

**Wykonawcy biorący
udział w postępowaniu**

Odpowiedzi na zapytania do treści SWZ

Dotyczy zamówienia pn. „Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych na terenie Gminy Sadkowice”

W dniu 14 lutego 2022 r. do zamawiającego wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia wraz z załącznikami.

W związku z powyższym, zamawiający, na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zm.) udziela następujących, wiążących dla wykonawców wyjaśnień:

Pytanie 1

Zgodnie z Rozdziałem VI pkt 3 SWZ: Zamawiający, w stosunku do Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, w odniesieniu do warunku dotyczącego zdolności technicznej lub zawodowej dopuszcza łączne spełnianie warunku przez Wykonawców.

Warunek dotyczy wykonania bądź wykonywania usług odbierania odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych – z co najmniej 1200 nieruchomości w ciągu następujących po sobie 12 miesięcy.

Prosimy o zmianę ww. postanowienia poprzez wskazanie, że w razie wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie przynajmniej jeden z nich musi spełnić warunek w całości. Czym innym jest bowiem doświadczenie w odbieraniu odpadów z 1200 nieruchomości w ramach jednej umowy, a czym innym łączenie potencjałów np. 5 wykonawców, z których każdy odbierał odpady z 250 nieruchomości.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje swoje zapisy.

Pytanie 2

Zgodnie z Rozdziałem VI pkt 2 ppkt 2) SWZ Zamawiający odstąpił od określania warunków związanych z uprawnieniami. W celu należytego wykonania zamówienia konieczne jest posiadanie min. wpisu do rejestru działalności regulowanej oraz wpisu do BDO w zakresie podmiotów transportujących odpady. Wybór wykonawcy, który nie posiada tych uprawnień może doprowadzić do zawarcia umowy i braku możliwości jej wykonywania. Zamawiający może od takiej umowy odstąpić, ale ewentualne zagrożenia w kontekście bezpieczeństwa sanitarnego w sezonie letnim obciążą wyłącznie zamawiającego. Wnosimy o ustanowienie warunku w tym zakresie.

Odpowiedź:

Zamawiający zgodnie z art. 273. ust. 1 podtrzymuje swój zapis.

Pytanie 3

W Rozdziale III pkt 5 OPZ: Wykonawca jest zobowiązany do naprawy lub ponoszenia kosztów napraw szkód wyrządzonych podczas lub w związku z wykonywaniem usługi. Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność wobec Zamawiającego i osób trzecich za szkody na mieniu lub zdrowiu osób trzecich, powstałe podczas lub w związku z realizacją przedmiotu zamówienia.

Wykonawca rozumie intencje Zamawiającego, jednakże w celu rozwiania wszelkich wątpliwości prosimy o doprecyzowanie, że chodzi o szkody wyrządzone przez wykonawcę, a nie jakiegokolwiek

szkody powstałe przy okazji wykonywania umowy, ale nie z udziałem wykonawcy, podwykonawcy, czy tych osób (np. uszkodzenie pojemnika przez mieszkańca w celu wystawienia go do odbioru).

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że chodzi o szkody wyrządzone przez wykonawcę, podwykonawców lub osoby, którymi wykonawca lub podwykonawca się posługują w związku z wykonywaniem usługi, a nie szkody spowodowane bezpośrednio przez mieszkańców.

Pytanie 4

W Rozdziale III pkt 10 OPZ: Wykonawca zobowiązany jest do ważenia wszystkich odebranych odpadów komunalnych na legalizowanej wadze.

Prosimy o potwierdzenie, że chodzi o wagę w instalacji. Jeśli nie, prosimy o wskazanie szczegółów dotyczących ważenia.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że chodzi o wagę w instalacji.

Pytanie 5

Zgodnie z § 3 ust. 3 Wzoru umowy: Wykonawca jest zobowiązany do comiesięcznego przekazywania dokumentów potwierdzających ważenie oraz zagospodarowanie odebranych odpadów komunalnych pochodzących z terenu Gminy Sadkowice.

Kwestia przekazywania dokumentów jest określona również w innych postanowieniach umownych np. § 5 ust 1 lit b) Wzoru umowy, § 7 ust 5 Wzoru umowy.

Prosimy o potwierdzenie, że karty przekazania odpadów mogą być przekazane za pośrednictwem BDO, co wprost przewidują przepisy prawa.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje swoje zapisy.

Pytanie 6

Zgodnie z § 8 ust. 6 Wzoru umowy: Zamawiający zastrzega sobie prawo potrącania kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy, a Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie.

Prosimy o wykreślenie ww. postanowienia Umowy. Zgodnie z wyrokiem KIO z dnia 8 listopada 2021 r., KIO 3107/21: (...) art. 15r[1] ust.1 Ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych, nie przestał obowiązywać, zatem w dalszym ciągu wiąże zamawiających i winien być przez nich stosowany. Art. 15r[1] ust.1 ww. ustawy został sformułowany szeroko, a przy tym korzystnie dla wykonawców. Ustawodawca uzależnia natomiast stosowanie przepisu od tego, aby zdarzenie stanowiące podstawę naliczenia kary umownej nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii, a taki stan obecnie obowiązuje. Tak więc kara umowna nie może być potrącona wprost z wynagrodzenia. Tym samym celowym jest usunięcie projektowanego postanowienia z par. 7.7., tak aby dostosować umowę do obecnie obowiązujących przepisów prawa.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje swoje zapisy.

Pytanie 7

Zgodnie z § 8 ust. 11 Wzoru umowy: W przypadku dwukrotnego nie wywiązania się z obowiązku wskazanego w § 3 ust. 5 dotyczącego zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy i naliczyć Wykonawcy dodatkowo karę umowną za odstąpienie od umowy w wysokości 10 % kwoty określonej w § 7 ust. 3.

Prosimy o wykreślenie ww. wymogu. Sankcja w postaci odstąpienia od umowy i kary umownej w tej wysokości jest niewspółmierna do przewinienia jakim może być niezatrudnienie osób skierowanych do wykonania zamówienia na podstawie umowy o pracę. W tym kontekście stanowi ona

przekroczenie uprawnienia Zamawiającego do formułowania treści umowy w sposób, który zapewnia równowagę jej stron.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje swoje zapisy.

Pytanie 8

Zgodnie z § 9 ust. 1 pkt 3) Wzoru umowy: Zamawiający może odstąpić od umowy w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o niżej wymienionych okolicznościach: 3) w przypadku stwierdzenia trzykrotnego w danym miesiącu kalendarzowym niewykonania lub nienależytego wykonania obowiązków wynikających z umowy powstałych z winy Wykonawcy, o których mowa w Rozdziale III ust. 2 OPZ stanowiącego załącznik nr 6 do SWZ. Prosimy o wykreślenie ww. wymogu. Sankcja w postaci odstąpienia od umowy jest niewspółmierna do przewinienia jakim jest nawet trzykrotne niewykonanie usługi. Chodzi bowiem o pojedyncze nieprawidłowości jak np. niedostarczenie trzech worków. W tym kontekście stanowi ona przekroczenie uprawnienia Zamawiającego do formułowania treści umowy w sposób, który zapewnia równowagę jej stron.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje swoje zapisy.

Pytanie 9

W § 10 ust 1 powołano się na art. 148 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Prosimy o potwierdzenie, że chodzi o 450 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że chodzi o art. 450 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych

Pytanie 10

Zgodnie z § 13 ust. 9 Wzoru umowy: Strony zgodnie postanawiają, iż w przypadku, gdy Wykonawca nie wykonuje przedmiotu Umowy lub wykonuje go w sposób niezgodny z postanowieniami niniejszej Umowy, Zamawiający wezwie Wykonawcę do wykonania lub należytego wykonania przedmiotu Umowy i wyznaczy mu w tym celu dodatkowy termin. W przypadku bezskutecznego upływu wyznaczonego przez Zamawiającego terminu, Zamawiający może powierzyć wykonanie przedmiotu Umowy innemu podmiotowi, na koszt i ryzyko Wykonawcy. Zamawiający uprawniony jest do potrącenia z wynagrodzenia Wykonawcy kwoty wynagrodzenia należnego podmiotowi trzeciemu w związku z wykonaniem usługi, o której mowa w zdaniu drugim.

Prosimy o wykreślenie podkreślonego zdania. Wykonawcy przysługuje wynagrodzenie za odebrane ilości odpadów, jeśli nie odbiera odpadów, a odbioru dokonuje inny podmiot to jego wynagrodzenie powinno być pokryte z puli środków niewypłaconych przez zamawiającego, a nie potrącane z wynagrodzenia. Taka konstrukcja prowadzi do nierówności stron. Zamawiający nie ponosi żadnych kosztów – nie płaci ani wykonawcy ani podmiotowi trzeciemu.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia zapisy w §13 ust. 9 Wzoru umowy stanowiącym załącznik nr 5 do SWZ i nadaje mu następujące brzmienie:

„9. Strony zgodnie postanawiają, iż w przypadku, gdy Wykonawca nie wykonuje przedmiotu Umowy lub wykonuje go w sposób niezgodny z postanowieniami niniejszej Umowy, Zamawiający wezwie Wykonawcę do wykonania lub należytego wykonania przedmiotu Umowy i wyznaczy mu w tym celu dodatkowy termin. W przypadku bezskutecznego upływu wyznaczonego przez Zamawiającego terminu, Zamawiający może powierzyć wykonanie przedmiotu Umowy innemu podmiotowi.”

Pytanie 11

Zgodnie z § 16 ust. 1 Wzoru umowy: Wykonawca nie może powierzyć podwykonawstwa innej osobie, poza wskazaną w treści oferty chyba że Zamawiający wyrazi na to zgodę na piśmie.

Prosimy o wykreślenie ww. postanowienia. Kwestie akceptacji podwykonawców określono w § 13 Wzoru umowy, a wskazywanie podwykonawców w ofercie nie jest wymagane jeśli nie są oni znani na etapie składania ofert.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje swoje zapisy.

Pytanie 12

Zgodnie z § 16 ust. 2 Wzoru umowy: Zabrania się przelewu wierzytelności na rzecz innych podmiotów.

Prosimy o doprecyzowanie, że chodzi o zakaz przelewu wierzytelności bez zgody Zamawiającego. W niektórych sytuacjach przelew jest związany z koniecznymi zmianami podmiotowymi po stronie wykonawcy i nie powoduje negatywnych konsekwencji po stronie zamawiającego. Prosimy zatem o zmianę ww. postanowienia poprzez wskazanie, że: Zabrania się przelewu wierzytelności na rzecz innych podmiotów, bez uprzedniej pisemnej zgody Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje swoje zapisy.

Wójt Gminy Sadkowice
mgr Karolina Kowalska