

URZĄD MIASTA ZGIERZA
KOMISJA PRZETARGOWA
95-100 Zgierz, Plac Jana Pawła II 16
tel. 42 714 32 00, fax 42 714 32 03

W Y J A Ś N I E N I E

TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

(w trybie art. 284 ust. 2 prawa zamówień publicznych)

DOTYCZY POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO PN:

**„Przebudowa ciągu dróg gminnych stanowiących
ul. Przygraniczną oraz Fijałkowskiego w Zgierzu”**

PROWADZONEGO W TRYBIE: **podstawowym**

Szanowni Państwo

Stosownie do treści art. 284 ust. 2 prawa zamówień publicznych niniejszym udzielamy wyjaśnień, odpowiednio do zadanych pytań:

PYTANIA/WNIOSKI WYKONAWCY – zawiera załączona kopia pisma Wykonawcy pt.: Informacja dla Zamawiającego, z dnia 7 marca 2022 roku.
W szczególności:

I. Zastrzeżenia Wykonawcy odnośnie do naruszenia przepisów ustawy – Prawo zamówień publicznych w przypadku zastosowania kar umownych jako kryterium oceny ofert.

ODPOWIEDŹ I.

Zastrzeżenia i argumentacja – bezzasadne, a przytoczone cytaty – nieadekwatne.

Zamawiający nie podziela poglądu Wykonawcy, że wysokość kar umownych dotyczących Wykonawcy, jako kryterium oceny ofert – wyboru oferty najkorzystniejszej – narusza przepisy ustawy – Prawo zamówień publicznych [PZP], w szczególności jej art. 16 pkt 1 oraz art. 241 ust. 1 i 2.

Przeciwnie, **kryterium to jest ściśle zgodne z tymi przepisami.**

Słusznie zauważa Wykonawca, że kryterium oceny ofert ma być (jak stanowi wspomniany art. 241 ust.1) „**związane** z przedmiotem zamówienia” i że winna być tu na względzie, w szczególności, „**jakość** przedmiotu zamówienia”, o czym stanowi treść art. 242 ust. pkt 1 PZP.

Dla analizy ustawowych uwarunkowań pomocna jest również treść ust. 2 tego artykułu, cyt.:

„Związek kryteriów oceny ofert z przedmiotem zamówienia istnieje wówczas, gdy kryteria te dotyczą robót budowlanych, dostaw lub usług, będących przedmiotem zamówienia w dowolnych aspektach oraz w odniesieniu do dowolnych etapów ich cyklu życia, w tym do elementów składających się na proces produkcji, dostarczania lub wprowadzania na rynek, nawet jeżeli elementy te nie są istotną cechą przedmiotu zamówienia.”

I właśnie wspomniane cechy: **związania i odniesienia do jakości** przedmiotu **zamówienia i terminowej jego realizacji** posiada kwestionowane przez Wykonawcę kryterium: wysokość kar umownych, albowiem podobnie do niekwestionowanego przez Wykonawcę kryterium: okres gwarancji – ma ten sam charakter, cel i mechanizm wpływu na oczekiwaną przez Zamawiającego, przedmiotową jakość a ponadto terminowość realizacji:

- przy gwarancji: wzmożona troska Wykonawcy o przedmiotową jakość ze względu na dłuższy okres odpowiedzialności i koszty z nią związane;

- **przy karach umownych**: wzmożona troska Wykonawcy o przedmiotową jakość i terminowość realizacji ze względu na konsekwencje zwiększonych, przez to kryterium, kosztów odpowiedzialności za ewentualne niedotrzymanie tych przedmiotowych cech i parametrów.

W obu tych przypadkach Zamawiający zwiększa prawdopodobieństwo uzyskania właściwej jakości przedmiotu zamówienia, albowiem kryteria te, w obawie przed ewentualnymi ujemnymi konsekwencjami – zwłaszcza w przypadku kar umownych – mobilizują przyszłego, wybranego Wykonawcę, do zachowania wymaganych standardów.

Kwestionowane przez Wykonawcę kryterium wysokości kar umownych jest często stosowane i ma swoje uznane miejsce w doktrynie systemu zamówień publicznych, zarówno w piśmiennictwie, na specjalistycznych szkoleniach, jak i w orzecznictwie, np.: wyrok 24 lutego 2012 r. sygn. akt KIO 291/12; wyrok z dnia 7 października 2016 r. sygn. akt KIO 1738/16; KIO1740/16; wyrok z dnia 17 lutego 2020 r, sygn. akt KIO 211/20; wyrok z dnia 27 maja 2020 r. KIO 519/20.

Zdaniem Zamawiającego kryterium kar umownych jako kryterium oceny ofert – wyboru oferty najkorzystniejszej, to jedno z najbardziej trafnych, racjonalnych i adekwatnych, przedmiotowych kryteriów.

II. Zastrzeżenia Wykonawcy odnośnie do warunku dotyczącego elektromobilności, zawartego w pkt. 9.3.g Specyfikacji warunków zamówienia i wniosek o jego usunięcie.

ODPOWIEDŹ II.

Zarzut i argumentacja o naruszeniu ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. Elektromobilność i paliwa alternatywne – **bezzasadne. Zamawiający nie przychylił się do wniosku o usunięcie warunku dotyczącego elektromobilności.**

1. Z treści art. 68 ust 3 ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. Elektromobilność i paliwa alternatywne wynika, że „jednostka samorządu terytorialnego, o której mowa w art. 35 ust. 2 tejże ustawy, od dnia 1 stycznia 2022 r. wykonuje, zleca lub powierza wykonywanie zadań publicznych, o których mowa w art. 35 ust. 2 pkt 1, podmiotom, których łączny udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów samochodowych w rozumieniu art. 2 pkt 33 ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. - Prawo o ruchu drogowym używanych przy wykonywaniu tego zadania wynosi co najmniej 10%.

Przepisu nie stosuje się do zlecenia lub powierzania wykonania zadania publicznego, do którego nie stosuje się ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych, oraz do wykonywania, zlecenia lub powierzania zadań publicznych dotyczących letniego i zimowego utrzymania dróg polegającego na mechanicznej metodzie oczyszczania jezdni ulic, w szczególności zamiataniu i zmywaniu oraz zapobieganiu i zwalczaniu śliskości zimowej, w tym gołoledzi i usuwaniu śniegu”.

2. Z powyższego przepisu wynika zatem obowiązek nałożony na jednostkę samorządu terytorialnego osiągnięcia łącznie udziału 10% floty pojazdów elektrycznych lub napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów wykorzystywanej do realizacji danego zamówienia publicznego, które wynika z ustawowych zadań zleconych.

3. Zamawiający, realizując ustawowy obowiązek zgodnie z treścią art. 68 ust 3 ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. Elektromobilność i paliwa alternatywne, nałożył na przyszłego Wykonawcę tego zamówienia obowiązek określony w pkt. 9.3.g Specyfikacji warunków zamówienia, podając równocześnie w INFORMACJACH V/9 szczegółowe, zgodne z przepisami tej ustawy, uwarunkowania realizacji tego obowiązku i konsekwencji, związanych z jego niespełnieniem.

4. Powołanie się przez Wykonawcę na błędne działanie Gminy Miasto Zgierz w prowadzonym postępowaniu z uwagi na niezasadne postanowienie powyższego warunku świadczy o braku zrozumienia treści art. 68 ust 3 i art. 68b ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. Elektromobilność i paliwa alternatywne. Owszem, art. 68b tej ustawy zawiera zamknięty katalog typów postępowań, w których powyższy wymóg bezwzględnie musi zostać zastosowany, niemniej jednak **art. 68 ust 3 doprecyzowuje, iż bez względu na brzmienie art. 68 b powyższej ustawy, jednostka samorządu terytorialnego działająca w ramach ustawowych zadań winna doprowadzić do stanu, aby podmioty, którym zleca lub powierza realizację zadań publicznych osiągnęły łączny udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów samochodowych w rozumieniu art. 2 pkt 33 ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. - Prawo o ruchu drogowym używanych przy wykonywaniu tego zadania na poziomie, co najmniej 10%.**

REASUMUJĄC

Gmina Miasto Zgierz, **jako jednostka samorządu terytorialnego**, aby mogła skutecznie spełnić wymóg wskazany w art. 68 ust 3 ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. Elektromobilność i paliwa alternatywne – **była zobowiązana** postawić warunek, określony w pkt. 9.3.g Specyfikacji warunków zamówienia.

III. Wniosek Wykonawcy o przedłużenie terminu składania ofert

ODPOWIEDŹ III.

Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy i pismem: Zmiana treści Specyfikacji warunków zamówienia z dnia 8.03.2022 roku dokonał następującego przedłużenia terminów:

- składania ofert z 11.03.2022 r. godz. 12:45 na 16.03.2022 r. godz. 12:45
- otwarcia ofert z 11.03.2022 r. godz. 12:45 na 16.03.2022 r. godz. 13:00
- związania ofertą z 08.04.2022 r. na 13.04.2022 r.

co zostało zamieszczone w Ogłoszeniu o zmianie ogłoszenia nr 2022/BZP/00078425/01 z dnia 8.03.2022 roku.

Z poważaniem

**PRZEWODNICZĄCY
KOMISJI PRZETARGOWEJ**

**NACZELNIK
Wydziału Zamówień Publicznych**

Zgierz, 11.03.2022.

(podpis i pieczęć osoby uprawnionej)

Lech Bernard Dąbski

Załącznik – Informacja dla Zamawiającego, pismo Wykonawcy z dnia 7 marca 2022 roku