

Dotyczy: Przetargu na „Zagospodarowanie odpadów komunalnych pochodzących z terenu gminy Brody w terminie od 01.09.2020 do 31.12.2021”, nr referencyjny SE.271.1.2020

W związku z wnioskiem z dnia 20.07.2020r. o wyjaśnienie treści SIWZ, w którym Wykonawca powołując się na treść art. 38 ust. 1 ustawy PZP zwrócił się o:

„ 1. Wykonawca wnioskuję o przesunięcie terminu składania ofert na dzień 05.08.2020 r. ze względu na sezon urlopowy ograniczający możliwość przygotowania oferty oraz pozyskanie zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

2. Wykonawca zwraca się z prośbą o zrezygnowanie z zabezpieczenia należytego wykonania umowy ewentualnie zgodnie z COVID-19 tarcza antykrzysowa 4.0 ustanowienie jego w wysokości max. do 5% w całej dokumentacji przetargowej.

3. Zgodnie z COVID-19 tarcza antykrzysowa 4.0 wnosimy o wprowadzenie obowiązku zmiany umowy o zamówienie publiczne w przypadku stwierdzenia, że okoliczności związane z COVID-19, wpływają na należyte wykonanie tej umowy.

4. Zgodnie z COVID-19 tarcza antykrzysowa 4.0 wnosimy o wprowadzenie zakazu potrącania kar umownych zastrzeżonych na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzycelności a także zakazu zaspokojenia tych kar z zabezpieczenia należytego wykonania umowy – w okresie ogłoszenia stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie ogłoszenia stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.

5. Zwracamy się z prośbą o zastosowanie zasady proporcjonalności kar w § 8 ust. Pkt. 7) do niezrealizowanej części umowy a nie do całości zamówienia.

W przypadku pozostawienia powyższych zapisów bez zmian Wykonawca zainteresowany przedmiotowym postępowaniem niestety nie będzie mieć możliwości złożenia w nim oferty.

6. Zgodnie z COVID-19 tarcza antykrzysowa 4.0 wnosimy o wykreślenie z § 8 ust. 4. Możliwości potrącenia kar umownych z zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

7. Wnosimy o zmianę zapisu SIWZ-IDW w pkt. 20.3.1. a) i b), w pkt. 17. OPZ, w formularzu oferty pkt. 3.5) a) tiret pierwszy i drugi oraz we wzorze umowy § 2 ust. 13. Prosimy o modyfikację zapisu w przypadku sobót o zapis, iż gotowość przyjęcia odpadów w soboty a także godziny przyjęcia odpadów w soboty będą każdorazowo uzgadniane z operatorem świadczącym usługę transportową na terenie gminy.

8. Wnosimy o możliwość wykonania zadań związanych z akcjami edukacyjnymi również w innej formie np. przekazanie materiałów w wersji elektronicznej, papierowej w związku z wystąpieniem COVID-19.

9. Wykonawca wnosi o wprowadzenie do SIWZ zapisów z Ustawy z dnia 31 marca 2020 r. o zmianie ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz niektórych innych ustaw:

Art.15r. 1. Strony umowy w sprawie zamówienia publicznego, w rozumieniu ustawy z dnia 29stycznia 2004r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z2019r. poz.1843), 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:

1) nieobecności pracowników lub osób świadczących pracę za wynagrodzeniem na innej podstawie niż stosunek pracy, które uczestniczą lub mogłyby uczestniczyć w realizacji zamówienia;

2) decyzji wydanych przez Głównego Inspektora Sanitarnego lub działającego z jego upoważnienia państwowego wojewódzkiego inspektora sanitarnego, w związku z przeciwdziałaniem COVID-19, nakładających na wykonawcę obowiązek podjęcia określonych czynności zapobiegawczych lub kontrolnych;

3) poleceń wydanych przez wojewodów lub decyzji wydanych przez Prezesa Rady Ministrów związanych z

5) okoliczności, o których mowa w pkt 1–4, w zakresie w jakim dotyczą one podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy.

2. Każda ze stron umowy, o której mowa w ust.1, może żądać przedstawienia dodatkowych oświadczeń lub dokumentów potwierdzających wpływ okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy.

3. Strona umowy, o której mowa w ust.1, na podstawie otrzymanych oświadczeń lub dokumentów, o których mowa w ust.1 i 2, w terminie 14 dni od dnia ich otrzymania, przekazuje drugiej stronie swoje stanowisko, wraz z uzasadnieniem, odnośnie do wpływu okoliczności, o których mowa w ust.1, na należyte jej wykonanie. Jeżeli strona umowy otrzymała kolejne oświadczenia lub dokumenty, termin liczony jest od dnia ich otrzymania. 4. Zamawiający, po stwierdzeniu, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, o których mowa w ust.1, mogą wpłynąć lub wpływają na należyte wykonanie umowy, o której mowa w ust.1, może w uzgodnieniu z wykonawcą dokonać zmiany umowy, o której mowa w art.144 ust.1 pkt 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. – Prawo zamówień publicznych, w szczególności przez:

1) zmianę terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowe zawieszenie wykonywania umowy lub jej części,

2) zmianę sposobu wykonywania usług,

3) zmianę zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia wykonawcy o ile wzrost wynagrodzenia spowodowany każdą kolejną zmianą nie przekroczy 50% wartości pierwotnej umowy [**Opinia Urzędu Zamówień Publicznych:** Dyspozycja art. 144 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp pozwala zatem instytucji zamawiającej już na etapie przygotowania postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, na zabezpieczenie prawidłowego toku realizacji zamówienia, poprzez wprowadzenie klauzul kontraktowych umożliwiających dostosowywanie warunków realizacji zamówienia publicznego do zmieniającego się otoczenia gospodarczego lub warunków rynkowych. Mając na względzie, że celem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jest nabycie przez instytucję zamawiającą określonego świadczenia (dostawy, usługi lub roboty budowlanej) będącej efektem realizacji zawartej umowy, instytucje zamawiające powinny formułować warunki i zasady tej realizacji w taki sposób by uwzględniać otoczenie społeczno – gospodarcze wykonywania umów, warunki funkcjonowania rynku określonych dostaw, usług lub robót budowlanych, tak aby w określonym zakresie móc reagować na zmiany tego otoczenia bez uszczerbku dla realizacji zamówionego świadczenia. Dlatego też, w zakresie w jakim instytucja zamawiająca jest w stanie przewidzieć określone pola i warunki modyfikacji umów, które wynikają w szczególności z prowadzonej przez te instytucje działalności, dotychczasowego doświadczenia lub wiedzy dotyczącej realiów określonych rynków -celowym jest by takie zapisy stanowiły element dokumentacji postępowań o udzielenie zamówienia publicznego. Należy przy tym zwrócić uwagę, iż tylko takie działanie na gruncie obecnie obowiązujących przepisów daje zasadniczo możliwość, dokonywania zmian o charakterze istotnym bez konieczności spełniania dodatkowych warunków. Klauzule kontraktowe pozwalające na efektywne dostosowywanie sposobu i warunków realizacji umów do zmieniających się warunków zewnętrznych znajdują swoje uzasadnienie również w zasadach celowości, racjonalności i efektywności wydatkowania środków publicznych. Ograniczają one bowiem ryzyko niewykonania lub nienależytego wykonania zamówienia publicznego.

W myśl art. 144 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp, zmiana umowy o wykonanie zamówienia publicznego może zostać wprowadzona w przypadku, gdy konieczność modyfikacji zobowiązania wynika z okoliczności, których zamawiający działający z należyłą starannością nie mógł przewidzieć, a wartość zmiany nie przekracza 50 % wartości pierwotnej umowy. Przepis art. 144 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp stanowi implementację do polskiego porządku prawnego postanowień art. 72 ust. 1 lit. c dyrektywy 2014/24/UE oraz art. 89 ust. 1 lit. c dyrektywy 2014/25/UE. Cel wprowadzenia powołanej normy prawnej objaśniony został w motywie 109 preambuły do dyrektywy 2014/24/UE. Zwrócono w nim uwagę, że instytucje zamawiające mogą napotkać okoliczności zewnętrzne, których nie mogły przewidzieć w momencie udzielania zamówienia, w szczególności gdy zamówienie jest wykonywane przez dłuższy czas. W takim przypadku niezbędny jest pewien stopień elastyczności w celu dostosowania umowy do tych okoliczności bez konieczności przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia. Pojęcie niemożliwych do przewidzenia okoliczności odnosi się do okoliczności, których nie można było przewidzieć, pomimo odpowiedniego starannego przygotowania pierwotnego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego przez instytucję zamawiającą, z uwzględnieniem dostępnych jej środków, charakteru i cech tego konkretnego projektu, dobrych praktyk w danej dziedzinie oraz konieczności zagwarantowania odpowiedniej relacji pomiędzy zasobami wykorzystanymi na przygotowanie postępowania, a jego przewidywalną wartością.]

W przypadku pozostawienia terminu realizacji bez zmian i nie umieszczenie możliwości zmian warunków cenowych Wykonawca zainteresowany przedmiotowym postępowaniem niestety nie będzie mieć możliwości złożenia w nim oferty.

5. Jeżeli umowa w sprawie zamówienia publicznego zawiera postanowienia korzystniej kształtujące sytuację wykonawcy, niż wynikałoby to z ust. 4, do zmiany umowy stosuje się te postanowienia, z zastrzeżeniem, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, o których mowa w ust.1, nie mogą stanowić samodzielnej podstawy do wykonania umownego prawa odstąpienia od umowy.

6. Jeżeli umowa w sprawie zamówienia publicznego zawiera postanowienia dotyczące kar umownych lub odszkodowań z tytułu odpowiedzialności za jej niewykonanie lub nienależyte wykonanie z powodu oznaczonych okoliczności, strona

7. Wykonawca i podwykonawca, po stwierdzeniu, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, mogą wpłynąć lub wpływać na należyte wykonanie łączącej ich umowy, która jest związana z wykonaniem zamówienia publicznego lub jego części, uzgadniają odpowiednią zmianę tej umowy, w szczególności mogą zmienić termin wykonania umowy lub jej części, czasowo zawiesić wykonywanie umowy lub jej części, zmienić sposób wykonywania umowy lub zmienić zakres wzajemnych świadczeń.

8. W przypadku dokonania zmiany umowy, o której mowa w ust.1, jeżeli zmiana ta obejmuje część zamówienia powierzoną do wykonania podwykonawcy, wykonawca i podwykonawca uzgadniają odpowiednią zmianę łączącej ich umowy, w sposób zapewniający, że warunki wykonania tej umowy przez podwykonawcę nie będą mniej korzystne niż warunki wykonania umowy, o której mowa w ust.1, zmienionej zgodnie z ust. 49. Przepisy ust. 7 i 8 stosuje się do umowy zawartej między podwykonawcą z dalszym podwykonawcą.

10. Wykonawca wnioskuję również o zmianę zapisu wzoru umowy § 2 ust. 11. nadając mu treść jak poniżej:

„Przyjęcie odpadów objętych przedmiotem zamówienia będzie w każdym miesiącu realizacji zamówienia potwierdzane kartami przekazania odpadu (w systemie BDO do którego Zamawiający ma dostęp) oraz kwitami wagowymi przyjęcia odpadów lub raportem wagowym z zestawienia wszystkich transportów odpadów”

11. Wykonawca wnioskuję o skrócenie terminu realizacji umowy do końca roku 2020 r. ze względu na zbyt duże ryzyko zwiększenia kosztów realizacji usługi.

Jeżeli Zamawiający nie zgodzi się na zmianę terminu realizacji umowy Wykonawca wnioskuję o zmianę w formularzu oferty i możliwość zaproponowania przez Wykonawcę cen za poszczególne ilości w poszczególnych terminach czasowych:

Wrzesień – grudzień 2020 r.

Styczeń – grudzień 2021 r.

W przypadku pozostawienia zapisów SIWZ bez zmian Wykonawca zainteresowany przedmiotowym postępowaniem niestety nie będzie mieć możliwości złożenia w nim oferty.

Zamawiający informuje, iż wniosek ten należy traktować jako wniosek o zmianę SIWZ, bowiem nie zmierza do uzyskania przez Wykonawcę pewności co do wymagań zawartych w SIWZ i w konsekwencji umożliwienie podjęcia decyzji czy jest w stanie ubiegać się o udzielenie zamówienia i złożyć ofertę niepodlegającą odrzuceniu, ale zawiera wnioski o zmianę konkretnych zapisów SIWZ.

Niezależnie od tego Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na zmianę SIWZ.

z up. **WÓJTA**
Juliusz Dudziak
ZASTĘPCA WÓJTA