

Wrocław, dnia 19.09.2020r.

Szanowna Pani

Małgorzata Rakowska

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej

ul. Postępu 17a

(02-676) Warszawa

Odwołujący: S&A Service Sp. z o.o., ul. Głębczycka 8, 52-026 Wrocław
e-mail: biuro@saservice.com.pl

Zamawiający: 2 Wojskowy Oddział Gospodarczy, ul. Obornicka 100-102, 50-984 Wrocław

Dotyczy: Postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 10 ust. 1 oraz art. 39 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 z późn. zm.) zwanej dalej „ustawą”, gdzie przedmiotem zamówienia jest *usługa sprzątnia zewnętrznych powierzchni utwardzonych oraz utrzymania terenów zielonych w jednostkach, instytucjach i obiektach wojskowych na terenie kompleksów wojskowych administrowanych przez 2 Wojskowy Oddział Gospodarczy we Wrocławiu z podziałem na 7 części (zadań) na terenie:*

- *Zadanie nr 1: Sekcji Obsługi Infrastruktury nr 1 we Wrocławiu;*
- *Zadanie nr 2: Sekcji Obsługi Infrastruktury nr 2 we Wrocławiu;*
- *Zadanie nr 3: Sekcji Obsługi Infrastruktury nr 3 we Wrocławiu;*
- *Zadanie nr 4: Sekcji Obsługi Infrastruktury w Brzegu;*
- *Zadanie nr 5: Sekcji Obsługi Infrastruktury w Jastrzębiu;*
- *Zadanie nr 6: Sekcji Obsługi Infrastruktury w Kłodzku;*
- *Zadanie nr 7: Sekcji Obsługi Infrastruktury w Oleśnicy.*

Nr sprawy: INFR/574/2020

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 09/09/2020r. pod numerem 2020/S 175-422880.

Wartość zamówienia przekracza równowartość kwoty określonej w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp.

ODWOŁANIE

Działając na podstawie art. 182 ust. 2 pkt 1 w związku z art. 179 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 z późn. zm.) zwanej dalej „ustawą”, **wnosimy odwołanie** w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na „Usługę sprzątnia zewnętrznych powierzchni utwardzonych oraz utrzymania terenów zielonych w jednostkach, instytucjach i obiektach wojskowych na terenie kompleksów wojskowych administrowanych przez 2 Wojskowy Oddział Gospodarczy we Wrocławiu z podziałem na 7 części (zadań) na terenie:

- Zadanie nr 1: Sekcji Obsługi Infrastruktury nr 1 we Wrocławiu;
- Zadanie nr 2: Sekcji Obsługi Infrastruktury nr 2 we Wrocławiu;
- Zadanie nr 3: Sekcji Obsługi Infrastruktury nr 3 we Wrocławiu;
- Zadanie nr 4: Sekcji Obsługi Infrastruktury w Brzegu;
- Zadanie nr 5: Sekcji Obsługi Infrastruktury w Jastrzębiu;
- Zadanie nr 6: Sekcji Obsługi Infrastruktury w Kłodzku;
- Zadanie nr 7: Sekcji Obsługi Infrastruktury w Oleśnicy;

wobec treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, zwanej dalej SIWZ.

Zamawiającemu zarzucamy:

1. naruszenie postanowień przepisu art. 29 ust. 1 oraz art. 7 ust. 1 ustawy Pzp poprzez zaniechanie czynności opisu w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty oraz innych przepisów wymienionych lub wynikających z uzasadnienia niniejszego odwołania - w związku z czym Wykonawca nie jest w stanie obiektywnie sporządzić oferty, zawierającej ekwiwalentną odpowiedź cenową, a dodatkowo dokonany niezgodnie z zacytowanym przepisem art. 29 ust. 1 opis przedmiotu zamówienia zobowiązuje wykonawcę do podejmowania czynności, których treści ani rozmiaru nie sposób przewidzieć, a które będą uzależnione jedynie od inicjatywy Zamawiającego, a w rezultacie naruszenie zasady uczciwej konkurencji oraz równego traktowania przedsiębiorców.
2. naruszenie art. 36 ust. 2 pkt 8a) ustawy PZP poprzez brak określenia w SIWZ, w tym i wzorze umowy regulacji (zgodnego z opisem przedmiotu zamówienia), o których mówi wskazany przepis w przypadku wymagania przez Zamawiającego aby Wykonawca świadczył usługi – przez pracowników zatrudnionych na umowę o pracę.
3. art. 14 Pzp i art. 139 ust. 1 Pzp w zw. z art. 36 ust. 1 pkt 16) Pzp w zw. z art. 483 § 1 oraz art. 484 § 2 Kodeksu Cywilnego (dalej „kc”) w zw. z art. 3531 kc oraz w zw. z art. 5 kc poprzez: umieszczenie w projektach umów - załączniki nr 4.1-4.7 do SIWZ obowiązku uiszczenia kar umownych oderwanych od możliwości poniesienia uszczerbku majątkowego w razie zaistnienia naruszeń, na wypadek których zostały zastrzeżone, prowadzących do nieuzasadnionego wzbogacenia się Zamawiającego

4. ewentualnie innych przepisów wynikających bezpośrednio i pośrednio z uzasadnienia.

WOBEC WW. ZARZUTÓW ODWOŁUJĄCY WNOSI O UWZGLĘDNIENIE ODWOŁANIA I NAKAZANIE ZAMAWIAJĄCEMU w zakresie zadań nr 1-7:

1. Uznanie odwołania w całości;
2. Dokonania czynności polegającej na modyfikacji specyfikacji istotnych warunków zamówienia w zakresie szczegółowo wskazanym w treści odwołania (tj. modyfikacja zapisów: SIWZ, Załącznika nr 5.1-5.7, modyfikacja zapisów treści umowy zał. nr 4.1-4.7) i wszystkie inne wynikające konsekwentnie z dokonywanych zmian;
3. Zasądzeniu na rzecz Odwołującego kosztów postępowania odwoławczego tj. kosztów złożenia odwołania, kosztów transportu i ewentualnych kosztów zastępstwa procesowego, zgodnie z właściwymi przepisami.

TERMIN

W dniu 9 września 2020r. Zamawiający zamieścił niniejsze postępowanie na platformie zakupowej pod linkiem: <https://platformazakupowa.pl/transakcja/375926>. Uwzględniając powyższe, termin na wniesienie niniejszego odwołania, o którym mowa w art. 182 ust. 2 pkt 1 ustawy PZP został dochowany.

INTERES

Odwołujący wskazuje, że posiada legitymację czynną niezbędną do wniesienia odwołania.

Sposób ustalenia opisu przedmiotu zamówienia jak i wynikające również z niego określenie kryterium oceny przekłada się wprost na możliwość udziału Odwołującego w postępowaniu oraz złożenia konkurencyjnej oferty. Interes Odwołującego w uzyskaniu zamówienia może doznać uszczerbku, gdyż niejednoznaczny opis przedmiotu zamówienia uniemożliwia należyłą kalkulację ceny oferty, daje praktyczną pewność iż realizacja przedmiotu umowy skutkować będzie nieprzewidywanymi stratami dla Odwołującego w trakcie realizacji umowy, tym bardziej, iż Zamawiający wymaga tu nieprzerwanego zatrudniania pracowników na umowę o pracę. Dodatkowo w sytuacji, gdy oferta odwołującego zostanie uznana za najlepszą, Odwołujący będzie zobowiązany do podpisania umowy oraz realizacji zamówienia zgodnie z jej warunkami, które w swej treści są jednostronnie niekorzystne dla wykonawcy. W konsekwencji, istnieje bardzo realna możliwość poniesienia szkody przez Odwołującego, a co za tym idzie ma on interes we wniesieniu odwołania.

UZASADNIENIE

Zamawiający 2 Wojskowy Oddział Gospodarczy, ul. Obornicka 100-102, 50-984 Wrocław prowadzi postępowanie na „Usługę sprzątnięcia zewnętrznych powierzchni utwardzonych oraz utrzymania terenów zielonych w jednostkach, instytucjach i obiektach wojskowych na terenie kompleksów wojskowych administrowanych przez 2 Wojskowy Oddział Gospodarczy we Wrocławiu z podziałem na 7 części (zadań) na terenie:

- Zadanie nr 1: Sekcji Obsługi Infrastruktury nr 1 we Wrocławiu;
- Zadanie nr 2: Sekcji Obsługi Infrastruktury nr 2 we Wrocławiu;
- Zadanie nr 3: Sekcji Obsługi Infrastruktury nr 3 we Wrocławiu;
- Zadanie nr 4: Sekcji Obsługi Infrastruktury w Brzegu;
- Zadanie nr 5: Sekcji Obsługi Infrastruktury w Jastrzębiu;
- Zadanie nr 6: Sekcji Obsługi Infrastruktury w Kłodzku;
- Zadanie nr 7: Sekcji Obsługi Infrastruktury w Oleśnicy;

Nr sprawy: INFR/574/2020.

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu, co następuje:

Zgodnie z art. 29 ust. 1 ustawy Pzp, przedmiot zamówienia należy opisać w sposób **jednoznaczny i wyczerpujący**, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, **uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty** - oznacza to, że z opisu tego musi wynikać dokładny a zarazem wyczerpujący (co oznacza: pełen, dostatecznie szczegółowy tj. maksymalnie/minimalnie określony zakres) opis zamówienia i warunki jego realizacji tj. wskazanie kiedy te warunki i na jakich zasadach, w jakim zakresie ulegną zmianie.

Zapis stojący w art. 29 ust. 1 ustawy Pzp służy realizacji ustawowych zasad uczciwej konkurencji a co za tym idzie zasady równego dostępu do zamówienia, wyrażonych art. 7 ust. 1 ustawy Pzp. Biorąc pod uwagę zapis art. 29 ust. 2 ustawy Pzp, zgodnie z którym przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, wystarczy do stwierdzenia faktu nieprawidłowości w opisie przedmiotu zamówienia, a tym samym sprzeczności z prawem, jedynie zaistnienie możliwości utrudniania uczciwej konkurencji poprzez zastosowanie określonych zapisów w specyfikacji, niekoniecznie zaś realnego uniemożliwienia takiej konkurencji (zob. Wyrok SO w Bydgoszczy z dnia 25 stycznia 2006 r., II Ca 693/5).

W wyroku z dnia 21 lipca 2014 r., KIO 1389/14, Krajowa Izba Odwoławcza zwróciła uwagę, że „Obowiązkiem Zamawiającego jest dokonanie opisu przedmiotu zamówienia, tak aby wykonawca miał jasność co do tego, jaki produkt jest wymagany przez zamawiającego i na podstawie jakich kryteriów będzie oceniana jego oferta. Brak precyzji przy formułowaniu treści SIWZ nie może być usprawiedliwiony możliwością wyjaśnienia treści złożonych ofert na etapie ich analizy i oceny. To właśnie na etapie konstruowania treści SIWZ Zamawiający winien dołożyć należytej staranności i wyeliminować w stopniu możliwie najwyższym wszelkie niejasności i nieprecyzyjne zapisy, tak, aby podczas badania i oceny ofert wyeliminować element subiektywnej oceny.”

Opis przedmiotu zamówienia powinien być tak sporządzony, by wykonawcy nie mieli wątpliwości, jakie usługi, dostawy czy roboty budowlane należy wykonać i jaki będzie ich zakres zgodnie z wymaganiami zamawiającego, a jednocześnie aby mogli oni w sposób prawidłowy dokonać wyceny złożonych ofert (zob. wyrok z dnia 27 grudnia 2011 r., KIO 2649/11). Opis przedmiotu zamówienia musi być na tyle czytywisty i niebudzący żadnych wątpliwości, by mógł stanowić podstawę do złożenia przez zainteresowane podmioty ofert (zob. wyrok z dnia 2 sierpnia 2011 r., KIO 1556/11).

Wykonawca kalkulując ceny ofertowe bierze pod uwagę dane zamieszczone w SIWZ rozumianym również jako towarzyszące mu i stanowiące integralną całość wszystkie dotyczące go załączniki.

Zamawiający w załącznikach nr 5.1-5.7 do SIWZ „OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA” określił wymagania w sposób niejednoznaczny i niewyczerpujący , co realnie wpływa na niemożność obiektywnego dokonania kalkulacji tak aby była zachowana jedna z podstawowych zasad kodeksu cywilnego tj. zasada ekwiwalentności świadczeń, dodatkowo może spowodować błędy w kalkulacji Odwołującego, a w razie wygrania przetargu naraża go na straty w trakcie realizacji umowy, tym bardziej, iż Zamawiający wymaga w przedmiotowej sprawie nieprzerwanego zatrudniania pracowników na umowę o pracę a z drugiej strony dopuszcza w sposób nie do końca uregulowany jasnym zakresem zmniejszenia czasowe, powierzchniowe.

Zaniechanie opisanie przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, bez pomocy dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniających wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty tj. sformułowanie w sposób niejasny - uniemożliwia rzetelną wycenę oferty a dodatkowo stanowi wprost naruszenie dyspozycji art. 29 ust. 1 ustawy PZP i zw. z tym art. 7 ust. 1, zgodnie z którym Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości.

Ponadto niedopuszczalne jest kształtowanie wysokości kar w sposób całkowicie dowolny, bez jakiegokolwiek racjonalnego powiązania z uszczerbkiem po stronie zamawiającego oraz warunkami realizacji zamówienia stawianymi przez Zamawiającego.

Poniżej przykładowe orzeczenia KIO w temacie naruszenia przepisu art. 29 ust. 1 ustawy PZP, w tym w zw. z art. 7 ust. 1 ww. ustawy i art. 14 Pzp i art. 139 ust. 1 Pzp w zw. z art. 36 ust. 1 pkt 16) Pzp w zw. z art. 483 § 1 oraz art. 484 § 2 Kodeksu Cywilnego (dalej „kc”) w zw. z art. 3531 kc oraz w zw. z art. 5 kc:

1. Sygn akt KIO: 1332/15, wyrok KIO z dnia 06.07.2015r., z którego wynika że istota art. 29 ust.1 sprowadza się do określenia przez Zamawiającego swoich wymagań dotyczących przedmiotu zamówienia tak szczegółowo i tak dokładnie, aby każdy Wykonawca był w stanie zidentyfikować czego Zamawiający oczekuje. Obowiązkiem Zamawiającego jest podjęcie wszelkich możliwych środków w celu wyeliminowania elementu niepewności wykonawców do przedmiotu zamówienia poprzez maksymalne jednoznaczne i wyczerpujące określenie przedmiotu zamówienia. Nie może usprawiedliwiać braku wyczerpującego opisu zamówienia stwierdzenie, że wykonawca winien uwzględnić w wycenie wszystkie ryzyka. Podkreślić bowiem należy, iż wycena ryzyk związanych z wykonaniem zamówienia może być niemożliwa właśnie ze względu na niewłaściwy opis przedmiotu zamówienia. Nie można bowiem wyliczyć ewentualnego kosztu ryzyka, którego wykonawca nie ma możliwości zidentyfikować z uwagi na brak odpowiedniej i wyczerpującej informacji w SIWZ.

2. Sygn akt KIO: 773/15, wyrok KIO z dnia 15.05.2015r., z którego wynika że dokonany opis przedmiotu zamówienia winien być wyczerpujący, czyli taki który umożliwi sporządzenie oferty. Zauważyć należy że wykonawcy kwestionujący dokonany opis wskazują często na fakt, iż opis ten mógł być jeszcze „bardziej szczegółowy”, czy jak zarzuca Odwołujący, że nie zawiera „wszystkich” potrzebnych mu informacji do sporządzenia oferty.

3. Sygn akt KIO: 773/15, wyrok KIO z dnia 15.05.2015r., z której wynika że Zamawiający nie może bronić się argumentem na obronę nieopisanego jednoznacznie i wyczerpującego przedmiotu zamówienia, iż dotychczasowi Wykonawcy mają wiedzę co do faktycznej skali i uwarunkowań zmian realizacji

przedmiotu zamówienia u Zamawiającego. Przedmiotowe postępowanie jest prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego, a zatem Zamawiający obowiązany jest do zapewnienia zachowania uczciwej konkurencji pomiędzy wszystkimi potencjalnymi wykonawcami. Odwoływanie się do wiedzy, którą mogą posiadać wyłącznie wykonawcy dotychczas realizujący zamówienie na rzecz Zamawiającego z pewnością nie sprzyja art. 29 ust. 1 - dlatego nakazuje zawarcie wszystkich istotnych dla sporządzenia oferty uwarunkowań w opisie przedmiotu zamówienia, gdyż jest on dostępny dla wszystkich potencjalnych wykonawców.

4. Sygn. akt: KIO 2399/15, wyrok KIO z dnia 20.11.2015 roku „Uprawnienie Zamawiającego do ustalenia warunków umowy nie ma charakteru absolutnego, gdyż Zamawiający nie może swego prawa podmiotowego nadużywać. Wynika to zarówno z przywołanych powyżej ograniczeń zasady swobody umów, jak i z innej podstawowej zasady prawa cywilnego, wyrażonej w art. 5 kc, zgodnie z którą nie można czynić ze swego prawa użytku, który by był sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współzycia społecznego, a takie działanie lub zaniechanie uprawnionego nie jest uważane za wykonywanie prawa i nie korzysta z ochrony. Jak wskazał Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 24 kwietnia 2014 r. (III CSK 178/13) dla stwierdzenia sprzeczności danego zachowania z zasadami współzycia społecznego znaczenie ma nie tylko treść, ale i zamierzony cel stron, motywy działania danej strony, które mogą świadczyć o braku poszanowania dla interesów partnera, naruszeniu zasad uczciwego obrotu rzetelnego postępowania, lojalności i zaufaniu w stosunkach kontraktowych. W kontekście powyższych rozważań podkreślenia wymaga, że obowiązkiem Zamawiającego jest określenie postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego tak, aby cel zamówienia publicznego tj. zaspokojenie określonych potrzeb publicznych został osiągnięty. W swoim działaniu nie może jednak korzystać z prawa absolutnego, oderwanego od przedmiotu zamówienia, sytuacji wykonawcy oraz ciężających na nim obowiązków jako drugiej strony stosunku zobowiązaniowego z wykonawcą. W ocenie Izby na tle analizowanego stanu faktycznego zasadne jest uznanie, że Zamawiający przy ustalaniu wysokości oraz ilości kar umownych nadużył przysługującego mu prawa.”

5. Wyroku Sądu Najwyższego z 16 stycznia 2013 r., II CSK 331/12, w którym podkreślono, że „(...) obowiązek zapłaty kary umownej za opóźnienie powstaje wówczas, gdy naruszenie zobowiązania powstało na skutek okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność (wyroki Sądu Najwyższego z dnia 9 listopada 1965 r., I CR 545/63, OSPIKA 1967, nr 4, poz. 97, z dnia 2 czerwca 1970 r., II CR 167/70, OSNCP 1970, nr 11, poz. 214 (...), z dnia 26 stycznia 2011r., II CSK 318/10, niepubl.) (...) Dłużnik może się zwolnić od obowiązku jej zapłaty wykazując, że niewykonanie zobowiązania było następstwem okoliczności, za które nie ponosi odpowiedzialności”).

W zw. z powyższym, Odwołujący wnosi jak na wstępie tj. o nakazanie Zamawiającemu dokonania modyfikacji w następującym zakresie:

- **Zadania nr 1: Sekcji Obsługi Infrastruktury nr 1 we Wrocławiu;**
 - a. uszczegółowienie część II zał. nr 5.1 do SIWZ (pkt. 5), Zamawiający, w ramach zleconych usług, wymaga od Wykonawcy „Dodatkowej usługi usuwania chwastów, utrzymanie terenów nieutwardzonych, utrzymanie trawników w okresie jesiennym, pielęgnacja żywopłotów, utrzymanie i konserwacja rowów odwadniających oraz czyszczenie rynien (cz. III ust. 1 lit. g, IV, V, VI, VII, X) to czynności, które wykonywane będą od poniedziałku do czwartku w godzinach pracy danej jednostki organizacyjnej z wyłączeniem dni ustawowo

wolnych od pracy. Czynności te powinny być zrealizowane w ciągu siedmiu dni od dnia wymaganego jako rozpoczęcie prac."

Zamawiający niejasno sprecyzował jak należy liczyć siedmiodniowy termin zakończenia prac. Czy w przypadku gdy pierwszym dniem rozpoczęcia prac jest poniedziałek, to terminem zakończenia będzie w tym wypadku środa następnego tygodnia włącznie (o ile któryś z dni nie będzie ustawowo wolny), czy też liczone ma to być inaczej? Niniejszy zapis jest niezrozumiały, a informacja ta jest niezbędna do określenia koniecznego do realizacji nakładu pracy, sprzętu oraz personelu.

b. uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. h) załącznika nr 5.1 do SIWZ, w zw. z pkt.2.4 załącznika nr 5.1 do SIWZ:

- niniejsza usługa w zakresie odśnieżania została ujęta w pozycji nr 1 pkt. d) formularza ofertowego stanowiącego Załącznik nr 1.2 do SIWZ. Cena jednostkowa jaką należy podać dotyczy jednorazowego wykonania usługi za 1 m kw. Czy to **jednokrotne odśnieżenie powierzchni** zgodnie z „zestawieniem powierzchni utwardzonych”, stanowiącym załącznik nr 1.1. do umowy **jest równoznaczne z zakończeniem akcji**, czy też **odśnieżanie przeprowadzane w ramach danej doby pomiędzy godzinami 0:00 a 24:00 niezależnie od ilości akcji związanej z ciągłymi opadami?** Ponadto nieprecyzyjne jest kto podejmuje decyzję o rozpoczęciu kolejnej akcji w razie zaistnienia takiej konieczności w tym samym dniu usługi odśnieżania.
- Brak spójności pomiędzy zapisami umowy §4 ust.29 oraz ust. 30 a częścią III pkt. 1 ppkt. h) oraz pkt.2.4 załącznika nr 5.1 do SIWZ – raz Zamawiający wymaga rozpoczęcia usługi najpóźniej w czasie 3 godzin, innym razem w przeciągu 30 minut od wezwania. Raz wymaga, aby wykonawca przebywał i wykonywał prace na danym kompleksie w czasie godzin pracy poszczególnych jednostek i instytucji (umowa), natomiast w Opisie przedmiotu zamówienia określa czas jako 24 na dobę siedem dni w tygodniu.

Niniejsze uszczegółowienie jest niezmiernie istotne z punktu kalkulacji kosztów usługi.

c. modyfikację Formularza ofertowego stanowiącego załącznik nr 1.1 do SIWZ w związku z częścią III pkt. 1 ppkt. h) oraz części III pkt. 2.4 załącznika nr 5.1 do SIWZ: Zamawiający wymaga stałej dyspozycji, gotowości do podjęcia działań zgodnie z Opisem Przedmiotu Zamówienia - 24H/dobę 7 dni w tygodniu, jednocześnie nie dając gwarancji realizacji prac i tym samym zapłaty za nie (usługa ma być wykonywana według potrzeb wynikających z pogody – brak ryczałtu).

Wykonawca poniesie koszty związane z zapewnieniem dyżurów niezależnie od tego czy usługa będzie zlecona czy nie (zakup środków do zwalczania śliskości, amortyzacja sprzętu, wynagrodzenie pracowników pełniących dyżury itd.), a w przypadku braku zlecenia nie otrzyma za nie wynagrodzenia. Powyższe stoi w sprzeczności z §4 ust. 2 umowy stanowiącej zał. nr 4.1 do SIWZ „Wykonawca w ramach ustalonej opłaty zakupi piasek oraz środki chemiczne potrzebne do utrzymania czystości na terenach utwardzonych i zielonych. Ponadto Wykonawca zaopatrzy się w materiały związane z przedmiotem umowy (sprzęt gospodarczy, środki ochrony osobistej, itp.) w ramach ustalonego wynagrodzenia.”

Wnosimy o modyfikację Formularza Ofertowego o pozycje uwzględniająca koszt dyżurów w zakresie gotowości do „akcji zima”, środków i sprzętu.

d. uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. e) załącznika nr 5.1 do SIWZ: bowiem w obecnym brzmieniu jest nieprecyzyjny i utrudnia rzetelną kalkulację.

- Konar to duża gałąź. Czy z uwagi, iż nie jest wymagany pilarz należy rozumieć, iż w ramach realizacji umowy usuwane mają być jedynie takiej wielkości gałęzie/konary, które personel porządkowy może sam przenieść do pojemnika przeznaczonego do wywozów bez konieczności ich pocięcia na mniejsze części?
- Ponadto należy doprecyzować czy rozliczenie niniejszej usługi ma być zgodne z załącznikiem nr 1.1 do SIWZ, pkt. 1f – a więc do 5x w roku na powierzchni zgodniej z zał. nr. 1.1, czy też na pozostałej powierzchni w ramach usług przewidzianych w pkt. 1b załącznika nr 1.1 do SIWZ do 20x w roku na powierzchni przewidzianej zał. nr 1.1a. Nakład czasu i pracy w obu przypadkach jest różny, co ma wpływ na wycenę usługi.

e. uszczegółowienie części IV pkt. 1 ppkt. h) załącznika nr 5.1 do SIWZ: „Usuwanie opadłego listowia, gałęzi (konarów) powstałych wskutek zmiennych warunków atmosferycznych np. silnego wiatru, dotyczy to również niebezpiecznie zwisających gałęzi na drzewach i dachach. Nie jest wymagany udział pilarza, a także użycie podnośnika”. Zapis jest nieprecyzyjny co do rozmiaru wymaganych prac. W Formularzu Ofertowym stanowiącym Załącznik nr 1.1 do SIWZ nie ujęto tej pozycji do wyceny pomimo wymogu jej realizacji do 5x w roku (części IV pkt. 2.6 załącznika nr 5.1 do SIWZ). Nie wskazano też, czy dotyczy to jedynie drzew i dachów (gałęzi na nich) dostępnych z ziemi i drobnych gałęzi, całkowicie oderwanych i tylko zaczepionych na drzewie, skoro niewymagana jest interwencja pilarza ani użycie podnośnika. Praca pilarza jak i podnośnik podwyższa koszty Wykonawcy, dlatego prosimy o jasne określenie wymagań.

Wnosimy o modyfikację Siwz tak aby zawierała wycenę usługi na podstawie których Zamawiający będzie mógł za usługę zapłacić oraz określenie powierzchni na jakiej ma być realizowana niniejsza usługa.

f. uszczegółowienie części III pkt. 1 pkt. g) załącznika nr 5.1 do SIWZ: W związku z tym, iż niniejsza usługa jest w formularzu ofertowym stanowiącym Załącznik nr 1.1 do SIWZ, pkt. 1f – realizowana do 5x w roku, a w ramach tej samej pozycji jest również rozliczana usługa ujęta w części III pkt. 1 ppkt. e) załącznika nr 5.1, to czy w razie zlecenia usuwania chwastów 4x usługa np. usuwania opadłego listowia może być zlecona już tylko raz w roku? Zapisy SIWZ są niejasne.

Rzeczywista krotność tych usług ma istotne znaczenie dla Wykonawców przy sporządzaniu kalkulacji.

g. modyfikację części III pkt. 1 ppkt. h) załącznika nr 5.1 do SIWZ oraz zapis części III pkt. 2.4 załącznika nr 5.1 do SIWZ Co w przypadku gdy danego dnia wystąpi sprzątnięcie terenów utwardzonych zgodnie z harmonogramem, a następnie (np. popołudniu, wieczorem) spadnie śnieg i zostanie przeprowadzona akcja odśnieżania. De facto zostaną wykonane dwie odrębne usługi, bowiem warunki pogodowe zmieniły się w danym dniu. Niedopuszczalne jest więc, aby wykonawca ponosząc koszty wykonania usługi zgodnie z harmonogramem został „ukarany” za to, że spadł później śnieg i nie otrzymał za sprzątnięcie wynagrodzenia.

Wnosimy o modyfikację SIWZ tak aby wykonawcy mieli możliwość uzyskania wynagrodzenia za wszystkie zlecane i zrealizowane prace objęte niniejszym postępowaniem nawet w ramach jednej doby.

- h. modyfikację części III pkt. 3.3 załącznika nr 5.1 do SIWZ – brak wyznaczenia osób odpowiedzialnych za odbiór usługi (świadczonej przez 24/h i 7dni w tygodniu). Jest to usługa zanikowa, dlatego zamawiający winien pokreślić zasady jej odbioru aby nie było rozbieżności przy późniejszej jej rozliczaniu i nie narażało Wykonawcy na ewentualne straty.
- i. modyfikację części III pkt. 2.5 załącznika nr 5.1 do SIWZ – brak spójności z Formularzem ofertowym załącznik nr 1.1 do SIWZ, gdzie w pkt. 2 pkt. c) wskazano **krotność 5x w roku** natomiast w części III pkt. 2.5 załącznika nr 5.1 do SIWZ **wskazano krotność 7x w roku**. W obecnym brzmieniu zapisy te nie są spójne i nie dają możliwości określenia przez wykonawcę rzeczywistej spodziewanej krotności usługi.
- j. modyfikację części III pkt. V załącznika nr 5.1 do SIWZ – brak spójności z Formularzem ofertowym załącznik nr 1.1 do SIWZ, gdzie w pkt. 3 wskazano **krotność 5x w roku** natomiast w części III pkt. V załącznika nr 5.1 do SIWZ **wskazano krotność 4x w roku**. W obecnym brzmieniu zapisy te nie są spójne i nie dają możliwości określenia przez wykonawcę rzeczywistej spodziewanej krotności usługi.
- k. modyfikację części III pkt. X pkt.2.2 załącznika nr 5.1 do SIWZ – brak spójności z Formularzem ofertowym załącznik nr 1.1 do SIWZ, gdzie w pkt. 8 wskazano **krotność 4x w roku** natomiast w części III pkt. X pkt.2.2 załącznika nr 5.1 do SIWZ **wskazano krotność 3x w roku**. W obecnym brzmieniu zapisy te nie są spójne i nie dają możliwości określenia przez wykonawcę rzeczywistej spodziewanej krotności usługi.
- l. Uszczegółowienie pkt. 6 w §4 umowy stanowiącej załącznik nr 4.1 do SIWZ: Zgodnie z Opisem Przedmiotu Zamówienia usługa sprzątnia odbywa się 1x w tygodniu, tym samym zapis umowy jest nieprecyzyjny. Niejasne jest co Zamawiający rozumie przez pojęcie „zobowiązany do posprzątnia terenu po nieprzewidzianych zjawiskach pogodowych”. Czy usługa ma być realizowana w trakcie sprzątnia (poz. 1a Formularza Ofertowego), czy też interwencyjnie w ramach pozycji 1f na zlecenie? Według której pozycji formularza niniejsza usługa ma być rozliczana? Czy dotyczy terenów utwardzonych czy również nieutwardzonych? Jeżeli również nieutwardzonych gdzie należy wycenić usługę na tych powierzchniach? Czy objęty jest nią cały teren utwardzony i nieutwardzony? Bez powyższych informacji Wykonawca nie może należycie wycenić usługi.
- m. Uszczegółowienie pkt. 14 w §4 umowy stanowiący załącznik nr 4.1 do SIWZ: „Zamawiający zastrzega sobie, w trakcie trwania umowy, prawo do wnoszenia korekt powierzchni do usługi utrzymania porządków w obrębie danej lokalizacji lub zmianę częstotliwości wykonywania usług.” Zamawiający przewidział, iż powyższe ograniczenia powierzchni przeznaczonej do sprzątnia nie przekroczą w okresie realizacji umowy 25 % ogólnej powierzchni danego rodzaju objętej zamówieniem. Nie podał natomiast granicy w zakresie zmiany częstotliwości wykonywania usług danego rodzaju oraz powierzchni, jej skali. Jest to niezbędne do oszacowania ewentualnych kosztów usługi.

- n. Uszczegółowienie pkt. 25 w §4 umowy stanowiący załącznik nr 4.1 do SIWZ w zakresie terminu w jakim zobowiązany jest Kierownik SOI do sporządzenia, podpisania i przekazania protokołu przekazania powierzchni na których realizowana powinna być usługa, tak by nie dochodziło z tego tytułu do opóźnień w realizacji usługi za co odpowiedzialnością mógłby zostać obarczony wykonawca.
- o. Uszczegółowienie pkt. 4-5 w §5 umowy stanowiący załącznik nr 4.1 do SIWZ w zakresie terminu w jakim zobowiązany jest Kierownik SOI do potwierdzenia i podpisania przekazanego przez Wykonawcę (i podpisanego przez Użytkowników zgodnie z pkt. 3 w §5 umowy stanowiący załącznik nr 4.2 do SIWZ) protokołu potwierdzenia wykonania usługi oraz rejestru. Jeżeli w wyznaczonym terminie Kierownik SOI nie podpisze protokołu i rozliczenia, jakie rozwiązanie przewiduje zamawiający celem wypłacenia wykonawcy należnego wynagrodzenia. Niniejsza informacja jest kluczowa do wyceny ryzyka wykonywania kontraktu, bowiem nie można wyliczyć ewentualnego kosztu ryzyka, którego wykonawca nie ma możliwości zidentyfikować z uwagi na brak odpowiedniej i wyczerpującej informacji w SIWZ.
- p. Modyfikację zapisów § 9 ust. 2 lit. d,e,f,g,h,i umowy stanowiący załącznik nr 4.1 do SIWZ w zakresie zapisów, iż Zamawiający będzie naliczał kary „za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia w stosunku do terminu rozpoczęcia określonego w zleceniu i pierwotnego czasu realizacji określonego w Opisie przedmiotu zamówienia, wliczając soboty i niedziele oraz inne dni ustawowo wolne od pracy”. W związku z zapisami załącznika nr 5.1 do SIWZ część II pkt. 3 realizacja usług przez wykonawcę ma się odbywać w godzinach pracy obsługiwanej jednostki. Nadmiernością zamawiającego jest więc fakt naliczania kar za dni wolne, w których usługa nie może być realizowana, z czym Odwołujący się nie zgadza i wnosi o zmianę zapisów na dni kiedy praca na danych jednostkach może być świadczona zgodnie z zał. nr 8 do umowy.

Jak wskazuje się w orzecznictwie, „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13). Zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż zamawiający naruszył dyrektywę kształtowania treści SIWZ zawarte w PZP (por. wyroki KIO z dn. 20 listopada 2015 r., sygn. KIO 2399/15, oraz z dn. 31 lipca 2015 r., sygn. KIO 1519/15). Także Kodeks cywilny przewiduje instrumenty ochrony przed stosowaniem nadmiernych kar umownych (art. 5 KC –nadużycie prawa podmiotowego; art. 484 § 2 KC –możliwość żądania zmniejszenia kary umownej, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane lub gdy kara umowna jest rażąco wygórowana).

Ponadto nie można żądać kary umownej, gdy dłużnik obalił wynikające z art. 471 k.c. domniemanie, że opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność, a brak jest takich uregulowań w umowie.

- **Zadanie nr 2: Sekcji Obsługi Infrastruktury nr 2 we Wrocławiu;**

- a. [jak w zadaniu nr 1] uszczegółowienie część II zał. nr 5.2 do SIWZ (pkt. 5), Zamawiający, w ramach zleconych usług, wymaga od Wykonawcy „Dodatkowej usługi usuwania chwastów, utrzymanie terenów nieutwardzonych, utrzymanie trawników w okresie jesiennym, pielęgnacja

żywoptotów, utrzymanie i konserwacja rowów odwadniających oraz czyszczenie rynien (cz. III ust. 1 lit. g, IV, V, VI, VII, X) to czynności, które wykonywane będą od poniedziałku do czwartku w godzinach pracy danej jednostki organizacyjnej z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Czynności te powinny być zrealizowane w ciągu siedmiu dni od dnia wymaganego jako rozpoczęcie prac.”

Zamawiający niejasno sprecyzował jak należy liczyć siedmiodniowy termin zakończenia prac. Czy w przypadku gdy pierwszym dniem rozpoczęcia prac jest poniedziałek, to terminem zakończenia będzie w tym wypadku środa następnego tygodnia włącznie (o ile któryś z dni nie będzie ustawowo wolny), czy też liczone ma to być inaczej? Niniejszy zapis jest niezrozumiały, a informacja ta jest niezbędna do określenia koniecznego do realizacji nakładu pracy, sprzętu oraz personelu.

b. **[jak w zadaniu nr 1] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. f) załącznika nr 5.2 do SIWZ:** bowiem w obecnym brzmieniu jest nieprecyzyjny i utrudnia rzetelną kalkulację.

- Konar to duża gałąź. Czy z uwagi, iż nie jest wymagany pilarz należy rozumieć, iż w ramach realizacji umowy usuwane mają być jedynie takiej wielkości gałęzie/konary, które personel porządkowy może sam przenieść do pojemnika przeznaczonego do wywozów bez konieczności ich pocięcia na mniejsze części?
- Ponadto należy doprecyzować czy rozliczenie niniejszej usługi ma być zgodne z załącznikiem nr 1.2 do SIWZ, pkt. 1c – a więc do 5x w roku na powierzchni zgodniej z zał. nr. 1.1, czy też na pozostałej powierzchni w ramach usług przewidzianych w pkt. 1b załącznika nr 1.2 do SIWZ do 20x w roku na powierzchni przewidzianej zał. nr 1.1a. Nakład czasu i pracy w obu przypadkach jest różny, co ma wpływ na wycenę usługi.
- Zgodnie z częścią III pkt. 3.1 załącznika nr 5.2 do SIWZ Wykonawca winien realizować usługę z własnej inicjatywy, zgodnie z formularzem wycenionych jest 5 takich usług w roku - w związku z powyższym Zamawiający winien wskazać osobę która przyjmie informacje o podjęciu realizacji tych prac przez Wykonawcę oraz obierze usługę tego dnia po jej zakończeniu celem jest wyfakturowania.

c. **[jak w zadaniu nr 1] uszczegółowienie części IV pkt. 1 ppkt. j) załącznika nr 5.2 do SIWZ:**

„Usuwaniu opadłego listowia, gałęzi (konarów) powstałych wskutek zmiennych warunków atmosferycznych np. silnego wiatru, dotyczy to również niebezpiecznie zwisających gałęzi na drzewach i dachach. Nie jest wymagany udział pilarza, a także użycie podnośnika”. Zapis jest nieprecyzyjny co do rozmiaru wymaganych prac. W Formularzu Ofertowym stanowiącym Załącznik nr 1.2 do SIWZ nie ujęto tej pozycji do wyceny pomimo wymogu jej realizacji do 5x w roku (części IV pkt. 2.7 załącznika nr 5.2 do SIWZ). Nie wskazano też, czy dotyczy to jedynie drzew i dachów dostępnych z ziemi i drobnych gałęzi, całkowicie oderwanych i tylko zaczepionych na drzewie, skoro niewymagana jest interwencja pilarza ani użycie podnośnika. Praca pilarza jak i podnośnik podwyższa koszty Wykonawcy, dlatego prosimy o jasne określenie wymagań. Wnosimy o modyfikację Siwz tak aby zawierała wycenę usługi na podstawie których Zamawiający będzie mógł za usługę zapłacić, oraz określenie powierzchni na jakiej ma być realizowana niniejsza usługa.

d. **[jak w zadaniu nr 1] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. h) załącznika nr 5.2 do SIWZ:** W związku z tym, iż niniejsza usługa jest w formularzu ofertowym stanowiącym Załącznik nr

1.2 do SIWZ, pkt. 1c –realizowana do 5x w roku na powierzchni zgodnie z zał. nr. 1.1, a w ramach tej samej pozycji jest również rozliczana usługa ujęta w części III pkt. 1 ppkt. f) załącznika nr 5.2, to czy w razie zlecenia usuwania chwastów 4x usługa np. usuwania opadłego listowia może być zlecona już tylko raz w roku? Zapisy SIWZ są niejasne.

Rzeczywista krotkość tych usług ma istotne znaczenie dla Wykonawców przy sporządzaniu kalkulacji.

e. **[jak w zadaniu nr 1] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. i) załącznika nr 5.2 do SIWZ, w zw. z pkt.2.4 załącznika nr 5.2 do SIWZ:**

- niniejsza usługa w zakresie odśnieżania została ujęta w pozycji nr 1 pkt. d) formularza ofertowego stanowiącego Załącznik nr 1.2 do SIWZ. Cena jednostkowa jaką należy podać dotyczy jednorazowego wykonania usługi za 1 m kw. Czy to **jednokrotne odśnieżenie powierzchni** zgodnie z „zestawieniem powierzchni utwardzonych”, stanowiącym załącznik nr 1.1. do umowy **jest równoznaczne z zakończeniem akcji**, czy też **odśnieżanie przeprowadzane w ramach danej doby pomiędzy godzinami 0:00 a 24:00 niezależnie od ilości akcji związanej z ciągłymi opadami?** Ponadto nieprecyzyjne jest kto podejmuje decyzję o rozpoczęciu kolejnej akcji w razie zaistnienia takiej konieczności w tym samym dniu usługi odśnieżania.
- Brak spójności pomiędzy zapisami umowy §4 ust.29 oraz ust. 30 a częścią III pkt. 1 ppkt. j) oraz pkt.2.4 załącznika nr 5.2 do SIWZ – raz Zamawiający wymaga rozpoczęcia usługi najpóźniej w czasie 3 godzin, innym razem w przeciągu 30 minut od wezwania. Raz wymaga, aby wykonawca przebywał i wykonywał prace na danym kompleksie w czasie godzin pracy poszczególnych jednostek i instytucji (umowa), natomiast w Opisie przedmiotu zamówienia określa czas jako 24 na dobę siedem dni w tygodniu.

Niniejsze uszczegółowienie jest niezmiernie istotne z punktu kalkulacji kosztów usługi.

f. **[jak w zadaniu nr 1] modyfikację części III pkt. 1 ppkt. j) załącznika nr 5.2 do SIWZ oraz zapis części III pkt. 2.4 załącznika nr 5.2 do SIWZ** Co w przypadku gdy danego dnia wystąpi sprzątnięcie terenów utwardzonych zgodnie z harmonogramem, a następnie (np. popołudniu) spadnie śnieg i zostanie przeprowadzona akcja odśnieżania.

Wnosimy o modyfikację SIWZ tak aby wykonawcy mieli możliwość uzyskania wynagrodzenia za wszystkie zlecone i zrealizowane prace objęte niniejszym postępowaniem nawet w ramach jednej doby.

g. **[jak w zadaniu nr 1] modyfikację Formularza ofertowego stanowiącego załącznik nr 1.2 do SIWZ w związku z częścią III pkt. 1 ppkt. j) oraz części III pkt. 2.4 załącznika nr 5.2 do SIWZ:** Zamawiający wymaga stałej dyspozycji, gotowości do podjęcia działań zgodnie z Opisem Przedmiotu Zamówienia - 24H/dobę 7 dni w tygodniu, jednocześnie nie dając gwarancji realizacji prac i tym samym zapłaty za nie (usługa wykonywana według potrzeb wynikających z pogody – brak ryczałtu). Wykonawca poniesie koszty związane z zapewnieniem dyżurów niezależnie od tego czy usługa będzie zlecona czy nie (zakup środków

do zwalczania śliskości, amortyzacja sprzętu, wynagrodzenie pracowników pełniących dyżury itd.), **a w przypadku braku zlecenia nie otrzyma za nie wynagrodzenia.** Powyższe stoi w sprzeczności z §4 ust. 2 umowy stanowiącej zał. nr 4.2 do SIWZ „Wykonawca w ramach ustalonej opłaty zakupi piasek oraz środki chemiczne potrzebne do utrzymania czystości na terenach utwardzonych i zielonych. Ponadto Wykonawca zaopatrzy się w materiały związane z przedmiotem umowy (sprzęt gospodarczy, środki ochrony osobistej, itp.) w ramach ustalonego wynagrodzenia.”

Wnosimy o modyfikację Formularza Ofertowego o pozycje uwzględniająca koszt dyżurów w zakresie gotowości do „akcji zima”, środków i sprzętu.

- h. **modyfikację części III pkt. 3.3 załącznika nr 5.2 do SIWZ** – brak spójności z pkt. 2.4 Opisu przedmiotu zamówienia oraz §4 ust. 29 umowy. Ponadto w sytuacji kiedy wykonawca podjąłby się realizacji usługi, a Kierownik SOI uznałby że w jego opinii byłaby niepotrzebna kto poniesie koszty jej wykonania? Brak informacji o zasadach i terminach odbioru prac.
- i. **modyfikację części III pkt. 2.1 lit. a) załącznika nr 5.2 do SIWZ** – brak spójności z Formularzem ofertowym załącznik nr 1.2 do SIWZ, gdzie w pkt. 1 ppkt. a) wskazano **krotność 1x w tygodniu** natomiast w **części III pkt. 2.1 lit. a)** załącznika nr 5.2 do SIWZ **wskazano krotność 2x w tygodniu**. W obecnym brzmieniu zapisy te nie są spójne i nie dają możliwości określenia przez wykonawcę rzeczywistej spodziewanej krotności usługi.
- j. **modyfikację części III pkt. 2.1 lit. b) załącznika nr 5.2 do SIWZ** – brak spójności z Formularzem ofertowym załącznik nr 1.2 do SIWZ, gdzie w pkt. 1 ppkt. b) wskazano **krotność 20 x w roku** natomiast w **części III pkt. 2.1 lit. b)** załącznika nr 5.2 do SIWZ **wskazano krotność 24x w roku**. W obecnym brzmieniu zapisy te nie są spójne i nie dają możliwości określenia przez wykonawcę rzeczywistej spodziewanej krotności usługi.
- k. **modyfikację części IV pkt. 1 lit. b) załącznika nr 5.2 do SIWZ** – W ramach realizacji koszenia trawy Zamawiający ujął usługę karczowania krzewów porastających ciągi komunikacyjne – ścieżki. Brak jest informacji dotyczącej przewidywanej ilości krzewów, ich rodzaju i wielkości. Z punktu widzenia kalkulacji są to istotne informacje, bowiem wielkość krzewu wpływa wprost na jego koszt. Jeżeli zamawiający nie jest w stanie określić na etapie zbierania ofert przewidywanej ilości i rodzaju krzewów, wnosimy o wprowadzenie dodatkowej pozycji w formularzu ofertowym na jednostkową wycenę (z uwzględnieniem wielkości krzewów np. widełkowo) i rozliczanie ich według zlecenia. Jednocześnie należy zmodyfikować niniejszy zapis w załączniku nr 5.2 do SIWZ.
- l. **modyfikację części IV pkt. 1 lit. e) załącznika nr 5.2 do SIWZ** – zamawiający nie określił gdzie niniejsza usługa ma być wyceniona, z uwagi na wymaganą częstotliwość (pkt. 2.4 w części IV niniejszego załącznika) - 1 x w tygodniu zamawiający winien wprowadzić niniejszą usługę do Formularza ofertowego zał. nr 1.2. do SIWZ.
- m. **modyfikację części IV pkt. 1 lit. f) załącznika nr 5.2 do SIWZ** – Brak jest informacji dotyczącej ilości krzewów, a także zakresu prac. Z punktu widzenia kalkulacji są to istotne informacje, bowiem wpływa to wprost na jego koszt, natomiast nie ujęto tej pozycji w Formularzu

ofertowym, pomimo oczekiwania jej realizacji 4x w roku (części IV pkt. 2.5 załącznika nr 5.2 do SIWZ) .

- n. uszczegółowienie części IV pkt. 1 ppkt. d) załącznika nr 5.2 do SIWZ: Zamawiający wymaga usługi przycięcia obrzeży trawników 4x w roku, jednak nie podaje długości obrzeży wymaganych usługą ani pozycji w Formularzu ofertowym gdzie niniejsza usługę należy wycenić.
- o. [jak w zadaniu nr 1] Uszczegółowienie pkt. 6 w §4 umowy stanowiącej załącznik nr 4.2 do SIWZ: Zgodnie z Opisem Przedmiotu Zamówienia usługa sprzątnia odbywa się 1x w tygodniu, tym samym zapis umowy jest nieprecyzyjny. Niejasne jest co Zamawiający rozumie przez pojęcie „zobowiązany do posprzątnia terenu po nieprzewidzianych zjawiskach pogodowych”. Czy usługa ma być realizowana w trakcie sprzątnia (poz. 1a Formularza Ofertowego), czy też interwencyjnie w ramach pozycji 1c na zlecenie? Według której pozycji formularza niniejsza usługa ma być rozliczana? Czy dotyczy terenów utwardzonych czy również nieutwardzonych? Jeżeli również nieutwardzonych gdzie należy wycenić usługę na tych powierzchniach? Czy objęty jest nią cały teren utwardzony i nieutwardzony? Bez powyższych informacji Wykonawca nie może należycie wycenić usługi.
- p. [jak w zadaniu nr 1] Uszczegółowienie pkt. 14 w §4 umowy stanowiący załącznik nr 4.2 do SIWZ: „Zamawiający zastrzega sobie, w trakcie trwania umowy, prawo do wnoszenia korekt powierzchni do usługi utrzymania porządków w obrębie danej lokalizacji lub zmianę częstotliwości wykonywania usług.” Zamawiający przewidział, iż powyższe ograniczenia powierzchni przeznaczonej do sprzątnia nie przekroczą w okresie realizacji umowy 25 % ogólnej powierzchni danego rodzaju objętej zamówieniem. Nie podał natomiast granicy w zakresie zmiany częstotliwości wykonywania usług. Jej ewentualnej skali. Jest to niezbędne do oszacowania ewentualnych kosztów usługi.
- q. Modyfikację zapisów § 4 ust. 19 umowy stanowiący załącznik nr 4.2 do SIWZ oraz część III SIWZ pkt. 12, zgodnie z którymi Wykonawca lub Podwykonawca ma obowiązek zatrudniać w sposób nieprzerwany przy realizacji zamówienia pracowników na podstawie umowy o pracę wykonujących czynności, które odbywać się będą codzienne w przedmiotowej usłudze. W ramach przedmiotu niniejszej usługi nie ma usług wykonywanych codziennie. Jak w związku z tym Wykonawca winien rozumieć niniejszy wymóg, zwłaszcza w korelacji z pkt. 20 -24 w § 4 ust. 19 umowy stanowiący załącznik nr 4.2 do SIWZ, a także §7 ust. 6-7 niniejszej umowy.
- r. [jak w zadaniu nr 1] Uszczegółowienie pkt. 25 w §4 umowy stanowiący załącznik nr 4.2 do SIWZ w zakresie terminu w jakim zobowiązany jest Kierownik SOI do sporządzenia, podpisania i przekazania protokołu przekazania powierzchni na których realizowana powinna być usługa, tak by nie dochodziło z tego tytułu do opóźnień w realizacji usługi za co odpowiedzialnością mógłby zostać obarczony wykonawca.
- s. [jak w zadaniu nr 1] Uszczegółowienie pkt. 4-5 w §5 umowy stanowiący załącznik nr 4.2 do SIWZ w zakresie terminu w jakim zobowiązany jest Kierownik SOI do potwierdzenia i podpisania przekazanego przez Wykonawcę (i podpisanego przez Użytkowników zgodnie z pkt. 3 w §5 umowy stanowiący załącznik nr 4.2 do SIWZ) protokołu potwierdzenia wykonania usługi oraz rejestru. Jeżeli w wyznaczonym terminie Kierownik SOI nie podpisze

protokołu i rozliczenia, jakie rozwiązanie przewiduje zamawiający celem wypłacenia wykonawcy należnego wynagrodzenia. Niniejsza informacja jest kluczowa do wyceny ryzyka wykonywania kontraktu, bowiem nie można wyliczyć ewentualnego kosztu ryzyka, którego wykonawca nie ma możliwości zidentyfikować z uwagi na brak odpowiedniej i wyczerpującej informacji w SIWZ.

- t. **[jak w zadaniu nr 1] Modyfikację zapisów § 9 ust. 2 lit. d,e,f,g,h,i umowy stanowiący załącznik nr 4.2 do SIWZ w zakresie zapisów, iż Zamawiający będzie naliczał kary „za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia w stosunku do terminu rozpoczęcia określonego w zleceniu i pierwotnego czasu realizacji określonego w Opisie przedmiotu zamówienia, wliczając soboty i niedziele oraz inne dni ustawowo wolne od pracy”.** W związku z zapisami załącznika nr 5.2 do SIWZ część II pkt. 3 realizacja usług przez wykonawcę ma się odbywać w godzinach pracy obsługiwanej jednostki. Nadmiernością zamawiającego jest więc fakt naliczania kar za dni wolne, w których usługa nie może być realizowana, z czym Odwołujący się nie zgadza i wnosi o zmianę zapisów na dni kiedy praca na danych jednostkach może być świadczona zgodnie z zał. nr 8 do umowy.

Jak wskazuje się w orzecznictwie, „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13). Zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż zamawiający naruszył dyrektywy kształtowania treści SIWZ zawarte w PZP (por. wyroki KIO z dn. 20 listopada 2015 r., sygn. KIO 2399/15, oraz z dn. 31 lipca 2015 r., sygn. KIO 1519/15). Także Kodeks cywilny przewiduje instrumenty ochrony przed stosowaniem nadmiernych kar umownych (art. 5 KC –nadużycie prawa podmiotowego; art. 484 § 2 KC –możliwość żądania zmniejszenia kary umownej, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane lub gdy kara umowna jest rażąco wygórowana).

Ponadto nie można żądać kary umownej, gdy dłużnik obalił wynikające z art. 471 k.c. domniemanie, że opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność, a brak jest takich uregulowań w umowie.

- **Zadanie nr 3: Sekcji Obsługi Infrastruktury nr 3 we Wrocławiu;**
 - a. **[jak w zadaniu nr 1 oraz zadaniu 2] uszczegółowienie część II zał. nr 5.3 do SIWZ (pkt. 5),** Zamawiający, w ramach zleconych usług, wymaga od Wykonawcy „Dodatkowej usługi usuwania chwastów, utrzymanie terenów nieutwardzonych, utrzymanie trawników w okresie jesiennym, pielęgnacja żywopłotów, utrzymanie i konserwacja rowów odwadniających oraz czyszczenie rynien (cz. III ust. 1 lit. g, IV, V, VI, VII, X) to czynności, które wykonywane będą od poniedziałku do czwartku w godzinach pracy danej jednostki organizacyjnej z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Czynności te powinny być zrealizowane w ciągu siedmiu dni od dnia wymaganego jako rozpoczęcie prac.”
Zamawiający niejasno sprecyzował jak należy liczyć siedmiodniowy termin zakończenia prac. Czy w przypadku gdy pierwszym dniem rozpoczęcia prac jest poniedziałek, to terminem zakończenia będzie w tym wypadku środa następnego tygodnia włącznie (o ile któryś z dni nie będzie ustawowo wolny), czy też liczone ma to być inaczej? Niniejszy zapis jest niezrozumiały, a informacja ta jest niezbędna do określenia koniecznego do realizacji nakładu pracy, sprzętu oraz personelu.

- b. [jak w zadaniu nr 1 oraz zadaniu 2] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. e) załącznika nr 5.3 do SIWZ: bowiem w obecnym brzmieniu jest nieprecyzyjny i utrudnia rzetelną kalkulację.
- Konar to duża gałąź. Czy z uwagi, iż nie jest wymagany pilarz należy rozumieć, iż w ramach realizacji umowy usuwane mają być jedynie takiej wielkości gałęzie/konary, które personel porządkowy może sam przenieść do pojemnika przeznaczonego do wywozów bez konieczności ich pocięcia na mniejsze części?
- c. [jak w zadaniu nr 1 oraz zadaniu 2] uszczegółowienie części IV pkt. 1 ppkt. i) załącznika nr 5.3 do SIWZ: „Usuwanie opadłego listowia, gałęzi (konarów) powstałych wskutek zmiennych warunków atmosferycznych np. silnego wiatru, dotyczy to również niebezpiecznie zwisających gałęzi na drzewach i dachach. Nie jest wymagany udział pilarza, a także użycie podnośnika”. Zapis jest nieprecyzyjny co do rozmiaru wymaganych prac. W Formularzu Ofertowym stanowiącym Załącznik nr 1.3 do SIWZ nie ujęto tej pozycji do wyceny pomimo wymogu jej realizacji do 5x w roku (części IV pkt. 2.6 załącznika nr 5.3 do SIWZ). Nie wskazano też, czy dotyczy to jedynie drzew i dachów dostępnych z ziemi i drobnych gałęzi, całkowicie oderwanych i tylko zaczepionych na drzewie, skoro niewymagana jest interwencja pilarza ani użycie podnośnika. Praca pilarza jak i podnośnik podwyższa koszty Wykonawcy, dlatego prosimy o jasne określenie wymagań. Wnosimy o modyfikacje Siwz tak aby zawierała wycenę usługi na podstawie których Zamawiający będzie mógł za usługę zapłacić, oraz określenie powierzchni na jakiej ma być realizowana niniejsza usługa.
- d. [jak w zadaniu nr 1 oraz zadaniu 2] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. g) załącznika nr 5.3 do SIWZ: W związku z tym, iż niniejsza usługa jest w formularzu ofertowym stanowiącym Załącznik nr 1.3 do SIWZ, pkt. 1c –realizowana do 5x w roku na powierzchni zgodniej z zał. nr. 1.1, a w ramach tej samej pozycji jest również rozliczana usługa ujęta w części III pkt. 1 ppkt. e) załącznika nr 5.3, to czy w razie zlecenia usuwania chwastów 4x usługa np. usuwania opadłego listowia może być zlecona już tylko raz w roku? Zapisy SIWZ są niejasne.

Rzeczywista krotkość tych usług ma istotne znaczenie dla Wykonawców przy sporządzaniu kalkulacji.

- e. [jak w zadaniu nr 1 oraz zadaniu 2] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. h) załącznika nr 5.3 do SIWZ, w zw. z pkt.2.4 załącznika nr 5.3 do SIWZ:
- niniejsza usługa w zakresie odśnieżania została ujęta w pozycji nr 1 pkt. d) formularza ofertowego stanowiącego Załącznik nr 1.3 do SIWZ. Cena jednostkowa jaką należy podać dotyczy jednorazowego wykonania usługi za 1 m kw. Czy to **jednokrotne odśnieżenie powierzchni** zgodnie z „zestawieniem powierzchni utwardzonych”, stanowiącym załącznik nr 1.1. do umowy **jest równoznaczne z zakończeniem akcji**, czy też **odśnieżanie przeprowadzane w ramach danej doby pomiędzy godzinami 0:00 a 24:00 niezależnie od ilości akcji związanej z ciągłymi opadami?** Ponadto nieprecyzyjne jest kto podejmuje decyzję o rozpoczęciu kolejnej akcji w razie zaistnienia takiej konieczności w tym samym dniu usługi odśnieżania. Brak spójności pomiędzy zapisami umowy §4 ust.29 oraz ust. 30 a częścią III pkt. 1 ppkt. h) oraz pkt.2.4 załącznika nr 5.3 do SIWZ – raz Zamawiający wymaga rozpoczęcia usługi najpóźniej w czasie 3 godzin, innym razem w przeciągu 30 minut od wezwania. Raz wymaga, aby wykonawca przebywał i wykonywał prace na danym kompleksie w czasie godzin pracy poszczególnych jednostek i instytucji (umowa),

natomiast w Opisie przedmiotu zamówienia określa czas jako 24 godziny na dobę siedem dni w tygodniu.

Niniejsze uszczegółowienie jest niezmiernie istotne z punktu kalkulacji kosztów usługi.

- f. [jak w zadaniu nr 1 oraz zadaniu 2] modyfikację części III pkt. 1 ppkt. h) załącznika nr 5.3 do SIWZ oraz zapis części III pkt. 2.4 załącznika nr 5.3 do SIWZ. Co w przypadku gdy danego dnia wystąpi sprzątanie terenów utwardzonych zgodnie z harmonogramem, a następnie (np. popołudniu) spadnie śnieg i zostanie przeprowadzona akcja odśnieżania.
Wnosimy o modyfikację SIWZ tak aby wykonawcy mieli możliwość uzyskania wynagrodzenia za wszystkie zlecone i zrealizowane prace objęte niniejszym postępowaniem nawet w ramach jednej doby.
- g. [jak w zadaniu nr 1 oraz zadaniu 2] modyfikację Formularza ofertowego stanowiącego załącznik nr 1.3 do SIWZ w związku z częścią III pkt. 1 ppkt. h) oraz części III pkt. 2.4 załącznika nr 5.3 do SIWZ: Zamawiający wymaga stałej dyspozycji, gotowości do podjęcia działań zgodnie z Opiszem Przedmiotu Zamówienia - 24H/dobę 7 dni w tygodniu, jednocześnie nie dając gwarancji realizacji prac i tym samym zapłaty za nie (usługa wykonywana według potrzeb wynikających z pogody – brak ryczaftu). Wykonawca poniesie koszty związane z zapewnieniem dyżurów niezależnie od tego czy usługa będzie zlecona czy nie (zakup środków do zwalczania śliskości, amortyzacja sprzętu, wynagrodzenie pracowników pełniących dyżury itd.), a w przypadku braku zlecenia nie otrzyma za nie wynagrodzenia. Powyższe stoi w sprzeczności z §4 ust. 2 umowy stanowiącej zał. nr 4.3 do SIWZ „Wykonawca w ramach ustalonej opłaty zakupi piasek oraz środki chemiczne potrzebne do utrzymania czystości na terenach utwardzonych i zielonych. Ponadto Wykonawca zaopatrzy się w materiały związane z przedmiotem umowy (sprzęt gospodarczy, środki ochrony osobistej, itp.) w ramach ustalonego wynagrodzenia.”

Wnosimy o modyfikację Formularza Ofertowego o pozycje uwzględniająca koszt dyżurów w zakresie gotowości do „akcji zima”, środków i sprzętu.
- h. modyfikację części III pkt. 2.1 lit. a) załącznika nr 5.3 do SIWZ – brak spójności z Formularzem ofertowym załącznik nr 1.3 do SIWZ, gdzie w pkt. 1 ppkt. c) wskazano **krotność 5x w roku (dotyczy części III pkt. 1 pkt. e)** natomiast w części III pkt. 2.1 lit. a) załącznika nr 5.3 do SIWZ **wskazano krotność 1x w tygodniu** oraz w części III pkt. 2.1 lit. b) załącznika nr 5.3 do SIWZ **wskazano krotność do 20x w roku**. W obecnym brzmieniu zapisy te nie są spójne i nie dają możliwości określenia przez wykonawcę rzeczywistej spodziewanej krotności usługi.
- i. modyfikację części V pkt. 2 załącznika nr 5.3 do SIWZ – brak spójności z Formularzem ofertowym załącznik nr 1.3 do SIWZ, gdzie w pkt. 3 wskazano **krotność 5 x w roku** natomiast w części V pkt. 2. załącznika nr 5.3 do SIWZ **wskazano krotność 4x w roku**. W obecnym brzmieniu zapisy te nie są spójne i nie dają możliwości określenia przez wykonawcę rzeczywistej spodziewanej krotności usługi.
- j. modyfikację części X pkt. 2.2 załącznika nr 5.3 do SIWZ – brak spójności z Formularzem ofertowym załącznik nr 1.3 do SIWZ, gdzie w pkt. 8 **wskazano krotność 4 x w roku** natomiast

w części X pkt. 2.2 załącznika nr 5.3 do SIWZ **wskazano krotność 3x w roku**. W obecnym brzmieniu zapisy te nie są spójne i nie dają możliwości określenia przez wykonawcę rzeczywistej spodziewanej krotności usługi.

- k. **modyfikację części IV pkt. 1 lit. e) załącznika nr 5.3 do SIWZ** – Brak jest informacji dotyczącej ilości krzewów, a także zakresu prac. Z punktu widzenia kalkulacji są to istotne informacje, bowiem wpływa to wprost na jego koszt, natomiast nie ujęto tej pozycji w Formularzu ofertowym, pomimo oczekiwania jej realizacji 3x w roku (części IV pkt. 2.5 załącznika nr 5.3 do SIWZ) .
- l. **uszczegółowienie części IV pkt. 1 ppkt. d) załącznika nr 5.2 do SIWZ**: Zamawiający wymaga usługi przycięcia obrzeży trawników 5x w roku, jednak nie podaje długości obrzeży wymaganych usługą ani pozycji w Formularzu ofertowym gdzie niniejsza usługę należy wycenić.
- m. **[jak w zadaniu nr 1 oraz zadaniu 2] Uszczegółowienie pkt. 6 w §4 umowy stanowiącej załącznik nr 4.3 do SIWZ**: Zgodnie z Opisem Przedmiotu Zamówienia usługa sprzątnia odbywa się 1x w tygodniu, tym samym zapis umowy jest nieprecyzyjny. Niejasne jest co Zamawiający rozumie przez pojęcie „zobowiązany do posprzątania terenu po nieprzewidzianych zjawiskach pogodowych”. Czy usługa ma być realizowana w trakcie sprzątania (poz. 1a Formularza Ofertowego), czy też interwencyjnie w ramach pozycji 1c na zlecenie? Według której pozycji formularza niniejsza usługa ma być rozliczana? Czy dotyczy terenów utwardzonych czy również nieutwardzonych? Jeżeli również nieutwardzonych gdzie należy wycenić usługę na tych powierzchniach? Czy objęty jest nią cały teren utwardzony i nieutwardzony? Bez powyższych informacji Wykonawca nie może należycie wycenić usługi.
- n. **[jak w zadaniu nr 1 oraz zadaniu 2] Uszczegółowienie pkt. 14 w §4 umowy stanowiący załącznik nr 4.3 do SIWZ**: „Zamawiający zastrzega sobie, w trakcie trwania umowy, prawo do wnoszenia korekt powierzchni do usługi utrzymania porządków w obrębie danej lokalizacji lub zmianę częstotliwości wykonywania usług.” Zamawiający przewidział, iż powyższe ograniczenia powierzchni przeznaczonej do sprzątania nie przekroczą w okresie realizacji umowy 25 % ogólnej powierzchni danego rodzaju objętej zamówieniem. Nie podał natomiast granicy w zakresie zmiany częstotliwości wykonywania usług. Jej ewentualnej skali. Jest to niezbędne do oszacowania ewentualnych kosztów usługi.
- o. **Modyfikację zapisów § 4 ust. 19 umowy stanowiący załącznik nr 4.3 do SIWZ oraz część III SIWZ pkt. 12**, zgodnie z którymi Wykonawca lub Podwykonawca ma obowiązek zatrudniać w sposób nieprzerwany przy realizacji zamówienia pracowników na podstawie umowy o pracę wykonujących czynności, które odbywać się będą codzienne w przedmiotowej usłudze. **W ramach przedmiotu niniejszej usługi nie ma usług wykonywanych codziennie.** Jak w związku z tym Wykonawca winien rozumieć niniejszy wymóg, zwłaszcza w korelacji z pkt. 20 -24 w § 4 ust. 19 umowy stanowiący załącznik nr 4.3 do SIWZ, a także §7 ust. 6-7 niniejszej umowy.
- p. **[jak w zadaniu nr 1 oraz zadaniu 2] Uszczegółowienie pkt. 25 w §4 umowy stanowiący załącznik nr 4.3 do SIWZ** w zakresie terminu w jakim zobowiązany jest Kierownik SOI do sporządzenia, podpisania i przekazania protokołu przekazania powierzchni na których

realizowana powinna być usługa, tak by nie dochodziło z tego tytułu do opóźnień w realizacji usługi za co odpowiedzialnością mógłby zostać obarczony wykonawca.

u. [jak w zadaniu nr 1 oraz zadaniu 2] Uszczegółowienie pkt. 4-5 w §5 umowy stanowiący załącznik nr 4.3 do SIWZ w zakresie terminu w jakim zobowiązany jest Kierownik SOI do potwierdzenia i podpisania przekazanego przez Wykonawcę (i podpisanego przez Użytkowników zgodnie z pkt. 3 w §5 umowy stanowiący załącznik nr 4.3 do SIWZ) protokołu potwierdzenia wykonania usługi oraz rejestru. Jeżeli w wyznaczonym terminie Kierownik SOI nie podpisze protokołu i rozliczenia, jakie rozwiązanie przewiduje zamawiający celem wypłacenia wykonawcy należnego wynagrodzenia. Niniejsza informacja jest kluczowa do wyceny ryzyka wykonywania kontraktu, bowiem nie można wyliczyć ewentualnego kosztu ryzyka, którego wykonawca nie ma możliwości zidentyfikować z uwagi na brak odpowiedniej i wyczerpującej informacji w SIWZ.

v. [jak w zadaniu nr 1 oraz zadaniu 2] Modyfikację zapisów § 9 ust. 2 lit. d,e,f,g,h,i umowy stanowiący załącznik nr 4.3 do SIWZ w zakresie zapisów, iż Zamawiający będzie naliczał kary „za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia w stosunku do terminu rozpoczęcia określonego w zleceniu i pierwotnego czasu realizacji określonego w Opisie przedmiotu zamówienia, wliczając soboty i niedziele oraz inne dni ustawowo wolne od pracy”. W związku z zapisami załącznika nr 5.3 do SIWZ część II pkt. 3 realizacja usług przez wykonawcę ma się odbywać w godzinach pracy obsługiwanej jednostki. Nadmiernością zamawiającego jest więc fakt naliczania kar za dni wolne, w których usługa nie może być realizowana, z czym Odwołujący się nie zgadza i wnosi o zmianę zapisów na dni kiedy praca na danych jednostkach może być świadczona zgodnie z zał. nr 8 do umowy..

Jak wskazuje się w orzecznictwie, „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13). Zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż zamawiający naruszył dyrektywy kształtowania treści SIWZ zawarte w PZP (por. wyroki KIO z dn. 20 listopada 2015 r., sygn. KIO 2399/15, oraz z dn. 31 lipca 2015 r., sygn. KIO 1519/15). Także Kodeks cywilny przewiduje instrumenty ochrony przed stosowaniem nadmiernych kar umownych (art. 5 KC –nadużycie prawa podmiotowego; art. 484 § 2 KC –możliwość żądania zmniejszenia kary umownej, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane lub gdy kara umowna jest rażąco wygórowana).

Ponadto nie można żądać kary umownej, gdy dłużnik obalił wynikające z art. 471 k.c. domniemanie, że opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność, a brak jest takich uregulowań w umowie.

- **Zadanie nr 4: Sekcji Obsługi Infrastruktury w Brzegu;**

a. [jak w zadaniu nr 1, zadaniu nr 2 oraz zadaniu 3] uszczegółowienie część II zał. nr 5.4 do SIWZ (pkt. 5). Zamawiający, w ramach zleconych usług, wymaga od Wykonawcy „Dodatkowej usługi usuwania chwastów, utrzymanie terenów nieutwardzonych, utrzymanie trawników w okresie jesiennym, pielęgnacja żywopłotów, utrzymanie i konserwacja rowów odwadniających oraz czyszczenie rynien (cz. III ust. 1 lit. g, IV, V, VI, VII, X) to czynności, które wykonywane będą od

poniedziałku do czwartku w godzinach pracy danej jednostki organizacyjnej z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Czynności te powinny być zrealizowane w ciągu siedmiu dni od dnia wymaganego jako rozpoczęcie prac.”

Zamawiający niejasno sprecyzował jak należy liczyć siedmiodniowy termin zakończenia prac. Czy w przypadku gdy pierwszym dniem rozpoczęcia prac jest poniedziałek, to terminem zakończenia będzie w tym wypadku środa następnego tygodnia włącznie (o ile któryś z dni nie będzie ustawowo wolny), czy też liczone ma to być inaczej? Niniejszy zapis jest niezrozumiały, a informacja ta jest niezbędna do określenia koniecznego do realizacji nakładu pracy, sprzętu oraz personelu.

- b. **[jak w zadaniu nr 1, zadaniu nr 2 oraz zadaniu 3] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. f) załącznika nr 5.4 do SIWZ:** bowiem w obecnym brzmieniu jest nieprecyzyjny i utrudnia rzetelną kalkulację.

- Konar to duża gałąź. Czy z uwagi, iż nie jest wymagany pilarz należy rozumieć, iż w ramach realizacji umowy usuwane mają być jedynie takiej wielkości gałęzie/konary, które personel porządkowy może sam przenieść do pojemnika przeznaczonego do wywozów bez konieczności ich pocięcia na mniejsze części?
- Zgodnie z częścią III pkt. 3.1 załącznika nr 5.2 do SIWZ Wykonawca winien realizować usługę z własnej inicjatywy, zgodnie z formularzem wycenionych jest 5 takich usług w roku - w związku z powyższym Zamawiający winien wskazać osobę która przyjmie informacje o podjęciu realizacji tych prac przez Wykonawcę oraz obierze usługę tego dnia po jej zakończeniu celem jest wyfakturowania.

- c. **[jak w zadaniu nr 1, zadaniu nr 2 oraz zadaniu 3] uszczegółowienie części IV pkt. 1 ppkt. b) załącznika nr 5.4 do SIWZ:** „Usuwanie opadłego listowia, gałęzi (konarów) powstałych wskutek zmiennych warunków atmosferycznych np. silnego wiatru. Nie jest wymagany udział pilarza, a także użycie podnośnika”. Zapis jest nieprecyzyjny co do rozmiaru wymaganych prac. W Formularzu Ofertowym stanowiącym Załącznik nr 1.4 do SIWZ nie ujęto tej pozycji do wyceny pomimo wymogu jej realizacji do 4x w roku (części IV pkt. 2.1 załącznika nr 5.4 do SIWZ). Wnosimy o modyfikacje Siwz tak aby zawierała wycenę usługi na podstawie których Zamawiający będzie mógł za usługę zapłacić.

- d. **[jak w wcześniejszych zadaniach] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. h) załącznika nr 5.4 do SIWZ:** W związku z tym, iż niniejsza usługa jest w formularzu ofertowym stanowiącym Załącznik nr 1.4 do SIWZ, pkt. 1d –realizowana do 5x w roku, a w ramach tej samej pozycji jest również rozliczana usługa ujęta w części III pkt. 1 ppkt. f) załącznika nr 5.4, to czy w razie zlecenia usuwania chwastów 4x usługa np. usuwania opadłego listowia może być zlecona już tylko raz w roku? Zapisy SIWZ są niejasne.

Rzeczywista krotkość tych usług ma istotne znaczenie dla Wykonawców przy sporządzaniu kalkulacji.

- e. **[jak w poprzednich zadaniach] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. i) załącznika nr 5.4 do SIWZ, w zw. z pkt.2 załącznika nr 5.4 do SIWZ:**

- niniejsza usługa w zakresie odśnieżania została ujęta w pozycji nr 1 pkt. e) formularza ofertowego stanowiącego Załącznik nr 1.4 do SIWZ. Cena jednostkowa

jaką należy podać dotyczy jednorazowego wykonania usługi za 1 m kw. Czy to **jednokrotne odśnieżenie powierzchni** zgodnie z „zestawieniem powierzchni utwardzonych”, stanowiącym załącznik nr 1.1. do umowy **jest równoznaczne z zakończeniem akcji**, czy też **odśnieżanie przeprowadzane w ramach danej doby pomiędzy godzinami 0:00 a 24:00 niezależnie od ilości akcji związanej z ciągłymi opadami? Ponadto nieprecyzyjne jest kto podejmuje decyzję o rozpoczęciu kolejnej akcji w razie zaistnienia takiej konieczności w tym samym dniu usługi odśnieżania.**

- Brak spójności pomiędzy zapisami umowy §4 ust.29 oraz ust. 30 a częścią III pkt. 1 ppkt. i) oraz pkt.2.4 załącznika nr 5.4 do SIWZ – raz Zamawiający wymaga rozpoczęcia usługi najpóźniej w czasie 3 godzin, innym razem w przeciągu 30 minut od wezwania. Raz wymaga, aby wykonawca przebywał i wykonywał prace na danym kompleksie w czasie godzin pracy poszczególnych jednostek i instytucji (umowa), natomiast w Opisie przedmiotu zamówienia określa czas jako 24 na dobę siedem dni w tygodniu.

Niniejsze uszczegółowienie jest niezmiernie istotne z punktu kalkulacji kosztów usługi.

f. **[jak w poprzednich zadaniach] modyfikację części III pkt. 1 ppkt. i) załącznika nr 5.4 do SIWZ** oraz zapis **części III pkt. 2.4 załącznika nr 5.4 do SIWZ** Co w przypadku gdy danego dnia wystąpi sprzątnięcie terenów utwardzonych zgodnie z harmonogramem, a następnie (np. popołudniu) spadnie śnieg i zostanie przeprowadzona akcja odśnieżania. **Wnosimy o modyfikację SIWZ tak aby wykonawcy mieli możliwość uzyskania wynagrodzenia za wszystkie zlecone i zrealizowane prace objęte niniejszym postępowaniem nawet w ramach jednej doby.**

g. **[jak w poprzednich zadaniach] modyfikację Formularza ofertowego stanowiącego załącznik nr 1.4 do SIWZ w związku z częścią III pkt. 1 ppkt. i) oraz części III pkt. 2.4 załącznika nr 5.4 do SIWZ:** Zamawiający wymaga stałej dyspozycji, gotowości do podjęcia działań zgodnie z Opisem Przedmiotu Zamówienia - 24H/dobę 7 dni w tygodniu, **jednocześnie nie dając gwarancji realizacji prac** i tym samym zapłaty za nie (usługa wykonywana według potrzeb wynikających z pogody – brak ryczałtu). Wykonawca **poniesie koszty związane z zapewnieniem dyżurów niezależnie od tego czy usługa będzie zlecona czy nie** (zakup środków do zwalczania śliskości, amortyzacja sprzętu, wynagrodzenie pracowników pełniących dyżury itd.), **a w przypadku braku zlecenia nie otrzyma za nie wynagrodzenia.** Powyższe stoi **w sprzeczności z §4 ust. 2 umowy stanowiącej zał. nr 4.4 do SIWZ**, „Wykonawca w ramach ustalonej opłaty zakupi piasek oraz środki chemiczne potrzebne do utrzymania czystości na terenach utwardzonych i zielonych. Ponadto Wykonawca zaopatrzy się w materiały związane z przedmiotem umowy (sprzęt gospodarczy, środki ochrony osobistej, itp.) w ramach ustalonego wynagrodzenia.”

Wnosimy o modyfikację Formularza Ofertowego o pozycje uwzględniająca koszt dyżurów w zakresie gotowości do „akcji zima”, środków i sprzętu.

- h. modyfikację części V pkt. 1 lit. d) załącznika nr 5.4 do SIWZ – Brak jest informacji dotyczącej ilości krzewów, a także zakresu prac. Z punktu widzenia kalkulacji są to istotne informacje, bowiem wpływa to wprost na jego koszt, natomiast nie ujęto tej pozycji w Formularzu ofertowym, pomimo oczekiwania jej realizacji 5x w roku (części V pkt. 2.4 załącznika nr 5.4 do SIWZ) .
- i. uszczegółowienie części V pkt. 1 ppkt. c) załącznika nr 5.4 do SIWZ: Zamawiający wymaga usługi przycięcia obrzeży trawników 5x w roku, jednak nie podaje długości obrzeży wymaganych usługą ani pozycji w Formularzu ofertowym gdzie niniejsza usługę należy wycenić.
- j. [jak w poprzednich zadaniach] Uszczegółowienie pkt. 6 w §4 umowy stanowiącej załącznik nr 4.4 do SIWZ: Zgodnie z Opisem Przedmiotu Zamówienia usługa sprzątnia odbywa się 1x w tygodniu, tym samym zapis umowy jest nieprecyzyjny. Niejasne jest co Zamawiający rozumie przez pojęcie „zobowiązany do posprzątnia terenu po nieprzewidzianych zjawiskach pogodowych”. Czy usługa ma być realizowana w trakcie sprzątnia (poz. 1a Formularza Ofertowego), czy też interwencyjnie w ramach pozycji 1b, 1c na zlecenie? Według której pozycji formularza niniejsza usługa ma być rozliczana? Czy dotyczy terenów utwardzonych czy również nieutwardzonych? Jeżeli również nieutwardzonych gdzie należy wycenić usługę na tych powierzchniach? Czy objęty jest nią cały teren utwardzony i nieutwardzony? Bez powyższych informacji Wykonawca nie może należycie wycenić usługi.
- k. [jak w poprzednich zadaniach] Uszczegółowienie pkt. 14 w §4 umowy stanowiący załącznik nr 4.4 do SIWZ: „Zamawiający zastrzega sobie, w trakcie trwania umowy, prawo do wnoszenia korekt powierzchni do usługi utrzymania porządków w obrębie danej lokalizacji lub zmianę częstotliwości wykonywania usług.” Zamawiający przewidział, iż powyższe ograniczenia powierzchni przeznaczonej do sprzątnia nie przekroczą w okresie realizacji umowy 25 % ogólnej powierzchni danego rodzaju objętej zamówieniem. Nie podał natomiast granicy w zakresie zmiany częstotliwości wykonywania usług. Jej ewentualnej skali. Jest to niezbędne do oszacowania ewentualnych kosztów usługi.
- l. Modyfikację zapisów § 4 ust. 19 umowy stanowiący załącznik nr 4.4 do SIWZ oraz część III SIWZ pkt. 12, zgodnie z którymi Wykonawca lub Podwykonawca ma obowiązek zatrudniać w sposób nieprzerwany przy realizacji zamówienia pracowników na podstawie umowy o pracę wykonujących czynności, które odbywać się będą codzienne w przedmiotowej usłudze. **W ramach przedmiotu niniejszej usługi nie ma usług wykonywanych codziennie.** Jak w związku z tym Wykonawca winien rozumieć niniejszy wymóg, zwłaszcza w korelacji z pkt. 20 -24 w § 4 ust. 19 umowy stanowiący załącznik nr 4.4 do SIWZ, a także §7 ust. 6-7 niniejszej umowy.
- m. [jak w poprzednich zadaniach] Uszczegółowienie pkt. 25 w §4 umowy stanowiący załącznik nr 4.4 do SIWZ w zakresie terminu w jakim zobowiązany jest Kierownik SOI do sporządzenia, podpisania i przekazania protokołu przekazania powierzchni na których realizowana powinna być usługa, tak by nie dochodziło z tego tytułu do opóźnień w realizacji usługi za co odpowiedzialnością mógłby zostać obarczony wykonawca.
- n. [jak w poprzednich zadaniach] Uszczegółowienie pkt. 4-5 w §5 umowy stanowiący załącznik nr 4.4 do SIWZ w zakresie terminu w jakim zobowiązany jest Kierownik SOI do potwierdzenia

i podpisania przekazanego przez Wykonawcę (i podpisanego przez Użytkowników zgodnie z pkt. 3 w §5 umowy stanowiący załącznik nr 4.4 do SIWZ) protokołu potwierdzenia wykonania usługi oraz rejestru. Jeżeli w wyznaczonym terminie Kierownik SOI nie podpisze protokołu i rozliczenia, jakie rozwiązanie przewiduje zamawiający celem wypłacenia wykonawcy należnego wynagrodzenia. Niniejsza informacja jest kluczowa do wyceny ryzyka wykonywania kontraktu, bowiem nie można wyliczyć ewentualnego kosztu ryzyka, którego wykonawca nie ma możliwości zidentyfikować z uwagi na brak odpowiedniej i wyczerpującej informacji w SIWZ.

- q. modyfikację części V pkt. 2.4 załącznika nr 5.4 do SIWZ – brak spójności z Formularzem ofertowym załącznik nr 1.4 do SIWZ, gdzie w pkt. 3a wskazano **krotność 7x w roku** natomiast w części V pkt. 2.4 załącznika nr 5.4 do SIWZ **wskazano krotność 5x w roku**. W obecnym brzmieniu zapisy te nie są spójne i nie dają możliwości określenia przez wykonawcę rzeczywistej spodziewanej krotności usługi.
- r. modyfikację Formularza ofertowego załącznik nr 1.4 do SIWZ, gdzie w pkt. 3b wskazano **krotność 4x w roku** natomiast w Opisie przedmiotu zamówienia (zał. nr 5.4.) brak takiej pozycji. W obecnym brzmieniu zapisy te nie są spójne i nie dają możliwości określenia przez wykonawcę rzeczywistej spodziewanej krotności usługi.
- s. modyfikację części XII pkt. 2.2 załącznika nr 5.4 do SIWZ – brak spójności z Formularzem ofertowym załącznik nr 1.4 do SIWZ, gdzie w pkt. 10 wskazano **krotność 4x w roku** natomiast w części XII pkt. 2.2 załącznika nr 5.4 do SIWZ **wskazano krotność 3x w roku**. W obecnym brzmieniu zapisy te nie są spójne i nie dają możliwości określenia przez wykonawcę rzeczywistej spodziewanej krotności usługi.
- w. [/jak w poprzednich zadaniach/] Modyfikację zapisów § 9 ust. 2 lit. d,e,f,g,h,i umowy stanowiący załącznik nr 4.4 do SIWZ w zakresie zapisów, iż Zamawiający będzie naliczał kary „za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia w stosunku do terminu rozpoczęcia określonego w zleceniu i pierwotnego czasu realizacji określonego w Opisie przedmiotu zamówienia, wliczając soboty i niedziele oraz inne dni ustawowo wolne od pracy”. W związku z zapisami załącznika nr 5.4 do SIWZ część II pkt. 3 realizacja usług przez wykonawcę ma się odbywać w godzinach pracy obsługiwanej jednostki. Nadmiernością zamawiającego jest więc fakt naliczania kar za dni wolne, w których usługa nie może być realizowana, z czym Odwołujący się nie zgadza i wnosi o zmianę zapisów na dni kiedy praca na danych jednostkach może być świadczona zgodnie z zał. nr 8 do umowy.
- Jak wskazuje się w orzecznictwie, „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13). Zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż zamawiający naruszył dyrektywy kształtowania treści SIWZ zawarte w PZP (por. wyroki KIO z dn. 20 listopada 2015 r., sygn. KIO 2399/15, oraz z dn. 31 lipca 2015 r., sygn. KIO 1519/15). Także Kodeks cywilny przewiduje instrumenty ochrony przed stosowaniem nadmiernych kar umownych (art. 5 KC – nadużycie prawa podmiotowego; art. 484 § 2 KC – możliwość żądania zmniejszenia kary umownej, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane lub gdy kara umowna jest rażąco wygórowana).

Ponadto nie można żądać kary umownej, gdy dłużnik obalił wynikające z art. 471 k.c. domniemanie, że opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność, a brak jest takich uregulowań w umowie.

- **Zadanie nr 5: Sekcji Obsługi Infrastruktury w Jastrzębiu;**

- a. [jak w poprzednich zadaniach] uszczegółowienie część II zał. nr 5.5 do SIWZ (pkt. 5). Zamawiający, w ramach zleconych usług, wymaga od Wykonawcy „Dodatkowej usługi usuwania chwastów, utrzymanie terenów nieutwardzonych, utrzymanie trawników w okresie jesiennym, pielęgnacja żywopłotów, utrzymanie i konserwacja rowów odwadniających oraz czyszczenie rynien (cz. III ust. 1 lit. g, IV, V, VI, VII, X) to czynności, które wykonywane będą od poniedziałku do czwartku w godzinach pracy danej jednostki organizacyjnej z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Czynności te powinny być zrealizowane w ciągu siedmiu dni od dnia wymaganego jako rozpoczęcie prac.”

Zamawiający niejasno sprecyzował jak należy liczyć siedmiodniowy termin zakończenia prac. Czy w przypadku gdy pierwszym dniem rozpoczęcia prac jest poniedziałek, to terminem zakończenia będzie w tym wypadku środa następnego tygodnia włącznie (o ile któryś z dni nie będzie ustawowo wolny), czy też liczone ma to być inaczej? Niniejszy zapis jest niezrozumiały, a informacja ta jest niezbędna do określenia koniecznego do realizacji nakładu pracy, sprzętu oraz personelu.

- b. [jak w poprzednich zadaniach] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. e) załącznika nr 5.5 do SIWZ: bowiem w obecnym brzmieniu jest nieprecyzyjny i utrudnia rzetelną kalkulację.
 - Konar to duża gałąź. Czy z uwagi, iż nie jest wymagany pilarz należy rozumieć, iż w ramach realizacji umowy usuwane mają być jedynie takiej wielkości gałęzie/konary, które personel porządkowy może sam przenieść do pojemnika przeznaczonego do wywozów bez konieczności ich pocięcia na mniejsze części?
 - Ponadto należy doprecyzować czy rozliczenie niniejszej usługi ma być zgodne z załącznikiem nr 1.5 do SIWZ, pkt. 1c – a więc do 5x w roku na powierzchni zgodnej z zał. nr. 1.1, czy też na pozostałej powierzchni w ramach usług przewidzianych w pkt. 1b załącznika nr 1.5 do SIWZ do 20x w roku na powierzchni przewidzianej zał. nr 1.1a. Nakład czasu i pracy w obu przypadkach jest różny, co ma wpływ na wycenę usługi.

- c. [jak w poprzednich zadaniach] uszczegółowienie części IV pkt. 1 ppkt. I) załącznika nr 5.5 do SIWZ: „Usuwanie opadłego listowia, gałęzi (konarów) powstałych wskutek zmiennych warunków atmosferycznych np. silnego wiatru, dotyczy to również niebezpiecznie zwisających gałęzi na drzewach i dachach. Nie jest wymagany udział pilarza, a także użycie podnośnika”. Zapis jest nieprecyzyjny co do rozmiaru wymaganych prac. W Formularzu Ofertowym stanowiącym Załącznik nr 1.5 do SIWZ nie ujęto tej pozycji do wyceny pomimo wymogu jej realizacji do 5x w roku (części IV pkt. 2.4 załącznika nr 5.5 do SIWZ). Nie wskazano też, czy dotyczy to jedynie drzew i dachów dostępnych z ziemi i drobnych gałęzi, całkowicie oderwanych i tylko zaczepionych na drzewie, skoro niewymagana jest interwencja pilarza ani użycie podnośnika. Praca pilarza jak i podnośnik podwyższa koszty Wykonawcy, dlatego prosimy o jasne określenie wymagań. Wnosimy o modyfikacje Siwz tak aby zawierała wycenę usługi na podstawie których Zamawiający będzie mógł za usługę zapłacić, oraz określenie powierzchni na jakiej ma być realizowana niniejsza usługa.

d. [jak w poprzednich zadaniach] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. h) załącznika nr 5.5 do SIWZ, w zw. z pkt.2.4 załącznika nr 5.5 do SIWZ:

- niniejsza usługa w zakresie odśnieżania została ujęta w pozycji nr 1 pkt. d) formularza ofertowego stanowiącego Załącznik nr 1.5 do SIWZ. Cena jednostkowa jaką należy podać dotyczy jednorazowego wykonania usługi za 1 m kw. Czy to **jednokrotne odśnieżenie powierzchni** zgodnie z „zestawieniem powierzchni utwardzonych”, stanowiącym załącznik nr 1.1. do umowy **jest równoznaczne z zakończeniem akcji**, czy też **odśnieżanie przeprowadzane w ramach danej doby pomiędzy godzinami 0:00 a 24:00 niezależnie od ilości akcji związanej z ciągłymi opadami?** Ponadto **nieprecyzyjne jest kto podejmuje decyzję o rozpoczęciu kolejnej akcji w razie zaistnienia takiej konieczności w tym samym dniu usługi odśnieżania.**
- Brak spójności pomiędzy zapisami umowy §4 ust.28 oraz ust. 29, a częścią III pkt. 1 ppkt. h) oraz pkt.2.4 załącznika nr 5.5 do SIWZ – raz Zamawiający wymaga rozpoczęcia usługi najpóźniej w czasie 3 godzin, innym razem w przeciągu 30 minut od wezwania. Raz wymaga, aby wykonawca przebywał i wykonywał prace na danym kompleksie w czasie godzin pracy poszczególnych jednostek i instytucji (umowa), natomiast w Opisie przedmiotu zamówienia określa czas jako 24 na dobę siedem dni w tygodniu.

Niniejsze uszczegółowienie jest niezmiernie istotne z punktu kalkulacji kosztów usługi.

e. [jak w poprzednich zadaniach] modyfikację części III pkt. 1 ppkt. h) załącznika nr 5.5 do SIWZ oraz zapis części III pkt. 2.4 załącznika nr 5.5 do SIWZ. Co w przypadku gdy danego dnia wystąpi sprzątanie terenów utwardzonych zgodnie z harmonogramem, a następnie (np. popołudniu) spadnie śnieg i zostanie przeprowadzona akcja odśnieżania.

Wnosimy o modyfikację SIWZ tak aby wykonawcy mieli możliwość uzyskania wynagrodzenia za wszystkie zlecone i zrealizowane prace objęte niniejszym postępowaniem nawet w ramach jednej doby.

f. [jak w poprzednich zadaniach] modyfikację Formularza ofertowego stanowiącego załącznik nr 1.5 do SIWZ w związku z częścią III pkt. 1 ppkt. h) oraz części III pkt. 2.4 załącznika nr 5.5 do SIWZ: Zamawiający wymaga stałej dyspozycji, gotowości do podjęcia działań zgodnie z Opisem Przedmiotu Zamówienia - 24H/dobę 7 dni w tygodniu, jednocześnie nie dając gwarancji realizacji prac i tym samym zapłaty za nie (usługa wykonywana według potrzeb wynikających z pogody – brak ryczałtu). Wykonawca poniesie koszty związane z zapewnieniem dyżurów niezależnie od tego czy usługa będzie zlecona czy nie (zakup środków do zwalczania śliskości, amortyzacja sprzętu, wynagrodzenie pracowników pełniących dyżury itd.), a w przypadku braku zlecenia nie otrzyma za nie wynagrodzenia. Powyższe stoi w sprzeczności z §4 ust. 2 umowy stanowiącej zał. nr 4.5 do SIWZ, „Wykonawca w ramach ustalonej opłaty zakupi piasek oraz środki chemiczne potrzebne do utrzymania czystości na terenach utwardzonych i zielonych. Ponadto Wykonawca zaopatrzy się w materiały związane z przedmiotem umowy (sprzęt gospodarczy, środki ochrony osobistej, itp.) w ramach ustalonego wynagrodzenia.”

Wnosimy o modyfikację Formularza Ofertowego o pozycje uwzględniająca koszt dyżurów w zakresie gotowości do „akcji zima”, środków i sprzętu.

- g. **modyfikację części IV pkt. 1 lit. h) załącznika nr 5.5 do SIWZ** – Brak jest informacji dotyczącej ilości krzewów, a także zakresu prac. Z punktu widzenia kalkulacji są to istotne informacje, bowiem wpływa to wprost na jego koszt, natomiast nie ujęto tej pozycji w Formularzu ofertowym, pomimo oczekiwania jej realizacji 5x w roku (części IV pkt. 2.4 załącznika nr 5.5 do SIWZ).
- h. **uszczegółowienie części IV pkt. 1 ppkt. f) załącznika nr 5.5 do SIWZ**: Zamawiający wymaga usługi przycięcia obrzeży trawników 4x w roku, jednak nie podaje długości obrzeży wymaganych usługą ani pozycji w Formularzu ofertowym gdzie niniejsza usługę należy wycenić.
Wnosimy o modyfikację Formularza Ofertowego w tym zakresie.
- i. **[jak w poprzednich zadaniach] Uszczegółowienie pkt. 6 w §4 umowy stanowiącej załącznik nr 4.5 do SIWZ**: Zgodnie z Opisem Przedmiotu Zamówienia usługa sprzątnia odbywa się 1x w tygodniu, tym samym zapis umowy jest nieprecyzyjny. Niejasne jest co Zamawiający rozumie przez pojęcie „zobowiązany do posprzątnia terenu po nieprzewidzianych zjawiskach pogodowych”. Czy usługa ma być realizowana w trakcie sprzątnia (poz. 1a Formularza Ofertowego), czy też interwencyjnie w ramach pozycji 1c na zlecenie? Według której pozycji formularza niniejsza usługa ma być rozliczana? Czy dotyczy terenów utwardzonych czy również nieutwardzonych? Jeżeli również nieutwardzonych gdzie należy wycenić usługę na tych powierzchniach? Czy objęty jest nią cały teren utwardzony i nieutwardzony? Bez powyższych informacji Wykonawca nie może należycie wycenić usługi.
- j. **[jak w poprzednich zadaniach] Uszczegółowienie pkt. 14 w §4 umowy stanowiący załącznik nr 4.5 do SIWZ**: „Zamawiający zastrzega sobie, w trakcie trwania umowy, prawo do wnoszenia korekt powierzchni do usługi utrzymania porządków w obrębie danej lokalizacji lub zmianę częstotliwości wykonywania usług.” Zamawiający przewidział, iż powyższe ograniczenia powierzchni przeznaczonej do sprzątnia nie przekroczą w okresie realizacji umowy 25 % ogólnej powierzchni danego rodzaju objętej zamówieniem. Nie podał natomiast granicy w zakresie zmiany częstotliwości wykonywania usług. Jej ewentualnej skali. Jest to niezbędne do oszacowania ewentualnych kosztów usługi.
- k. **Modyfikację zapisów § 4 ust. 19 umowy stanowiący załącznik nr 4.5 do SIWZ oraz część III SIWZ pkt. 12**, zgodnie z którymi Wykonawca lub Podwykonawca ma obowiązek zatrudniać w sposób nieprzerwany przy realizacji zamówienia pracowników na podstawie umowy o pracę wykonujących czynności, które odbywać się będą codzienne w przedmiotowej usłudze. W ramach przedmiotu niniejszej usługi nie ma usług wykonywanych codziennie. Jak w związku z tym Wykonawca winien rozumieć niniejszy wymóg, zwłaszcza w korelacji z pkt. 20 -24 w § 4 ust. 19 umowy stanowiący załącznik nr 4.5 do SIWZ, a także §7 ust. 6-7 niniejszej umowy.
- l. **[jak w poprzednich zadaniach] Uszczegółowienie pkt. 25 w §4 umowy stanowiący załącznik nr 4.5 do SIWZ** w zakresie terminu w jakim zobowiązany jest Kierownik SOI do sporządzenia, podpisania i przekazania protokołu przekazania powierzchni na których realizowana

powinna być usługa, tak by nie dochodziło z tego tytułu do opóźnień w realizacji usługi za co odpowiedzialnością mógłby zostać obarczony wykonawca.

- m. [jak w poprzednich zadaniach] Uszczegółowienie pkt. 4-5 w §5 umowy stanowiący załącznik nr 4.5 do SIWZ w zakresie terminu w jakim zobowiązany jest Kierownik SOI do potwierdzenia i podpisania przekazanego przez Wykonawcę (i podpisanego przez Użytkowników zgodnie z pkt. 3 w §5 umowy stanowiący załącznik nr 4.5 do SIWZ) protokołu potwierdzenia wykonania usługi oraz rejestru. Jeżeli w wyznaczonym terminie Kierownik SOI nie podpisze protokołu i rozliczenia, jakie rozwiązanie przewiduje zamawiający celem wypłacenia wykonawcy należnego wynagrodzenia. Niniejsza informacja jest kluczowa do wyceny ryzyka wykonywania kontraktu, bowiem nie można wyliczyć ewentualnego kosztu ryzyka, którego wykonawca nie ma możliwości zidentyfikować z uwagi na brak odpowiedniej i wyczerpującej informacji w SIWZ.
- t. modyfikację części V pkt. 2. załącznika nr 5.5 do SIWZ – brak spójności z Formularzem ofertowym załącznik nr 1.5 do SIWZ, gdzie w pkt. 3 wskazano **krotność 5x w roku** natomiast w części V pkt. 2 załącznika nr 5.5 do SIWZ **wskazano krotność 4x w roku**. W obecnym brzmieniu zapisy te nie są spójne i nie dają możliwości określenia przez wykonawcę rzeczywistej spodziewanej krotności usługi.
- u. modyfikację Formularza ofertowego załącznik nr 1.5 do SIWZ, gdzie w pkt. 2.1 wskazano **krotność 1x w roku** natomiast w Opisie przedmiotu zamówienia (zał. nr 5.5) brak takiej pozycji. W obecnym brzmieniu zapisy te nie są spójne i nie dają możliwości określenia przez wykonawcę rzeczywistej spodziewanej krotności usługi.
- v. modyfikację części XI pkt. 2.2 załącznika nr 5.5 do SIWZ – brak spójności z Formularzem ofertowym załącznik nr 1.5 do SIWZ, gdzie w pkt. 9 wskazano **krotność 4x w roku** natomiast w części XI pkt. 2.2 załącznika nr 5.5 do SIWZ **wskazano krotność 3x w roku**. W obecnym brzmieniu zapisy te nie są spójne i nie dają możliwości określenia przez wykonawcę rzeczywistej spodziewanej krotności usługi.
- x. [jak w poprzednich zadaniach] Modyfikację zapisów § 9 ust. 2 lit. d,e,f,g,h,i umowy stanowiący załącznik nr 4.5 do SIWZ w zakresie zapisów, iż Zamawiający będzie naliczał kary „za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia w stosunku do terminu rozpoczęcia określonego w zleceniu i pierwotnego czasu realizacji określonego w Opisie przedmiotu zamówienia, wliczając soboty i niedziele oraz inne dni ustawowo wolne od pracy”. W związku z zapisami załącznika nr 5.5 do SIWZ część II pkt. 3 realizacja usług przez wykonawcę ma się odbywać w godzinach pracy obsługiwanej jednostki. Nadmiernością zamawiającego jest więc fakt naliczania kar za dni wolne, w których usługa nie może być realizowana, z czym Odwołujący się nie zgadza i wnosi o zmianę zapisów na dni kiedy praca na danych jednostkach może być świadczona zgodnie z zał. nr 8 do umowy..
- Jak wskazuje się w orzecznictwie, „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13). Zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż zamawiający naruszył dyrektywy kształtowania treści SIWZ zawarte w PZP (por. wyroki KIO z dn. 20 listopada 2015 r., sygn. KIO 2399/15, oraz z dn. 31 lipca 2015 r., sygn. KIO 1519/15). Także Kodeks cywilny przewiduje instrumenty ochrony przed stosowaniem

nadmiernych kar umownych (art. 5 KC –nadużycie prawa podmiotowego; art. 484 § 2 KC –możliwość żądania zmniejszenia kary umownej, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane lub gdy kara umowna jest rażąco wygórowana).

Ponadto nie można żądać kary umownej, gdy dłużnik obalił wynikające z art. 471 k.c. domniemanie, że opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność, a brak jest takich uregulowań w umowie.

- **Zadanie nr 6: Sekcji Obsługi Infrastruktury w Kłodzku;**

- a. **[jak w poprzednich zadaniach] uszczegółowienie część II zał. nr 5.6 do SIWZ (pkt. 5)**, Zamawiający, w ramach zleconych usług, wymaga od Wykonawcy „Dodatkowej usługi usuwania chwastów, utrzymanie terenów nieutwardzonych, utrzymanie trawników w okresie jesiennym, pielęgnacja żywopłotów, utrzymanie i konserwacja rowów odwadniających oraz czyszczenie rynien (cz. III ust. 1 lit. g, IV, V, VI, VII, X) to czynności, które wykonywane będą od poniedziałku do czwartku w godzinach pracy danej jednostki organizacyjnej z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Czynności te powinny być zrealizowane w ciągu siedmiu dni od dnia wymaganego jako rozpoczęcie prac.”

Zamawiający niejasno sprecyzował jak należy liczyć siedmiodniowy termin zakończenia prac. Czy w przypadku gdy pierwszym dniem rozpoczęcia prac jest poniedziałek, to terminem zakończenia będzie w tym wypadku środa następnego tygodnia włącznie (o ile któryś z dni nie będzie ustawowo wolny), czy też liczone ma to być inaczej? Niniejszy zapis jest niezrozumiały, a informacja ta jest niezbędna do określenia koniecznego do realizacji nakładu pracy, sprzętu oraz personelu.

- b. **[jak w poprzednich zadaniach] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. e) załącznika nr 5.6 do SIWZ:** bowiem w obecnym brzmieniu jest nieprecyzyjny i utrudnia rzetelną kalkulację.

- Konar to duża gałąź. Czy z uwagi, iż nie jest wymagany pilarz należy rozumieć, iż w ramach realizacji umowy usuwane mają być jedynie takiej wielkości gałęzie/konary, które personel porządkowy może sam przenieść do pojemnika przeznaczonego do wywozów bez konieczności ich pocięcia na mniejsze części?
- Ponadto należy doprecyzować czy rozliczenie niniejszej usługi ma być zgodne z załącznikiem nr 1.6 do SIWZ, pkt. 1c – a więc do 5x w roku, czy też (według pkt. 2.1 w części III zał. nr 4.6) na pozostałej powierzchni w ramach usług przewidzianych w pkt. 1b załącznika nr 1.6 do SIWZ do 20x w roku czy według pozycji 1a załącznika 1.6.
Nakład czasu i pracy w różnych przypadkach jest inny, co ma wpływ na wycenę usługi.
- Zgodnie z częścią III pkt. 3.1 załącznika nr 5.6 do SIWZ Wykonawca winien realizować usługę z własnej inicjatywy, zgodnie z formularzem wycenionych jest 5 takich usług w roku - w związku z powyższym Zamawiający winien wskazać osobę która przyjmie informacje o podjęciu realizacji tych prac przez Wykonawcę oraz obierze usługę tego dnia po jej zakończeniu celem jest wyfakturowania.

- c. **[jak w poprzednich zadaniach] uszczegółowienie części IV pkt. 1 ppkt. e) załącznika nr 5.6 do SIWZ:** „Usuwanie opadłego listowia, gałęzi (konarów) powstałych wskutek zmiennych

warunków atmosferycznych np. silnego wiatru, dotyczy to również niebezpiecznie zwisających gałęzi na drzewach i dachach. Nie jest wymagany udział pilarza, a także użycie podnośnika”. Zapis jest nieprecyzyjny co do rozmiaru wymaganych prac. W Formularzu Ofertowym stanowiącym Załącznik nr 1.6 do SIWZ nie ujęto tej pozycji do wyceny pomimo wymogu jej realizacji do 3x w roku (części IV pkt. 2.3 załącznika nr 5.6 do SIWZ). Nie wskazano też, czy dotyczy to jedynie drzew i dachów dostępnych z ziemi i drobnych gałęzi, całkowicie oderwanych i tylko zaczepionych na drzewie, skoro niewymagana jest interwencja pilarza ani użycie podnośnika. Praca pilarza jak i podnośnik podwyższa koszty Wykonawcy, dlatego prosimy o jasne określenie wymagań. Wnosimy o modyfikację SIWZ tak aby zawierała wycenę usługi na podstawie których Zamawiający będzie mógł za usługę zapłacić, oraz określenie powierzchni na jakiej ma być realizowana niniejsza usługa.

- d. **[jak w poprzednich zadaniach] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. e) załącznika nr 5.6 do SIWZ:** W związku z tym, iż niniejsza usługa jest w formularzu ofertowym stanowiącym Załącznik nr 1.6 do SIWZ pkt. 1c –realizowana do 5x w roku , a w ramach tej samej pozycji jest również rozliczana usługa ujęta w części III pkt. 1 ppkt. g) załącznika nr 5.6, to czy w razie zlecenia usuwania chwastów 4x usługa np. usuwania opadłego listowia może być zlecona już tylko raz w roku? Zapisy SIWZ są niejasne.

Rzeczywista krotkość tych usług ma istotne znaczenie dla Wykonawców przy sporządzaniu kalkulacji.

- e. **[jak w poprzednich zadaniach] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. h) załącznika nr 5.6 do SIWZ, w zw. z pkt.2.4 załącznika nr 5.6 do SIWZ:**

- niniejsza usługa w zakresie odśnieżania została ujęta w pozycji nr 1 pkt. d) formularza ofertowego stanowiącego Załącznik nr 1.6 do SIWZ. Cena jednostkowa jaką należy podać dotyczy jednorazowego wykonania usługi za 1 m kw. Czy to **jednokrotne odśnieżenie powierzchni** zgodnie z „zestawieniem powierzchni utwardzonych”, stanowiącym załącznik nr 1.1. do umowy **jest równoznaczne z zakończeniem akcji**, czy też **odśnieżanie przeprowadzane w ramach danej doby pomiędzy godzinami 0:00 a 24:00 niezależnie od ilości akcji związanej z ciągłymi opadami? Ponadto nieprecyzyjne jest kto podejmuje decyzję o rozpoczęciu kolejnej akcji w razie zaistnienia takiej konieczności w tym samym dniu usługi odśnieżania.**
- Brak spójności pomiędzy zapisami umowy §4 ust.29 oraz ust. 30 a częścią III pkt. 1 ppkt. h) oraz pkt. 2.4 załącznika nr 5.6 do SIWZ – raz Zamawiający wymaga rozpoczęcia usługi najpóźniej w czasie 3 godzin, innym razem w przeciągu 30 minut od wezwania. Raz wymaga, aby wykonawca przebywał i wykonywał prace na danym kompleksie w czasie godzin pracy poszczególnych jednostek i instytucji (umowa), natomiast w Opisie przedmiotu zamówienia określa czas jako 24 na dobę siedem dni w tygodniu.

Niniejsze uszczegółowienie jest niezmiernie istotne z punktu kalkulacji kosztów usługi.

f. [jak w poprzednich zadaniach] modyfikację części III pkt. 1 ppkt. h) załącznika nr 5.6 do SIWZ oraz zapis części III pkt. 2.4 załącznika nr 5.6 do SIWZ Co w przypadku gdy danego dnia wystąpi sprzątnięcie terenów utwardzonych zgodnie z harmonogramem, a następnie (np. popołudniu) spadnie śnieg i zostanie przeprowadzona akcja odśnieżania.
Wnosimy o modyfikację SIWZ tak aby wykonawcy mieli możliwość uzyskania wynagrodzenia za wszystkie zlecone i zrealizowane prace objęte niniejszym postępowaniem nawet w ramach jednej doby.

g. [jak w poprzednich zadaniach] modyfikację Formularza ofertowego stanowiącego załącznik nr 1.6 do SIWZ w związku z częścią III pkt. 1 ppkt. h) oraz części III pkt. 2.4 załącznika nr 5.6 do SIWZ: Zamawiający wymaga stałej dyspozycji, gotowości do podjęcia działań zgodnie z Opisem Przedmiotu Zamówienia - 24H/dobę 7 dni w tygodniu, jednocześnie nie dając gwarancji realizacji prac i tym samym zapłaty za nie (usługa wykonywana według potrzeb wynikających z pogody – brak ryczałtu). Wykonawca poniesie koszty związane z zapewnieniem dyżurów niezależnie od tego czy usługa będzie zlecona czy nie (zakup środków do zwalczania śliskości, amortyzacja sprzętu, wynagrodzenie pracowników pełniących dyżury itd.), a w przypadku braku zlecenia nie otrzyma za nie wynagrodzenia. Powyższe stoi w sprzeczności z §4 ust. 2 umowy stanowiącej zał. nr 4.6 do SIWZ, „Wykonawca w ramach ustalonej opłaty zakupi piasek oraz środki chemiczne potrzebne do utrzymania czystości na terenach utwardzonych i zielonych. Ponadto Wykonawca zaopatrzy się w materiały związane z przedmiotem umowy (sprzęt gospodarczy, środki ochrony osobistej, itp.) w ramach ustalonego wynagrodzenia.”

Wnosimy o modyfikację Formularza Ofertowego o pozycje uwzględniająca koszt dyżurów w zakresie gotowości do „akcji zima”, środków i sprzętu.

h. modyfikację części IV pkt. 1 lit. e) załącznika nr 5.6 do SIWZ – zamawiający nie określił gdzie niniejsza usługa ma być wyceniona, a więc winien wprowadzić niniejszą usługę do Formularza ofertowego zał. nr 1.6. do SIWZ. Zgodnie z częścią IV pkt. 2.3 załącznika nr 5.6 do SIWZ niniejsza usługa winna być realizowana 3xroku.

i. [jak w poprzednich zadaniach] Uszczegółowienie pkt. 6 w §4 umowy stanowiącej załącznik nr 4.6 do SIWZ: Zgodnie z Opisem Przedmiotu Zamówienia usługa sprzątnięcia odbywa się 1x w tygodniu, tym samym zapis umowy jest nieprecyzyjny. Niejasne jest co Zamawiający rozumie przez pojęcie „zobowiązany do posprzątnięcia terenu po nieprzewidzianych zjawiskach pogodowych”. Czy usługa ma być realizowana w trakcie sprzątnięcia (poz. 1a Formularza Ofertowego), czy też interwencyjnie w ramach pozycji 1c na zlecenie? Według której pozycji formularza niniejsza usługa ma być rozliczana? Czy dotyczy terenów utwardzonych czy również nieutwardzonych? Jeżeli również nieutwardzonych gdzie należy wycenić usługę na tych powierzchniach? Czy objęty jest nią cały teren utwardzony i nieutwardzony? Bez powyższych informacji Wykonawca nie może należycie wycenić usługi.

j. [jak w poprzednich zadaniach] Uszczegółowienie pkt. 14 w §4 umowy stanowiący załącznik nr 4.6 do SIWZ: „Zamawiający zastrzega sobie, w trakcie trwania umowy, prawo do wnoszenia korekt powierzchni do usługi utrzymania porządków w obrębie danej lokalizacji lub zmianę częstotliwości wykonywania usług.” Zamawiający przewidział, iż powyższe ograniczenia powierzchni przeznaczonej do sprzątnięcia nie przekroczą w okresie realizacji

umowy 25 % ogólnej powierzchni danego rodzaju objętej zamówieniem. Nie podał natomiast granicy w zakresie zmiany częstotliwości wykonywania usług. Jej ewentualnej skali. Jest to niezbędne do oszacowania ewentualnych kosztów usługi.

- k. **Modyfikację zapisów § 4 ust. 19 umowy stanowiący załącznik nr 4.6 do SIWZ oraz część III SIWZ pkt. 12**, zgodnie z którymi Wykonawca lub Podwykonawca ma obowiązek zatrudniać w sposób nieprzerwany przy realizacji zamówienia pracowników na podstawie umowy o pracę wykonujących czynności, które odbywać się będą codzienne w przedmiotowej usłudze.” **W ramach przedmiotu niniejszej usługi nie ma usług wykonywanych codziennie.** Jak w związku z tym Wykonawca winien rozumieć niniejszy wymóg, zwłaszcza w korelacji z pkt. 20 -24 w § 4 ust. 19 umowy stanowiący załącznik nr 4.6 do SIWZ, a także §7 ust. 6-7 niniejszej umowy.
- l. **[jak w poprzednich zadaniach] Uszczegółowienie pkt. 25 w §4 umowy stanowiący załącznik nr 4.6 do SIWZ** w zakresie terminu w jakim zobowiązany jest Kierownik SOI do sporządzenia, podpisania i przekazania protokołu przekazania powierzchni na których realizowana powinna być usługa, tak by nie dochodziło z tego tytułu do opóźnień w realizacji usługi za co odpowiedzialnością mógłby zostać obarczony wykonawca.
- m. **[jak w poprzednich zadaniach] Uszczegółowienie pkt. 4-5 w §5 umowy stanowiący załącznik nr 4.6 do SIWZ** w zakresie terminu w jakim zobowiązany jest Kierownik SOI do potwierdzenia i podpisania przekazanego przez Wykonawcę (i podpisanego przez Użytkowników zgodnie z pkt. 3 w §5 umowy stanowiący załącznik nr 4.6 do SIWZ) protokołu potwierdzenia wykonania usługi oraz rejestru. Jeżeli w wyznaczonym terminie Kierownik SOI nie podpisze protokołu i rozliczenia, jakie rozwiązanie przewiduje zamawiający celem wypłacenia wykonawcy należnego wynagrodzenia. Niniejsza informacja jest kluczowa do wyceny ryzyka wykonywania kontraktu, bowiem nie można wyliczyć ewentualnego kosztu ryzyka, którego wykonawca nie ma możliwości zidentyfikować z uwagi na brak odpowiedniej i wyczerpującej informacji w SIWZ.
- y. **[jak w poprzednich zadaniach] Modyfikację zapisów § 9 ust. 2 lit. d,e,f,g,h,i umowy stanowiący załącznik nr 4.6 do SIWZ w zakresie zapisów, iż Zamawiający będzie naliczał „za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia w stosunku do terminu rozpoczęcia określonego w zleceniu i pierwotnego czasu realizacji określonego w Opisie przedmiotu zamówienia, wliczając soboty i niedziele oraz inne dni ustawowo wolne od pracy”.** W związku z zapisami załącznika nr 5.6 do SIWZ część II pkt. 3 realizacja usług przez wykonawcę ma się odbywać w godzinach pracy obsługiwanej jednostki. Nadmiernością zamawiającego jest więc fakt naliczania kar za dni wolne, w których usługa nie może być realizowana, z czym Odwołujący się nie zgadza i wnosi o zmianę zapisów na dni kiedy praca na danych jednostkach może być świadczona zgodnie z zał. nr 8 do umowy.
- Jak wskazuje się w orzecznictwie, „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13). Zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż zamawiający naruszył dyrektywy kształtowania treści SIWZ zawarte w PZP (por. wyroki KIO z dn. 20 listopada 2015 r., sygn. KIO 2399/15, oraz z dn. 31 lipca 2015 r., sygn. KIO 1519/15). Także Kodeks cywilny przewiduje instrumenty ochrony przed stosowaniem nadmiernych kar umownych (art. 5 KC –nadużycie prawa podmiotowego; art. 484 § 2 KC

–możliwość żądania zmniejszenia kary umownej, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane lub gdy kara umowna jest rażąco wygórowana).

Ponadto nie można żądać kary umownej, gdy dłużnik obalił wynikające z art. 471 k.c. domniemanie, że opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność, a brak jest takich uregulowań w umowie.

- **Zadanie nr 7: Sekcji Obsługi Infrastruktury w Oleśnicy.**

- a. **[jak w poprzednich zadaniach] uszczegółowienie części II zał. nr 5.7 do SIWZ (pkt. 5)**, Zamawiający, w ramach zleconych usług, wymaga od Wykonawcy „Dodatkowej usługi usuwania chwastów, utrzymanie terenów nieutwardzonych, utrzymanie trawników w okresie jesiennym, pielęgnacja żywopłotów, utrzymanie i konserwacja rowów odwadniających oraz czyszczenie rynien (cz. III ust. 1 lit. g, IV, V, VI, VII, X) to czynności, które wykonywane będą od poniedziałku do czwartku w godzinach pracy danej jednostki organizacyjnej z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Czynności te powinny być zrealizowane w ciągu siedmiu dni od dnia wymaganego jako rozpoczęcie prac.”

Zamawiający niejasno sprecyzował jak należy liczyć siedmiodniowy termin zakończenia prac. Czy w przypadku gdy pierwszym dniem rozpoczęcia prac jest poniedziałek, to terminem zakończenia będzie w tym wypadku środa następnego tygodnia włącznie (o ile któryś z dni nie będzie ustawowo wolny), czy też liczone ma to być inaczej? Niniejszy zapis jest niezrozumiały, a informacja ta jest niezbędna do określenia koniecznego do realizacji nakładu pracy, sprzętu oraz personelu.

- b. **[jak w poprzednich zadaniach] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. e) załącznika nr 5.7 do SIWZ:** bowiem w obecnym brzmieniu jest nieprecyzyjny i utrudnia rzetelną kalkulację.

- Konar to duża gałąź. Czy z uwagi, iż nie jest wymagany pilarz należy rozumieć, iż w ramach realizacji umowy usuwane mają być jedynie takiej wielkości gałęzie/konary, które personel porządkowy może sam przenieść do pojemnika przeznaczonego do wywozów bez konieczności ich pocięcia na mniejsze części?
- Zgodnie z częścią III pkt. 3.1 załącznika nr 5.7 do SIWZ Wykonawca winien realizować usługę z własnej inicjatywy, zgodnie z formularzem wycenionych jest 5 takich usług w roku - w związku z powyższym Zamawiający winien wskazać osobę która przyjmie informacje o podjęciu realizacji tych prac przez Wykonawcę oraz obierze usługę tego dnia po jej zakończeniu celem jest wyfakturowania.

- c. **[jak w poprzednich zadaniach] uszczegółowienie części IV pkt. 1 ppkt. f) załącznika nr 5.7 do SIWZ:** „Usuwanie opadłego listowia, gałęzi (konarów) powstałych wskutek zmiennych warunków atmosferycznych np. silnego wiatru, dotyczy to również niebezpiecznie zwisających gałęzi na drzewach i dachach. Nie jest wymagany udział pilarza, a także użycie podnośnika”. Zapis jest nieprecyzyjny co do rozmiaru wymaganych prac. W Formularzu Ofertowym stanowiącym Załącznik nr 1.7 do SIWZ nie ujęto tej pozycji do wyceny, nie oszacowano też krotności usługi. Nie wskazano też, czy dotyczy to jedynie drzew i dachów

dostępnych z ziemi i drobnych gałęzi, całkowicie oderwanych i tylko zaczepionych na drzewie, skoro niewymagana jest interwencja pilarza ani użycie podnośnika. Praca pilarza jak i podnośnik podwyższa koszty Wykonawcy, dlatego prosimy o jasne określenie wymagań. Wnosimy o modyfikację Siwz tak aby zawierała wycenę usługi na podstawie których Zamawiający będzie mógł za usługę zapłacić, oraz określenie powierzchni na jakiej ma być realizowana niniejsza usługa.

- d. uszczegółowienie części IV pkt. 1 ppkt. d-e) załącznika nr 5.7 do SIWZ: W Formularzu Ofertowym stanowiącym Załącznik nr 1.7 do SIWZ nie ujęto tych pozycji do wyceny, nie oszacowano też krotności usługi. *Informacje te są niezbędne do prawidłowej wyceny usługi.*
- e. [jak w poprzednich zadaniach] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. g) załącznika nr 5.7 do SIWZ: W związku z tym, iż niniejsza usługa jest w formularzu ofertowym stanowiącym Załącznik nr 1.7 do SIWZ pkt. 1c –realizowana do 5x w roku na powierzchni zgodniej z zał. nr. 1.1, a w ramach tej samej pozycji jest również rozliczana usługa ujęta w części III pkt. 1 ppkt. e) załącznika nr 5.7, to czy w razie zlecenia usuwania chwastów 4x usługa np. usuwania opadłego listowia może być zlecona już tylko raz w roku? Zapisy SIWZ są niejasne.

Rzeczywista krotność tych usług ma istotne znaczenie dla Wykonawców przy sporządzaniu kalkulacji.

- f. [jak w poprzednich zadaniach] uszczegółowienie części III pkt. 1 ppkt. h) załącznika nr 5.7 do SIWZ, w zw. z pkt.2.4 części III -załącznika nr 5.7 do SIWZ:
- niniejsza usługa w zakresie odśnieżania została ujęta w pozycji nr 1 pkt. d) formularza ofertowego stanowiącego Załącznik nr 1.7 do SIWZ. Cena jednostkowa jaką należy podać dotyczy jednorazowego wykonania usługi za 1 m kw. Czy to **jednokrotne odśnieżenie powierzchni** zgodnie z „zestawieniem powierzchni utwardzonych”, stanowiącym załącznik nr 1.1. do umowy **jest równoznaczne z zakończeniem akcji**, czy też **odśnieżanie przeprowadzane w ramach danej doby pomiędzy godzinami 0:00 a 24:00 niezależnie od ilości akcji związanej z ciągłymi opadami**? Ponadto nieprecyzyjne jest kto podejmuje decyzję o rozpoczęciu kolejnej akcji w razie zaistnienia takiej konieczności w tym samym dniu usługi odśnieżania.
 - Brak spójności pomiędzy zapisami umowy §4 ust.29 a częścią III pkt. 1 ppkt. h) oraz pkt.2.4 załącznika nr 5.7 do SIWZ – raz Zamawiający wymaga rozpoczęcia usługi najpóźniej w czasie 3 godzin, innym razem w przeciągu 30 minut od wezwania. Raz wymaga, aby wykonawca przebywał i wykonywał prace na danym kompleksie w czasie godzin pracy poszczególnych jednostek i instytucji (umowa), natomiast w Opisie przedmiotu zamówienia określa czas jako 24 na dobę siedem dni w tygodniu.

Niniejsze uszczegółowienie jest niezmiernie istotne z punktu kalkulacji kosztów usługi.

- g. [jak w poprzednich zadaniach] modyfikację części III pkt. 1 ppkt. h) załącznika nr 5.7 do SIWZ oraz zapis części III pkt. 2.4 załącznika nr 5.7 do SIWZ Co w przypadku gdy danego dnia

wystąpi sprzątanie terenów utwardzonych zgodnie z harmonogramem, a następnie (np. popołudniu) spadnie śnieg i zostanie przeprowadzona akcja odśnieżania.

Wnosimy o modyfikacje SIWZ tak aby wykonawcy mieli możliwość uzyskania wynagrodzenia za wszystkie zlecone i zrealizowane prace objęte niniejszym postępowaniem nawet w ramach jednej doby.

- h. [jak w poprzednich zadaniach] modyfikację Formularza ofertowego stanowiącego załącznik nr 1.7 do SIWZ w związku z częścią III pkt. 1 ppkt. h) oraz części III pkt. 2.4 załącznika nr 5.7 do SIWZ: Zamawiający wymaga stałej dyspozycji, gotowości do podjęcia działań zgodnie z Opisem Przedmiotu Zamówienia - 24H/dobę 7 dni w tygodniu, jednocześnie nie dając gwarancji realizacji prac i tym samym zapłaty za nie (usługa wykonywana według potrzeb wynikających z pogody – brak ryczałtu). Wykonawca poniesie koszty związane z zapewnieniem dyżurów niezależnie od tego czy usługa będzie zlecona czy nie (zakup środków do zwalczania śliskości, amortyzacja sprzętu, wynagrodzenie pracowników pełniących dyżury itd.), a w przypadku braku zlecenia nie otrzyma za nie wynagrodzenia. Powyższe stoi w sprzeczności z §4 ust. 2 umowy stanowiącej zał. nr 4.7 do SIWZ, „Wykonawca w ramach ustalonej opłaty zakupi piasek oraz środki chemiczne potrzebne do utrzymania czystości na terenach utwardzonych i zielonych. Ponadto Wykonawca zaopatrzy się w materiały związane z przedmiotem umowy (sprzęt gospodarczy, środki ochrony osobistej, itp.) w ramach ustalonego wynagrodzenia.”

Wnosimy o modyfikację Formularza Ofertowego o pozycje uwzględniająca koszt dyżurów w zakresie gotowości do „akcji zima”, środków i sprzętu.

- i. modyfikację części IV pkt. 1 lit. f) załącznika nr 5.7 do SIWZ – zamawiający nie określił gdzie niniejsza usługa ma być wyceniona, ani nie oszacowała wymaganej krotności.
- j. modyfikację części IV pkt. 1 lit. d-e) załącznika nr 5.7 do SIWZ – zamawiający nie określił gdzie niniejsze usługi mają być wycenione, ani nie oszacowała wymaganej krotności.
- k. uszczegółowienie części IV pkt. 1 ppkt. c) załącznika nr 5.2 do SIWZ: Zamawiający wymaga usługi przycięcia obrzeży trawników 5x w roku, jednak nie podaje długości obrzeży wymaganych usługą ani pozycji w Formularzu ofertowym gdzie niniejsza usługę należy wycenić.
- l. [jak w poprzednich zadaniach] Uszczegółowienie pkt. 6 w §4 umowy stanowiącej załącznik nr 4.7 do SIWZ: Zgodnie z Opisem Przedmiotu Zamówienia usługa sprzątanía odbywa się 1x w tygodniu, tym samym zapis umowy jest nieprecyzyjny. Niejasne jest co Zamawiający rozumie przez pojęcie „zobowiązany do posprzątania terenu po nieprzewidzianych zjawiskach pogodowych”. Czy usługa ma być realizowana w trakcie sprzątanía (poz. 1a Formularza Ofertowego), czy też interwencyjnie w ramach pozycji 1c na zlecenie? Według której pozycji formularza niniejsza usługa ma być rozliczana? Czy dotyczy terenów utwardzonych czy również nieutwardzonych? Jeżeli również nieutwardzonych gdzie należy wycenić usługę na tych powierzchniach? Czy objęty jest nią cały teren utwardzony i nieutwardzony? Bez powyższych informacji Wykonawca nie może należycie wycenić usługi.

- m. [jak w poprzednich zadaniach] Uszczegółowienie pkt. 14 w §4 umowy stanowiący załącznik nr 4.7 do SIWZ: „Zamawiający zastrzega sobie, w trakcie trwania umowy, prawo do wnoszenia korekt powierzchni do usługi utrzymania porządków w obrębie danej lokalizacji lub zmianę częstotliwości wykonywania usług.” Zamawiający przewidział, iż powyższe ograniczenia powierzchni przeznaczonej do sprzątnięcia nie przekroczą w okresie realizacji umowy 25 % ogólnej powierzchni danego rodzaju objętej zamówieniem. Nie podał natomiast granicy w zakresie zmiany częstotliwości wykonywania usług. Jej ewentualnej skali. Jest to niezbędne do oszacowania ewentualnych kosztów usługi.
- n. Modyfikację zapisów § 4 ust. 19 umowy stanowiący załącznik nr 4.7 do SIWZ oraz część III SIWZ pkt. 12, zgodnie z którymi Wykonawca lub Podwykonawca ma obowiązek zatrudniać w sposób nieprzerwany przy realizacji zamówienia pracowników na podstawie umowy o pracę wykonujących czynności, które odbywać się będą codzienne w przedmiotowej usłudze.” W ramach przedmiotu niniejszej usługi nie ma usług wykonywanych codziennie. Jak w związku z tym Wykonawca winien rozumieć niniejszy wymóg, zwłaszcza w korelacji z pkt. 20 -24 w § 4 ust. 19 umowy stanowiący załącznik nr 4.7 do SIWZ, a także §7 ust. 6-7 niniejszej umowy.
- o. [jak w poprzednich zadaniach] Uszczegółowienie pkt. 25 w §4 umowy stanowiący załącznik nr 4.7 do SIWZ w zakresie terminu w jakim zobowiązany jest Kierownik SOI do sporządzenia, podpisania i przekazania protokołu przekazania powierzchni na których realizowana powinna być usługa, tak by nie dochodziło z tego tytułu do opóźnień w realizacji usługi za co odpowiedzialnością mógłby zostać obarczony wykonawca.
- p. [jak w poprzednich zadaniach] Uszczegółowienie pkt. 4-5 w §5 umowy stanowiący załącznik nr 4.7 do SIWZ w zakresie terminu w jakim zobowiązany jest Kierownik SOI do potwierdzenia i podpisania przekazanego przez Wykonawcę (i podpisanego przez Użytkowników zgodnie z pkt. 3 w §5 umowy stanowiący załącznik nr 4.7 do SIWZ) protokołu potwierdzenia wykonania usługi oraz rejestru. Jeżeli w wyznaczonym terminie Kierownik SOI nie podpisze protokołu i rozliczenia, jakie rozwiązanie przewiduje zamawiający celem wypłacenia wykonawcy należnego wynagrodzenia. Niniejsza informacja jest kluczowa do wyceny ryzyka wykonywania kontraktu, bowiem nie można wyliczyć ewentualnego kosztu ryzyka, którego wykonawca nie ma możliwości zidentyfikować z uwagi na brak odpowiedniej i wyczerpującej informacji w SIWZ.
- q. modyfikację części IV pkt. 1 lit. c w zw. z punktem 2.3 tej części załącznika nr 5.7 do SIWZ – zamawiający nie określił gdzie niniejsze usługi mają być wycenione (brak pozycji w formularzu ofertowym). *Niniejsze naraża Wykonawcę na straty finansowe.*
- r. modyfikację formularza ofertowego stanowiącego zał. nr 1.7 do SIWZ w zw. z częścią IV pkt. 1 lit. d-g załącznika nr 5.7 do SIWZ – zamawiający nie określił gdzie niniejsze usługi mają być wycenione (brak pozycji w formularzu ofertowym). *Niniejsze naraża Wykonawcę na straty finansowe.*
- s. modyfikację części V pkt. 2 w zw. z zał. nr 1.7 do SIWZ – Pomędzy krotnością usługi wymagana przez zamawiającego w Opisie przedmiotu zamówienia (4xroku) a wskazana do wyceny w Formularzy ofertowym (5xw roku) istnieje rozbieżność. *Niniejsze naraża Wykonawcę na straty finansowe.*

- t. modyfikację części IX pkt. 2 w zw. z zał. nr 1.7 do SIWZ – Pomędzy krotnością usługi wymagana przez zamawiającego w Opisie przedmiotu zamówienia (3xroku) a wskazaną do wyceny w Formularzy ofertowym (4xw roku) istnieje rozbieżność. *Niniejsze naraża Wykonawcę na straty finansowe.*
- u. [jak w poprzednich zadaniach] Modyfikację zapisów § 9 ust. 2 lit. d,e,f,g,h,i umowy stanowiący załącznik nr 4.7 do SIWZ w zakresie zapisów, iż Zamawiający będzie naliczał kary „za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia w stosunku do terminu rozpoczęcia określonego w zleceniu i pierwotnego czasu realizacji określonego w Opisie przedmiotu zamówienia, wliczając soboty i niedziele oraz inne dni ustawowo wolne od pracy”. W związku z zapisami załącznika nr 5.7 do SIWZ część II pkt. 3 realizacja usług przez wykonawcę ma się odbywać w godzinach pracy obsługiwanej jednostki. Nadmiernością zamawiającego jest więc fakt naliczania kar za dni wolne, w których usługa nie może być realizowana, z czym Odwołujący się nie zgadza i wnosi o zmianę zapisów na dni kiedy praca na danych jednostkach może być świadczona zgodnie z zał. nr 8 do umowy.

Jak wskazuje się w orzecznictwie, „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13). Zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż zamawiający naruszył dyrektywy kształtowania treści SIWZ zawarte w PZP (por. wyroki KIO z dn. 20 listopada 2015 r., sygn. KIO 2399/15, oraz z dn. 31 lipca 2015 r., sygn. KIO 1519/15). Także Kodeks cywilny przewiduje instrumenty ochrony przed stosowaniem nadmiernych kar umownych (art. 5 KC –nadużycie prawa podmiotowego; art. 484 § 2 KC –możliwość żądania zmniejszenia kary umownej, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane lub gdy kara umowna jest rażąco wygórowana).

Ponadto nie można żądać kary umownej, gdy dłużnik obalił wynikające z art. 471 k.c. domniemanie, że opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność, a brak jest takich uregulowań w umowie.

Odpowiedzialność za właściwe i precyzyjne opisanie wymagań z uwzględnieniem wszelkich istotnych danych i parametrów, spoczywa na zamawiającym. Opis przedmiotu zamówienia jest jednym z najistotniejszych elementów przygotowania postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, bowiem wskazane warunki oraz wymagania są wiążące zarówno dla zamawiającego, jak i dla wykonawców

Mając na względzie treść art. 29 ust. 1 PZP jak i art. 355 § 2 k.c., wykonawca powinien uwzględnić w ofercie tylko te ryzyka, które w okolicznościach danej sprawy, przy uwzględnieniu zawodowego charakteru działalności wykonawcy, są możliwe do przewidzenia. Jeżeli inwestor nie opíše przedmiotu zamówienia w wyczerpujący sposób, nie można przerzucać na wykonawcę wszelkich możliwych ryzyk, jakie mogą zaistnieć przy wykonywaniu przedmiotu umowy.

Mając na uwadze powyższe, wnoszę jak w treści odwołania oraz we wstępie i o zobowiązanie Zamawiającego do opisanie przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty a dodatkowo w sposób zapewniający przygotowanie

przejrzystego postępowania z zachowaniem zasad równego traktowania i zachowania uczciwej konkurencji.

Zamawiający winien opisać swoje wymagania dotyczących przedmiotu zamówienia tak szczegółowo i tak dokładnie, aby każdy wykonawca był w stanie zidentyfikować czego Zamawiający oczekuje. Obowiązkiem Zamawiającego jest podjęcie wszelkich możliwych środków w celu wyeliminowania elementu niepewności wykonawców co do przedmiotu zamówienia poprzez maksymalnie jednoznaczne i wyczerpujące określenie przedmiotu zamówienia.

Jednocześnie wnoszę o zobowiązanie Zamawiającego do modyfikacji kar umownych w celu dostosowania ich naliczenia do dni rzeczywistego świadczenia usługi. **Projektując zapisy umowne w przedmiocie kar umownych, Zamawiający powinni mieć na uwadze, że wykonawcy nie odpowiadają za zdarzenia, na których powstanie nie mają wpływu, a wysokość kar umownych nie może być dowolna.**

Załączniki:

- 1) dowód uiszczenia wpisu;
- 2) KRS
- 3) dowód dostarczenia kopii odwołania Zamawiającemu.