

Lubicz Dolny, dnia 26 sierpnia 2021 r.

ORG.271.9.2021

Odpowiedzi na pytania do SWZ

Zamawiający informuje, że na podstawie art. 135 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129)., dalej jako: „PZP.”) do Zamawiającego został skierowany wniosek o wyjaśnienie treści SWZ przygotowanej w związku z prowadzonym przez Gminę Lubicz postępowaniem o udzielenie zamówienia klasycznego w trybie przetargu nieograniczonego na odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych, położonych na terenie Gminy Lubicz związanych z utrzymaniem czystości i porządku na obszarze gminy w latach 2022-2023 (oznaczenie postępowania: ORG.271.9.2021, **BZP/TED/NR referencyjny 2021/S 146-387950 z dnia 30.07.2021 r.**), którego wartość przekracza progi unijne w rozumieniu art. 3 PZP

Zgodnie z art. 135 ust. 2 PZP Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

PYTANIE 1

Wykonawca zwraca się z zapytaniem Czy Zamawiający dopuści możliwość realizacji usług określonych w punkcie 3.2.2.1 oraz 3.2.2.2 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia stanowiącego załącznik nr 1 do SWZ, w „dowolny dzień tygodnia od poniedziałku do soboty

Zaznaczyć należy, że sobota jest dla Wykonawcy dniem roboczym, a przedłużenie terminu realizacji usługi zapewni rzetelne i kompleksowe wykonanie przedmiotu zamówienia.

Dodatkowo świadczenie usług w soboty wychodzi naprzeciw oczekiwaniom mieszkańców gminy Lubicz, dla których (ze względu na ich aktywność zawodową) odbiór odpadów również w tym dniu ułatwia funkcjonowanie ich gospodarstw domowych.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany pkt. 3.2.2.1 i 3.2.2.2 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia stanowiącego załącznik nr 1 do SWZ przez nadanie mu brzmienia o następującej treści:

- 3.2.2.1. papier, metale i tworzywa sztuczne i opakowania wielomateriałowe, szkło zbierane jako odpady selektywne – raz w miesiącu, przy czym odbiór ten może być realizowany w dowolny dzień tygodnia od poniedziałku do soboty;
- 3.2.2.2. bioodpady z wyłączeniem nieruchomości wyposażonych w kompostownik - odbiór ten może być realizowany w dowolny dzień tygodnia od poniedziałku do soboty

PYTANIE 2

Dotyczy § 17 ust. 1 pkt. 10 Projektu umowy stanowiącego Załącznik nr 8 do SWZ

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez wskazanie, że kary umowne zostaną nałożone na Wykonawcę w sytuacji „świadomie zawinionego” odbioru odpadów pochodzących w części lub całości z nieruchomości niezamieszkałych lub nieruchomości położonych poza terenem Gminy Lubicz, jako odpadów pochodzących w całości z nieruchomości zamieszkałych w wysokości 15.000 zł brutto za każdy stwierdzony przypadek.

Zwracamy uwagę na fakt, że występują sytuacje niemożliwe do przewidzenia przy zachowaniu najwyższej staranności, które nie wynikają z winy Wykonawcy. Zastosowanie przepisów w obecnym kształcie stawia Wykonawcę jako stronę umowy w obiektywnie gorszym położeniu, co stanowi wyraz naruszenia zasady równorzędności podmiotów postępowania.

Odpowiedź:

1. Brak zgody Zamawiającego na dokonanie zmiany §17 ust. 1 pkt 10) Umowy stanowiącej Załącznik nr 8 do SWZ w brzmieniu zaproponowanym przez Wykonawcę. Kara umowna stanowi ryczałtowo określony surogat odszkodowania należnego wierzycielowi z tytułu odpowiedzialności kontraktowej dłużnika. Zastrzeżona przez strony stosunku obligacyjnego kara umowna należy się zatem wierzycielowi tylko wtedy, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie przez dłużnika zobowiązania niepieniężnego jest następstwem okoliczności, za które on ponosi odpowiedzialność (art. 471 k.c.), tj. gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania niepieniężnego wynika z niezachowania przez dłużnika należytej staranności (art. 472 k.c.), czyli z jego winy w postaci, co najmniej niedbalstwa (tak: Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 16 listopada 2017 r., sygn. akt V CSK 28/17). Tym samym w ocenie Zamawiającego wprowadzenie konstrukcji « świadomego zawinienia » w zakresie odpowiedzialności kontraktowej stanowi modyfikację ogólnych zasad odpowiedzialności Wykonawcy na podstawie art. 483 i 484 k.c., co stanowi zachwianie ryzyk kontraktowych. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, że Wykonawca w przypadku ewentualnego naliczenia kar umownych uprawniony jest do obalenia domniemania wynikającego z art. 471 k.c. w przypadku, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania nie nastąpiło z winy Wykonawcy.
2. Zamawiający dokonuje zmiany §17 ust. 1 pkt 10 Umowy stanowiącej Załącznik nr 8 do SWZ przez nadanie mu brzmienia o następującej treści:

10) za każdy potwierdzony przypadek odbioru odpadów pochodzących w części lub całości z nieruchomości niezamieszkałych lub nieruchomości położonych poza terenem Gminy Lubicz jako odpadów pochodzących w całości z nieruchomości zamieszkałych w przypadku, gdy odbiór ten nastąpił z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy -w wysokości 15.000 zł brutto za każdy stwierdzony przypadek;

PYTANIE 3

Dotyczy § 17 ust. 1 pkt 14 Projektu umowy stanowiącego Załącznik nr 8 do SWZ

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez Wskazanie, że kary umowne będą nakładane za trwające dłużej niż 3 dni awarie systemów GPS, czujników monitorujących pracę pojazdów odbierających odpady „z wyłącznej winy Wykonawcy” w wysokości 1.000 zł za każdy kolejny dzień pracy z niesprawnymi urządzeniami.

Wskazać należy, że brak winy Wykonawcy jest przesłanką negatywną naliczania kar umownych a trzydniowy termin usunięcia awarii w sytuacji pandemicznej może być trudny do zachowania.

Wykonawca wskazuje, że wysokość kar umownych w ujęciu ogólnym przy tak dużej wartości zamówienia z uwzględnieniem aktualnej sytuacji na rynku wywołanej pandemią istotnie ogranicza konkurencję. Pozostawienie zapisów w obecnym kształcie w rzeczywistości może pozbawić możliwości ubiegania się o udzielenie zamówienia podmioty zdolne do jego wykonania, posiadające stosowne doświadczenie, jednakże nie mogące pozwolić sobie na podjęcie ryzyka finansowego w sytuacji nakładania kar bez Wyraźnego zaznaczenia, że implikowane są wyłączną winą Wykonawcy. A contrario, konieczność wkalkulowania ryzyka poniesienia kar umownych na podstawie aktualnych zapisów może przełożyć się na wysokość ofert, a tym samym racjonalne wydatkowanie przez Zamawiającego środków publicznych.

Należy podkreślić, że zamówienia publiczne są adresowane do podmiotów zawodowo zajmujących się przedmiotem zamówienia, więc prawdopodobieństwo wadliwego wykonania umowy jest stosunkowo niewielkie.

Odpowiedź:

Brak zgody Zamawiającego na dokonanie zmiany §17 ust. 1 pkt 14) Umowy stanowiącej Załącznik nr 8 do SWZ w brzmieniu zaproponowanym przez Wykonawcę. Wykonawca będący profesjonalnym podmiotem zawodowo zajmującym się przedmiotem zamówienia zobowiązany jest do zorganizowania przedsiębiorstwa w sposób umożliwiający prawidłową realizację zobowiązań umownych i w konsekwencji niezapewnienie należytego zaplecza technicznego stanowi ryzyko Wykonawcy związane z prowadzeniem działalności gospodarczej.

Zamawiający dokonuje zmiany §17 ust. 1 pkt 14 Umowy stanowiącej Załącznik nr 8 do SWZ przez nadanie mu brzmienia o następującej treści:

14) za trwającą dłużej niż 3 dni awarię systemów GPS, czujników monitorujących pracę pojazdu odbierających odpady w wysokości 500 zł za każdy kolejny dzień pracy z niesprawnymi urządzeniami

Zamawiający dołączy wyjaśnienia do specyfikacji istotnych warunków zamówienia i będą one stanowić integralną część specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Z up. WÓJTA
(-)
Wojciech Rakowiecki
Zastępca Wójta