

UCZESTNICY POSTĘPOWANIA

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych na terenie Gminy Dobrzyń nad Wisłą”, znak postępowania OŚiGW.ZP.MR.271.14.19

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Działając na podstawie art. 38 ust. 2 w związku z art. 38 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2018 r., poz. 1986 z późn. zm.) Zamawiający zawiadamia, że wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści SIWZ.

Poniżej treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

Pyt. 1: Dotyczy Działu VIII pkt 3 SIWZ

Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu nr 2019/S 155-382593 zamieszczonym na swojej stronie internetowej dnia 13 sierpnia 2019 r. określił m.in. warunki udziału w postępowaniu w zakresie doświadczenia wykonawcy. Warunki zostały sformułowane następująco:

"O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają warunki dotyczące:

1. (...)
2. (...)
3. Posiadania zdolności technicznych i zawodowych.

Zamawiający uzna warunek za spełniony jeżeli Wykonawca udokumentuje:

Wykaz wykonanych, a w przypadku świadczenia okresowych lub ciągłych również wykonanych głównych usług związanych z gospodarowaniem odpadami w tym czasie wykażą się odbiorem odpadów komunalnych z co najmniej 1600 nieruchomości zamieszkałych, w czasie świadczenia nie krótszym niż 12 kolejnych miesięcy usług w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie wraz z podaniem, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów na rzecz których usługi zostały wykonane, oraz załączeniem dowodów czy zostały wykonane lub są wykonane należycie - przy czym dowodami, o których mowa, są referencje bądź inne dokumenty wystawione przez podmiot, na rzecz którego dostawy lub usługi były wykonywane, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych są wykonywane, a jeżeli z uzasadnionej przyczyny o obiektywnym charakterze wykonawca nie jest w stanie uzyskać tych dokumentów – oświadczenie wykonawcy; w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych nadal wykonywanych referencje bądź inne dokumenty potwierdzające ich należyte wykonywanie powinny być wydane nie wcześniej niż 3 miesiące przed upływem terminu składania ofert albo wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu załącznik nr 3 do SIWZ.

1) Dysponowanie:

- a) co najmniej 2 pojazdami przystosowanymi do odbierania zmieszanych odpadów komunalnych,
- b) co najmniej 2 pojazdami przystosowanymi do odbioru selektywnie zbieranych odpadów

komunalnych,

c) co najmniej 1 pojazdem do odbierania odpadów bez funkcji kompaktującej,

d) konstrukcja pojazdów winna zabezpieczać przed rozwiewaniem i rozpylaniem przewożonych odpadów oraz minimalizować oddziaływanie czynników atmosferycznych na odpady,

e) na dzień 1.01.2020r. pojazdy powinny być wyposażone:

- w system monitoringu bazującego na systemie pozycjonowania satelitarnego, umożliwiający trwałe zapisywanie, przechowywanie i odczytywanie danych o położeniu pojazdu i miejscach postojów oraz czujników zapisujących dane o miejscach wyładunku odpadów – umożliwiający weryfikację tych danych,

- w narzędzia lub urządzenia umożliwiające sprzątanie terenu po opróżnieniu pojemników.

Dnia 4 września 2019 r. Zamawiający opublikował zmianę treści SIWZ, co wiązało się również ze zmianą treści ogłoszenia o zamówieniu.

W ww. dokumentach Zamawiający zmodyfikował warunek udziału w postępowaniu w zakresie doświadczenia.

Warunek ten został wyraźnie zminimalizowany przez Zamawiającego. W chwili obecnej odnosi się jedynie do kwestii związanej z posiadanym wyposażeniem technicznym. Brzmi następująco:

"O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają warunki dotyczące:

1. (...)

2. (...)

3. Posiadania zdolności technicznych i zawodowych.

Zamawiający uzna warunek za spełniony jeżeli Wykonawca udokumentuje, iż dysponuje:

a) co najmniej 2 pojazdami przystosowanymi do odbierania zmieszanych odpadów komunalnych,

b) co najmniej 2 pojazdami przystosowanymi do odbioru selektywnie zbieranych odpadów komunalnych,

c) co najmniej 1 pojazdem do odbierania odpadów bez funkcji kompaktującej,

d) konstrukcja pojazdów winna zabezpieczać przed rozwiewaniem i rozpylaniem przewożonych odpadów oraz minimalizować oddziaływanie czynników atmosferycznych na odpady,

e) na dzień 1.01.2020r. pojazdy powinny być wyposażone:

- w system monitoringu bazującego na systemie pozycjonowania satelitarnego, umożliwiający trwałe zapisywanie, przechowywanie i odczytywanie danych o położeniu pojazdu i miejscach postojów oraz czujników zapisujących dane o miejscach wyładunku odpadów - umożliwiający weryfikację tych danych,

- w narzędzia lub urządzenia umożliwiające sprzątanie terenu po opróżnieniu pojemników.

Analizując powyższe, należy stwierdzić, iż Zamawiający zaniżył warunki udziału w postępowaniu w zakresie posiadanych przez potencjalnych Wykonawców zdolności zawodowych.

Takie określenie wymagań, a wręcz ich brak powodują, że zamówienie mogą uzyskać niedoświadczone podmioty, które będą realizowały je w sposób nienależyty lub mogą w ogóle nie zakończyć zadania.

Należy podkreślić, iż celem każdego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jest wyłonienie podmiotu zdolnego do wykonania danego zamówienia. Prawnie ustalona procedura reguluje sposób eliminowania wykonawców, którzy albo nie są zdolni do wykonania zamówienia, albo nie spełniają innych postawionych im wymogów. Niedopuszczalne powinno być, żeby realizację zamówienia publicznego powierzać podmiotowi, który nie posiada odpowiedniego doświadczenia do jego wykonania.

Ustawodawca wskazuje, w jaki sposób zamawiający powinien określić warunki udziału w postępowaniu. Ustalając warunki dotyczące tzw. doświadczenia, zamawiający może wskazać minimalne kryteria dotyczące wykształcenia, kwalifikacji zawodowych, doświadczenia, potencjału technicznego wykonawcy. Taka możliwość gwarantuje jego realizację na odpowiednim poziomie jakości (art. 22d ust 1 Pzp). Zamawiający powinien też określić warunki udziału w postępowaniu oraz wymagane od wykonawców środki dowodowe w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia. Warunki te, wyrażone jako minimalne poziomy zdolności, powinny umożliwić ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania konkretnego zamówienia (art. 22d ust. 1a Pzp).

Zamawiający, odnosząc się do rodzaju i wartości szacowanego zamówienia (w tym przypadku wartości przekraczające kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Prawo zamówień publicznych), powinien w taki sposób określić warunki udziału w postępowaniu, aby zamówienie mogli wykonać wykonawcy do tego zdolni. W żadnym wypadku zamawiający nie może nie adekwatnie do przedmiotu zamówienia, określać warunków udziału w postępowaniu. Taki stan rzeczy jest podstawą do skutecznego skorzystania przez wykonawcę z przysługujących mu środków prawnych przewidzianych w ustawie.

Powyższe stanowisko wyrażone zostało w wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 17 lipca 2009 roku (KIO/UZP 857/09). Istotną okolicznością, na którą KIO zwróciła uwagę w niniejszym wyroku, jest obecna sytuacja ekonomiczna i gospodarcza w kraju, jak i na świecie, którą zamawiający winien uwzględnić, opracowując warunki udziału w postępowaniu.

W odniesieniu do powyższego należy zwrócić uwagę, iż Zamawiający po raz pierwszy od 2013 r. planuje udzielić zamówienia na realizację zadania odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych na 3 lata. Wiąże się to z dużym ryzykiem, iż wykonawca nieposiadający doświadczenia w przedmiotowym zakresie będzie przez tak długi okres realizował to zadanie w sposób nieodpowiedni oraz niegwarantujący rzetelnego wykonania. Udzielenie zamówienia podmiotowi nieposiadającemu żadnego doświadczenia może spowodować również, iż nie udźwignie on zmian w nieustannie zmieniających się przepisach prawnych.

W interesie zamawiającego jest takie ukształtowanie warunków udziału w postępowaniu, aby wybrać wykonawców, którzy w sposób optymalny spełnią jego oczekiwania i należycie wykonają zamówienie. W związku z tym, zamawiający powinien od wykonawców żądać doświadczenia w wykonywaniu usług odpowiadających swoim parametrami, wartościami przedmiotu zamówienia. Zamawiający powinien wziąć również pod uwagę cel, jaki poprzez realizację zamówienia zamierza osiągnąć.

Podsumowując powyższe, zwracamy się z wnioskiem o przywrócenia treści zapisów Działu VIII pkt 3 SIWZ do stanu z dnia 13 sierpnia 2019 r..

Odp.: Zamawiający nie przychyła się do wniosku Wykonawcy.

Pyt. 2: Dotyczy § 11 wzoru umowy (załącznik nr 7 do SIWZ)

W Rozdziale XVII SIWZ Zamawiający wskazuje, że wzór umowy określa przypadki, w których może dojść do zmiany umowy. We wzorze zamawiający przewiduje jedynie zmiany i uzupełnienia umowy nie naruszające przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, w szczególności art. 144 teże ustawy.

Stosownie do treści art. 144 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp zakazuje się zmian postanowień zawartej umowy lub umowy ramowej w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zmiany zostały przewidziane w ogłoszeniu o zamówieniu lub specyfikacji istotnych warunków zamówienia w postaci jednoznacznych postanowień umownych, które określają ich zakres, w szczególności możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia wykonawcy, i charakter oraz warunki wprowadzenia zmian. Powyższy przepis umożliwia zamawiającemu dokonanie modyfikacji, o ile tylko w sposób jasny wskazał w ogłoszeniu o zamówieniu lub specyfikacji istotnych warunków zamówienia okoliczności, od których spełnienia uzależnia możliwość zmiany umowy i zakres zmiany.

Podkreślić należy, iż zbyt ogólne sformułowanie zakresu i warunków zmian w postanowieniach umownych wyklucza możliwość skorzystania przez strony umowy z normy zawartej w treści art. 144 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp. Prawo do dokonania modyfikacji w świetle powyższego przepisu przysługuje jedynie w przypadku precyzyjnego opisu okoliczności uzasadniających zmianę umowy oraz dokładnego określenia modyfikacji, które nastąpią w przypadku wystąpienia wskazanych okoliczności. Tytułem przykładu należy wskazać, iż klauzula umowna dopuszczająca zmianę umowy w sprawie zamówienia publicznego na wykonanie robót budowlanych w zakresie

wynagrodzenia czy terminu realizacji zamówienia z uwagi na duże opady atmosferyczne, nie spełnia wymagań określonych w przepisie art. 144 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp. Chcąc skorzystać z możliwości zmiany umowy w oparciu o wskazaną podstawę prawną, zamawiający powinien we wzorze umowy sprecyzować dokładnie, o jakie opady atmosferyczne chodzi, tj. deszczu, śniegu, gradu, w jakich wielkościach (np. milimetry, centymetry słupa wody), przez jaki okres powinny występować (np. ilość dni) czy też poprzez dokładne określenie ich skutków. Umowa powinna precyzyjnie określać konsekwencje wskazanych wydarzeń, np. zmianę terminu realizacji (w dniach, tygodniach, miesiącach), modyfikację dotychczasowego harmonogramu prac (np. przestawienie kolejności poszczególnych robót), zmianę wynagrodzenia (wysokości czy sposobu dokonywania płatności).

Mając na uwadze nieustannie zmieniające się przepisy prawa, powyższym zwracamy się z wnioskiem zmianę treści § 11 wzoru umowy na następujący:

"§11. Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania w umowie następujących zmian:

- a) wynagrodzenia, w przypadku ustawowej zmiany w wysokości podatku VAT;
- b) wynagrodzenia, a przypadku zmiany przepisów prawa, mających wpływ na wykonanie przedmiotu umowy;
- c) innej zmiany prawa powszechnie obowiązującego, wpływającego w sposób istotny na zasady odbierania i zagospodarowania odpadów."

Odp.: Zamawiający nie dokona zmiany w załączniku nr 7 do SIWZ.

BURMISTRZ
Miasta i Gminy

Piotr Wiśniewski