

Kraków, dnia 29 grudnia 2021 roku

**WYJAŚNIENIE TREŚCI
SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA
(PYTANIA I ODPOWIEDZI)**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „*Odbieranie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości położonych w sektorach od I do V na terenie Gminy Miejskiej Kraków i ich transport do instalacji przetwarzania odpadów oraz zagospodarowanie wybranych odpadów*” nr TZ/EG/29/2021.

Działając w imieniu zamawiającego - Miejskiego Przedsiębiorstwa Oczyszczania spółka z o.o. z siedzibą w Krakowie („**Zamawiający**”), na podstawie art. 135 ust. 1 i 2 Pzp, uprzejmie informuję, że w dniu 22 grudnia 2022 roku w ww. postępowaniu, wpłynął wniosek wykonawcy o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia („**SWZ**”). Poniżej Zamawiający udziela odpowiedzi na ten wniosek.

Pytanie nr 1

Odnosnie do treści na stronie 7 i 8 pkt 6 lit. b *Specyfikacji Warunków Zamówienia* - wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego, w jaki sposób powinien postąpić wykonawca, jeżeli do upływu terminu składania ofert w niniejszym postępowaniu wykonawca nie będzie posiadał jeszcze wiedzy na temat „*ilości odpadów (MG) [Mg] poszczególnych frakcji (średnio miesięcznie), które Wykonawca przekaze podwykonawcy w celu zagospodarowania*” lub będzie wiedział, iż ilość ta będzie się, nieraz bardzo istotnie różnić w poszczególnych okresach wykonania niniejszego zamówienia publicznego, udzielanego przecież na okres aż 36 miesięcy.

Odpowiedź Zamawiającego:

Wykonawca zobowiązany jest zagospodarować:

- niesegregowane (zmieszane) odpady komunalne o kodzie 20 03 01 w okresie kiedy zagospodarowanie takich odpadów w Zakładzie Termicznego Przekształcania Odpadów w Krakowie nie jest możliwe ze względu na przestój technologiczny (przegląd techniczny) (zgodnie z pkt. 4.4.4. SWZ, str. 5) oraz
- stanowiące odpady komunalne bioodpady wytwarzane w obiektach gastronomii, obiektach hotelowych i handlowych, przedszkolach, żłobkach, szkołach, placówkach opiekuńczych, zakładach (placówkach) żywienia zbiorowego, stołówkach itp. oraz bioodpady wytwarzane przez innych wytwórców, w tym w gospodarstwach domowych (zwane w SWZ i niniejszych wyjaśnieniach: „Bioodpadami kuchennymi”), o kodzie 20 01 08.

Średnia miesięczna oraz łączna za cały okres wykonania Przedmiotu Zamówienia ilość odpadów wymagająca zagospodarowania w przypadku poszczególnych sektorów (części) wynika z pkt. 4 OPZ. Wykonawca może zagospodarować powyższe frakcje odpadów samodzielnie lub powierzyć ten obowiązek podwykonawcy.

Wykonawca powinien ocenić, jaką ilość średnio w skali miesiąca z każdej z powyższych frakcji odpadów, w przypadku każdego z Zadań (Sektorów), przekaze do zagospodarowania podwykonawcy oraz wskazać tę ilość w pkt. 11 Formularza Ofertowego – zał. nr 2 do SWZ. Wskazania nie są dla Wykonawcy wiążące, Wykonawca może w trakcie wykonania Umowy zmienić ilość odpadów z każdej z powyższych frakcji, jaką przekaze do zagospodarowania podwykonawcom.

Istotne jest, aby ilość odpadów, którą Wykonawca wskaże w ofercie jako przeznaczoną do zagospodarowania przez podwykonawcę, miała pokrycie w umowach z podwykonawcami, o których mowa w pkt. 28.2 lit. a) oraz b) SWZ, w okresach w tym punkcie wskazanych. Powinna mieć ona również pokrycie, razem z opadami komunalnymi, które Wykonawca zagospodaruje samodzielnie, w decyzjach, o których mowa w pkt. 5 lit. a) oraz b) SWZ, w okresach w tych punkcie wskazanych.

Zamawiający wyjaśnia, że użyte w pkt. 6 lit. b) SWZ oraz w pkt. 11 Formularza Ofertowego – zał. nr 2 do SWZ, sformułowanie „poszczególne frakcje” oznacza zarówno Bioodpady kuchenne o kodzie 20 01 08, jak i niesegregowane (zmieszane) odpady komunalne o kodzie 20 03 01.

Pytanie nr 2

Odnosnie do treści na stronie 8 pkt 7 *Specyfikacji Warunków Zamówienia* - wykonawca wnosi o wyjaśnienie, sprecyzowanie i zmodyfikowanie przez Zamawiającego treści tego postanowienia SWZ, albowiem obecna redakcja tego punktu SWZ uchybia normie art. 95 ust. 2 pkt 1 w zw. z art. 95 ust 1 pzp.

A mianowicie:

- 1) Treść punktu 7 SWZ obliguje wykonawcę do zatrudniania osób „na podstawie umowy o pracę”, podczas gdy jest to zawężenie w stosunku do brzmienia art. 95 ust. 1 pzp, który stanowi o zatrudnieniu „na podstawie stosunku pracy” (i który z dniem 1 stycznia 2021 roku zastąpił w tym względzie art. 29 ust. 3a ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - *Prawo zamówień publicznych*), a zgodnie z art. 22 § 1 kp w zw. z art. 2 *Kodeksu pracy*, nawiązanie stosunku pracy odbywa się na podstawie nie tylko umowy o pracę, lecz także powołania, mianowania, wyboru lub spółdzielczej umowy o pracę.
- 2) Zgodnie z tym, co stanowi art. 95 ust. 2 pkt 1 pzp, Zamawiający jest obowiązany określić w dokumentach zamówienia „rodzaj czynności związanych z realizacją zamówienia, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie stosunku pracy przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia”. Nie chodzi w tym przypadku o wskazanie funkcji czy stanowiska, ale o dany rodzaj (zakres) czynności, jakie składają się na wykonanie zamówienia, których wykonanie odbywa się na rzecz tego wykonawcy lub podwykonawcy.

Wobec powyższego wykonawca wnosi o dokonanie przez Zamawiającego modyfikacji treści *Specyfikacji Warunków Zamówienia* poprzez dostosowanie brzmienia punktu 7 do wymogów art. 95 ust. 2 pkt 1 w zw. z art. 95 ust 1 pzp.

Odpowiedź Zamawiającego:

Ad 1 - W pkt 7 SWZ oraz § 6 ust. 4 i § 11 ust. 1 lit. k Wzoru Umowy – zał. nr 4 do SWZ, sformułowanie „na podstawie umowy o pracę” należy rozumieć jako „na podstawie stosunku pracy”.

Ad 2 - Zamawiający wskazał w pkt. 7 SWZ rodzaj czynności związanych z realizacją zamówienia, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie stosunku pracy, wskazując, że chodzi o czynności właściwe dla kierowców pojazdów oraz czynności właściwe dla obsady pojazdów. W tym zakresie Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę SWZ proponowaną przez Wykonawcę.

Pytanie nr 3

Odnosnie do treści na stronie 4 pkt 1.3 ppkt 1.3.5 ostatni akapit, po lit. c *Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia* - dotyczących mycia i dezynfekcji pojemników po odbiorze odpadów kuchennych ulegających biodegradacji (o kodzie 20 01 08) - wykonawca:

- 1) wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego, z czego wynika konieczność mycia i dezynfekcji pojemnika przeznaczonego do gromadzenia tych odpadów (innego niż pojemnik typu „beczka”) bezpośrednio po każdorazowym odbiorze odpadów;
- 2) wskazuje, że wymóg ustanowiony w tym punkcie OPZ jest nieracjonalny ekonomicznie z punktu

widzenia gospodarowania czasem realizacji usługi oraz kosztami osobowymi i rzeczowymi oraz nieproporcjonalny, wzięwszy pod uwagę cele, którym ma służyć;

- 3) wnosi o zmianę przez Zamawiającego OPZ w ww. punkcie poprzez dopuszczenie alternatywy w stosunku do każdorazowego mycia pojemników w postaci możliwości stosowania przez wykonawcę systemu polegającego na umieszczaniu worków na odpady w pojemnikach przeznaczonych na odpady kuchenne; worki te byłyby wymieniane przy każdorazowym opróżnieniu pojemnika; w takim przypadku mycie pojemników mogłoby się odbywać z częstotliwością co drugi lub trzeci odbiór - a to wpłynęłoby istotnie na racjonalizację i zmniejszenie kosztów realizacji usługi (m.in. konieczność użycia mniejszej liczby pojazdów tzw. myjek).

Odpowiedź Zamawiającego:

Ad 1 - Konieczność mycia i dezynfekcji pojemnika jest podyktowana względami sanitarnymi.

Ad 2 - Mycie i dezynfekcja pojemnika w sposób opisany w SWZ (OPZ) jest niezbędnym elementem usługi.

Ad 3 - Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę SWZ (OPZ) proponowaną przez Wykonawcę.

Pytanie nr 4

Odnosnie do treści na stronie 9 pkt 3.3 ppkt 3.3.1 *Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia* - wykonawca wnosi o wyjaśnienie, w jakiej ilości należy dostarczyć worki właścicielom nieruchomości w ramach pierwszego wyposażenia: czy będzie to po jednym worku na każdą frakcję odpadów, czy też większa ilość.

Odpowiedź Zamawiającego:

Należy dostarczyć po 4 (cztery) worki na każdą frakcję.

Pytanie nr 5

Odnosnie do treści na stronie 10 punkt 3.4.4 *Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia* - wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego, jaki szacowany czasookres (ile szacunkowo dni) obejmuje zwrot „niezwłocznie” użyty w treści tego postanowienia OPZ. Co w przypadku, gdy harmonogram ulegnie zmianie np. na jeden dzień przed rozpoczęciem wykonania umowy (31 marca 2020 roku, czwartek) ? Kiedy wówczas Zamawiający przedstawi wykonawcy zaktualizowany harmonogram oraz od kiedy wykonawca będzie zobowiązany do dystrybucji harmonogramu oraz realizacji usługi zgodnie ze zmodyfikowanym harmonogramem?

Odpowiedź Zamawiającego:

Nie ma możliwości uniwersalnego określenia ilości dni objętych przez zwrot „niezwłocznie”. Niezwłocznie oznacza tak szybko, jak jest to realnie możliwe w danych okolicznościach, bez nieuzasadnionej zwłoki.

W sytuacji opisanej przez Wykonawcę powyżej, Harmonogram zaktualizowany przez Zamawiającego Zamawiający niezwłocznie przedstawi Wykonawcy, a następnie, wykonując Umowę, Wykonawca zobowiązany jest do udostępniania Harmonogramu zgodnie z OPZ i do realizacji usługi zgodnie ze zmodyfikowanym Harmonogramem.

Pytanie nr 6

Odnosnie do treści na stronie 26 i 27 pkt 5.2 ppkt 5.2.1 *Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia* - wykonawca wnosi o wyjaśnienie oraz doprecyzowanie przez Zamawiającego treści OPZ, tak aby uwzględniała ona również i opisywała sposób postępowania wykonawcy w przypadkach, w których na terenie danej nieruchomości nie ma możliwości zapewnienia swobodnego dostępu do miejsc gromadzenia odpadów (por. art. 25 ust. 2 zd. 1 *in medio* i zd. 2 *Regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie Gminy Miejskiej Kraków [Załącznika do Uchwały Nr XLV/1200/20 Rady Miasta Krakowa z dnia 16 września 2020 r. w sprawie Regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie Gminy Miejskiej Kraków]*).

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z przywołanym przez Wykonawcę przepisem ww. Regulaminu, właściciele nieruchomości są zobowiązani zapewnić podmiotom odbierającym odpady komunalne swobodny dostęp do miejsc gromadzenia określonych w art. 25 ust. 1 pkt 1 Regulaminu, w dniu odbioru tych odpadów określonym w harmonogramie odbioru odpadów komunalnych z danej nieruchomości, lub gdy takiej możliwości nie ma, wystawić pojemniki lub worki z odpadami komunalnymi na chodnik lub ciąg pieszo-jezdny przed wejściem (lub wjazdem) na teren nieruchomości. Wówczas, Wykonawca powinien odebrać odpady komunalne z miejsca, w którym wystawił je właściciel nieruchomości.

Informację o przeszkodach w wykonaniu przez Wykonawcę Przedmiotu Zamówienia Wykonawca zgłasza Zamawiającemu oraz zawiera w Raporcie miesięcznym.

Pytanie nr 7

Odnosnie do treści na stronie 27 pkt 5.2 ppkt 5.2.3 *Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia* - wykonawca wnosi o wyjaśnienie i sprecyzowanie przez Zamawiającego, w jaki sposób powinien postąpić wykonawca w sytuacji, gdy z uwagi na złe warunki pogodowe (np. zasypane śniegiem w wyniku intensywnych opadów, śliskie bądź oblodzone drogi) nawet najmniejszy pojazd specjalistyczny nie będzie w stanie dojechać do niektórych ciężko dostępnych miejsc na terenie Gminy Miejskiej Kraków.

W szczególności wykonawca prosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego, czy w przypadku gdy: **i**) warunki atmosferyczne na drogach, **ii**) okoliczności takie jak brak odśnieżenia i/lub inne niewłaściwe utrzymanie dróg skutkujące ich nieprzejezdnością, w szczególności dróg nieposiadających charakteru dróg publicznych, tj. dróg wewnętrznych - które wystąpią w odniesieniu do dróg stanowiących jedyny dojazd do danej nieruchomości - uniemożliwią odbiór odpadów - wykonawca będzie uprawniony do zaniechania odbioru odpadów z tych pojemników i/lub worków i odbioru tych odpadów dopiero w następnym terminie zbiórki odpadów danego rodzaju zgodnie z harmonogramem.

Wykonawca wnosi o odpowiednie zmodyfikowanie w tym zakresie treści OPZ - w szczególności poprzez nadanie punktowi 5.2.3 OPZ brzmienia:

„5.2.3. Usługi muszą być wykonywane w terminach wynikających z Harmonogramów, niezależnie od warunków atmosferycznych, w miarę możliwości i o ile nie będzie to związane z nadmiernymi trudnościami lub kosztami”.

Dodatkowo wykonawca wnosi o wyjaśnienie i doprecyzowanie przez Zamawiającego, jak powinien postąpić wykonawca w przypadku wystąpienia warunków uniemożliwiających wykonanie usługi takich jak np. powódź czy zniszczenie mostu.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wymaga, aby usługa odbierania odpadów komunalnych była świadczona, jeżeli w danych okolicznościach obiektywnie nie jest to możliwe, np. jeżeli wyklucza to brak dostępu do nieruchomości, z której należy odebrać odpady komunalne, spowodowany przez złe warunki atmosferyczne. Wykonawca nie odpowiada za nienależyte wykonanie umowy, jeżeli wykaże, że jest ono następstwem okoliczności, za które Wykonawca odpowiedzialności nie ponosi. Jeżeli Wykonawca nie odebrał odpadów z uwagi na takie przeszkody, zobowiązany jest odebrać odpady niezwłocznie po ustaniu takich przeszkód. W każdym przypadku przyczyny zaniechania wykonania przez Wykonawcę usługi będą przedmiotem weryfikacji ze strony Zamawiającego.

Jeżeli przeszkody w dostępie dotyczą dróg wewnętrznych, wówczas, w zależności od okoliczności zastosowanie mogą znaleźć wyjaśnienia dotyczące Pytania nr 8, drugi akapit.

W przypadku powodzi lub zniszczenia mostu konieczne będzie ustalenie innej trasy dojazdu do nieruchomości, z której Wykonawca ma odebrać odpady, a jeżeli nie będzie to możliwe, Wykonawca zobowiązany jest odebrać odpady po ustaniu przeszkody.

Informację o przeszkodach w wykonaniu przez Wykonawcę Przedmiotu Zamówienia Wykonawca zgłasza Zamawiającemu oraz zawiera w Raporcie miesięcznym.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę SWZ (OPZ), w szczególności w sposób proponowany przez Wykonawcę.

Pytanie nr 8

Odnośnie do treści na stronie 27 pkt 5.2 ppkt 5.2.4 zd. 2 *Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia* - wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego, w jaki sposób i w jakich terminach Zamawiający podejmuje się uzyskać „zgodę właścicieli nieruchomości na wejście na nieruchomość” oraz co dzieje się w przypadku, gdy napotyka to przeszkody ze względu na przyczyny takie jak: nieuregulowany stan prawny nieruchomości, brak wiedzy o miejscu pobytu właścicieli nieruchomości lub niezgodność treści ksiąg wieczystych z rzeczywistym stanem prawnym. Jak powinien postąpić wykonawca w przypadku gdy istnieje brak zgody właściciela drogi wewnętrznej (lub np. drogi prywatnej niepozostającej w zarządzie jednostki Gminy Miejskiej Kraków) na poruszanie się po niej pojazdów wykonawcy (lub nie zakończono jeszcze ww. procedury uzyskania takiej zgody)?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający uzyska zgody właścicieli w odpowiedni sposób oraz w odpowiednim terminie, tak aby umożliwić Wykonawcy wykonanie Umowy. Ryzyko związane z przeszkodami wymienionym w pytaniu Wykonawcy leży po stronie Zamawiającego.

W przypadku braku zgody właściciela drogi wewnętrznej na poruszanie się po niej pojazdów Wykonawcy możliwe rozwiązania to, przykładowo i w zależności od okoliczności: odbiór odpadów bez użycia pojazdu lub udostępnienie przez właściciela nieruchomości pojemników lub worków w miejscu, do którego mogą dojechać pojazdy Wykonawcy.

Informację o przeszkodach w wykonaniu przez Wykonawcę Przedmiotu Zamówienia Wykonawca zgłasza Zamawiającemu oraz zawiera w Raporcie miesięcznym.

Pytanie nr 9

Odnośnie do treści na stronie 27 pkt 5.2.6 *Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia* -

wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego jak powinien postąpić wykonawca w przypadku, gdy odpady będą leżały luzem na terenie nieruchomości, np. w przyście albo rozrzucone na jej terenie.

Nadto wykonawca wnosi o modyfikację treści OPZ poprzez wskazanie przez Zamawiającego, że wykonawca odpowiada wyłącznie za uprzątnięcie odpadów, których wysypanie się było zawinione przez wykonawcę. Wymóg uprzątnięcia odpadów, których wysypanie nie nastąpiło w trakcie odbioru odpadów może prowadzić do obciążenia wykonawcy zamiast podmiotów obowiązanych (por. art. 26 pkt 5 *Regulaminu utrzymania czystości i porządku na terenie Gminy Miejskiej Kraków*) wymogami związanymi z utrzymaniem czystości i porządku na terenie nieruchomości (np. właściciele, zarządcy, administratorzy, lokatorzy nieruchomości - a w szczególności te osoby, które za wysypanie odpadów ponoszą winę).

Odpowiedź Zamawiającego:

Wykonawca zobowiązany jest jedynie do zebrania odpadów leżących luzem obok pojemników, kontenerów oraz doprowadzenia do porządku terenów przyległych, zanieczyszczonych na skutek przepełnienia wymienionych urządzeń służących do gromadzenia odpadów. Wykonawca nie ma obowiązku zbierania odpadów z terenu całej nieruchomości. Zobowiązanie Wykonawcy nie uchybia obowiązkowi właścicieli nieruchomości, o którym mowa w art. 26 pkt 5 ww. Regulaminu.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę SWZ (OPZ), w szczególności w sposób proponowany przez Wykonawcę.

Pytanie nr 10

Odnośnie do treści na stronie 27 pkt 5.2. ppkt 5.2.8 *Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia* - wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego, kto oraz na podstawie jakich obiektywnych kryteriów będzie uprawniony do ustalenia, że temperatura powietrza jest ujemna w stopniu nieuniemożliwiającym wykonania mycia i dezynfekcji pojemników przeznaczonych do gromadzenia odpadów kuchennych ulegających biodegradacji o kodzie 20 01 08. Nadto wykonawca podnosi, iż tak sformułowane przez Zamawiającego kryterium jest wysoce ocenne oraz podatne na rozbieżne subiektywne interpretacje.

Jednocześnie wykonawca wnosi o zmianę treści tego postanowienia OPZ wskazując, iż z uwagi na wymogi techniczne związane z eksploatacją pojazdów typu „myjka”- obowiązek mycia pojemników powinien być ograniczony wyłącznie do tego okresu roku kalendarzowego, w którym temperatura dobową powietrza w nocy nie będzie spadać poniżej 0°C. Wynika to z faktu, iż w samochodach posiadających układ mycia pojemników, w przypadku korzystania z tego układu w ciągu dnia - zawsze na koniec pracy pozostają w układzie minimalne ilości wody, których usunięcie jest niemożliwe. W przypadku gdy temperatura powietrza w nocy spadnie poniżej zera - dojdzie do zamarznięcia wody w takim układzie i w konsekwencji do jego zniszczenia (co spowodowane jest zjawiskiem zwiększania się objętości wody w wyniku zamarzania).

Odpowiedź Zamawiającego:

Oceny czy temperatura powietrza jest ujemna w stopniu nieuniemożliwiającym wykonanie mycia i dezynfekcji pojemników przeznaczonych do gromadzenia odpadów kuchennych ulegających biodegradacji o kodzie 20 01 08 dokonuje Wykonawca, uwzględniając ogół okoliczności danego przypadku, np. właściwości urządzenia do ciśnieniowego mycia pojemników i możliwość zachowania ciśnienia wody odpowiedniego do umycia i dezynfekcji pojemnika, natomiast Zamawiający sprawdza, czy Wykonawca należycie wykonał Umowę i nie zaniechał bez uzasadnionych podstaw obowiązku wykonania mycia i dezynfekcji pojemników.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę SWZ (OPZ), w szczególności w sposób proponowany przez Wykonawcę.

Pytanie nr 11

Odnosnie do treści na stronie 28 pkt 5.2 ppkt 5.2.11 *Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia* - wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego, jaki charakter ma odpowiedzialność wykonawcy statutowana w tym punkcie OPZ, zwłaszcza, czy jest to odpowiedzialność z tytułu czynów niedozwolonych na zasadzie winy (art. 415 *Kodeksu cywilnego*), czy też odpowiedzialność na zasadzie ryzyka albo słuszności.

Ponadto wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego, czy treść zdania 2 podpunktu 5.2.11 OPZ oznacza, że:

- 1) wykonawca będzie odpowiedzialny za powstrzymanie poszkodowanego przed dochodzeniem świadczenia wobec Zamawiającego, czy też
- 2) wykonawca będzie jedynie zobowiązany do naprawienia szkody poniesionej przez Zamawiającego przez to, że poszkodowany zażądał („skierował roszczenie”) i otrzymał świadczenie od Zamawiającego; a nadto
- 3) czy w sytuacji jak w punkcie 1 rezultat w postaci powstrzymania poszkodowanego przed dochodzeniem świadczenia wobec Zamawiającego może być osiągnięty tylko przez realne wykonanie przez wykonawcę powinności, czy także w inny sposób.

Wyjaśnienie przez Zamawiającego powyżej sygnalizowanych wątpliwości jest istotna z punktu widzenia ustalenia zakresu obowiązków wykonawcy wynikających z treści SWZ-OPZ, które wykonawca na siebie przyjmie akceptując treść SWZ-OPZ oraz zawierając następnie umowę w sprawie niniejszego zamówienia publicznego.

Odpowiedź Zamawiającego:

Odpowiedzialność Wykonawcy wobec Zamawiającego wynika z zobowiązania, co do zasady ma zatem charakter odpowiedzialności kontraktowej. Zgodnie z art. 392 kc, jeżeli osoba trzecia zobowiązała się przez umowę z dłużnikiem zwolnić go od obowiązku świadczenia, jest ona odpowiedzialna względem dłużnika za to, że wierzyciel nie będzie od niego żądał spełnienia świadczenia. Wykonawca może stosować wszelkie legalne sposoby, za pomocą których da się osiągnąć taki skutek, że wierzyciel nie będzie żądał od Zamawiającego spełnienia świadczenia.

Pytanie nr 12

Odnosnie do treści na stronie 28 pkt 5.2 ppkt 5.2.14 *Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia* - wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego:

- 1) jaka jest relacja ppkt 5.2.14 OPZ do ppkt 5.2.13 OPZ, albowiem punkt 5.2.14 oba punkty dotyczą m.in. „okresów świątecznych”;
- 2) jakie to mogą być (przykładowo) „nieprzewidziane przypadki” uzasadniające zlecenie przez Zamawiającego dodatkowego odbioru odpadów w terminach nieuwzględnionych w Harmonogramie oraz ile takich przypadków zaistniało dotąd w trakcie realizacji zamówienia publicznego na: *Odbieranie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości położonych w sektorach od I do V na terenie Gminy Miejskiej Kraków i ich transport do instalacji przetwarzania odpadów* (nr sprawy: TZ/EG/12/2019) i na czym one polegały.

Wykonawca wnosi także o wyjaśnienie przez Zamawiającego, skąd wynika wymóg zrealizowania zlecenia

dotatkowego w terminie „do 3 godzin od chwili zgłoszenia - również w dni wolne od pracy”. Wykonawca podnosi, iż w ocenie wykonawcy wymóg ten jest nadmierny i nie koresponduje z zasadami wyrażonymi w art. 16 pkt 3 i art. 17 ust. 1 pkt 2 pzp.

Odpowiedź Zamawiającego:

Odwołanie do „okresów świątecznych” w pkt. 5.2.14 OPZ jest przykładowe i może dotyczyć różnych świąt, podczas gdy w pkt. 5.2.13 OPZ w formie katalogu zamkniętego wskazano konkretne wydarzenia, których dotyczy to postanowienie OPZ: Święto Wszystkich Świętych, Boże Narodzenie i Wielkanoc.

Nieprzewidzianym przypadkiem, uzasadniającym zlecenie przez Zamawiającego dodatkowego odbioru odpadów, może być np. masowa impreza plenerowa skutkująca postaniem dużej ilości odpadów. Zamawiający nie prowadzi statystyk wystąpienia oraz charakterystyki tego rodzaju sytuacji, jednak w przypadku realizacji zamówienia publicznego, o którym mowa w Pytaniu, mają one charakter wyjątkowy.

Ustanowienie krótkiego, 3-godzinnego terminu realizacji zlecenia również w dni wolne od pracy jest istotne m.in. z uwagi na nieprzewidziany charakter przypadku, który może wymagać szybkiej reakcji ze strony Wykonawcy.

Pytanie nr 13

Odnosnie do treści na stronie 29 pkt 5.2 ppkt 5.2.15 *Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia* - wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego, z czego wynika, obowiązek prowadzenia przez wykonawcę „w każdym sektorze odbierania odpadów” „całodobowego biura obsługi klienta”, zapewniając co najmniej jedno stanowisko obsługi w godzinach od 15:00 do 7:00.

Wykonawca podnosi, iż w ocenie wykonawcy wymóg ten jest nadmierny i nie koresponduje z zasadami wyrażonymi w art. 16 pkt 3 i art. 17 ust. 1 pkt 2 pzp. W szczególności wykonawca podnosi, iż: **i)** nie jest konieczne prowadzenie takiego biura „w każdym sektorze odbierania odpadów”, jeżeli dany wykonawca obsługuje więcej niż jeden sektor; **ii)** nie jest konieczne zapewnienia obsługi całodobowej.

Odpowiedź Zamawiającego:

Obowiązek prowadzenia w każdym Sektorze odbierania odpadów całodobowego biura obsługi klienta jest wynikiem zapotrzebowania właścicieli nieruchomości (mieszkańców) na kontakt z Wykonawcą w takim wymiarze czasu oraz w każdym sektorze.

Pytanie nr 14

Odnosnie do treści na stronie 30 pkt 5.2 ppkt 5.2.18 lit. i oraz ppkt 5.2.19 lit. b *Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia* - wykonawca zapytuje, w jakim celu Zamawiający wymaga, aby wykonawca archiwizował na swoim serwerze przekazane przez system monitoringu GPS i urządzenia pokładowe dane przez okres aż sześciu miesięcy.

Wykonawca podnosi, że do celów kontrolnych wystarczające jest, żeby dane te byłyby dostępne przez okres trzech miesięcy, wzięwszy również pod uwagę inne obowiązki wykonawcy wynikające z przepisów prawa, postanowień SWZ, OPZ i Wzoru Umowy - umożliwiające Zamawiającemu właściwy nadzór nad należytą realizacją usługi przez wykonawcę.

Wykonawca wskazuje, iż wymóg przechowywania danych przez okres sześciu miesięcy będzie się wiązał dla wykonawcy z dużymi niedogodnościami związanymi z koniecznością przechowywania bardzo dużej

ilości danych oraz będzie prowadził do wzrostu kosztów świadczenia usługi.

Wobec powyższego wykonawca wnosi o zmianę treści tego postanowienia OPZ poprzez zmniejszenie okresu przechowywania danych do trzech miesięcy.

Odpowiedź Zamawiającego:

Dostęp do danych archiwalnych powinien obejmować ostatnich 6 miesięcy.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę SWZ (OPZ), w szczególności w sposób proponowany przez Wykonawcę.

Pytanie nr 15

Nadto wykonawca zapytuje i wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego, jak należy traktować sytuację, w której obraz z kamer będzie uniemożliwiał prawidłową kontrolę wykonania usługi na ten przykład, gdy numer budynku będzie niewidoczny (brak tabliczki z numerem, numer zasłonięty przez gałęzie itp.) albo jakaś przeszkoda (np. gałąź, szyld) przesłoni całkowicie lub częściowo obraz z kamery.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający zakłada, że Wykonawca, pytając o obraz z kamer, odnosi się do wykorzystania automatycznych rejestratorów, o których mowa w pkt. 5.2.21 OPZ. Ich wykorzystanie jest dopuszczone, jeżeli nieprawidłowość zostanie czytelnie uwidoczniiona na zarejestrowanym zdjęciu. Jeżeli będzie inaczej, Wykonawca powinien wykonać zdjęcie zgodnie z pkt. 5.2.20 OPZ.

Pytanie nr 16

Odnosnie do treści na stronie 30 pkt 5.2 ppkt 5.2.20 zd. 2 *Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia* - wykonawca wnosi o wyjaśnienie, z czego wynika postanowienie o treści: „Nie dopuszcza się urządzeń, które nie wspierają usług Google” i czy jest ono na pewno uzasadnione i zgodne z przepisami prawa, w szczególności dotyczącymi neutralności technologicznej oraz art. 99 ust. 4 pzp.

Odpowiedź Zamawiającego:

Wymóg dotyczący obowiązku wspierania usług Google przez urządzenia Wykonawcy jest podyktowany uwarunkowaniami technicznymi występującymi po stronie Zamawiającego. Jednocześnie Wykonawca ma swobodę w doborze urządzeń, o których mowa w pkt. 5.2.20 SWZ.

Pytanie nr 17

Odnosnie do treści na stronie 30 pkt 5.2 ppkt 5.2.21 lit. a *Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia* - wykonawca zapytuje, w jakim celu Zamawiający wymaga, aby wykonawca zapewniał magazynowanie danych pochodzących z cyfrowych rejestratorów zdjęć przez okres „nie krótszy niż 3 miesiące od czasu zakończenia realizacji przedmiotu umowy”, który wynosi notabene 36 miesięcy!

Wykonawca podnosi, że do celów kontrolnych wystarczające jest, żeby dane te byłyby dostępne przez okres trzech miesięcy od dnia wykonania zdjęcia, wzięwszy również pod uwagę inne obowiązki wykonawcy wynikające z przepisów prawa, postanowień SWZ, OPZ i Wzoru Umowy - umożliwiające Zamawiającemu właściwy nadzór nad należyłą realizacją usługi przez wykonawcę.

Wykonawca wskazuje, iż wymóg przechowywania danych przez tak długi okres ogromnych ilości danych (zgodnie z treścią ppkt 5.2.21 lit. e: „Zdjęcia powinny być kolorowe, wykonane w rozdzielczości min. Full HD tj. 1920x1080”) będzie się wiązał dla wykonawcy z dużymi niedogodnościami związanymi z koniecznością przechowywania takiej ilości danych oraz będzie prowadził do istotnego wzrostu kosztów świadczenia usługi, w sposób nieproporcjonalny w stosunku do celów i potencjalnych korzyści dla Zamawiającego i interesu publicznego. Na ten przykład, jakie uzasadnienie i przydatność miałyby dysponowanie przez Zamawiającego w czerwcu 2025 roku fotografiami cyfrowymi wykonanymi w kwietniu 2022 roku?

Wobec powyższego wykonawca wnosi o zmianę treści tego postanowienia OPZ poprzez zmniejszenie okresu przechowywania danych do trzech miesięcy od daty ich wykonania zdjęcia.

Odpowiedź Zamawiającego:

Magazynowanie zdjęć pochodzących z rejestratorów jest konieczne przez okres nie krótszy niż do upływu 3 miesięcy od czasu zakończenia realizacji przedmiotu Umowy.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę SWZ (OPZ), w szczególności w sposób proponowany przez Wykonawcę.

Pytanie nr 18

Odnosnie do treści na stronie 31 pkt 6.1 lit. b *in fine* Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia, cyt.: „dopuszcza się odbiór ww. odpadów pojazdami bezpylnymi dwukomorowymi z zablokowaną funkcją kompaktującą, z podziałem komór 50/50 umożliwiającym odbiór odpadów z dwóch pojemników o pojemności 1100l każdy” - wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego, jakie okoliczności uzasadniają zamieszczenie w treści OPZ postanowienia o takim brzmieniu, i czy treść zacytowanego fragmentu OPZ oznacza, że Zamawiający nie dopuszcza możliwości odbioru „odpadów selektywnie zbieranych i gromadzonych w pojemnikach” przykładowo:

- 1) pojazdami dwukomorowymi, z których jedna, szersza z komór umożliwi odbiór odpadów z pojemników o maksymalnej pojemności 1100 l, a druga węższa - z pojemników o maksymalnej pojemności mniejszej niż 1100 l (360 l, 770 l);
- 2) pojazdami trzykomorowymi, z których jedna z komór pozwala załadować zawartość pojemników o pojemności do 1100 l, druga do 360 l, a trzecia (za kabiną, z zasypem) pojemników o pojemności do 1100 l.

Wykonawca podnosi, iż ograniczenie wprowadzone w pkt 6.1 lit. b OPZ (tj. w przypadku odbioru pojazdami wielokomorowymi tylko śmieciarka dwukomorowa i tylko z komorami równej wielkości „50/50” i tylko umożliwiająca załadunek do każdej z komór pojemników o pojemności do 1100 l każdy) nie znajduje żadnego racjonalnego uzasadnienia.

Po pierwsze dlatego, iż jest to rozbieżne z wiedzą logistyczną na temat odbioru odpadów komunalnych oraz powszechną praktyką występującą na terenie całego kraju przy realizacji zamówień publicznych na takie usługi.

Po drugie ze względu na to, iż na nawet na terenie Gminy Miejskiej Kraków - co jest faktem powszechnie znanym oraz znanym również Zamawiającemu z urzędu - między innymi obecnie wykonywane zamówienie publiczne (tj. *Odbieranie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości położonych w sektorach od I do V na terenie Gminy Miejskiej Kraków i ich transport do instalacji przetwarzania odpadów* [nr sprawy: TZ/EG/12/2019]) jest realizowane, także w zakresie odbioru odpadów selektywnie zbieranych, przez wykonawcę pojazdami dwukomorowymi, z których jedna komora jest szersza i umożliwia załadunek

zawartości pojemników o pojemności do 1100 l, a druga jest węższa i jej urządzenie zasypowe umożliwia załadunek pojemników o maksymalnej pojemności mniejszej niż 1100 l.

Po trzecie - co jest również faktem powszechnie znanym - śmieciarki dwukomorowe, które umożliwiają opróżnienie do obu komór pojemników o pojemności 1100 l są na razie rzadko spotykane, produkowane w znikomych ilościach i trudnodostępne na rynku oraz niezmiernie rzadko wykorzystywane do odbioru odpadów. Co więcej, dane z rynku i z realizacji zadań publicznych, których przedmiotem jest wykonanie usług takich, jakie są przedmiotem niniejszego zamówienia publicznego, wskazują, że dotychczas wykorzystywane śmieciarki dwukomorowe (o jednej większej i drugiej węższej komorze, w których tylko do jednej komory możliwe jest załadowanie pojemników o pojemności 1100 l) w pełni właściwie spełniają swoją funkcję i pozwalają wykonawcom na należyte świadczenie usług.

Po czwarte, taka treść pkt 6.1. lit. b OPZ jest niezwykle restrykcyjna i kontrastuje z treścią pkt 6.1 lit. c OPZ (tam Zamawiający wskazuje ogólnie na śmieciarki dwukomorowe bez sprecyzowania wielkości komór i pojemności opróżnianych do nich pojemników) oraz pkt 6.1 lit. e (w którym Zamawiający również nie precyzuje wielkości komór i pojemności opróżnianych do nich pojemników).

Wobec powyższego wykonawca podnosi, iż obecny sposób sformułowania pkt 6.1. lit. b OPZ w sposób niedostateczny czyni zadość zasadom wyrażonym w art. 16 pkt 1 i 3 pzp, art. 17 pkt 2 pzp, art. 99 ust. 4 pzp.

Wobec powyższego wykonawca wnosi o zmianę treści tego postanowienia OPZ.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyjaśnia, że wymaganie będące przedmiotem Pytania nr 18 jest związane z często występującą w zabudowie wielorodzinnej sytuacją, w której odbiór odpadów następuje z dwóch pojemników o pojemności 1100 l każdy.

Zamawiający wyjaśnia, że nie dopuszcza możliwości odbioru „odpadów selektywnie zbieranych i gromadzonych w pojemnikach” pojazdami dwukomorowymi, z których jedna, szersza z komór umożliwia odbiór odpadów z pojemników o maksymalnej pojemności 1100 l, a druga węższa - z pojemników o maksymalnej pojemności mniejszej niż 1100 l (360 l, 770 l) ani pojazdami trzykomorowymi, z których jedna z komór pozwala załadować zawartość pojemników o pojemności do 1100 l, druga do 360 l, a trzecia (za kabiną, z zasypem) pojemników o pojemności do 1100 l.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę SWZ (OPZ), w szczególności w sposób proponowany przez Wykonawcę.

Pytanie nr 19

Odnosnie do treści na stronie 31 pkt 6.1 lit. c *in fine Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia* - wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego, czy Zamawiający dopuszcza odbiór odpadów wskazanych w tym fragmencie OPZ tylko pojazdami dwukomorowymi.

Jeżeli tak i nie doszło w tym przypadku do omyłki w redagowaniu treści OPZ, wykonawca podnosi, iż nie znajduje to żadnego racjonalnego uzasadnienia i w sposób nadmierny ogranicza swobodę wykonawca w doborze środków przy pomocy których będzie realizował niniejsze zamówienie publiczne.

Wobec powyższego wykonawca wnosi o zmianę treści tego postanowienia OPZ.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyjaśnia, że dopuszcza odbiór odpadów wskazanych w ww. fragmencie OPZ pojazdami bezpylnymi (tzw. śmieciarkami), w tym pojazdami dwukomorowymi z zablokowaną funkcją kompaktującą.

Pytanie nr 20

Odnosnie do treści na stronie 32 pkt 6.8. *Załącznika nr 1 do SWZ - Opisu Przedmiotu Zamówienia* - wykonawca wnosi o wyjaśnienie i sprecyzowanie przez Zamawiającego, jak powinien postąpić wykonawca, gdy w niektórych częściach GMK znajdują się drogi, których szerokość i stan (np. zwisające gałęzie, zły stan nawierzchni) uniemożliwiają odbiór odpadów jakimkolwiek samochodem.

Wykonawca wnosi również o odpowiednie zmodyfikowanie w tym zakresie treści OPZ, a także dodanie przez Zamawiającego w niniejszym punkcie OPZ postanowienia, iż: *„wielkość i rodzaj samochodów odbierających odpady należy - w miarę możliwości i o ile nie będzie to związane z nadmiernymi trudnościami lub kosztami - dostosować do parametrów ulic, tj. ich szerokości, skrajni, nośności dróg i mostów oraz gęstości zabudowy”*.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wymaga, aby usługa odbierania odpadów komunalnych była świadczona, jeżeli w danych okolicznościach obiektywnie nie jest to możliwe, np. jeżeli odpowiednia droga dojazdowa do nieruchomości nie jest dostępna. Wykonawca nie odpowiada za nienależyte wykonanie umowy, jeżeli wykaże, że jest ono następstwem okoliczności, za które Wykonawca odpowiedzialności nie ponosi.

Informację o przeszkodach w wykonaniu przez Wykonawcę Przedmiotu Zamówienia Wykonawca zgłasza Zamawiającemu oraz zawiera w Raporcie miesięcznym.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę SWZ (OPZ), w szczególności w sposób proponowany przez Wykonawcę.

Pytanie nr 21

Z uwagi na fakt, iż SWZ i OPZ wymagają, aby wykonawca odbierał odpady bezpośrednio z nieruchomości, co jest właściwie niemożliwe bez prawnej możliwości wjazdu na drogę, do której dane nieruchomości przylegają - wykonawca wnosi również o wyjaśnienie przez Zamawiającego, czy wykonawca realizujący niniejsze zamówienie publiczne będzie uprawniony do uzyskania zgody na wjazd przez samochody ciężarowe używane do wykonania niniejszego zamówienia publicznego na drogi z ograniczeniami tonażu na terenie miasta Krakowa (znak B-18: "zakaz wjazdu pojazdów o rzeczywistej masie całkowitej ponadt").

Odpowiedź Zamawiającego:

Dojazd do nieruchomości w celu odbioru odpadów stanowi obowiązek Wykonawcy. Wykonawca zobowiązany jest zapewnić dobór pojazdu umożliwiającego wykonanie usługi.

Informację o przeszkodach w wykonaniu przez Wykonawcę Przedmiotu Zamówienia Wykonawca zgłasza Zamawiającemu oraz zawiera w Raporcie miesięcznym.

Pytanie nr 22

Oдноśnie do treści na stronie 35 pkt 9.1 *Załącznika nr 1 do S^Z - Opisu Przedmiotu Zamówienia* - wykonawca wnosi o zmianę terminu na przekazanie przez wykonawcę Zamawiającemu comiesięcznych raportów z realizacji przedmiotu zamówienia poprzez przedłużenie tego terminu z pięciu dni kalendarzowych od zakończenia miesiąca do dziesiątego bądź piętnastego dnia kolejnego miesiąca (ewentualnie wskazanie, że termin wynosi pięć dni roboczych od zakończenia miesiąca, za który składany jest raport).

Powyższe wynika z faktu, że dotrzymanie określonego ww. terminu pięciodniowego (który może obejmować również soboty oraz dni ustawowo wolne od pracy) może okazać się często niemożliwie na przykład z tej przyczyny, że uzyskanie przez wykonawcę, potrzebnych do sporządzenia raportu, kompletnych kart przekazania odpadów komunalnych lub kart przekazania odpadów od instalacji trwa zazwyczaj dłużej - co jest faktem powszechnym oraz potwierdzonym zasadami doświadczenia życiowego.

A zatem wykonawca wnosi o zmianę treści ww. postanowienia OPZ poprzez oznaczenie (w dniach kalendarzowych) terminu piętnastodniowego do wypełnienia przez wykonawcę obowiązku przedłożenia Zamawiającemu raportów miesięcznych, ewentualnie terminu dziesięciodniowego albo siedmiodniowego, albo też terminu wynoszącego przynajmniej pięć dni roboczych.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę SWZ (OPZ), w szczególności w sposób proponowany przez Wykonawcę.

Pytanie nr 23

Oдноśnie do treści § 3 ust. 11 zd. 2 i 3 *Załącznika nr 4 do SWZ – Wzoru Umowy* – wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego odnośnie do brzmienia tej klauzuli umownej, czy w tym przypadku mamy również do czynienia z odpowiedzialnością, o której stanowi art. 392 *Kodeksu cywilnego* (zob. wyżej pytanie do treści pkt 5.2. ppkt 5.2.11 OPZ).

Odpowiedź Zamawiającego:

Tak, zobowiązanie Wykonawcy do zwolnienia Zamawiającego z odpowiedzialności ma podstawę w art. 392 kc.

Pytanie nr 24

Oдноśnie do treści § 3 ust. 4 zd. 2 *Załącznika nr 4 do SWZ – Wzoru Umowy* – wykonawca wnosi o przybliżenie przez Zamawiającego, jak należy rozumieć „niezwłoczność” rozpatrzenia i załatwienia reklamacji oraz czy Zamawiający będzie oceniał, czy wymóg działania niezwłocznego został przez wykonawcę dochowany, a jeśli tak, to jakimi kryteriami Zamawiający będzie się wówczas kierował i jakie okoliczności brał pod uwagę.

Odpowiedź Zamawiającego:

Wykonawca jest zobowiązany do niezwłocznego rozpatrzenia i załatwienia reklamacji. Oznacza to obowiązek załatwienia sprawy tak szybko, jak jest to możliwe w danych okolicznościach bez nieuzasadnionej zwłoki. Zamawiający oceniając, czy Wykonawca dopełnił tego obowiązku będzie uwzględniał okoliczności sprawy mogące mieć wpływ na termin jej załatwienia, na przykład takie jak: stopień skomplikowania sprawy, czytelność i kompletność reklamacji, etc. Oraz kryteria, na przykład takie jak: staranność profesjonalnego wykonawcy.

Pytanie nr 25

Odnosnie do treści § 3 ust. 6 zd. 2 *in fine Załącznika nr 4 do SWZ – Wzoru Umowy* – wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego, jakie okoliczności powinien wykazać wykonawca celem wykazania, że „wykonanie przedmiotu umowy wymaga zastosowania pojazdów o innych parametrach lub wyposażeniu”, na czym te „inne parametry” lub „inne wyposażenie” mogą polegać.

Odpowiedź Zamawiającego:

Jeżeli Wykonawca uzna, że wykonanie Umowy wymaga wykorzystania pojazdów innych niż wskazane w SWZ, wówczas powinien to wykazać, w szczególności poprzez odniesienie się do takiego rodzaju okoliczności, które uniemożliwiają wykorzystanie pojazdu opisanego w SWZ, a jednocześnie uzasadniają wykorzystanie innego pojazdu o innych, wskazanych przez Wykonawcę parametrach lub wyposażeniu. Takie okoliczności to np. niestandardowe zawężenie jezdni. Takie inne parametry lub wyposażenie mogą dotyczyć odpowiednio np. wymiarów, czy też urządzeń, które pojazd posiada lub może posiadać.

Pytanie nr 26

Odnosnie do treści § 11 ust. 1 lit. f pkt ii *Załącznika nr 4 do SWZ – Wzoru Umowy* – wykonawca podnosi, iż zastrzeżenie kary umownej za **opóźnienie** w dostarczeniu worków do segregacji właścicielowi nieruchomości narusza art. 433 pkt 1 pzp (a Zamawiający nigdzie nie wyjaśnił, czy zachodzą w niniejszej sprawie przesłanki określone w art. 433 pkt 1 *in fine* pzp) – wobec czego wykonawca wnosi o zmianę tego postanowienia umowy poprzez dostosowanie jego treści do przepisów prawa i zastąpienie słowa „opóźnienie” słowem „zwłoka”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Terminowe dostarczenie worków, w których właściciele nieruchomości mogą gromadzić odpady jest kluczowe dla właściwego funkcjonowania systemu odbierania odpadów komunalnych. Z tego względu w tym przypadku zasadne jest nałożenie kary pieniężnej nie za zwłokę, lecz za opóźnienie w ich dostarczeniu.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru Umowy, w szczególności w sposób proponowany przez Wykonawcę.

Pytanie nr 27

Odnosnie do treści § 11 ust. 1 lit. f pkt ii, iii, iv (w zakresie pkt. 4.6.5, 5.2.6) *Załącznika nr 4 do SWZ - Wzoru Umowy* - wykonawca podnosi, iż kary umowne zastrzeżone w tych postanowieniach umowy są rażąco wygórowane, jeżeli wziąć pod uwagę to, że za każdy taki pojedynczy przypadek zastrzeżona kara umowna wynosi, zgodnie z treścią Wzoru Umowy, „1% miesięcznego wynagrodzenia brutto za miesiąc za każde naruszenie”.

Wobec powyższego wykonawca wnosi o urealnienie i dostosowanie do istotności naruszenia oraz wartości zamówienia wysokości rzeczonych kar umownych.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru Umowy.

Pytanie nr 28

Odnośnie do treści § 11 ust. 1 lit. f pkt xiii *Załącznika nr 4 do SWZ - Wzoru Umowy* - wykonawca podnosi, iż nadanie takiego brzmienia przesłance nałożenia kary umownej przewidzianej w tym postanowieniu umownym - tj. brak jakiegokolwiek konkretyzacji, opisanie przesłanek nałożenia kary przy użyciu pojęć nieostrych, w sposób niejednoznaczny, nieprecyzyjny i podatny na dowolną interpretację, nie czyniącym też żadnego rozróżnienia ze względu na rodzaj naruszenia, w dodatku obwarowanych obowiązkiem zapłaty bardzo wysokiej kary umownej („1% miesięcznego wynagrodzenia brutto za miesiąc za każde naruszenie”) - nie czyni zadość zasadom konstruowania klauzul umownych zastrzegających kary umowne i wiąże się z pokrzywdzeniem wykonawcy.

Zgodnie z zapatrywaniami orzecznictwa i doktryny kara umowna zasadniczo powinna być zastrzegana w związku z konkretnymi uchybieniami w zakresie wykonania zobowiązania lub niewykonaniem zobowiązania, przy określeniu zobowiązania lub pojedynczego obowiązku, którego niewykonanie lub nienależyte wykonanie rodzi obowiązek zapłaty kary umownej. O ile stopień dokładności oznaczenia naruszeń może być różny, o tyle zredagowanie odnośnej klauzuli w taki sposób jak § 11 ust. 1 lit. f pkt xiii *Wzoru Umowy* (inne niż wskazane we wcześniejszych postanowieniach dotyczących zastrzeżenia kary umownej, niedookreślone „istotne” naruszenia niedookreślonych „obowiązków umownych”), iż w istocie nie dochodzi do żadnego, nawet minimalnego sprecyzowania okoliczności uzasadniających naliczenie kary umownej - i w dodatku obwarowanie tego wysoką karą umowną (zob. wyżej) - jawi się jako niezasadne.

Wobec powyższego wykonawca wnosi o wykreślenie w całości § 11 ust. 1 lit. f pkt xiii *Załącznika nr 4 do SWZ - Wzoru Umowy*.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zastrzeżenie kary umownej w § 11 ust. 1 lit. f) pkt (xiii) jest zasadne. Ograniczenie naruszenia do „istotnego” wyklucza dowolne nakładanie kary przez Zamawiającego. W razie sporu, czy zachodzą przesłanki do nałożenia kary, Wykonawca może poddać sprawę pod rozstrzygnięcie Sądu, który oceni, czy takie istotne naruszenie miało miejsce.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru Umowy.

Pytanie nr 29

Odnośnie do treści § 13 ust. 2 lit. j *Załącznika nr 4 do SWZ - Wzoru Umowy* - wykonawca przywołując argumentację zawartą w poprzednim pytaniu, podnosi, iż to postanowienie umowne jest tym bardziej niejednoznaczne i nieostre, potencjalnie przyznające właściwie nieograniczoną swobodę Zamawiającemu w jednostronnym zakończeniu trwania umowy poprzez złożenie oświadczenia o wypowiedzeniu. Tak zredagowana klauzula grozi pokrzywdzeniem wykonawcy. Nie pozwala też wykonawcy na ustalenie, jakiego rodzaju działań i zaniechań wykonawca powinien unikać, gdyż mogą być sankcjonowane poprzez zastosowanie dyspozycji § 13 ust. 2 lit. j. *Wzoru Umowy*.

Wobec powyższego wykonawca wnosi o zmianę treści *Wzoru Umowy* poprzez całkowite skreślenie § 13 ust. 2 lit. j. *Wzoru Umowy*.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zastrzeżenie prawa rozwiązania umowy zgodnie z § 13 ust. 2 lit. j) jest zasadne. Ograniczenie naruszenia do „rażącego”, a dodatkowo „istotnego postanowienia Umowy” wyklucza dowolne stosowanie prawa

rozwiązania umowy przez Zamawiającego. W razie sporu, czy zachodzą przesłanki rozwiązania umowy, Wykonawca może poddać sprawę pod rozstrzygnięcie Sądu.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru Umowy.

Pytanie nr 30

Odnosnie do treści § 13 ust. 6 *Załącznika nr 4 do SWZ - Wzoru Umowy* - wykonawca podnosi, iż oznaczenie odpowiedniego terminu w ten sposób, że może on wynieść minimalnie tylko jeden dzień kalendarzowy wydaje się niezasadne, zwłaszcza gdy weźmie się pod uwagę, iż termin ten może dotyczyć skomplikowanych sytuacji wymienionych w § 13 ust. 2 lit. a-e i j, wymagających nieraz podjęcia przez wykonawcę albo wręcz przez podmioty, na które wykonawca nie ma wpływu, szeregu działań związanych z wyjaśnieniem sprawy, a następnie przedsięwzięcia złożonych czynności realizacyjnych lub naprawczych. A zgodnie z literalnym brzmieniem tego przepisu możliwe jest, że Zamawiający doręczy wykonawcy wezwanie np. w sobotę, a termin będzie upływał w niedzielę.

Wobec powyższego wykonawca podnosi, iż minimalny termin oznaczony w § 13 ust. 6 Wzoru Umowy powinien wynosić trzy dni kalendarzowe, w tym co najmniej jeden dzień roboczy.

Wykonawca wnosi o dokonanie przez Zamawiającego odpowiedniej modyfikacji Wzoru Umowy.

Odpowiedź Zamawiającego:

Wyznaczony przez Zamawiającego termin do usunięcia naruszeń w każdym przypadku ma być odpowiedni. Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, że charakter naruszeń, których dotyczy § 13 ust. 6 jest tego rodzaju, że uzasadnia pilną reakcję Wykonawcę w celu świadczenia usług zgodnie z Umową.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru Umowy.

Pytanie nr 31

Odnosnie do treści § 16 ust. 4 *in fine Załącznika nr 4 do SWZ - Wzoru Umowy* - wykonawca podnosi, że słowo „Dostawca” zostało użyte w tekście tego postanowienia umowy najprawdopodobniej omyłkowo i wymaga zmiany.

Odpowiedź Zamawiającego:

W § 16 ust. 4 wzoru Umowy zamiast słowa „Dostawca” właściwe jest użycie słowa „Wykonawca”.

Wykonawca wskazał ponadto:

Wykonawca wskazuje, że wszędzie tam, gdzie wnosi o zmianę treści danego dokumentu postępowania (np. SWZ, OPZ, Wzoru Umowy) - żądanie to należy również rozumieć jako postulujące odpowiednią zmianę treści wszystkich pozostałych dokumentów w niniejszym postępowaniu w niezbędnym zakresie.

Ewentualnie, w razie nieuwzględnienia przez Zamawiającego złożonych w niniejszym piśmie wniosków wykonawcy o zmianę treści: SWZ, OPZ, Wzoru Umowy - wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego, dlaczego Zamawiający nie wyraził zgody na zmianę treści ww. dokumentów w zaproponowany przez wykonawcę sposób, jakie względy, okoliczności przemawiały za sformułowaniem przez Zamawiającego treści ww. dokumentów w dotychczasowym brzmieniu i dlaczego Zamawiający zdecydował się na pozostawienie dotychczasowej treści ww. dokumentów.

Na zasadzie art. 136 ust. 1 pzp - Wykonawca wnosi również, aby Zamawiający zwołał zebranie wszystkich wykonawców w celu wyjaśnienia wątpliwości dotyczących treści specyfikacji warunków zamówienia.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie jest zobowiązany do wyjaśnienia przyczyn, dla których nie zmienił treści: SWZ, OPZ, Wzoru Umowy w sposób oczekiwany przez Wykonawcę, ani swoich intencji przemawiających za sformułowaniem ich w określony sposób.

Zamawiający nie zwołuje zebrania wszystkich wykonawców w celu wyjaśnienia treści SWZ.

Za Zamawiającego

Marcin Koper