

**Gmina Stronie Śląskie
ul. Kościuszki 55
57-550 Stronie Śląskie**

**WYJAŚNIENIA I ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIA I WNIOSKI DO SIWZ SKIEROWANE
DO ZAMAWIAJĄCEGO**

Na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 Prawa zamówień publicznych w odpowiedzi na skierowane do zamawiającego zapytania i wnioski o wyjaśnienia dotyczące postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na **odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych powstających na nieruchomościach zamieszkałych i niezamieszkałych, na terenie gminy Stronie Śląskie na okres od 01.01.2017 – do 31.05.2019**

Zamawiający udziela następujących wyjaśnień i odpowiedzi:

Pytanie nr 1:

SIWZ część II pkt2:

Z ogłoszenia wynika, że zostało wystane do dziennika urzędowego unii Europejskiej taki wymóg jest zastrzeżony w przypadku przetargów powyżej progów unijnych. Z SIWZ wynika natomiast, że przetarg jest poniżej progów (Wykonawca wnosi o doprecyzowanie dokumentów w tym zakresie).

Wyjaśnienie nr 1:

Zamawiający wyjaśnia, że w zapisie w części II pkt 2 zaszła omyłka pisarska.

Prawidłowy zapis punktu 2 powinien brzmieć:

„2.Postępowanie prowadzone jest z zastosowaniem art. 24aa w trybie przetargu nieograniczonego o wartości szacunkowej powyżej progów ustalonych na podstawie art. 11 ust. 8 Prawa zamówień publicznych.”

Postępowanie prowadzone jest w trybie przetargu nieograniczonego w procedurze dla zamówień o wartości szacunkowej powyżej progów ustalonych na podstawie art. 11 ust. 8 Prawa zamówień publicznych.

Pytanie nr 2:

SIWZ część III Opis przedmiotu Zamówienia ust. 1.:

Zamawiający wskazuje, że przedmiotem zamówienia są m.in. usługi polegające na „odbiorze i zagospodarowaniu odpadów komunalnych zebranych w toku i po imprezach masowych i okolicznościowych wskazanych przez Zamawiającego” oraz „odbiorze i zagospodarowaniu odpadów komunalnych zebranych w wyniku oddolnych inicjatyw sprzątania wsi z lokalizacji wskazanych przez Zamawiającego”.

Są to wielkości niezdefiniowane i nie wskazane w SIWZ. Wykonawca wnosi o doprecyzowanie dokumentacji przetargowej o wskazanie szacowanych ilości rocznych w Mg dla poszczególnych zdarzeń/ usług.

Wyjaśnienie nr 2:

W przypadku Imprez masowych ilości odpadów należy szacować według informacji w SIWZ część III pkt. 6.1.32.

SIWZ w części III pkt 6.1.33 otrzymuje brzmienie:

Wykonawca w ramach wykonywania przedmiotowej usługi zobowiązany jest do odebrania odpadów zgromadzonych w wyniku Akcji Sprzątania Świata, która odbywa się we wrześniu każdego roku. Zamawiający poinformuje z wyprzedzeniem 7 dni o lokalizacji miejsc gromadzenia odpadów. Wykonawca w ramach wykonywania przedmiotowej usługi zobowiązany jest do odebrania odpadów zgromadzonych w wyniku oddolnych inicjatyw sprzątania wsi z lokalizacji wskazanych przez Zamawiającego. Zamawiający poinformuje z wyprzedzeniem 7 dni o lokalizacji miejsc gromadzenia odpadów. **Szacowana ilość odpadów zebranych w wyniku takich akcji to ok. 8 x 1100l./rocznie.**

Wykonawca w ramach wykonywania przedmiotowej usługi obowiązany jest do wyposażenia w pojemniki o pojemności 120 litrów i ich opróżniania oraz utrzymywania ich w należytym stanie sanitarnym na niżej wyszczególnionych terenach:

1) przystanki

- a) Strachocin – dwa przystanki,
- b) Sienna – jeden przystanek,
- c) Stara Morawa – jeden przystanek,
- d) Bolesławów – jeden przystanek,
- e) Kletno – dwa przystanki,
- f) Goszów – dwa przystanki,
- g) Stary Gierałtów – cztery przystanki
- h) Nowy Gierałtów – dwa przystanki
- i) Bielice – dwa przystanki

2) wiaty sołeckie: Goszów, Stary Gierałtów, Nowy Gierałtów, Stronie Śląskie wieś, Kletno,

Kamienica, Bolesławów – przy boisku, Stara Morawa

3) wiaty turystyczne – Nowa Morawa, Kamienica, Bielice

4) punkty spoczynku przy szlaku spacerowym dookoła Stronia (ławeczka przy drodze na Młynowiec po lewej stronie, ławeczka przy tamie – od ul. Sportowej w kierunku Zalewu, ławeczka przy ul. Ogrodowej – w okolicach działek, ławeczka przy ruinach kościoła Janowa

Góra – w pobliżu pensjonatu „Rudy”)

Pytanie nr 3:

SIWZ część III Opis przedmiotu Zamówienia ust. 5:

Zamawiający wskazuje, że podane przez niego dane charakteryzujące Gminę mają charakter wyłącznie informacyjny, oraz że zmiany adresów, liczby obsługiwanych nieruchomości i liczby mieszkańców nie będą miały wpływu na zmianę wysokości wynagrodzenia Wykonawcy.

Wnosimy o zmianę SIWZ poprzez dodanie zapisu, zgodnie z którym wzrost liczby obsługiwanych nieruchomości bądź liczby mieszkańców powyżej 5% do wskazanych wielkości w SIWZ będzie stanowił podstawę do zmiany umowy i renegocjacji ceny

Wyjaśnienie nr 3:

SIWZ część III Opis przedmiotu Zamówienia ust. 5 otrzymuje brzmienie:

W trakcie realizacji usługi możliwe są zmiany adresów i liczby obsługiwanych nieruchomości, jak i liczby mieszkańców. Zmiany mogą dotyczyć zarówno zmniejszenia, jak i zwiększenia liczby adresów nieruchomości i liczby mieszkańców **do +/- 5%**

rocznie. Zmiany te nie będą wpływały na zmianę wysokości wynagrodzenia Wykonawcy.

Pytanie nr 4:

SIWZ część III Opis przedmiotu Zamówienia pkt 6.1,23.:

Zamawiający „zastrzega sobie prawo do zmiany pojemników do selektywnej zbiórki odpadów i odpadów komunalnych zmieszanych, a Wykonawca zobowiązany będzie do ich zmiany nie później niż w ciągu siedmiu dni od otrzymania zgłoszenia, bez dodatkowego wynagrodzenia”.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie i doprecyzowanie, czy wskazany zapis dotyczy zmiany pojemników będącą wynikiem zmiany deklaracji na danej nieruchomości /powstaniu nowej nieruchomości, czy też ze zmiany prawa (np. lokalnej uchwały o utrzymaniu porządku i czystości) w wyniku której Wykonawca będzie musiał dostosować wielkości i ilości pojemników do nowego regulaminu.

O ile w przypadku wymiany pojemników w związku ze zmianami deklaracji, Wykonawca jest w stanie przewidzieć takie koszty na etapie kalkulacji o tyle w przypadku zmiany Regulaminu Wykonawca będzie musiał ponieść koszty, których nie był w stanie przewidzieć na etapie składania ofert. Nie wiadomo bowiem w jakim zakresie ustawodawca zamierza zmienić przepisy bądź Zamawiający chce/ planuje zmienić Regulamin utrzymania czystości i porządku na terenie Gminy. Wnosimy zatem o stosowne doprecyzowanie, w jakim zakresie Wykonawca ma uwzględnić w swojej kalkulacji obowiązek zmiany pojemników. Na obecny moment zapis SIWZ nie może stanowić, podstawy do żądania na etapie realizacji umowy zmiany pojemników wynikającą ze zmiany powszechnie obowiązujących przepisów prawa. Podobnie, w odniesieniu do wskazanego terminu dostarczenia pojemników: w wypadku wymian wynikających ze zmian deklaracji termin realizacji 7 dni może zostać zaakceptowany przez Wykonawcę, natomiast jeżeli miałyby dojść do sytuacji w której Wykonawca musiałby wymienić wszystkie pojemniki danej frakcji - termin 7 dni jest absolutnie niewykonalny z powodu konieczności złożenia zamówienia (toka realizacji) oraz późniejszej konieczności dostarczenia i rozstawienia nowych pojemników na obsługiwanym terenie.

Wnosimy o doprecyzowanie przez Zamawiającego o jaki % w stosunku do ilości podanych w dokumentacji przetargowej przewiduje zmiany pojemników w trakcie trwania zamówienia.

Wyjaśnienie nr 4:

SIWZ część III Opis przedmiotu Zamówienia pkt 6.1,23. otrzymuje brzmienie

W trakcie świadczenia usługi Zamawiający zastrzega sobie prawo do zmiany pojemników do selektywnej zbiórki odpadów i odpadów komunalnych zmieszanych, a Wykonawca zobowiązany będzie do ich zmiany nie później niż w ciągu siedmiu dni od otrzymania zgłoszenia, bez dodatkowego wynagrodzenia. **Dotyczy zmian pojemników będących wynikiem zmiany deklaracji na danej nieruchomości/powstaniu nowej nieruchomości/zaprzestaniu obsługi nieruchomości. Zmiany szacuje na poziomie do 10 % rocznie w odniesieniu do danych zawartych w załączniku nr 1 – wykaz adresów nieruchomości.**

Pytanie nr 5:

SIWZ część III Opis przedmiotu Zamówienia pkt 6.1.26.:

Wskazana uchwała była zmieniana: uchwałą Sejmiku Województwa Opolskiego nr XXXVI/426/2013 z dnia 26 listopada 2013 r. i uchwałą Sejmiku Województwa Opolskiego nr XXXVI 1/442/2013 z dnia 20 grudnia 2013 r., uchwałą Sejmiku Województwa

Opolskiego nr XLII 1/500/2014 z dnia 7A czerwca 2014 r. oraz uchwałą Sejmiku Województwa Opolskiego nr VIII/93/2015 z dnia 23 czerwca 2015 r., uchwałą Sejmiku Województwa Opolskiego nr XVI/178/2016 z dnia 26 kwietnia 2016 r. nie doszukałam się późniejszej uchwały zmieniającej

Wyjaśnienie nr 5:

SIWZ część III Opis przedmiotu Zamówienia pkt 6.1.26. otrzymuje brzmienie Odpady komunalne zmieszane przeznaczone do składowania Wykonawca zobowiązany jest przekazać do zagospodarowania do regionalnej instalacji przetwarzania odpadów komunalnych lub instalacji zastępczej wskazanej uchwałą Nr XX/272/2012 Sejmiku Województwa Opolskiego z dnia 28 sierpnia 2012 r. w sprawie wykonania „Planu Gospodarki Odpadami dla Województwa Opolskiego” (**Dz. Urz. Woj. Opolskiego z dnia 27 września 2012 poz. 1324 ze zmianami**), na zasadach określonych w ustawie z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t.j. Dz. U. z 2016 r. poz. 250).

Pytanie nr 6:

SIWZ część III Opis przedmiotu Zamówienia pkt 6.4.2.:
Z SIWZ wynika, że „Teren, na którym ma znajdować się PSZOK Wykonawca zapewni we własnym zakresie.”
Wnosimy o wskazanie przez Zamawiającego działek na terenie Stronia Śląskiego na których można (zgonie z prawem lokalnym) utworzyć PSZOK. Czy Zamawiający przewiduje wydzierżawienie Wykonawcy odpowiedniego terenu na PSZOK?

Wyjaśnienie nr 6:

SIWZ część III Opis przedmiotu Zamówienia pkt 6.4.2. otrzymuje brzmienie:
„Teren, na którym ma znajdować się PSZOK Wykonawca zapewni we własnym zakresie. **Dogodnymi miejscami na PSZOK zgodnymi z Miejscowym Planem Zagospodarowania przestrzennego są: teren Zakładu Komunalnego ul. Dolna 2 A (obecny PSZOK) lub teren huty będący własnością spółki Minex – Invest. Kwestie negocjacji Zamawiający pozostawia Wykonawcy. Zamawiający nie przewiduje wydzierżawienia wykonawcy odpowiedniego terenu na PSZOK.**”

Pytanie nr 7:

Zamawiający zamierza przenieść na Wykonawcę karę za nieosiągnięcie poziomów recyklingu. Czy przyjęty przez Zamawiającego sposób gromadzenia odpadów nie uniemożliwia Wykonawcy osiągnięcia tych poziomów?

Wyjaśnienie nr 7:

Zgodnie z § 13 ust. 1 pkt 4 Zamawiający zamierza przenieść na Wykonawcę karę za nieosiągnięcie poziomów recyklingu tylko w przypadku jeżeli nastąpi to z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

Pytanie nr 8:

SIWZ część V Warunki udziału w postępowaniu i sposoby oceny ich spełnienia pkt 3.1: Zamawiający wskazuje, że Wykonawca musi wykazać, iż w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie wykonał (lub wykonuje), usługę polegającą na odbieraniu od właścicieli nieruchomości odpadów komunalnych i segregowanych - o wartości nie

mniejszej niż 800.000 PLN brutto (osiemset tysięcy złotych) w każdym wskazanym roku oraz musi potwierdzić, że usługę tą wykonał należycie.

Wnosimy o zmianę zapisu gdyż wprowadza on nierówne traktowanie Wykonawców. Zamawiający nie ma prawa żądać wskazania spełniania warunku w przywołany powyżej sposób. Zapis odnoszący się do 3 lat bądź krótszego okresu prowadzenia działalności wynika z rozporządzenia i ma na celu wyeliminowanie postępowania się przez Wykonawców przestarzałymi referencjami, które nie dają rękojmi w zakresie doświadczenia Wykonawcy. Zamawiający może zatem żądać wykazania się przez Wykonawcę, że wykonał np. 3 usługi, każda o wartości nie mniejszej niż 800.000 PLN brutto/ rocznie. Wskazany opis nie może jednakże obligować jednych podmiotów do złożenia referencji z każdych z trzech ostatnich lat a innych tylko z dwóch bądź ostatniego roku.

Co więcej ze wskazanego opisu nie wynika jednoznacznie, czy pojedyncza usługa ma być o wartości nie mniejszej niż 800.000 PLN/ rocznie czy suma usług z danego roku winna tyle wynieść.

Wyjaśnienie nr 8:

Zamawiający zmienia zapisy części V Warunki udziału w postępowaniu i sposoby oceny ich spełnienia pkt 3.1 w następujący sposób:

„3.1 Posiadanie wiedzy i doświadczenia, tj. wykonawca w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie wykonał (lub wykonuje), usługi polegające na odbieraniu od właścicieli nieruchomości odpadów komunalnych i segregowanych – o sumarycznej wartości brutto nie mniejszej niż 800.000 PLN/rocznie oraz potwierdzą, że usługę tą wykonali (lub wykonują) należycie.”

Pytanie nr 9:

SIWZ część VIII Wymagania dotyczące wadium pkt 10 lit. d):

Treść SIW2 w tym zakresie jest niezgodna z obecnie obowiązującymi przepisami tj. art. 46 ust. 4a Pzp.

Wyjaśnienie nr 9:

Zamawiający zmienia zapisy części VIII Wymagania dotyczące wadium w następujący sposób:

Usuwa z treści części VIII pkt 10.

Pytanie nr 10:

SIWZ część X Opis sposobu przygotowania oferty pkt 1:

Zapis został tak sformułowany, iż w celu eliminacji jakichkolwiek wątpliwości wnosimy o potwierdzenie, że wskazany rygor nieważności dotyczy tylko formy pisemnej.

Wyjaśnienie nr 10:

Zamawiający potwierdza, że zapis wskazany w SIWZ część X pkt 1, dotyczący sporządzenia oferty pod rygorem nieważności **dotyczy tylko oferty pisemnej**.

Pytanie nr 11:

SIWZ część XIII Kryteria wyboru oferty oraz sposób oceny ofert pkt 1:

Jak Zamawiający ma zamiar ocenić oferty jeżeli Wykonawca wskaże że wykona 3 lub 1 dodatkową zbiórkę odpadów wielkogabarytowych?

Wyjaśnienie nr 11:

Zamawiający w części XIII w pkt 1 zakłada wykonanie dodatkowych zbiórek w określonych terminach wymienionych w wierszu 4 kolumnie 4. Z terminów tam przedstawionych Zamawiający nie przewiduje wykonywania dodatkowych zbiórek w ilości 1 lub 3 w okresie obowiązywania umowy i dlatego też takie ilości dodatkowych zbiórek nie będą oceniane. Wykonawca może więc w ramach tego kryterium zaproponować tylko następujące ilości dodatkowych zbiórek: 0, 2, 4 lub 5.

Pytanie nr 12:

Wzór Umowy § 1 ust. 3:

Wykonawca wnosi o sprecyzowanie, że obowiązek Wykonawcy do przestrzegania w toku wykonywania przedmiotu umowy przepisów prawa odnoszących się do zleconych usług, w tym w szczególności każdorazowo obowiązujących na terenie Gminy Stronie Śląskie aktów prawa miejscowego, nie może w żaden sposób odnosić się do zmiany zakresu przedmiotu zamówienia, gdyż taki zapis i taka zmiana byłaby niezgodna z ustawą Pzp.

Wyjaśnienie nr 12:

Zamawiający nie zmienia zapisów § 1 ust. 3.

W §15 Zamawiający określa możliwości zmiany umowy na okoliczność zmiany przepisów prawa powszechnie obowiązującego, w tym aktów prawa miejscowego, w zakresie, w jakim zmiana prawa ma wpływ na zmianę wykonywania przedmiotu zamówienia.

Pytanie nr 13:

Wzór Umowy § 4 ust. 5:

W SIWZ jest 14 dni, w umowie 7 dni - wnosimy o wyjaśnienie, która data jest wiążąca.

Wyjaśnienie nr 13:

Wiążący jest termin podany we wzorze umowy (7 dni).

Pytanie nr 14:

Wzór Umowy § 5 ust, 4:

W umowie Zamawiający wskazał inną datę niż w SIWZ - wnosimy o wyjaśnienie, która data jest wiążąca.

Wyjaśnienie nr 14:

Wiążący jest termin podany we wzorze umowy (28.12.2016 r.)

Pytanie nr 15:

Wzór Umowy § 9 ust. 2 i 3:

W umowie Zamawiający wskazał inną datę niż w SIWZ pkt 6.1.18 - wnosimy o wyjaśnienie, która data jest wiążąca.

Wyjaśnienie nr 15:

Wiążący jest termin podany w SIWZ w pkt 6.1.18 (7 dni).

Pytanie nr 16:

Wzór Umowy § 9 ust. 6-8; § 11 ust. 2:

Wykonawca wskazuje, że w umowie zostały podane obowiązki, które nie zostały zdefiniowane w SIWZ. Zgodnie z art. 140 umowa podlega unieważnieniu w części wykraczającej poza określenie przedmiotu zamówienia zawartego w specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Wnosimy o wyjaśnienie jak Wykonawca powinien interpretować te zapisy oraz o odpowiednie doprecyzowanie dokumentacji przetargowej.

Wyjaśnienie nr 16:

SIWZ część III pkt 6. Opis przedmiotu zamówienia dodaje się następujące zapisy:

„6.1.34. Wykonawca ma obowiązek zorganizowania zaplecza biurowego wraz z obsługą w taki sposób, aby możliwy był kontakt z Wykonawcą codziennie w dni robocze oraz wskazania osoby lub osób upoważnionych do kontaktów z Zamawiającym i danych kontaktowych.

6.1.35. Wykonawca ma obowiązek rozpatrywania pisemnie skarg i uwag wnoszonych przez właścicieli nieruchomości oraz osób trzecich do Zamawiającego, związanych z realizacją przedmiotu zamówienia, w terminie 14 dni od dnia przekazania skargi bądź uwagi przez Zamawiającego, z równoczesnym powiadomieniem Zamawiającego o sposobie załatwienia.”

Równocześnie Zamawiający usuwa z wzoru umowy w § 9 ust. 7.

W związku z powyższym dotychczasowy ust. 8 otrzymuje numer 7.

SIWZ część V ust 3 Sytuacja ekonomiczna i finansowa, litera b) otrzymuje brzmienie:

b) jest ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej, za szkody oraz następstwa nieszczęśliwych wypadków dotyczących pracowników oraz osób trzecich powstałych w związku z realizacją niniejszej umowy, w tym ruchem pojazdów, w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na kwotę nie mniejszą niż 500 000,00 zł (słownie: pięćset tysięcy złotych).

Pytanie nr 17:

Wzór Umowy § 13 ust. 1 pkt 2): Zamawiający przewiduje możliwość naliczania kary umownej w wysokości 50 zł za nieterminowe odebranie odpadów względem terminów określonych w harmonogramie. Jednocześnie z § 4 ust 7 Umowy wynika, że Zamawiający w sytuacjach nadzwyczajnych przewiduje możliwość odebrania odpadów w innym niż wynikający z harmonogramu terminie.

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że w sytuacji zaistnienia sytuacji opisanej w § 4 ust. 7 Zamawiający nie będzie naliczał kar umownych.

Wyjaśnienie nr 17:

Zamawiający wyjaśnia, że kary umowne będą naliczane za brak odebrania odpadów lub nieterminowe ich odebranie, tylko **z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy**.

Pytanie nr 18:

Wzór Umowy § 14 ust. 1 pkt 3):

Wykonawca wnosi o podanie poprawnej daty.

Wyjaśnienie nr 18:

Poprawną datą jest 1 stycznia 2017 r.

Pytanie nr 19:

Wzór Umowy I 14 ust. 1 pkt 4):

Wnosimy o wyjaśnienie w jakim celu zostało ono wprowadzone przez Zamawiającego. Wykonawca wnosi o bezwzględne doprecyzowanie przez Zamawiającego co rozumie pod pojęciem „przejęcia” gdyż nie jest to. pojęcie kodeksowe. Jeżeli w skład majątku spółki przejmowanej albo spółek łączących się wchodzi także prawa i obowiązki wykonawcy z tytułu uczestnictwa w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego oraz zawartych umów w sprawie udzielenia zamówienia publicznego, spółka przejmująca lub spółka nowo zawiązana wstępuje z dniem połączenia w wyniku sukcesji generalnej również w te prawa i obowiązki. Wstąpienie w związku z sukcesją generalną w prawa i obowiązki poprzedników prawnych obejmuje również wejście w sytuację faktyczną tych podmiotów, związaną m.in. z prowadzonymi przez nie przedsiębiorstwami. Okoliczność ta pozostaje bez wpływu na realizację kontraktów przetargowych.

Wnosimy o usunięcie tego zapisu.

Wyjaśnienie nr 19:

Zamawiający wyjaśnia, że we wzorze umowy § 14 ust. 1 skreśla się pkt 4)

W związku z powyższym ulega zmianie numeracja kolejnych punktów:

- dotychczasowy pkt 5) otrzymuje numer pkt 4)
- dotychczasowy pkt 6) otrzymuje numer pkt 5)
- dotychczasowy pkt 7) otrzymuje numer pkt 6)

Pytanie nr 20:

Wzór Umowy § 15 ust. 2:

Wnosimy o wykreślenie wskazanego zapisu bądź jego odpowiednią modyfikację, zgodną z przepisami Pzp.

Jest on niezgodny z art. 29 ust. 1 ustawy Pzp, który wskazuje, iż przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Artykuł 29 ust. 1 Pzp nakazuje wyczerpujący opis przedmiotu zamówienia, w sposób podający wszelkie informacje potrzebne dla sporządzenia oferty, a brak tego limitu powoduje, że zakres świadczenia wykonawcy jest otwarty i nie pozwala na zachowanie triady zamówień publicznych, tj. tożsamości pomiędzy, w tym wypadku - Szczegółowym Opiszem Przedmiotu Zamówienia (załącznik do SIWZ), ofertą i umową.

Co więcej wskazany zapis narusza również art. 29 ust. 2 ustawy Pzp gdyż powoduje brak możliwości porównania ofert, co utrudnia uczciwą konkurencję. § 15 ust. 2 stanowi bowiem niemożliwe do oszacowania ryzyko dla Wykonawców.

Nadto Wykonawca zwraca uwagę, iż zgodnie z art. 140 ust. 3 ustawy Pzp umowa podlega unieważnieniu w części wykraczającej poza określenie przedmiotu zamówienia zawartego w specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Zamawiający poprzez wskazany paragraf nadaje sobie jednostronnie uprawnienie do bardzo szerokiego modyfikowania Opisu Przedmiotu Zamówienia na etapie realizacji umowy, co stoi w sprzeczności z zasadą swobody umów tj. wspólnego ustalenia przez strony zakresu wiążącej ich umowy. Abstrahując od powyższego, przepis art 353¹ Kc wzw. z art. 139 ust. 1 ustawy Pzp ma zastosowanie, o ile nie koliduje z przepisami ustawy Pzp. Zamawiający nie może zatem przerzucić na Wykonawcę obowiązków niesprecyzowanych w SIWZ, nieobjętych przedmiotem zamówienia na przyszłość.

Dlatego też Wykonawca wskazuje wyraźnie, iż jakiegokolwiek zmiany zakresu przedmiotu umowy są zmianami istotnymi, które mogą zostać wprowadzone jedynie w przypadku gdy zostały przewidziane w umowie, bądź w odpowiedni sposób w niej opisane. Wykonawca zwraca przy tym uwagę, że przyjęcie w umowie, że zmiana zakresu nie będzie uznawana za zmianę umowy jest postanowieniem nieważnym. Dlatego też wnosimy o wykreślenie wskazanego zapisu, ewentualnie odpowiednią zmianę umowy poprzez doprecyzowanie w jakim zakresie wskazane wielkości mogą ulec zmianie np. w zakresie 5% co do wielkości podanych w dokumentacji przetargowej, co pozwoli Wykonawcom na skalkulowanie ofert i ich porównywalną ocenę przez Zamawiającego. Powyższe stanowisko jest ugruntowane w doktrynie i znajduje potwierdzenie m.in. w wyroku KIO z 18 listopada 2014 r. sygn. akt KIO 2304/14, czy wyrok KIO z dnia 22 lipca 2015 r. sygn. akt KIO 1372/15.

Wykonawca proponuje ponadto dodanie do umowy zapisu umożliwiającego zmianę umowy (w tym wynagrodzenia) w przypadku zmiany okoliczności mających wpływ na ustalenie wartości zamówienia. Okolicznością taką bezsprzecznie będzie zmiana zakresu spowodowana zmianą przepisów prawa powszechnie obowiązującego zobowiązująca Zamawiającego do realizacji nowych obowiązków już na etapie realizacji umowy z Wykonawcą wyłoniomym w przedmiotowym postępowaniu.

Wyjaśnienie nr 20:

Zamawiający wskazuje, że wykreśla z § 15 zapisy ust. 2.

W związku z powyższym § 15 Umowy otrzymuje następujące brzmienie i numerację

Strony przewidują możliwość zmiany łączącej je umowy w następujących przypadkach:

- 1) w razie zmiany przepisów prawa powszechnie obowiązującego, w tym aktów prawa miejscowego, w zakresie, w jakim zmiana prawa ma wpływ na zmianę sposobu wykonywania przedmiotu umowy. Zmiany, o których mowa, dotyczyć mogą wyłącznie zmian w zakresie sposobu świadczenia usługi, chyba że Wykonawca wykaże, że w wyniku tych zmian zmianom uległy także w sposób istotny koszty świadczenia usługi.
- 2) w pozostałych przypadkach i na warunkach określonych w SIWZ.

Dodatkowo Zamawiający poprawia zapisy § 12 ust. 6 w następujący sposób:

„6. Klauzule waloryzacyjne:

- 1) Stosownie do treści art. 142 ust. 5 ustawy Pzp Zamawiający przewiduje możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia określonego w § 12 ust. 1 umowy w następujących przypadkach:
 - a) w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług,
 - b) w przypadku zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3 – 5 ustawy z dnia 10 października 2002r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
 - c) w przypadku zmian zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub zmiany wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,
- jeżeli zmiany określone w lit. a), b) i c) będą miały wpływ na koszty wykonania Umowy przez Wykonawcę.
- 2) W sytuacji wystąpienia okoliczności wskazanych w pkt. 1 lit. a niniejszego ustępu Wykonawca jest uprawniony złożyć Zamawiającemu pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po wejściu w życie przepisów zmieniających stawkę podatku od towarów i usług. Wniosek powinien zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i wskazanie

podstaw prawnych zmiany stawki podatku od towarów i usług oraz dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia należnego Wykonawcy po zmianie Umowy.

- 3) W sytuacji wystąpienia okoliczności wskazanych w pkt. 1 lit. b niniejszego paragrafu Wykonawca jest uprawniony złożyć Zamawiającemu pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po wejściu w życie przepisów zmieniających wysokość minimalnego wynagrodzenia za pracę. Wniosek powinien zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i wskazanie podstaw prawnych oraz dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia należnego Wykonawcy po zmianie Umowy, w szczególności Wykonawca zobowiązuje się wykazać związek pomiędzy wnioskowaną kwotą podwyższenia wynagrodzenia, a wpływem zmiany minimalnego wynagrodzenia za pracę na kalkulację wynagrodzenia. Wniosek powinien obejmować jedynie dodatkowe koszty realizacji Umowy, które Wykonawca obowiązkowo ponosi w związku z podwyższeniem wysokości płacy minimalnej. Zamawiający oświadcza, iż nie będzie akceptował, kosztów wynikających z podwyższenia wynagrodzeń pracownikom Wykonawcy, które nie są konieczne w celu ich dostosowania do wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę, w szczególności koszty podwyższenia wynagrodzenia w kwocie przewyższającej wysokość płacy minimalnej.
- 4) W sytuacji wystąpienia okoliczności wskazanych w pkt. 1 lit. c) niniejszego ustępu Wykonawca jest uprawniony złożyć Zamawiającemu pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po zmianie zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne. Wniosek powinien zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i wskazanie podstaw prawnych oraz dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia Wykonawcy po zmianie Umowy, w szczególności Wykonawca zobowiązuje się wykazać związek pomiędzy wnioskowaną kwotą podwyższenia wynagrodzenia a wpływem zmiany zasad, o których mowa w pkt. 1 lit. c) niniejszego paragrafu na kalkulację wynagrodzenia. Wniosek może obejmować jedynie dodatkowe koszty realizacji Umowy, które Wykonawca obowiązkowo ponosi w związku ze zmianą zasad, o których mowa w pkt. 1 lit. c) niniejszego ustępu.
- 5) Zmiana Umowy w zakresie zmiany wynagrodzenia z przyczyn określonych w pkt. 1 lit a), b), i c) obejmować będzie wyłącznie płatności za prace, których w dniu zmiany odpowiednio stawki podatku Vat, wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę i składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, jeszcze nie wykonano.
- 6) Obowiązek wykazania wpływu zmian, o których mowa w pkt. 1 niniejszego ustępu na zmianę wynagrodzenia, o którym mowa w niniejszym paragrafie Umowy, należy do Wykonawcy pod rygorem odmowy dokonania zmiany Umowy przez Zamawiającego."

Zmiany i wyjaśnienia stanowią integralną część SIWZ i zamieszczone zostały na stronie internetowej Zamawiającego (<http://bip.stronie.dolnyslask.pl> w zakładce Ogłoszenia i komunikaty => Przetargi => Inne => 2016...).

Do wiadomości:
- wszyscy uczestnicy

Pełnomocnik Burmistrza
d/s Zamówień Publicznych

mgr Tomasz Mazur