

Strzeleczki, 18.11.2016 r.

IR.IV.271.6.1.2016

ENERIS Surowce S.A.

Oddział Krapkowice

ul. Piastowska 38

47-303 Krapkowice

Dotyczy: Odpowiedzi na zapytania do SIWZ dla zamówienia pn. „Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych na terenie Gminy Strzeleczki”

Pytanie nr 1

Zamawiający przekazał do publikacji Ogłoszenie o zamówieniu w dniu 28-10-2016r. i ustalił termin składania ofert na dzień 05-12-2016 r. termin składania ofert wynosi zatem 38 dni.

Tymczasem zgodnie z przepisem przejściowym tj. art. 18 pkt 5 ppkt. a) ustawy z dnia 22 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 13 lipca 2016 r. poz.1020) w postępowaniach wszczętych i niezakończonych przed dniem 18 października 2016 r. minimalny ustawowy termin jaki powinien upłynąć pomiędzy przekazaniem ogłoszenia do publikacji, a terminem składania ofert wynosi 40 dni. Prosimy o uwzględnienie prawidłowego terminu składania ofert z konsekwencjami wynikającymi z art. 12a ust. 2 pkt 1) u Pzp.

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględnił uwagę Wykonawcy. Termin złożenia ofert zostanie wydłużony zgodnie z art. 18 pkt 5 ppkt a) ustawy z dnia 22 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 13 lipca 2016 r. poz.1020) z uwzględnieniem art. 12a ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 roku poz. 2164 ze zm.).

Pytanie nr 2

Sekcja II pkt. 11.1.5) Ogłoszenia o zamówieniu - Krótki opis zamówienia lub zakupu w związku z Rozdziałem Ut. OPZ SIWZ (str. 2 SIWZ) i z § 1 załącznika nr 6 do SIWZ -Projektu Umowy

W ogłoszeniu o zamówieniu Zamawiający wskazał, że : *"Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług odbioru odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości"*

zamieszkałych, zlokalizowanych na terenie Gminy Strzeleczy w roku 2017, oraz ich transport i zagospodarowanie, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa." z kolei z dokumentów SIWZ wynika, że: „Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług odbioru odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych, zlokalizowanych na terenie Gminy Strzeleczy w roku 2017, oraz ich transport i zagospodarowanie, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa.”

Norma zgodności treści SIWZ z treścią ogłoszenia wynika przede wszystkim z nakazu równego traktowania wykonawców. Nie można bowiem uznać za równe traktowanie wykonawców sytuacji, gdy wykonawcy będą brali udział w postępowaniu na odmiennych zasadach, opierając się jedni na treści SIWZ, inni na treści ogłoszenia (Wyrok KIO z 10 września 2014 r. sygn. akt KIO 1804/14). Ustawa nie pozwala na przyjęcie prymatu zapisów siwz nad treścią ogłoszenia. Są to dokumenty, które powinny być ze sobą spójne. Ogłoszenie, które zwykle jest dokumentem na podstawie którego wykonawcy wstępnie decydują czy realizacja danego zamówienia znajduje się w zasięgu ich możliwości, nie może wprowadzać w błąd, bowiem prowadzi to wprost do naruszenia art. 7 ust. 1 Pzp wymagającego od Zamawiającego przygotowania i przeprowadzenia postępowania z zachowaniem uczciwej konkurencji i w sposób gwarantujący równe traktowanie wykonawców (Wyrok KIO z 2 czerwca 2010 r. sygn. akt KIO 939/10). Z uwagi na powyższe rozbieżności w OPZ wykonawca wnosi o jednoznaczne sprecyzowanie przez Zamawiającego czy przedmiot zamówienia obejmuje odbiór odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych czy tylko z nieruchomości zamieszkałych z terenu Gminy Strzeleczy.

Odpowiedź:

Zgodnie z treścią SIWZ przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług odbioru odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych, zlokalizowanych na terenie Gminy Strzeleczy w roku 2017, oraz ich transport i zagospodarowanie, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa. Zamawiający niezwłocznie dokona zmiany w treści ogłoszenia o zamówieniu ujednolicając tym samym zapisy w obu dokumentach.

Pytanie nr 3

Sekcja II pkt 11.3. Ogłoszenia o zamówieniu - Czas trwania zamówienia lub termin realizacji w związku z Rozdziałem IV. SIWZ i w związku z § 4 ust. 1 załącznika nr 6 do SIWZ - Projektu Umowy, początkowy termin rozpoczęcia realizacji zamówienia wskazany w Ogłoszeniu i SIWZ odbiega od terminu wskazanego w Projekcie Umowy tj. w Ogłoszeniu i w SIWZ Zamawiający wskazuje początkowy termin realizacji zamówienia od 01-01-2017 natomiast w § 4 ust. 1 Projektu Umowy rozpoczęcie terminu realizacji umowy nastąpi: „*od dnia zawarcia Umowy (...)*”

Wykonawca wnosi o jednoznaczne sprecyzowanie terminu rozpoczęcia realizacji przedmiotu zamówienia. Fakt, że pewne świadczenia Wykonawca powinien zrealizować przed rozpoczęciem świadczenia podstawowego tj. odbioru i zagospodarowania odpadów nie wpływa na określenie terminu rozpoczęcia realizacji zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględni uwagę Wykonawcy. W treści umowy, stanowiącej obecnie załącznik nr 6 do SIWZ wprowadzone zostaną zapisy spójne z treścią ogłoszenia o zamówieniu.

Pytanie nr 4 i 4 a

Rozdział III. ust. 2 pkt 2) SIWZ (str. 8) Zamawiający wskazuje orientacyjne zapotrzebowanie na pojemniki o różnej pojemności dla nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych.

Ponieważ dane wskazane w SIWZ są podane jako orientacyjne a jednocześnie w cenie zgodnie z Rozdziałem XIII. ust. 2 SIWZ należy uwzględnić koszty wyposażenia nieruchomości tylko zamieszkałych w pojemniki Wykonawca wnosi o sprecyzowanie czy w cenie usługi powinien uwzględnić wyposażenie w pojemniki nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych czy też tylko wyposażenie nieruchomości zamieszkałych?

Ponadto Wykonawca wnosi o wskazanie przez Zamawiającego jaką % wartość różnicy zwiększenia faktycznego zapotrzebowania w ilości pojemników należy uwzględnić przy obliczaniu ceny w stosunku do orientacyjnie podanego przez Zamawiającego w SIWZ zapotrzebowania?

Odpowiedź:

Wykonawca w niniejszym postępowaniu powinien uwzględnić wyposażenie w pojemniki nieruchomości zamieszkałe i niezamieszkałe.

Zamawiający nie jest w stanie obecnie określić % wartości różnicy zwiększenia faktycznego zapotrzebowania ilości pojemników w stosunku do podanego orientacyjnie w Rozdziale III ust. 2 pkt. 2. Zgodnie z Działem III ust. 2 pkt 3) SIWZ ilość pojemników może ulec zmianie stosownie do rzeczywistych potrzeb Zamawiającego przy uwzględnieniu powstawania nowych nieruchomości oraz migracji ludności. Informacje te będą aktualizowane przez Zamawiającego nie częściej niż jeden raz w miesiącu.

Pytanie nr 5

Rozdział III. ust. 2 pkt 15) SIWZ (str. 9) Zamawiający wskazuje, że wymaga od wykonawcy zastosowania jedynie pojemników brązowych (odpady bio i popiół) i czarnych, ciemnoszarych lub metalicznych (odpady zmieszane), jednocześnie zobowiązując Wykonawcę do stosowania się do zapisów Regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie Gminy Strzeleczerki - Uchwała Nr XXX/191/13 z dnia 26 września 2013 r. z którego to Regulaminu z § 8 ust. 2 wynika, że odpowiednie odpady powinny być gromadzone w pojemnikach nie tylko w kolorach: brązowym, czarnym, ciemnoszarym lub metalicznym ale również w żółtym, niebieskim i zielonym (z przeznaczeniem na odpady selektywnie zbierane).

Wykonawca wnosi o jednoznaczne sprecyzowanie jakie są wymagania Zamawiającego w zakresie kolorystyki pojemników i ich przeznaczenia na poszczególne frakcje odpadów. Czy Powyższe oznacza, że mieszkańcy sami są zobowiązani do dostarczenia pojemników o innych kolorach niż brązowy i czarny?

Odpowiedź:

W rozdziale III ust. 2 pkt. 2 zestawiono orientacyjne zapotrzebowanie na pojemniki z wyszczególnieniem poszczególnych frakcji. Nieruchomości zamieszkałe stanowiące zabudowę jednorodzinną należy wyposażyć w pojemniki czarne (na odpady zmieszane) oraz brązowe (na odpady bio). Pozostałe frakcje odpadów jak szkło, papier i tzw. "suche" gromadzone są w workach z uwzględnieniem odpowiedniej kolorystyki opisanej w Dziale III ust. 2 pkt 16 SIWZ.

Nieruchomości zamieszkałe stanowiące zabudowę wielorodzinną oraz nieruchomości niezamieszkałe należy wyposażyć w pojemniki:

- zielony z przeznaczeniem na szkło opakowaniowe,
- brązowy z przeznaczeniem na odpady komunalne ulegające biodegradacji,
- żółtym z przeznaczeniem na odpady surowcowe (tzw. „suche”),
- niebieskim z przeznaczeniem na papier,
- czarnym, ciemnoszarym lub metalicznym z przeznaczeniem na niesegregowane (zmieszane) odpady komunalne,

chyba, że z deklaracji będzie wynikało, iż szkło, odpady tzw. „suche”, papier oraz odpady bio właściciele nieruchomości chcą umieszczać w workach.

Pytanie nr 6 i 6 a i 6 b i 6 d

Rozdział III. ust. 2 pkt 22) SIWZ (str. 11) Zamawiający wskazuje, że Wykonawca ma wyposażyć nieruchomości w pojemniki i/lub worki i uzyskać pisemne potwierdzenie dostarczenia pojemników i/lub worków właściciela nieruchomości lub innej upoważnionej osoby. Powyższy zapis oznacza, że dostarczenie pojemników i/lub worków wymaga od Wykonawcy sporządzenia protokołu odbioru.

Wykonawca wnosi o sprecyzowanie czy Zamawiający wymaga pisemnego protokołu odbioru z podpisem właściciela nieruchomości lub upoważnionej osoby również w przypadku dostarczenia worków? Racjonalnym wydaje się sporządzanie protokołu jedynie w przypadku dostarczenia pojemników.

Czy Zamawiający uzna za wystarczający dowód dostarczenia pojemników jednostronnie podpisany przez Wykonawcę protokół dostarczenia pojemników jeśli w terminie dostawy pojemników właściciel nieruchomości (osoba upoważniona) będzie nieobecny?

Jaki tryb postępowania odnośnie podejmowania prób dostarczenia pojemników powinien zastosować Wykonawca jeżeli w dacie dostawy pojemników właściciel nieruchomości nie będzie obecny na posesji? Czy Wykonawca powinien pozostawić na nieruchomości np.: zawiadomienie, że w związku z nieobecnością w dniu dostawy pojemników właściciela nieruchomości pojemnik jest do odbioru we wskazanym miejscu?

Jakie działania powinien podjąć Wykonawca w sytuacji gdy, właściciel nieruchomości odmówi podpisania protokołu odbioru pojemnika?

Odpowiedz:

Wykonawca nie wymaga pisemnego protokołu odbioru worków przez właścicieli nieruchomości.

Zamawiający wymaga dowodów dostarczenia pojemników w formie protokołu odbioru wyłącznie w wypadku, kiedy właściciel nieruchomości nie otrzyma pojemnika w określonym czasie.

Tryb postępowania odnośnie prób dostarczenia pojemników jest zadaniem Wykonawcy. Zamawiającemu będzie należało przedstawić dowody próby dostarczenia tych pojemników.

Pytanie nr 7 i 7 a

Rozdział III. ust. 1 pkt 3 akapit pod ppkt c) SIWZ (str. 4) Zamawiający przewiduje możliwość zwiększenia częstotliwości odbioru odpadów w zabudowie wielorodzinnej jeżeli nieruchomości nie można wyposażyć w taką ilość pojemników jaka jest potrzebna aby się nie przepełniały. Wykonawca będzie zobowiązany zwiększyć częstotliwość odbioru odpadów w ciągu 24 godzin od powiadomienia przez Zamawiającego.

1. Czy zwiększenie częstotliwości odbioru odpadów z takiej nieruchomości odbywać się będzie w trybie zmiany harmonogramu?

2. Czy Zamawiający przewiduje zwiększenie wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zwiększenia częstotliwości odbioru odpadów?

Odpowiedź:

Ad. 1

W podanym przypadku zwiększenie częstotliwości odbioru odpadów odbędzie się z wyłączeniem harmonogramu.

Ad. 2

Z uwagi na małe prawdopodobieństwo wystąpienia przypadków, o których mowa w Dziale III. ust. 1 pkt 3 akapit pod ppkt c) SIWZ. W przytoczonym wyżej przypadku Zamawiający nie przewiduje dodatkowego wynagrodzenia. Winno ono być wliczone w cenę oferty.

Pytanie nr 8

Rozdział XX ust. 2 pkt 2 i pkt 3 SIWZ (str. 28) - Zamawiający żąda od Wykonawcy przedstawienia wykazu pracowników zawierającego dane osobowe oraz przewiduje karę umowną w wysokości 0,2% miesięcznego wynagrodzenia brutto za każdy dzień zwłoki za nieprzedstawienie wykazu pracowników wykonawcy lub podwykonawcy wymaganych do zatrudnienia w oparciu o umowę o pracę.

Zgodnie z informacjami publikowanymi na stronie internetowej Urzędu Zamówień Publicznych:

<https://www.uzp.gov.pl/aktualności/opinia-prawna-dotycząca-stosowania-art-29-ust.-3a-ustawy-pzp> UZP wskazuje, że w opinii Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych nie jest dopuszczalne żądanie od wykonawców niezanonimizowanych kopii umów o pracę z pracownikami wykonawcy, jako sposobu udokumentowania ich zatrudnienia. Dane osobowe pracowników w umowach o pracę powinny zostać anonimowe a zatem nie jest dopuszczalne również żądanie przedstawienia danych osobowych pracowników w formie wykazu.

Zdaniem Wykonawcy, formułując powyżej wskazane wymagania, Zamawiający dopuszcza się naruszenia art. 23 ust. 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (t.j. Dz. U. z 2106 r. poz. 922) (dalej „ustawa o ochronie danych osobowych”) w zw. z art. 22¹ Kodeksu pracy. W celu udostępnienia kopii umów pracowników Wykonawca powinien bowiem posiadać zgodę pracowników, jednak jako pracodawca nie ma możliwości uzyskania takich zgód zgodnie z ograniczeniami wynikającymi ze ww. przepisu Kodeksu pracy.

Wykonawca wnosi o dostosowanie w/w zapisów SIWZ do wytycznych UZP oraz o usunięcie z SIWZ kary umownej. Do pytań załączamy kopię przedmiotowej opinii

Odpowiedź

Zamawiający uwzględnił wniosek wykonawcy. Informacją z dnia 22.11.2016r. opublikowaną na stronie internetowej Zamawiającego dokonano zmiany treści SIWZ w powyższym zakresie.

Pytanie nr 9

Rozdział XXI ust. 1 SIWZ (str. 28) Zamawiający w tym miejscu wskazuje, że do kluczowych części zamówienia należy wyposażenie gniazd w pojemniki na odpady segregowane - jest to jedyny zapis w SIWZ, z którego można wnioskować o istnieniu w gminie gniazd na odpady. OPZ nie zawiera opisu w tym zakresie.

Wykonawca wnosi o sprecyzowanie ile gniazd na odpady segregowane znajduje się na terenie Gminy i w jakie pojemniki i o jakiej pojemności powinny być one wyposażone?

Odpowiedź:

Przedmiotowe postępowanie nie obejmuje usługi w zakresie wyposażania gniazd w pojemniki na odpady segregowane. Informacją z dnia 22.11.2016r. opublikowaną na stronie internetowej Zamawiającego dokonano zmiany treści SIWZ w powyższym zakresie.

Pytanie nr 10

§ 4 ust. 3 Załącznika nr 6 do SIWZ - Projektu Umowy zawiera zapisy umożliwiające Zamawiającemu odmowę zapłaty za fakturę, żądania ponownego wykonania usługi, nakazania Wykonawcy zaprzestania realizowania usług, odstąpienia od umowy z winy Wykonawcy i powierzenie wykonania zastępczego podmiotowi trzeciemu. Tak sformułowane zapisy w Umowie skutkują naruszeniem równowagi stron Umowy i zasad współżycia społecznego i stanowią przekroczenie granic swobody umów wyrażonej w art. 353¹ Kodeksu cywilnego.

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu § 4 ust. 3 Projektu Umowy. Interes Zamawiającego jest zabezpieczony w wystarczający sposób przez uprawnienie do zlecenia wykonania zastępczego przewidzianego w § 8 Projektu Umowy, przez prawo do odstąpienia od Umowy przewidziane w § 10 ust. 2 i ust. 3 oraz przez prawo do naliczenia wielu kar umownych przewidzianych w § 7 Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie przewiduje zmiany treści projektu umowy w zakresie zaproponowanym przez Wykonawcę .

Pytanie nr 11

§ 7 Załącznika nr 6 do SIWZ- Projekt Umowy.

Wykonawca wnosi o zmniejszenie kar umownych określonych na kwotę 100 zł do poziomu 50 zł oraz kar umownych określonych na kwotę 200 zł do poziomu 100 zł. Wskazane przez Zamawiającego wysokości kar za podane naruszenia są bowiem rażąco wygórowane i wykraczają poza główne zastosowanie kary jakim jest dyscyplinowanie Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie przewiduje zmiany treści projektu umowy w zakresie zaproponowanym przez Wykonawcę.

Pytanie nr 12

§ 10 u s t. 2 Załącznika nr 6 do SIWZ - Projekt Umowy - Zamawiający przewidział możliwość odstąpienia od umowy przez Zamawiającego np.: w przypadku zajęcia majątku Wykonawcy co oznacza możliwość wykorzystania np.: niemającej znaczenia dla wykonania Umowy egzekucji komorniczej prowadzonej wobec Wykonawcy bez względu na rozmiar tej egzekucji oraz możliwości odstąpienia od Umowy w przypadku upadłości Wykonawcy.

Wykonawca wnosi o zmianę § 10 ust. 2 Załącznika nr 6 do SIWZ - Projektu Umowy w następujący sposób:

- Wykreślenia z pkt 2.4 słów: „lub upadłości Wykonawcy”

Zgodnie z Art. 83. Praw Upadłościowego: „postanowienia umowy zastrzegające na wypadek złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości lub ogłoszenia upadłości zmianę lub rozwiązanie stosunku prawnego, którego stroną jest upadły, są nieważne.”

- Zmianę w pkt 2.5 na następujący zapis:

„, gdy zostanie wydany nakaz zajęcia majątku Wykonawcy powodujący brak możliwości realizacji zawartej z Zamawiającym Umowy”

Odpowiedź:

Zamawiający nie przewiduje zmiany treści umowy w zakresie zaproponowanym przez Wykonawcę.

Wprowadzone mniejszym pismem wyjaśnienia stanowią integralną część specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Wójt Gminy Strzeleccki

/-/ Marek Pietruszka