

Radom, dn. 15.07.2022 r.

BZP.271.1.272.2022.AP

ZAMAWIAJĄCY:
Gmina Miasta Radomia

**ODPOWIEDŹ NA ZAPYTANIA WYKONAWCÓW DOTYCZĄCE TREŚCI
SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA (SWZ)**

Dotyczy: postępowania na usługę odbioru i transportu odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych położonych na terenie Gminy Miasta Radomia, ogłoszonego 24.06.2022 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej (numer ogłoszenia 2022/S 120-340040) oraz udostępnionego na stronie internetowej prowadzonego postępowania <https://platformazakupowa.pl/transakcja/621613>

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz.U. 2021 r. poz. 1129 ze zm.) – zwana dalej ustawa Pzp, Wykonawcy zwrócili się do Zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ. W związku z powyższym, Zamawiający udziela następujących wyjaśnień (pisownia oryginalna przesłanych pytań):

PYTANIE 1

W rozdziale VII pkt 1.4.1 SWZ Zamawiający określił wymagania dotyczące potencjału technicznego.

W punkcie tym Zamawiający wymaga aby Wykonawca dysponował pojazdami napędzanymi paliwami alternatywnymi w ilości 7% floty pojazdów do obsługi zamówienia.

Zakładając, że Wykonawca składa ofertę na trzy rejony zgodnie z pkt 1.4.1 powinien dysponować potencjałem technicznym:

- 3 smieciarki na każdy rejon – razem 9 pojazdów,
- 1 pojazd ciężarowy - hakowiec na trzy rejony,
- 1 pojazd ciężarowy z HDS na trzy rejony,
- 1 pojazd ciężarowy, skrzyniowy na trzy rejony,
- 1 pojazd o masie poniżej 3,5 t na trzy rejony.

Suma wszystkich pojazdów do obsługi trzech sektorów wynosi 13 szt.

7% floty na którą mają się składać pojazdy zasilane paliwami alternatywnymi w tym wypadku wynosi 0,91. Zaokrąglając w górę zgodnie z wyjaśnieniem Zamawiającego

do 1 szt. wychodzi na to, że do obsługi trzech rejonów wymagany jest jeden pojazd napędzany paliwami alternatywnymi.

PYTANIE:

Czy Zamawiający uzna za warunek spełniony, gdy wykonawca składający ofertę na trzy sektory udokumentuje w zakresie posiadanego potencjału technicznego, że dysponuje pojazdem napędzanym paliwami alternatywnymi w ilości 1 szt. wspólnie dla trzech sektorów?.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający uzna warunek za spełniony, gdy Wykonawca składający ofertę na kilka części zamówienia, wykaże że udział pojazdów kategorii N2 i N3 napędzanych paliwami alternatywnymi w całkowitej liczbie pojazdów do obsługi każdego z sektorów na które składa ofertę oddzielnie, wynosi co najmniej 7%, przy czym Wykonawca może te same pojazdy napędzane paliwami alternatywnymi kategorii N2 i N3 poza pojazdami podstawowymi typu śmieciarka, wykazać dla każdej części zamówienia.

PYTANIE 2

Zamawiający w pkt. C ppkt. 1 e), załącznika Nr 1 do SWZ / Załącznik Nr 1 do Umowy nakłada wymóg by w wypadku występowania w harmonogramie odbioru odpadów (kod: 15 01 06, 15 01 07, 20 01 01) i zmieszanych (niesegregowanych) (20 03 01) w tym samym dniu, WYKONAWCA w pierwszej kolejności zrealizuje odbiór odpadów segregowanych (kod: 15 01 06, 15 01 07, 20 01 01), a następnie zmieszanych (niesegregowanych) odpadów komunalnych (kod: 20 03 01)

w pkt. C ppkt. 1 f) załącznika Nr 1 do SWZ / Załącznik Nr 1 do Umowy nakłada wymóg Odbierania segregowanych odpadów komunalnych w zabudowie wielorodzinnej o kodzie: 15 01 06 i zmieszanych niesegregowanych odpadów komunalnych o kodzie 20 03 01 tego samego dnia, przy czym odpady o kodzie 15 01 06 należy odbierać przed odbiorem odpadów o kodzie 20 03 01.

Z uwagi na kilkukrotnie większą ilość odpadów zmieszanych 20 03 01 niż ilości frakcji selektywnych 15 01 06, 15 01 07, 20 01 01, liczby harmonogramów odbioru dla tych odpadów są znacząco różne i nie można ich łączyć bez negatywnego wpływu na koszt zbiórki. W celu ograniczenia zbędnych kosztów i umożliwienia zaoferowania korzystnej dla Zamawiającego oferty wnosimy o wykreślenie tych zapisów.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie przedmiotowych zapisów.

PYTANIE 3

Zamawiający w pkt. C ppkt. 1 e), załącznika Nr 1 do SWZ / Załącznik Nr 1 do Umowy wskazuje wykaz sobót, w które Wykonawca będzie realizował Przedmiot Umowy

Wykaz sobót, w które WYKONAWCA będzie realizował Przedmiot Umowy	
Rok 2022	
Październik	08.10.2022
Listopad	12.11.2022
Grudzień	10.12.2022
Rok 2023	
Styczeń	07.01.2023
Luty	11.02.2023
Marzec	11.03.2023
Kwiecień	15.04.2023
Maj	06.05.2023
Czerwiec	10.06.2023
Lipiec	15.07.2023
Sierpień	19.08.2023
Wrzesień	09.09.2023
Październik	14.10.2023
Listopad	04.11.2023
Grudzień	23.12.2023
Rok 2024	
Styczeń	13.01.2024
Luty	10.02.2024
Marzec	09.03.2024
Kwiecień	06.04.2024
Maj	04.05.2024
Czerwiec	01.06.2024
Lipiec	13.07.2024
Sierpień	17.08.2024
Wrzesień	14.09.2024
Październik	12.10.2024

Prosimy o wyjaśnienie, czy Wykonawca ma obowiązek realizować odbiory w w/w soboty, czy też w te soboty ma możliwość realizować odbiory odpadów.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający wyjaśnia, że Wykonawca ma możliwość realizować odbiory odpadów we wskazane w OPZ - Załącznik Nr 1 do SWZ / Załącznik Nr 1 do Umowy soboty.

PYTANIE 4

Zamawiający w pkt. H ppkt. 2 d) załącznika Nr 1 do SWZ / Załącznik Nr 1 do Umowy wymaga by w wypadku niedopełnienia przez właściciela nieruchomości obowiązku selektywnego zbierania odpadów komunalnych, WYKONAWCA przyjmuje je jako niesegregowane (zmieszane) odpady komunalne, dokumentuje

zdarzenie w formie zdjęć aparatem cyfrowym oraz powiadamia o tym właściciela nieruchomości i ZAMAWIAJĄCEGO. WYKONAWCA powiadomi ZAMAWIAJĄCEGO za pomocą portalu ekstranetowego, nie później niż do godz. 10:00 następnego dnia roboczego załączając wykonane zdjęcia oraz powiadomienie o treści:

Nie odebrano (należy podać ilość pojemników/worków) w dniu (należy podać datę z harmonogramu odbioru odpadów) odpadu o kodzie (należy podać kod odpadów), stwierdzono brak segregacji zgodnie z art. 6ka u.c.p.g. Odpady zostaną odebrane w dniu (należy podać datę odbioru odpadów) jako niesegregowane (zmieszane) odpady komunalne. Właściciel nieruchomości został powiadomiony (wskazanie sposobu powiadomienia właściciela) w dniu o niedopełnieniu obowiązku selektywnego zbierania odpadów komunalnych. Na pisemne żądanie ZAMAWIAJĄCEGO, WYKONAWCA w terminie 3 dni roboczych od dnia otrzymania pisma prześle potwierdzenia poinformowania właściciela nieruchomości o niedopełnionym obowiązku selektywnego zbierania odpadów komunalnych.

Z uwagi na brak danych teleadresowych właścicieli nieruchomości wnosimy o wykreślenie wymogu powiadamiania właścicieli nieruchomości o niedopełnieniu obowiązku selektywnego zbierania odpadów komunalnych. Proponujemy powiadamianie osób zamieszkujących daną nieruchomość o niedopełnieniu obowiązku selektywnego zbierania odpadów komunalnych poprzez naklejanie na pojemnik lub worek naklejki z napisem błędna segregacja a jako dowód powiadomienie mieszkańców przekazania dokumentacji zdjęciowej.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający wyjaśnia, że przytoczone zawiadomienie dotyczy poinformowania Zamawiającego poprzez portal ekstranetowy. Informowanie właściciela nieruchomości o niedopełnieniu obowiązku selektywnego zbierania odpadów przez odbierającego odpady komunalne wynika wprost z art. 6ka ust. 1 ucpig. Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

PYTANIE 5

Zamawiający w pkt. L ppkt. 14 załącznika Nr 1 do SWZ / Załącznik Nr 1 do Umowy wskazuje minimalne wymagania w zakresie rodzaju i ilości pojazdów dla sektora.

Minimalne wymagania w zakresie rodzaju i ilości Pojazdów					Wymagania techniczne konieczne
Lp	Rodzaj Pojazdu	Jm.	Ilość	Przeznaczenie	-
.					

1.	Pojazd ciężarowy śmieciarka – szt.	3	odbiór odpadów komunalnych o kodach: 15 01 06, 15 01 07, ex 20 01 99, 20 02 01, 20 03 01	bezpylny z funkcją kompaktowania
2.	Pojazd ciężarowy hakowiec - szt.	1	odbiór odpadów komunalnych o kodach: 15 01 06, 20 02 01, 20 03 01, 20 03 07	-
3.	Pojazd ciężarowy - z urządzeniem HDS szt.	1	odbiór odpadów komunalnych o kodach: 15 01 06, 15 01 07, 20 02 01, 20 03 01, 20 03 07	z urządzeniem HDS o udźwigu minimum 1000 kg przy wysięgu 5 m
4.	Pojazd ciężarowy skrzyniowy – szt.	1	odbiór odpadów komunalnych o kodach: 15 01 06, 15 01 07, 20 02 01, 20 03 01, 20 03 07	-
5.	Pojazd o dopuszczalnej masie całkowitej nie przekraczającej 3,5t szt.	1	odbiór odpadów komunalnych o kodzie: 20 01 32	z wydzieloną przestrzenią na przewóz leków, oddzieloną od kabiny kierowcy

Wnosimy o dopisanie w kolumnie „przeznaczenie” w wierszu 1 „pojazdy ciężarowe – śmieciarka” kodu 20 03 07. Odbiór odpadów wielkogabarytowych śmieciarką z wyłączoną funkcją kompaktującą zwiększa efektywność i bezpieczeństwo zbiórki, gdyż ogranicza czas transferów odpadów, czas rozładunku pojazdów i wysokość załadunku odpadów w stosunku do zbiórki realizowanej pojazdami skrzyniowymi lub hakowcami. Liczymy, iż Zamawiający weźmie pod uwagę czynniki kosztowe i bezpieczeństwa pracy i dokona zmiany zapisu.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

PYTANIE 6

Zamawiający w pkt. D ppkt. 5 załącznika Nr 1 do SWZ / Załącznik Nr 1 do Umowy wskazuje, że w przypadku dostarczenia przez WYKONAWCĘ wraz z odpadami odebranymi z nieruchomości odpadów, które nie są odbierane bezpośrednio z nieruchomości lub odpadów innych niż komunalne, co do których zastosowanie mają odrębne przepisy, WYKONAWCA zobowiązany będzie do ich odebrania i zagospodarowania we własnym zakresie.

Prosimy o wyjaśnienie, dostarczenie jakich odpadów komunalnych przez Wykonawcę, nieodbieranych bezpośrednio z nieruchomości będzie skutkowało zagospodarowaniem ich na koszt Wykonawcy.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający wyjaśnia, że kategorie odpadów komunalnych objętych przedmiotem zamówienia, odbieranych z nieruchomości określone zostały w cz. A ust. 4 OPZ - Załącznik Nr 1 do SWZ / Załącznik Nr 1 do Umowy, a odebranie bezpośrednio z nieruchomości innych odpadów skutkowało będzie koniecznością ich zagospodarowania przez Wykonawcę we własnym zakresie.

PYTANIE 7

Zamawiający w pkt. G ppkt. 15 załącznika Nr 1 do SWZ / Załącznik Nr 1 do Umowy wskazuje, że zmiany w harmonogramie mogą nastąpić tylko na wniosek ZAMAWIAJĄCEGO.

Prosimy o zmianę zapisu i umożliwienie Wykonawcy wnioskowania o zmianę harmonogramu. Zmiany takie mogą być niezbędne ze względu na konieczność zaplanowania obsługi nowych deklaracji, co skutkuje zmianą dotychczasowych harmonogramów. Bez możliwości modyfikacji i dostosowywania harmonogramów do aktualnych potrzeb sprawna obsługa mieszkańców mogłaby być niemożliwa.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

PYTANIE 8

Zamawiający w pkt. C ppkt. 1 a) załącznika Nr 1 do SWZ / Załącznik Nr 1 do Umowy zobowiązuje Wykonawcę do odbierania odpadów komunalnych z nieruchomości wskazanych przez ZAMAWIAJĄCEGO. WYKONAWCA przed przystąpieniem do realizacji umowy wygeneruje wykaz Punktów Gromadzenia Odpadów (PGO), z których będzie następował odbiór odpadów w sektorze, oraz zobowiązany będzie do jego codziennej aktualizacji o nowe i nieaktywne PGO. Dane dot. punktów PGO ZAMAWIAJĄCY przekaże WYKONAWCY za pośrednictwem udostępnionego mu portalu ektranetowego, na podstawie zawartej umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, zgodnie z załącznikiem Nr 6 do

umowy.

Prosimy o wyjaśnienie, kiedy Zamawiający przekaże dane dotyczące punktów PGO, z których Wykonawca ma odbierać odpady.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający wyjaśnia, że dane dotyczące punktów PGO stanowiąc będą załącznik nr 5 do umowy – Wykaz Punktów Gromadzenia Odpadów w sektorze /wersja elektroniczna/ i zostaną przekazane Wykonawcy w dniu podpisania umowy.

PYTANIE 9

Zamawiający w pkt. K ppkt. 3 załącznika Nr 1 do SWZ / Załącznik Nr 1 do Umowy wskazuje dane dotyczące pojemników występujących w poszczególnych sektorach.

SEKTOR	POJEMNIKI
I	- KP7 - 1100 litrów; - 700 litrów; - 360 litrów; - 240 litrów; - 120 litrów.
II	- 1100 litrów; - 700 litrów; - 360 litrów; - 240 litrów; - 120 litrów.
III	- 1100 litrów; - 700 litrów; - 660 litrów, - 360 litrów; - 240 litrów; - 120 litrów.
IV	- 1100 litrów; - 700 litrów; - 360 litrów; - 240 litrów; - 120 litrów.
V	- KP7; - 1100 litrów; - 700 litrów; - 360 litrów; - 240 litrów; - 120 litrów.

W związku z tym, że wyposażenie nieruchomości w pojemniki stanowi obowiązek właściciela nieruchomości, rzeczywiste dane dotyczące ilości i rodzaju pojemników w trakcie realizacji umowy mogą być odmienne od wskazanych powyżej, w tym istnieje możliwość pojawienia się pojemników podziemnych i półpodziemnych. ZAMAWIAJĄCY nie ma możliwości określenia ilości takich przypadków, a zmiany w ilości i rodzaju pojemników nie mogą stanowić żadnych roszczeń WYKONAWCY w stosunku do ZAMAWIAJĄCEGO.

W związku z wymogiem, nałożonym na Wykonawcę, odbioru odpadów z pojemników podziemnych i półpodziemnych, do obsługi których konieczny jest pojazd wyposażony w HDS, wnosimy o wyjaśnienie jakim pojazdem Zamawiający dopuszcza odbiór odpadów zmieszanych z tych pojemników.

W wypadku uznania przez Zamawiającego, iż do odbioru tych odpadów konieczny jest pojazd ciężarowy - śmieciarka z HDS-em wnosimy o dopisanie wymogu posiadania takiego pojazdu do tabeli minimalne wymogi w zakresie rodzaju i ilości Pojazdów.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający wyjaśnia, że w chwili obecnej w ramach gminnego systemu odbioru odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych nie występują pojemniki podziemne lub półpodziemne. Zamawiający nie widzi konieczności zmiany wymagań w zakresie rodzaju i ilości Pojazdów do obsługi sektora. Wskazany przez Pytającego pojazd ciężarowy - śmieciarka z HDS-em spełnia wymagania określone przez Zamawiającego w tabeli minimalne wymogi w zakresie rodzaju i ilości Pojazdów w cz. L OPZ - Załącznik Nr 1 do SWZ / Załącznik Nr 1 do Umowy również dla ewentualnej obsługi takich pojemników.

PYTANIE 10

Prosimy o doprecyzowanie, w jakiej formie i przy użyciu jakich dokumentów (np. oświadczenie, KPO, KPOK) Zamawiający wymaga odbierania przeterminowanych leków z aptek. Z treści dokumentacji wynika, iż Gmina Miasto Radom występuje w opisanym przypadku w charakterze nieprofesjonalnego zbierającego odpady leków, o którym mowa w art. 45 ust. 1 pkt 1) ustawy o odpadach. Apteki z kolei użyczają Gminie miejsca na zbieranie tychże odpadów. W przeciwnym wypadku to apteki byłyby zobowiązane do zawarcia umowy w formie pisemnej pod rygorem nieważności z posiadaczem odpadów posiadającym zezwolenie na zbieranie bądź przetwarzanie odpadów (wymóg wynika z art. 45 ust. 2 ustawy o odpadach). Z kolei na podstawie art. 66 ust. 4 pkt 3 ustawy o odpadach podmiot występujący w charakterze nieprofesjonalnego zbierającego zwolniony jest z prowadzenia ewidencji odpadów, nie wystawia więc KPO przed rozpoczęciem odbioru odpadów przez inny podmiot. Jednocześnie transport odpadów zebranych przez nieprofesjonalnego zbierającego nie wymaga również wystawienia przez podmiot odbierający odpady KPOK, bo w opisanym przypadku są to odpady

komunalne (zostały wytworzone przez mieszkańców), ale nie mamy do czynienia z odbieraniem odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości. Zgodnie z art. 71a ust. 1 ustawy o odpadach- KPOK sporządza podmiot odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości przed rozpoczęciem odbierania tych odpadów. Pojęcie właściciela nieruchomości w kontekście obowiązków związanych z postępowaniem z odpadami komunalnymi zostało zdefiniowane w ustawie

o utrzymaniu czystości i porządku w gminach. Zarówno apteki, jak i Miasto Radom w kontekście zbierania odpadów leków nie występują w tym przypadku w roli właściciela nieruchomości, na których powstają odpady komunalne. Gmina występuje jedynie jako zbierający nieprofesjonalnie odpady leków. Powyższe zostało potwierdzone stanowiskiem Pani Marii Duczmal - radcy prawnego w Departamencie Gospodarki Odpadami Ministerstwa Klimatu i Środowiska, które opublikowane zostało w bazie LEX pod znakiem: QA 1911518.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający wyjaśnia, że odbieranie przeterminowanych leków z pojemników należących do gminy, ustawionych w aptekach zlokalizowanych w sektorach winno być realizowane przy użyciu kart KPOK.

PYTANIE 11

Wykonawca wnosi o nadanie zapisowi brzmienia w § 4 ust. 3 załącznika Nr 2 do SWZ:

„WYKONAWCA zobowiązuje się przez cały okres obowiązywania Umowy do ponoszenia odpowiedzialności za szkody zaistniałe w wyniku zawinionego działania WYKONAWCY, które doprowadziło do nieprawidłowej realizacji przedmiotu Umowy”.

W § 4 ust. 6 załącznika nr 2 do SWZ:

„WYKONAWCA ma obowiązek zapewnić ZAMAWIAJĄCEMU możliwość:

- 1) kontroli Dokumentacji i Wyposażenia po uprzednim poinformowaniu WYKONAWCY o zamiarze przeprowadzenia kontroli na co najmniej 3 dni robocze przed terminem jej przeprowadzenia.*
- 2) uzyskania wyjaśnień na okoliczność realizacji Umowy od każdej osoby w ramach Personelu WYKONAWCY lub Podwykonawców”.*

W § 5 ust. 2 załącznika nr 2 do SWZ:

„Dokumentacja powinna być dostępna do wglądu ZAMAWIAJĄCEGO po uprzednim poinformowaniu WYKONAWCY o zamiarze dokonania wglądu do dokumentacji na co najmniej 3 dni robocze przed terminem wglądu, a kopie dokumentacji WYKONAWCA powinien dostarczyć na swój koszt ZAMAWIAJĄCEMU na jego żądanie”. Dokonywanie kontroli bez uprzedniego zawiadomienia Wykonawcy może za bardzo ingerować w

harmonogram pracy oraz organizację zakładu pracy Wykonawcy, narażając go na szkody.

W § 6 ust. 2 załącznika nr 2 do SWZ:

„W przypadku gdy WYKONAWCA nie jest w stanie świadczyć Usług lub jakiegokolwiek ich części z powodu np. remontu drogi, zasypania drogi śniegiem, oblodzenia drogi, WYKONAWCA jest zobowiązany niezwłocznie zawiadomić ZAMAWIAJĄCEGO z podaniem szczegółów dotyczących przyczyn przerwy i prawdopodobnego czasu jej trwania oraz o działaniach podjętych w celu naprawienia sytuacji. Niniejsze postanowienie nie zwalnia WYKONAWCY z jego obowiązków na podstawie Umowy. WYKONAWCA nie ponosi odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań wynikających z Umowy w zakresie spowodowanym okolicznościami wskazanym w niniejszym ustępie”.

W § 10 ust. 18 załącznika nr 2 do SWZ:

„ZAMAWIAJĄCY może potrącić kwotę z wymagalnego wynagrodzenia WYKONAWCY na podstawie Umowy, którą uważa za należną od WYKONAWCY z tytułu kar umownych naliczonych WYKONAWCY i które nie zostały przez niego zakwestionowane”.

W § 14 ust. 1 załącznika nr 2 do:

„ZAMAWIAJĄCY ma prawo do przeprowadzania kontroli realizacji Umowy przez WYKONAWCĘ po uprzednim poinformowaniu WYKONAWCY o zamiarze przeprowadzenia kontroli na co najmniej 3 dni robocze przed terminem jej przeprowadzenia”.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany.

PYTANIE 12

Wykonawca wnosi o zmniejszenie wysokości każdej ze wskazanych kar umownych o 50% ich wysokości określonej w § 16 ust. 3 pkt 1) lit. a) – i), pkt 2 lit. b) – d). załącznika nr 2 do SWZ:

Na wstępie należy zauważyć, że kara umowna nie może być ustalona na poziomie rażąco wygórowanym, co wprost wynika z treści art. 484 § 2 k.c. System zamówień publicznych nie powinien wprowadzać rażącej nierówności stron umowy i prowadzić do nadużycia pozycji zamawiającego, poprzez m.in. wprowadzanie nadmiernie wygórowanych. Wykonawca wskazuje, że wysokości kar umownych, o których mowa w § 16 ust. 3 pkt 1) lit. a) – i), pkt 2 lit. b) – d) są rażąco zawyżone. Kara umowna ma na celu zabezpieczenie należytego wykonania umowy, a nie wzbogacenie się Zamawiającego, co w niniejszej sprawie cechuje

ww. kary umowne. Takie zapisy stawiają Wykonawcę w rażąco nieproporcjonalnej pozycji względem Zamawiającego, są niesprawiedliwe, sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, a jako takie będą naruszać słusne interesy Wykonawcy.

Wykonawca wnosi o nadanie zapisowi brzmienia w § 16 ust. 3 pkt 1) lit. c) załącznika nr 2 do SWZ:

„zmieszanie przez WYKONAWCĘ selektywnie zebranych odpadów komunalnych ze zmieszanyimi odpadami komunalnymi oraz selektywnie zebranych odpadów komunalnych różnych rodzajów ze sobą – 25 000,00 zł (słownie: dwadzieścia pięć tysięcy złotych) za każdy przypadek zawinionego działania WYKONAWCY”.

Wykonawca wnosi o nadanie zapisowi brzmienia w § 16 ust. 3 pkt 1) lit. g) załącznika nr 2 do SWZ:

„nieusprawiedliwiona odmowa poddania się kontroli, w tym nieudostępnienie Dokumentacji lub Wyposażenia dla celów kontroli w wyznaczonym przez ZAMAWIAJĄCEGO terminie – 10 000,00 zł (słownie: dziesięć tysięcy złotych)”.

Wykonawca wnosi o nadanie zapisowi brzmienia w § 16 ust. 3 pkt 1) lit. k) załącznika nr 2 do SWZ:

„nieodebranie odpadów o kodach 20 02 01 i 20 03 07 z PGO zgodnie z Harmonogramem – 1 500 ,00 zł (słownie: jeden tysiąc pięćset złotych) za każdy dzień zwłoki dla jednego PGO”.

Wykonawca wnosi o nadanie zapisowi brzmienia w § 16 ust. 3 pkt 1) lit. o) załącznika nr 2 do SWZ:

„nieusprawiedliwione niezastosowanie się WYKONAWCY do zaleceń ZAMAWIAJĄCEGO określonych w cz. L ust. 9 OPZ – 500 zł (pięćset złotych) za każdy przypadek”.

ODPOWIEDŹ DO POWYŻSZYCH ZAPISÓW

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany.

DALSZA CZĘŚĆ PYTANIA 12

Odnosząc się do treści § 16 ust. 6 załącznika nr 2 do SWZ. Należy zwrócić uwagę, że kara umowna, w zakresie w jakim pozwala Zamawiającemu na nałożenie na Wykonawcę kary umownej za rozwiązanie przez Zamawiającego umowy z przyczyn wprawdzie leżących po stronie wykonawcy, ale przez niego niezawinionych (opóźnienie w wykonaniu obowiązków wynikających z umowy), stawia Wykonawcę w nieproporcjonalnie mniej korzystnej sytuacji oraz jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, i jako takie będzie naruszać słusne interesy Wykonawcy. Prosimy więc o potwierdzenie, że przypadki, gdy Zamawiający może naliczyć karę umowną nie dotyczą przyczyn leżących po stronie Wykonawcy i przez niego zawinionych.

ODPOWIEDŹ DO POWYŻSZEJ CZĘŚCI

Zamawiający nie jest w stanie potwierdzić opisanego przypadku. Intencją Zamawiającego było nakładanie kar umownych z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy i przez niego zawinionych.

DALSZA CZĘŚĆ PYTANIA 12

Odnosząc się do treści § 16 ust. 7 pkt 1) załącznika nr 2 do SWZ. Należy podkreślić, że wierzytelności podlegające potrąceniu powinny być wymagalne, zgodnie z prawem. W innym wypadku, postanowienie nie tylko będzie nieuprawnione, ale też będzie niesprawiedliwe, sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, a jako takie będzie naruszać słuszne interesy Wykonawcy.

(A) Proszę o potwierdzenie, czy przy stosowaniu wskazanego postanowienia należy uwzględnić przepis art. 15r1 ust. 1 ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem covid-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych z dnia 2 marca 2020 r. W ocenie Wykonawcy należy zaznaczyć powyższe w postanowieniu.

Zgodnie z art. 15r1 ust. 1 ustawy: „W okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii”.

ODPOWIEDŹ DO (A)

Zamawiający wyjaśnia, że w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19 stosuje zapisy ustawy Ustawa z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych. W związku z tym, że powyższa ustawa jest tzw. „specustawą” i reguluje podnoszone w pytaniu kwestie nie ma potrzeby przenoszenia jej zapisów do umowy.

DALSZA CZĘŚĆ PYTANIA 12

(B) Proszę o wyjaśnienia, dlaczego nie została wprowadzona procedura wyjaśnień okoliczności istotnych dla naliczenia kary umownej.

Brak winy zwalnia wykonawcę z odpowiedzialności za niedotrzymanie określonych w umowie terminów. Zatem każdorazowo przed naliczeniem kary umownej, zamawiający powinien zwrócić się do wykonawcy z prośbą o wyjaśnienia przyczyn niedotrzymania terminów, aby nie naliczać niezasadnie lub w sposób nieprawidłowy kar umownych.

Powyższa okoliczność oznacza, że powinna zostać wprowadzona dodatkowa procedura reklamacyjna, gdyż sposób naliczania kar umownych przewidziany przez zamawiającego wymusza przeprowadzenie korespondencji reklamacyjnej przed takim naliczeniem kar.

ODPOWIEDŹ DO (B)

Zamawiający wyjaśnia, że procedura wyjaśnień okoliczności istotnych dla naliczenia kary umownej została określona w cz. J OPZ - Załącznik Nr 1 do SWZ / Załącznik Nr 1 do Umowy.

DALSZA CZĘŚĆ PYTANIA 12

(C) Proszę o objęcie zgodą tylko wymagalnych i uznanych wierzytelności.

W przypadku powstania sporu co do zasadności kary umownej, w ocenie wykonawcy potrącenie spornej kary umownej z bezspornie należnym Wykonawcy wynagrodzeniem prowadzi do pokrzywdzenia interesów wykonawcy. Przed rozstrzygnięciem sporu w wyniku potrącenia nie będzie mógł bowiem otrzymać zapłaty za wykonaną usługę, w sytuacji gdy wciąż jest zobowiązany do zapłaty na rzecz swoich pracowników. Nadto, taka sytuacja, w której, zamawiający nie płaci bezspornie należnego wynagrodzenia za wykonane prawidłowo prace (np. te zakończone jeszcze w okresie przed naruszeniem umowy), a potrąca sporne kary umowne, stawia wykonawcę w bardzo trudnej sytuacji, bo przerzuca też w całości ciężar dochodzenia roszczeń właśnie na wykonawcę.

Z uwagi na powyższe, postanowienie powinno obejmować zgodę na potrącenie wymagalnych wierzytelności, które nie zostały zakwestionowane i nie są sporne między stronami.

ODPOWIEDŹ DO (C)

Zamawiający nie przychyła się do powyższego wniosku. Potrącenie jest jednym ze sposobów dokonywania rozliczeń, które polegają na wzajemnym umorzeniu dwóch wierzytelności. W myśl art. 498 kodeksu cywilnego potrącenie możliwe jest wówczas, gdy dwie strony są jednocześnie wobec siebie dłużnikami i wierzycielami, przedmiotem obu wierzytelności są pieniądze lub rzeczy tej samej jakości oznaczone co do gatunku, a wierzytelności te są wymagalne i mogą być dochodzone przed sądem.

PYTANIE 13

Wykonawca wnosi o zmniejszenie poziomu kary umownej do 10% określonej w § 16 ust. 8. załącznika nr 2 do SWZ:

Należy zauważyć, że kara umowna nie może być ustalona na poziomie rażąco wygórowanym, co wprost wynika z treści art. 484 § 2 k.c. System zamówień publicznych nie powinien wprowadzać rażącej nierówności stron umowy i prowadzić do nadużycia pozycji zamawiającego, poprzez m.in. wprowadzanie nadmiernie wygórowanych. W ocenie wykonawcy, 20% wartości umowy jest rażąco wygórowana.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Z up. PREZYDENTA MIASTA



Aneta Cwiklińska

Kierownik Biura Zamówień Publicznych

Sprawę prowadzi:

Biuro Zamówień Publicznych Urzędu Miejskiego w Radomiu, 26-600 Radom, ul. J. Kilińskiego 30 (wejście od ul. Żeromskiego 53, p. 189-191), tel.: 48 36 20 876, e-mail: bzp@umradom.pl