

Nr sprawy: PIFZ 271.19.2019

Zamawiający - Gmina Kostomłoty, ul. Ślężna 2, 55-311 Kostomłoty - działając na podstawie prawnej art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2004 r. Nr 19, poz. 177 z późn. zm.– dalej „ustawa Pzp”) zamieszcza na stronie internetowej, na której udostępniona jest SIWZ, bez ujawniania źródła zapytania, treść zapytań wraz z wyjaśnieniami treści SIWZ.

PYTANIA I ODPOWIEDZI (część I)

Pytanie 1/I:

Zgodnie z Rozdziałem III pkt 5.5) SIWZ: Niezłożenie przez wykonawcę w wyznaczonym przez zamawiającego terminie żądanych przez zamawiającego dowodów w celu potwierdzenia spełnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę traktowane będzie jako niespełnienie przez wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w pkt. 1 czynności.

Prosimy o wykreślenie tego punktu. Ustawa PZP nakazuje wprowadzenia kar za brak zatrudnienia a nie brak przedłożenia określonych dokumentów. Jeśli np. wykonawca przedstawi wymagane dokumenty dzień po terminie wyznaczonym przez Zamawiającego potwierdzające pełen stan zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, to na podstawie tego punktu Zamawiający może naliczyć karę umowną za każdego pracownika pomimo tego, że wszyscy pracownicy są i byli zatrudnieni. Jest to zapis niewspółmierny generujący dodatkowe ryzyko, które jest zazwyczaj wkalkulowane w cenę.

Odpowiedź 1/I:

Zamawiający pozostawia zapisy bez zmian i wskazuje, że są one przeniesione literalnie z wzorcowego dokumentu Urzędu Zamówień Publicznych (<https://www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy/wzorcowe-dokumenty/wzory-oswiadczen-i-dokumentow-z-zakresu-znowelizowanych-przepisow-ustawy-pzp>) odnoszącego się do klauzuli dotyczącej zatrudnienia na podstawie umowy o pracę art. 29 ust. 3a ustawy Pzp (Przykładowe zapisy, o których mowa w art. 36 ust. 2 pkt 8a ustawy Pzp) (https://www.uzp.gov.pl/__data/assets/word_doc/0022/32854/Klauzula-dotyczaca-art.-29-ust.-3a-Pzp.doc)

Pytanie 2/I:

Zgodnie z Rozdziałem VII pkt 12 ppkt 2) lit a) SIWZ jednym z warunków udziału w postępowaniu jest warunek sytuacji ekonomicznej tj. Zamawiający wymaga, aby wykonawca posiadał minimalny roczny obrót 750 000 zł, w tym minimalny roczny obrót w obszarze objętym zamówieniem w wysokości: 500 000 zł. Dokumentem jakiego wymaga Zamawiający w celu potwierdzenia spełnienia tego warunku

jest: oświadczenie wykonawcy o rocznym obrocie wykonawcy lub o obrocie wykonawcy w obszarze objętym zamówieniem, za okres nie dłuższy niż ostatnie 3 lata obrotowe, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - za ten okres.

Prosimy o wyjaśnienie, czy chodzi o roczny obrót we wskazanej wysokości za każdy rok z trzech ostatnich lat obrotowych, czy średnioroczny obrót z tych lat.

Odpowiedź 2/I:

Zamawiający wyjaśnia, że chodzi o roczny obrót 750 000 zł, w tym minimalny roczny obrót w obszarze objętym zamówieniem w wysokości: 500 000 zł w dowolnym roku działalności z okresu nie dłuższego niż ostatnie 3 lata obrotowe, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - za ten okres.

Pytanie 3/I:

W Rozdziale VII pkt 12 ppkt 3) SIWZ, Zamawiający precyzuje, że: *Przez doświadczenie zawodowe, zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 9a ustawy z dnia 20 kwietnia 2004 r. o promocji zatrudnienia i instytucjach rynku pracy (Dz. U. z 2004 r. Nr 99, poz. 1001 z późn. zm.), należy rozumieć doświadczenie zawodowe uzyskane w trakcie:*

- zatrudnienia,
- wykonywania innej pracy zarobkowej,

lub prowadzenia działalności gospodarczej przez okres co najmniej 6 miesięcy.

Oznacza to, że doświadczenie zawodowe uzyskuje się m. in. poprzez lata pracy zarobkowej w trakcie zatrudnienia, wykonywania innej pracy zarobkowej lub prowadzenia działalności gospodarczej prowadzonej co najmniej 6 miesięcy. Warunek doświadczenia zawodowego zawiera także doświadczenie praktyczne tj. wymóg nabycia, w trakcie tego doświadczenia zawodowego, określonych umiejętności praktycznych do wykonywania pracy przez wykonywanie zadań o określonym stopniu złożoności.

Cytując uchwałę KIO z dnia 24 kwietnia 2018 r. (KIO/KU 15/18), warto wskazać, że: *„Przenosząc powyższe rozważania na stan rozpoznawanej sprawy skład orzekający nie znalazł usprawiedliwienia dla zastosowanego przez zamawiającego przeniesienia znaczenia „doświadczenia zawodowego” z definicji legalnych ustawy z dnia 20 kwietnia 2004 r. o promocji zatrudnienia i instytucjach rynku pracy (Dz.U. z 2004 r. Nr 99, poz. 1001 z późn zm.) do treści postawionego warunku w zakresie potencjału kadrowego. Zamawiający, stawiając rzeczony warunek powinien mieć na uwadze rado legis przepisu krajowego w powiązaniu z wykładnią prounijną, która na tle postępowania o udzielenie zamówienia publicznego nakazuje położyć nacisk na ocenę zdolności wykonawców do prawidłowej realizacji udzielanego zamówienia publicznego, przy uwzględnieniu właściwego i adekwatnego do przedmiotu zamówienia opisu warunków udziału w postępowaniu. Zatem zastosowane warunki mają być z jednej*

strony konieczne, a z drugiej wystarczające, stąd nie mogą wykraczać poza to, co jest uzasadnione specyfiką zamówienia. Adekwatność, konieczność i wystarczalność to podkreślane w orzecznictwie Trybunału Sprawiedliwości wyznaczniki zasady proporcjonalności, które muszą być brane pod uwagę przy kształtowaniu warunków udziału w postępowaniu. Ma to również odzwierciedlenie w naczelnym zasadach Prawa zamówień publicznych unormowanych w art. 7 ustawy Pzp, zaś dokonując wykładni norm prawa zamówień publicznych (art. 22 ust. 1a ustawy Pzp) należy również uwzględnić systemową rolę i teleologiczny aspekt naczelnym zasad prawa zamówień publicznych, które będących dyrektywami interpretacyjnymi co do szczegółowych norm.

Mając na uwadze powyższe rozważania, w ocenie składu orzekającego, przeniesienie wprost do warunku określonego w dokumentacji postępowania, definicji ustawowej „doświadczenia zawodowego”, jest nieproporcjonalne do osiągnięcia-celu postawionego warunku, zaś Zamawiający nie wykazał okoliczności przeciwnych.”

W związku z tym wnosimy o usunięcie ww. postanowień SIWZ.

Odpowiedź 3/I:

Zamawiający z części I SIWZ – Instrukcja dla wykonawców, usuwa zapis w Rozdziale VII ust. 12 pkt 3 lit.

b o treści:

(¹¹) Przez doświadczenie zawodowe, zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 9a ustawy z dnia 20 kwietnia 2004 r. o promocji zatrudnienia i instytucjach rynku pracy (Dz. U. z 2004 r. Nr 99, poz. 1001 z późn. zm.), należy rozumieć doświadczenie zawodowe uzyskane w trakcie:

- zatrudnienia,*
- wykonywania innej pracy zarobkowej,*

lub prowadzenia działalności gospodarczej przez okres co najmniej 6 miesięcy.

Oznacza to, że doświadczenie zawodowe uzyskuje się m. in. poprzez lata pracy zarobkowej w trakcie zatrudnienia, wykonywania innej pracy zarobkowej lub prowadzenia działalności gospodarczej prowadzonej co najmniej 6 miesięcy. Warunek doświadczenia zawodowego zawiera także doświadczenie praktyczne tj. wymóg nabycia, w trakcie tego doświadczenia zawodowego, określonych umiejętności praktycznych do wykonywania pracy przez wykonywanie zadań o określonym stopniu złożoności.

Pytanie 4/I:

Zgodnie z Rozdziałem XIX pkt 3 SIWZ: Jeżeli Wykonawca, którego oferta została wybrana, uchyla się od zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego, zamawiający może wybrać ofertę najkorzystniejszą spośród pozostałych ofert bez przeprowadzania ich ponownej oceny, chyba, że zachodzą przesłanki unieważnienia postępowania o udzielanie zamówienia.

Prosimy o zmianę niniejszych postanowień, gdyż w przypadku zastosowania procedury określonej w art. 24aa ustawy PZP (jak to ma miejsce w niniejszym postępowaniu), kwestia ta została uregulowana odmiennie. Zgodnie z art. 24aa ust. 2 ustawy PZP: Jeżeli wykonawca, o którym mowa w ust. 1, uchyla się od zawarcia umowy lub nie wnosi wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy, zamawiający może zbadać, czy nie podlega wykluczeniu oraz czy spełnia warunki udziału w postępowaniu wykonawca, który złożył ofertę najwyżej ocenioną spośród pozostałych ofert.

Odpowiedź 4/I:

Zamawiający w części I SIWZ – Instrukcja dla wykonawców, zmienia zapis w Rozdziale XIV ust. 3 o treści:

3. Jeżeli wykonawca, którego oferta została wybrana, uchyla się od zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego, zamawiający może wybrać ofertę najkorzystniejszą spośród pozostałych ofert, bez przeprowadzania ich ponownej oceny, chyba że zachodzą przesłanki unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia.

na zapis:

3. Jeżeli wykonawca, którego oferta została wybrana, uchyla się od zawarcia umowy lub nie wnosi wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy, zamawiający może zbadać, czy nie podlega wykluczeniu oraz czy spełnia warunki udziału w postępowaniu wykonawca, który złożył ofertę najwyżej ocenioną spośród pozostałych ofert.

Pytanie 5/I:

Zgodnie z Rozdziałem XVI pkt 11 SIWZ: Kwota pozostawiona na zabezpieczenie roszczeń z tytułu rękojmi za wady nie może przekraczać 30% wysokości zabezpieczenia.

Ponieważ niniejszej umowy nie dotyczy rękojmi za wady, prosimy o usunięcie ww. zapisu w tym zakresie.

Odpowiedź 5/I:

Zamawiający z części I SIWZ – Instrukcja dla wykonawców, usuwa zapis w Rozdziale XVI ust. 11 o treści:

11. Kwota pozostawiona na zabezpieczenie roszczeń z tytułu rękojmi za wady nie może przekraczać 30% wysokości zabezpieczenia..

Pytanie 6/I:

Zgodnie z § 7 ust. 3 Wzoru umowy: W przypadku odstąpienia przez Wykonawcę od Umowy z winy Zamawiającego, Wykonawca może żądać od Zamawiającego zapłaty kary umownej w wysokości 10% wynagrodzenia, o którym mowa w § 6 ust. 1 Umowy. W przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia, o którym mowa w § 6 ust. 1 Umowy.

Prosimy o określenie równoległej kary dla Wykonawcy za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego. Zgodnie z zaleceniami Prezesa UZP w zakresie kształtowania kar umownych określenie ich na tak wysokim poziomie nie jest zasadne, co więcej konieczność przestrzegania zasady uczciwej konkurencji przemawia za koniecznością zastrzegania kary również na wypadek odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego.

Odpowiedź 6/I:

Należy mieć na względzie, że zgodnie z art. 38 ust. 1 ustawy Pzp Wykonawca może zwrócić się do Zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (SIWZ). Zawarta propozycja nie może zostać uznana za chęć wyjaśnienia treści SIWZ, lecz chęć zmiany treści SIWZ wynikająca z pełnego zrozumienia treści SIWZ i nie wymagająca żadnego wyjaśnienia.

Pytanie 7/I:

Zgodnie z § 10 ust. 10 Wzoru umowy: Jeżeli Wykonawca nie przedłoży ww. dokumentów we wskazanych terminach, to Zamawiający zawrze odpowiednie ubezpieczenia na koszt Wykonawcy. Zamawiającemu przysługuje prawo potrącenia poniesionych kosztów z tytułu ubezpieczenia, o którym mowa w niniejszym paragrafie, z wynagrodzenia Wykonawcy.

Prosimy o doprecyzowanie, że zawarcie ubezpieczenia nastąpi po wezwaniu Wykonawcy do przedstawiania ubezpieczenia. W przeciwnym razie może się okazać, że zwykle przeoczenie po stronie Wykonawcy co do terminu przekazania dowodu ubezpieczenia uruchomi dyspozycję tego paragrafu.

Odpowiedź 7/I:

Należy mieć na względzie, że zgodnie z art. 38 ust. 1 ustawy Pzp Wykonawca może zwrócić się do Zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (SIWZ). Zawarta propozycja nie może zostać uznana za chęć wyjaśnienia treści SIWZ, lecz chęć zmiany treści SIWZ wynikająca z pełnego zrozumienia treści SIWZ i nie wymagająca żadnego wyjaśnienia.

Pytanie 8/I:

Zgodnie z § 11 ust. 1 pkt 4) Wzoru umowy: W okresie wykonywania niniejszej umowy, jednak nie później niż w terminie 10 miesięcy po zawarciu niniejszej umowy, Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia od umowy z winy Wykonawcy, w razie: gdy Wykonawca znajduje się w stanie zagrażającym niewypłacalnością lub przechodzi w stan likwidacji w celach innych niż przekształcenia przedsiębiorstwa lub połączenia się z innym przedsiębiorstwem

Prosimy o zmianę tego postanowienia na wzór § 11 ust. 1 pkt 5) Wzoru umowy, w następujący sposób: gdy Wykonawca znajduje się w stanie zagrażającym niewypłacalnością w stopniu uniemożliwiającym

realizację Umowy lub przechodzi w stan likwidacji w celach innych niż przekształcenia przedsiębiorstwa lub połączenia się z innym przedsiębiorstwem.

Odpowiedź 8/I:

Należy mieć na względzie, że zgodnie z art. 38 ust. 1 ustawy Pzp Wykonawca może zwrócić się do Zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (SIWZ). Zawarta propozycja nie może zostać uznana za chęć wyjaśnienia treści SIWZ, lecz chęć zmiany treści SIWZ wynikająca z pełnego zrozumienia treści SIWZ i nie wymagająca żadnego wyjaśnienia.

Pytanie 9/I:

W sprostowaniu do ogłoszenia, opublikowanego w dniu 16/10/2019r. w Sekcji VII.1.2.), Zamawiający dokonuje zmiany ogłoszenia pierwotnego w Sekcji IV.2.7. w ten sposób, że jako termin otwarcia ofert wskazuje datę 14/10/2019 . Wnoszę o dokonanie zmiany wskazanej daty na datę przypadającą po terminie składania ofert.

Odpowiedź 9/I:

Treść sprostowania ogłoszenia o zamówieniu, przekazanego dnia 07.10.2019 r., a zamieszczonego dnia 11.10.2019 r. na stronie internetowej:

<https://ted.europa.eu/udl?uri=TED:NOTICE:479001-2019:TEXT:PL:HTML>

została przekazana dnia 16.10.2019 r. i zamieszczona dnia 21.10.2019 r. na stronie internetowej

<https://ted.europa.eu/udl?uri=TED:NOTICE:495036-2019:TEXT:PL:HTML&tabId=1>

Data składania i otwarcia ofert w SIWZ (po zmianie) oraz w ogłoszeniu jest wpisana jednoznacznie jako 14.11.2019 r.

Pytanie 10/I:

Zgodnie z SIWZ III pkt 4 Wykonawca może powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcy (art. 36a ust. 1 ustawy Pzp), z zastrzeżeniem, że Zamawiający zastrzega obowiązek osobistego wykonania przez Wykonawcę kluczowych części zamówienia (art. 36a ust. 2 pkt 1 ustawy Pzp) na usługi, tj:

- 1) Odbiór odpadów komunalnych,
- 2) Transport odpadów.

Natomiast w kolejnym punkcie jest informacja o zatrudnianiu na umowę o pracę przez podwykonawcę osób związanych bezpośrednio z transportem odpadów. Zatem prosimy o jednoznaczne wskazanie, czy Wykonawca może powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcy, czy jednak nie, ponieważ oba zapisy się wzajemnie wykluczają.

Odpowiedź 10/I:

Zamawiający wyjaśnia, że należy odróżnić części zamówienia od wykonywania czynności przy realizacji zamówienia. Zamawiający zastrzega obowiązek osobistego wykonania przez Wykonawcę kluczowych części zamówienia:

- 1) Odbiór odpadów komunalnych,
- 2) Transport odpadów.

Jednak w wykonywaniu tych części zamówienia, jakim jest odbiór odpadów komunalnych oraz transport odpadów, Zamawiający **dopuszcza wykonywanie następujących czynności** przy realizacji przedmiotu zamówienia przez wykonawcę lub podwykonawcę wyłącznie przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę:

- a) czynności kierowania, koordynowania i nadzoru nad wykonywaniem usług (w szczególności zarządzanie transportem), na okres realizacji zamówienia i przy realizacji przedmiotu zamówienia,
- b) czynności przy realizacji przedmiotu zamówienia:
 - czynności operatorów sprzętu bezpośrednio związanego z transportem odpadów,
 - kierowca środków transportu bezpośrednio związanego z transportem odpadów,
 - zbieranie odpadów bezpośrednio z nieruchomości do środków transportu.

Pytanie 11/I:

Projekt umowy: §4 4.5 i OPZ §3.2.2. – Prosimy o zmianę zapisu. „ Naprawy wszelkich szkód tylko z winy wykonawcy..”

Odpowiedź 11/I:

Zamawiający w części II SIWZ – Wzór umowy, zmienia zapis w § 4 ust. 4 pkt 5 o treści:

5) naprawienia wszelkich szkód powstałych podczas i w związku z lub przy okazji wykonywania przedmiotu Umowy. Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność wobec Zamawiającego i osób trzecich za szkody w mieniu i/lub zdrowiu osób trzecich lub Zamawiającego;

na zapis:

5) naprawienia wszelkich szkód, powstałych z winy Wykonawcy, podczas i w związku z lub przy okazji wykonywania przedmiotu Umowy. Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność wobec Zamawiającego i osób trzecich za szkody w mieniu i/lub zdrowiu osób trzecich lub Zamawiającego;

oraz w części III SIWZ – Opis przedmiotu zamówienia, zmienia zapis w Rozdz. 3 ust. 2 pkt 2 o treści:

2) naprawie wszelkich szkód powstałych podczas wykonywania przedmiotu Zamówienia. Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność wobec Zamawiającego i osób trzecich za szkody

w mieniu i/lub zdrowiu osób trzecich powstałe w podczas wykonywania przedmiotu Zamówienia;

na zapis:

2) naprawie wszelkich szkód, powstałych z winy Wykonawcy, podczas wykonywania przedmiotu Zamówienia. Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność wobec Zamawiającego i osób trzecich za szkody w mieniu i/lub zdrowiu osób trzecich powstałe w podczas wykonywania przedmiotu Zamówienia;

Pytanie 12/I:

W projekcie umowy Zamawiający określa termin złożenia raportu miesięcznego na 3 dni robocze od daty zakończenia miesiąca, natomiast w OPZ jest termin do 10 dnia miesiąca następnego po miesiącu którego raport dotyczy. Prosimy o ujednolicenie zapisów w umowie i OPZ.

Odpowiedź 12/I:

Zamawiający w części II SIWZ – Wzór umowy, zmienia zapis w § 6 ust. 9 o treści:

9. Wykonane w danym miesiącu usługi odbioru i transportu odpadów Wykonawca przedstawi w Raporcie miesięcznym określającym zakres rzeczowy (kod) i ilościowy, złożonym Zamawiającemu nie później niż w terminie 3 dni roboczych przypadających po zakończeniu miesiąca rozliczeniowego. Raport będzie każdorazowo podlegał weryfikacji. W przypadku zaistnienia rozbieżności w kwalifikacji kodu odpadu lub ilości dostarczonego odpadu, Zamawiający prześle Wykonawcy zweryfikowany Raport nie później niż w terminie 5 dni od dnia otrzymania Raportu od Wykonawcy.

na zapis:

9. Wykonane w danym miesiącu usługi odbioru i transportu odpadów Wykonawca przedstawi w Raporcie miesięcznym określającym zakres rzeczowy (kod) i ilościowy, złożonym Zamawiającemu nie później niż do 10 dnia miesiąca następnego po miesiącu którego raport dotyczy. Raport będzie każdorazowo podlegał weryfikacji. W przypadku zaistnienia rozbieżności w kwalifikacji kodu odpadu lub ilości dostarczonego odpadu, Zamawiający prześle Wykonawcy zweryfikowany Raport nie później niż w terminie 5 dni od dnia otrzymania Raportu od Wykonawcy.

oraz w części III SIWZ – Opis przedmiotu zamówienia, zmienia zapis w Rozdz. 8 ust. 6 o treści:

6. Zamawiający wymaga, aby Wykonawca przekazywał Zamawiającemu raporty miesięczne w terminie do 10 dni od zakończenia danego miesiąca zawierające informacje związane z zakresem świadczonej usługi, a w szczególności dowody dostarczenia odpadów do miejsca ich zagospodarowania, tj. karty ewidencji odpadów lub karty przekazania odpadów,

pokwitowania z wagi itp. (kserokopie potwierdzone za zgodność z oryginałem) w formie papierowej, jak i elektronicznej

na zapis:

6. Zamawiający wymaga, aby Wykonawca przekazywał Zamawiającemu raporty miesięczne nie później niż do 10 dnia miesiąca następnego po miesiącu którego raport dotyczy, zawierające informacje związane z zakresem świadczonej usługi, a w szczególności dowody dostarczenia odpadów do miejsca ich zagospodarowania, tj. karty ewidencji odpadów lub karty przekazania odpadów, pokwitowania z wagi itp. (kserokopie potwierdzone za zgodność z oryginałem) w formie papierowej, jak i elektronicznej.

WÓJT
mgr Janina Gawlik