

Nowy Sącz, dnia 8 października 2021r.

Nasz znak: 271.2.38.2021

Do Wykonawców

Zamawiający informuje, iż w dniu 05.10.2021 r. wpłynęły zapytania co do treści SIWZ w postępowaniu pn. **„Zimowe utrzymanie ulic na terenie Miasta Nowego Sącza od dnia podpisania umowy do dnia 31.12.2024r.”**

Treść pytania:

Specyfikacja Warunków Zamówienia pt. „Zimowe utrzymanie ulic na terenie Miasta Nowego Sącza od dnia podpisania umowy do dnia 31.12.2024 r.” (dalej w skrócie: „SWZ”) obejmuje m.in. załącznik nr 10 pt. „Wykaz narzędzi, wyposażenia zakładu i urządzeń technicznych dostępnych wykonawcy”, jednak w postanowieniach pkt I-XXIV SWZ nie ma żadnego odesłania do tego załącznika. Ponadto, z treści pkt VII ust. 1 oraz ust. 3 pkt 3 SWZ wynika, że w zakresie dotyczącym dysponowania narzędziami i wyposażeniem (tj.bazą sprzętowo-magazynową oraz pojazdami, o których mowa w pkt V ust. 1 pkt 2 lit. c tiret 3 SWZ) Zamawiający nie wymaga od wykonawców złożenia żadnego odrębnego oświadczenia w tym zakresie, zarówno na etapie składania ofert, jak i od wykonawcy, którego oferta została oceniona najwyżej (w ramach tzw. procedury odwróconej), poza złożeniem ogólnego oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu, zgodnie z wzorem stanowiącym załącznik nr 2 do SWZ. Wobec powyższego proszę o wyjaśnienie:

- 1) czy wykonawcy ubiegający się o zamówienie są zobligowani do wypełnienia załącznika nr 10 do SWZ, a jeżeli tak to na jakim etapie.
- 2) czy odniesienie w zał. Nr 10 do konserwacji oświetlenia nie stanowi oczywistej omyłki pisarskiej?
- 3) w jaki sposób wykonawca winien określić wydajność sprzętu w drugiej kolumnie tabeli. Czy wymóg wskazania wydajności także nie stanowi oczywistej omyłki pisarskiej?

Odpowiedź:

1) Załącznik nr 10 do SWZ stanowi podmiotowy środek dowodowy składany wraz z pozostałymi na wezwanie Zamawiającego.

Zamawiający informuje, iż zmienia on treść Specyfikacji Warunków Zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego dodając do rozdziału VII ust. 2 pkt 3 lit. c:

c) wykaz sprzętu którymi wykonawca będzie dysponował przy realizacji zamówienia, zgodnie ze wzorem stanowiącym załącznik nr 10.

2) Zamawiający potwierdza, iż jest to omyłka pisarska.

3) Zamawiający usuwa z treści zał. nr 10 odniesienie do wydajności sprzętu.

Zał. nr 10 o zmienionej treści zostanie opublikowany wraz niniejszymi odpowiedziami.

Treść pytania:

W pkt III ust. 7 SWZ oraz w § 9 ust. 1 lit. j wzoru umowy, stanowiącej załącznik nr 8 do SWZ, zamieszczono jednobrzmiące postanowienie, według którego „Zgodnie z art. 68 ust. 3 ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych Wykonawca zobowiązuje się by udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów użytkowanych przy wykonywaniu tego zadania wyniósł co najmniej 10%.”. Wobec powyższego proszę o wyjaśnienie:

1) czy Wykonawca zobowiązany jest do wskazania w ofercie pojazdów elektrycznych lub napędzanych gazem ziemnym?

2) czy do wymaganego minimalnego wskaźnika pojazdów elektrycznych lub napędzanych gazem ziemnych we flocie wykonawcy zaliczane będą wyłącznie pojazdy wymienione w pkt V ust. 1 pkt 2 lit. c tiret 3 SWZ, czy też zaliczają się do nich inne pojazdy faktycznie wykorzystywane przez wykonawcę przy wykonywaniu zamówienia, np. do ręcznego utrzymania zejść schodów oraz pojazdy nadzorujących?

3) czy wymaganie zapewnienia minimalnego wskaźnika pojazdów elektrycznych lub napędzanych gazem ziemnych we flocie wykonawcy dotyczy także okresu od dnia zawarcia umowy do dnia 31 grudnia 2021 r. czyli przed wejściem w życie przepisów ustawy.

4) czy w przypadku uchwalenia ustawy nowelizującej art. 68 ust. 3 ustawy o elektromobilności (...) w brzmieniu aktualnie prezentowanym na stronie Rządowego Centrum Legislacji <https://legislacja.gov.pl/projekt/12340506/katalog/12740152#12740152>), wedle którego: „Jednostka samorządu terytorialnego, o której mowa w art. 35 ust. 2, 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 wykonania zadania publicznego, do którego nie stosuje się ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych oraz do wykonywania lub zlecenia 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 szczególności gołoledzi i usuwaniu śniegu.”, Zamawiający będzie wymagał od wykonawcy w całym okresie obowiązywania umowy spełnienia warunku określonego w rozdziale III ust. 7 SWZ oraz w § 9 ust. 1 lit. j wzoru umowy, niezależnie od dokonanej zmiany, czy też warunek posiadania odpowiedniego parytetu pojazdów elektryczny.

Odpowiedź:

1) Zamawiający zobowiązany jest wskazać wymaganą ilość pojazdów elektrycznych lub napędzanych gazem ziemnym w zał. nr 10 do SWZ, który stanowi podmiotowy środek dowodowy, niedołączany do oferty.

2) Jako pojazd elektryczny albo napędzany gazem ziemnym stanowiący spełnienie art. 68 ust. 3 ustawy o elektromobilności Zamawiający rozumie wszystkie pojazdy służące realizacji zadania, a więc także te niewymienione w pkt V ust. 1 pkt 2 lit. c tiret 3 SWZ, jak np. wskazane przez Wykonawcę pojazdy do ręcznego utrzymania zejść schodów oraz pojazdy nadzorujących.

3) Wymaganą ilość pojazdów elektrycznych bądź napędzanych gazem ziemnym Wykonawca jest zobowiązany użytkować od dnia 1 stycznia 2022r., jednak nie ma to wpływu na konieczność wskazania takich pojazdów wraz z podstawą ich użytkowania przez Zamawiającego, na etapie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

4) Zamawiający posiada wiedzę o planowanej nowelizacji i w razie jej uchwalenia, w proponowanym kształcie, Zamawiający zaproponuję wybranemu Wykonawcy zawarcie aneksu zgodnego z obowiązującymi przepisami prawa.

Treść pytania:

W punkcie V ust. 1 pkt. 2 lit c. tiret 3 podtiret 1 SWZ Zamawiający wskazał, iż baza sprzętowo-magazynowa może znajdować się w odległości nie większej niż 50 km „od centrum miasta”. Wobec powyższego proszę o wyjaśnienie:

1) jaki punkt/obszar należy rozumieć przez „centrum miasta”?

2) czy dopuszczenie usytuowania bazy w odległości aż 50 km od miejsca świadczenia usługi (a nie, jak to miało miejsce w poprzednim przetargu: „max 10km (odległości dojazdu) od granic miasta Nowego Sącza”) zagwarantuje skuteczność i efektywność realizacji usługi publicznej, objętej zamówieniem, zważywszy zarówno na warunki zimowe, jak i na występujące permanentnie utrudnienia związane z zatorami drogowymi na drogach wlotowych do Nowego Sącza?

Odpowiedź:

Zamawiający przychyła się do argumentów Wykonawcy i dokonuje następującej zmiany pkt V ust. 1 pkt 2 lit.c tiret 3 podtiret 1 SWZ:

Było:

Wykonawca przy realizacji zamówienia będzie dysponował niezbędnymi do wykonania zamówienia narzędziami, wyposażeniem zakładu tj.:

(...)

Bazą sprzętowo-magazynową na terenie administracyjnym miasta Nowego Sącza lub w promieniu do 50 km od centrum miasta- należy podać lokalizację bazy;

Jest:

Wykonawca przy realizacji zamówienia będzie dysponował niezbędnymi do wykonania zamówienia narzędziami, wyposażeniem zakładu tj.:

(...)

Bazą sprzętowo-magazynową na terenie administracyjnym miasta Nowego Sącza lub w promieniu do 10 km od granic miasta- należy podać lokalizację bazy;

Treść pytania:

W pkt III ust. 2 SWZ wskazano, że „Wykonawca zapewni w razie konieczności wywóz śniegu z odśnieżanych elementów pasa drogowego”, w związku z czym wnoszę o wyjaśnienie:

- 1) czy Zamawiający zapewni i wskaże wykonawcy miejsce/miejsca składowania tego śniegu?
- 2) czy Zamawiający oczekuje od wykonawcy wykonywania jakichkolwiek obowiązków sprawozdawczych w systemie BDO w związku z wywozem śniegu z odśnieżanych elementów pasa drogowego, a co za tym idzie wkalkulowanie w ofercie zagospodarowania wywożonego śniegu.

Odpowiedź:

1) **Miejsce składowanie śniegu to pas drogowy ul. Al. Piłsudskiego, jednak Zamawiający może każdorazowo wskazać inne miejsce na obszarze miasta Nowy Sącz, dlatego konieczne jest wcześniejsze uzgodnienie wskazanej kwestii z Zamawiającym.**

2) **Zgodnie z zapisami SWZ ust. III pkt. 16 Wykonawcę obciążają wszelkie obowiązki i koszty wynikające z przepisów ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (t. j. Dz. U. 2020 poz. 797), zatem to Wykonawca jest zobowiązany do prowadzenia właściwej gospodarki odpadami wytworzonymi podczas realizacji Umowy.**

Treść pytania:

W pkt V ust. 1 in fine SWZ wskazano: „Przy czym zamawiający zaznacza, że w przypadku trudnych warunków atmosferycznym należy założyć równoległą pracę całego sprzętu, a w przypadku ekstremalnych warunków konieczność zapewnienia sprzętu dodatkowego spośród samochodów ciężarowych lub jednostek pływających takich jak traktor (o parametrach zgodnych z wymogami pkt. V) w ilości 2-3 sztuki, aby utrzymać przejezdność dróg na terenie miasta Nowy Sącz.”, zaś w pkt III ust. 14 wskazano, że „Wykonawca odpowiada wobec Zamawiającego za efekt - rezultat pracy a nie ilość wykonanej pracy, stąd też Zamawiający nie ustala częstotliwości wykonywania poszczególnych czynności.”. Wobec powyższego wnoszę o wyjaśnienie:

- 1) w jakim czasie od wezwania Zamawiającego w przypadku wystąpienia „warunków ekstremalnych” Wykonawca zobowiązany jest użyć sprzętu dodatkowego (czas reakcji)?

Odpowiedź: W przypadku wystąpienia warunków ekstremalnych (których istnienie stwierdza Zamawiający) Wykonawca zobowiązany jest użyć sprzęt dodatkowy w czasie 1 godz. od wydania przedmiotowego polecenia.

Treść pytania:

Czy wymagania zamieszczone w § 6 ust. 11 oraz w § 12 ust. 2 wzoru umowy, stanowiącej załącznik nr 8 do SWZ, nie pozostają wobec siebie w sprzeczności? W związku z powyższym wnosimy o doprecyzowanie SWZ w tym zakresie.

Odpowiedź: Zamawiający usuwa §12 ust.2 z treści umowy, jednocześnie dokonuje zmiany §6 ust. 11 w treści umowy:

Było:

Wykonawca wraz z fakturą przedstawia oświadczenie podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy zgodnie z wzorem zawartym w załączniku nr 9 do SWZ o dokonaniu na jego rzecz zapłaty przez Wykonawcę wynagrodzenia oraz dokumenty (np. przelew bankowy, wyciąg bankowy, kasa wypłaci (KP)), z których jednoznacznie wynika, iż Wykonawca dokonał płatności na rzecz ewentualnych podwykonawców za wykonane prace. Brak potwierdzenia wstrzymuje dokonanie zapłaty faktury.

Jest:

Wykonawca wraz z fakturą przedstawia oświadczenie podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy zgodnie z wzorem zawartym w załączniku nr 9 do SWZ o dokonaniu na jego rzecz zapłaty przez Wykonawcę wynagrodzenia. Brak potwierdzenia wstrzymuje dokonanie zapłaty faktury.

Treść pytania:

Do jakiej części zamówienia odnoszą się postanowienia wzoru umowy, stanowiącej załącznik nr 8 do SWZ, w szczególności zamieszczone w § 12 ust. 4 i ust. 6 oraz § 20 ust. 8, odwołujące się do „umowy o roboty budowlane”?

Odpowiedź: Zwrot ten stanowi w §12 ust. 4 i ust. 6 oczywistą omyłkę pisarską. Zamawiający usuwa z treści umowy §20 ust.8, gdyż art. 649¹ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964r. Kodeks Cywilny, nie dotyczy umowy o usługi.

Treść pytania:

Czy postanowienie § 14 ust. 2 w związku z ust. 4 wzoru umowy, stanowiącej załącznik nr 8 do SWZ, przewidujące możliwość nałożenia na wykonawcę kar umownych do wysokości 75% wynagrodzenia maksymalnego określonego w umowie, nie stanowi aby nadużycia pozycji dominującej przez Zamawiającego w związku z zastrzeżeniem nieproporcjonalnie wysokich kar umownych? Zwracamy się o zmniejszenie dopuszczalnej sumy kar umownych do 50%.

Odpowiedź: Zamawiający nie uważa, by ww. zapisy stanowiły nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego.

Treść pytania:

W § 14 ust. 4 lit. a, c, d oraz ust. 5 lit. a wzoru umowy, stanowiącej załącznik nr 8 do SWZ, Zamawiający przewidział nałożenie kary umownej stanowiącej część „wstępnego wynagrodzenia umownego brutto”. Wobec powyższego proszę o wyjaśnienie, co to jest „wstępne wynagrodzenie umowne brutto” i w jakim sposób należy obliczyć tak ustaloną karę umowną?

§ 14 ust. 4 lit. b wzoru umowy, stanowiącej załącznik nr 8 do SWZ, Zamawiający przewidział nałożenie kary umownej stanowiącej część „10% wynagrodzenia umownego brutto”,

podczas gdy w § 6 ust. 2 wskazano, że wynagrodzenie umowne zostanie ustalone dopiero po wykonaniu umowy. Wobec powyższego wnoszę o wyjaśnienie

- 1) jaka jest podstawa obliczenia kary umownej nakładanej na podstawie § 14 ust. 4 lit. b umowy?
- 2) czy wysokość zastrzeżonej kary umownej nie stanowi aby nadużycia pozycji dominującej przez Zamawiającego?

W § 14 ust. 4 lit. b wzoru umowy, stanowiącej załącznik nr 8 do SWZ, Zamawiający przewidział nałożenie kary umownej z tytułu „nienależytego wykonania Umowy”, w związku z czym wnoszę o wyjaśnienie:

- 1) czy użycie czasu dokonanego („wykonanie”) oznacza, iż przesłanka ta ma odnosić się do nienależytego wykonywania zobowiązań wykonawcy przez cały okres obowiązywania umowy?
- 2) w jakich najbardziej typowych przypadkach będzie mogło mieć zastosowanie kary umownej na tej podstawie?
- 3) czy przesłanka zastosowania kary umownej na tej podstawie nie jest tożsama z przesłanką kary umownej, o której mowa w ust. 4 lit. a, polegającą na „niewłaściwym wykonywaniu” i tym samym nie narusza zakazu niedozwolonej kumulacji kar umownych za to samo zdarzenie?
- 4) w przypadku, gdyby powyższa kara miała odnosić się do każdego, pojedynczego zachowania lub zaniechania wykonawcy - czy wysokość zastrzeżonej kary umownej nie stanowi aby nadużycia pozycji dominującej przez Zamawiającego?

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje zmiany §14 ust. 4 i ust. 5 SWZ:

Było:

Wykonawca płaci Zamawiającemu kary umowne za:

- a) opóźnienia w realizacji usługi i jej niewłaściwe wykonywanie oraz w przypadku w wysokości 0,1% wstępnego wynagrodzenia umownego brutto, liczone za każdą dobę opóźnienia lub za każdy dzień stwierdzony niewłaściwej realizacji umowy - niezgodnie z zasadami odśnieżania i usuwania gołolodzi,
- b) w przypadku nienależytego wykonania Umowy w wysokości 10 % wynagrodzenia brutto ustalonego w Umowie, przy czym nienależyte wykonanie Umowy to jej realizacja, która pozostaje w sprzeczności z postanowieniami Umowy.
- c) odstąpienia przez Zamawiającego bądź Wykonawcę od umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy – w wysokości 10% wstępnego wynagrodzenia umownego brutto,
- d) nieprzedłożenia do zaakceptowania przez Zamawiającego projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są usługi objęte zamówieniem lub projektu jej zmiany w wysokości 0,2% wstępnego wynagrodzenia umownego brutto;
- e) nieprzedłożenia poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany, w wysokości 3.000,00 zł,

f) braku zmiany zawartej przez wykonawcę umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty, w wysokości 3.000,00 zł,

5. Zamawiający płaci Wykonawcy kary umowne: a. z tytułu odstąpienia od umowy przez Zamawiającego lub Wykonawcę z przyczyn zależnych od Zamawiającego, w wysokości 10% wstępnego wynagrodzenia umownego brutto

Jest:

Wykonawca płaci Zamawiającemu kary umowne za:

a) opóźnienia w realizacji usługi, jej niewłaściwe wykonywanie tj. niedotrzymanie standardu odśnieżania, bądź niewykonanie liczone za każdą dobę opóźnienia lub za każdy dzień stwierdzony niewłaściwej realizacji umowy w wysokości 100 zł. brutto od każdej drogi gminnej, na której stwierdzono uchybienie oraz w wysokości 200 zł. brutto od każdej drogi powiatowej lub krajowej na której stwierdzono uchybienie.

b) w przypadku przekroczenia określonego w umowie terminu wysłania dodatkowego sprzętu do odśnieżania na polecenie Zamawiającego – 1 000,00 zł. brutto za każdą rozpoczętą godzinę opóźnienia

c) odstąpienia przez Zamawiającego bądź Wykonawcę od umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy – w wysokości 5-krotności stawki dziennej brutto zaoferowanej przez Wykonawcę

d) nieprzedłożenia do zaakceptowania przez Zamawiającego projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są usługi objęte zamówieniem lub projektu jej zmiany w wysokości 3 000,00 zł. brutto;

e) nieprzedłożenia poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany, w wysokości 3.000,00 zł, brutto

f) braku zmiany zawartej przez wykonawcę umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty, w wysokości 3.000,00 zł, brutto

5. Zamawiający płaci Wykonawcy kary umowne z tytułu odstąpienia od umowy przez Zamawiającego lub Wykonawcę z przyczyn zależnych od Zamawiającego, w wysokości 5-krotności stawki dziennej brutto zaoferowanej przez Wykonawcę

Treść pytania:

W § 20 ust. 6 wzoru umowy, stanowiącej załącznik nr 8 do SWZ, Zamawiający przewiduje możliwość potrącenia kar umownych z wynagrodzenia określonego w § 4 ust. 1 Umowy. Wobec powyższego wnoszę o wyjaśnienie:

1) czy powyższe postanowienie nie zawiera błędnego odesłania do § 4 ust. 1, zamiast do § 6 ust. 1?

2) czy powyższe postanowienie nie narusza art. 15r1 ust. 1 tzw. specustawy covidowej?

Odpowiedź:

1) Odesłanie do §4 ust.1 zamiast §6 ust.1 w treści umowy stanowi oczywistą omyłkę pisarską.

2) Zamawiający zwraca uwagę, iż art. 15r¹ ust.1 tzw. Specustawy covidowej nie uniemożliwia potrącenia kar umownych przez Zamawiającego w okresie stanu

epidemicznego oraz 90 dni po jego zakończeniu, a jedynie wskazuje okoliczności, w których do takiego potrącenia dojść nie może.

Treść art. 15r¹ ust.1 tzw. Specustawy covidowej brzmi:

„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.”

Treść art. 15r ust.1 tzw. Specustawy covidowej brzmi:

„Strony umowy w sprawie zamówienia publicznego, w rozumieniu ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych, niezwłocznie, wzajemnie informują się o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy, o ile taki wpływ wystąpił lub może wystąpić. Strony umowy potwierdzają ten wpływ dołączając do informacji, o której mowa w zdaniu pierwszym, oświadczenia lub dokumenty, które mogą dotyczyć w szczególności: (...)”

Wobec powyższego nie istnieje zakaz potrącenia kar umownych w każdym przypadku, lecz jedynie wówczas gdy uchybienia Wykonawcy wynikały z zaistnienia okoliczności związanymi z wystąpieniem COVID-19, o których Zamawiający został poinformowany, a Wykonawca jest w stanie wpływ ww. okoliczności na wykonanie umowy udowodnić oświadczeniami lub dokumentami.

Ponadto działając na podst. art. 137 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019r. (t. j. Dz. U. z 2019r. poz.2019 z późn. zm.) Zamawiający informuje, iż zmienia on treść Specyfikacji Warunków Zamówienia dodając w rozdziale III ust. 23 następujący zapis:

„Zamawiający nie zezwala na posypywanie solą kostki brukowej na Rynku oraz ulicach odchodzących tj. ul. Piotra Skargi, ul. Kazimierza Wielkiego, ul. Lwowska, ul. Wąska, ul. Hoffmanowej”

ZASTĘPCA ~~Z poważaniem~~
Miejskiego Zarządu Dróg w Nowym Saczu

mgr inż. *David Janik*

Otrzymują:
1. Adresat,
2. a/a