia. Taka kara byłaby ewentualnie możliwa do zaakceptowania, gdyby była naliczana za zwłokę, a nie opóźnienie.

Wykonawca pragnie wskazać, iż zgodnie z doktryną „istotne jest wyważenie interesów obu stron stosunku zobowiązaniowego wynikającego z umowy w sprawie zamówienia publicznego. Z jednej strony zamawiający uwzględniając funkcje, jakie mają realizować kary umowne przy wykonywaniu zadań publicznych, powinni w taki sposób kształtować postanowienia umowne dotyczące tego zagadnienia, aby odpowiednio zabezpieczyć interes publiczny oraz właściwą realizację zamówienia publicznego. Z drugiej strony zamawiający powinni pamiętać o tym, że należyte zabezpieczenie interesu publicznego nie może prowadzić do przerzucenia na wykonawców odpowiedzialności za zdarzenia, na które nie mają oni wpływu, a więc takie, które pozostają poza ich kontrolą. Ponadto za niedopuszczalne należy uznać kształtowanie wysokości kar umownych w sposób całkowicie dowolny, bez ich racjonalnego powiązania z uszczerbkiem po stronie zamawiającego. W tym kontekście kary umowne powinny być określone w wysokości adekwatnej do ewentualnej szkody, tak aby mogły spełniać swoje funkcje, a nie zniechęcać wykonawców do brania udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego” (M. Taraszkiewicz, Kary umowne w Prawie zamówień publicznych, LEX 2018).

Należy mieć na uwadze, że wszystkie powyższe argumenty z całą pewnością znalazłyby potwierdzenie w postępowaniu sądowym. Jak wynika z orzecznictwa - ocena skuteczności postanowienia umownego kreującego obowiązek zapłaty kary umownej podlega jednak kontroli w oparciu o granice wyznaczane przez przepisy o charakterze imperatywnym, w kontekście ograniczeń swobody umów, obejścia prawa, jak i ewentualnej sprzeczności z zasadami współżycia społecznego (art. 58 § 1 i 2 k.c.). Nie do zaakceptowania jest przewidziana przez strony kara umowna, skoro prowadzi do rażącego pokrzywdzenia jednej ze stron, ograniczając swobodę prowadzenia działalności gospodarczej, w sposób nieuzasadniony stosunkiem prawnym łączącym strony, jego uwarunkowaniami faktycznymi, w sposób nieadekwatny do celu ochrony, którą zamierzała uzyskać strona przez jej wprowadzenie (Wyrok Sądu Apelacyjnego w Gdańsku z 14 maja 2013 r., sygn. akt I AC 174/13). Zgodnie zatem z koniecznością zachowania należytej staranności oraz profesjonalizmu Wykonawcy, w trosce także o ważność postanowień umownych, Wykonawca zmuszony jest do wnioskowania o zrewidowanie przez Zamawiającego wszystkich kar umownych i ich wysokości, określonych w §7 wzoru umowy, w tym w szczególności, lecz nie tylko, wymienionych powyżej.

Należy również zwrócić uwagę, że Zamawiający nie przewidział żadnej możliwości kwestionowania kar (odwołania/wyjaśnienia), co przy tak wysokich karach, ich ogólności i ilości, oraz przede wszystkim ich uniezależnienia od winy Wykonawcy jest bez wątpienia nadużyciem pozycji Zamawiającego w kształtowaniu postanowień umownych.

Odpowiedź

W §7 ust. 1 pkt 8 lit. h załącznika nr 13 do SIWZ - Wzór umowy wraz z załącznikami:

jest

„za każdy dzień opóźnienia w odbiorze odpadów komunalnych od właściciela jednej nieruchomości, w sytuacji, o której mowa w §3 ust. 6 pkt 10, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy. Kara będzie naliczana jako iloczyn kwoty 500,00 zł brutto, liczby nieruchomości z których nie odebrano odpadów komunalnych i ilości dni opóźnienia;

”

powinno być

„za każdy dzień zwłoki w odbiorze odpadów komunalnych od właściciela jednej nieruchomości, w sytuacji, o której mowa w §3 ust. 6 pkt 10, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy. Kara będzie naliczana jako iloczyn kwoty 500,00 zł brutto, liczby nieruchomości z których nie odebrano odpadów komunalnych i ilości dni zwłoki;

Zamawiający informuje, iż powyższe wyjaśnienia stanowią integralną część SIWZ I wiążą Wykonawców.

Powyższe informacje nie prowadzą do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu.

Równocześnie informuję, iż nie przedłuża się terminu składania ofert.

BURMISTRZ ZIĘBIC

Mariusz Szpilarczyk

(podpis kierownika Zamawiającego)