



WYKONAWCY

Nr postępowania: 13/DTZ/P/RB/2020

dot. postępowania na „Usługa utrzymania porządku i czystości na terenach Miasta Słupsk zarządzanych przez PGM sp. z o.o. w Słupsku”

Zamawiający zgodnie z art. 38 ust. 2 i 4a ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2019 r. poz.1843 z zm.), informuje, że dnia 19 i 27 października 2020 wpłynęły zapytania do treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, które wraz z odpowiedzią zamieszczono poniżej:

Pytanie 1 : *Działając w imieniu XXX na podstawie Ustawy z dnia 06.09.2001 r. o dostępie do informacji publicznej ii; Dz. U. z 2019 r., poz. 1429)zwracam się z wnioskiem o udostępnienie informacji, kto jest aktualnym Wykonawca usług sprzątkania, jaka jest wysokość i aktualnej stawki za 1 nr2 usług sprzątkania. Proszę o udostępnienie umowy wraz z aneksami oraz faktur z ostatnich 3 miesięcy.*

Odpowiedź: Pytanie nie dotyczy wyjaśnienia treści SIWZ zgodnie z art. 38 ust.1 lecz stanowi wniosek o udostępnienie informacji publicznej i odpowiedź została udzielona w takim trybie.

Pytanie 2: *Dotyczy pkt 7 SIWZ w zakresie przygotowaniu Jednolitego Europejskiego Dokumentu Zamówienia (JEDZ). Zgodnie z postanowieniami pkt 7 SIWZ: „W przypadku gdy Zamawiający dopuścił składanie ofert częściowych, składając ofertę na więcej niż jedną część, Wykonawca składa jeden formularz JEDZ”; Z uwagi na fakt, iż:*

- *Zamawiający określił różne warunki udziału w postępowaniu w każdej z 8 Zadań,*
- *Zamawiający w pkt 6 SIWZ wymaga aby „Wykonawca, który składa ofertę na więcej niż jedną część musi wykazać spełnienie warunku udziału dla każdej części oddzielnie’, nie jest możliwe złożenie jednego formularza JEDZ na więcej niż jedną część. Wskazać nadto należy, zgodnie z przepisami Rozporządzenia Wykonawczego Komisji (UE) 2016/7 z dnia 5 stycznia 2016 r. ustanawiającego standardowy formularz jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia, iż: „W przypadku gdy zamówienia dzielą się na części oraz kryteria kwalifikacji dla poszczególnych części są różne, należy wypełnić jednolity europejski dokument zamówienia dla każdej części .” W tym stanie rzeczy wnosimy o zmianę SIWZ w powyższym zakresie.*

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje zmiany w treści SIWZ w pkt. 7.1. i nadaje nowe brzmienie: „ 7.1. Do oferty Wykonawca musi dołączyć na dzień składania ofert Jednolity Europejski Dokument Zamówienia, który stanowi wstępne potwierdzenie, że Wykonawca nie podlega wykluczeniu oraz spełnia warunki udziału w postępowaniu. W odniesieniu do warunków udziału w postępowaniu Wykonawca zobowiązany jest do wypełnienia sekcji IV

tel.: +48 59 842 52 22
faks: +48 59 842 80 48

pgm.slupsk.pl
e-mail: sekretariat@pgm.slupsk.pl

Formularza JEDZ i jedynie oświadcza czy „Spełnia wszystkie wymagane kryteria kwalifikacji” poprzez zaznaczenie jednej z dwóch opcji: „tak” lub „nie”.

Pytanie 3: *Dotyczy pkt 6 SIWZ w zakresie wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu w przypadku składania oferty na kilka części zamówienia. Zgodnie z postanowieniami pkt 6 SIWZ: „Wykonawca, który składa ofertę na więcej niż jedną część musi wykazać spełnienie warunku udziału dla każdej części oddzielnie.” Wnosimy o wyjaśnienie pkt 6 SIWZ poprzez jednoznaczne wskazanie, jakimi kwotami należy się wykazać w celu potwierdzenia :*

- sytuacji ekonomicznej lub finansowej
- zdolności technicznej lub zawodowej,

w przypadku składania oferty na kilka części zamówienia.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje wykreślenia zdania „Wykonawca, który składa ofertę na więcej niż jedną część musi wykazać spełnienie warunku udziału dla każdej części oddzielnie”. Jednocześnie dodaje następujący zapis: Wykonawca ma spełnić warunek dla każdej części na którą składa ofertę, nie mniej łączna wartość nie może być mniejsza od sumy wartości części na które Wykonawca składa ofertę.

Pytanie 4: *Dotyczy pkt 19.6.1.SIWZ oraz postanowień § 10 pkt 1 wzorów umów dołączonych do SIWZ w zakresie zmniejszania zakresu świadczonych usług. W ww. postanowieniach SIWZ Zamawiający przewiduje: „, zmniejszenia/zwiększenia zakresu świadczonych usług w niżej wymienionych przypadkach:*

- a) *wylączenia/włączenia nieruchomości z eksploatacji,*
- b) *przekazania nieruchomości innemu zarządcy/przyjęcia nieruchomości w zarząd przez Zamawiającego,*
- c) *sprzedaży/nabycia nieruchomości;”.*

Powyższe zapisy SIWZ i umów są sprzeczne z obowiązującymi przepisami, gdyż dają one Zamawiającemu jednostronne prawo do dowolnego i nieograniczonego zmniejszania zakresu zamówienia (umowy) w sposób powodujący jej wygaśnięcie. Co do zasady, Zamawiający ma bowiem możliwość zredukowania do zera powierzchni przeznaczanej do usługi utrzymania porządków, co będzie oznaczało, że Wykonawca został w sposób całkowity pozbawiony prawa odpłatnego świadczenia usługi zgodnie z istotą umowy. Tak skonstruowane zapisy umów stanowią naruszenie zasad współzycia społecznego (nawet biorąc pod uwagę, że umowa zawarta jest pomiędzy podmiotami profesjonalnymi) i w konsekwencji muszą być uznane za nieważne na podstawie art. 58 § 2 kc (*Nieważna jest czynność prawna sprzeczna z zasadami współzycia społecznego.*). Powyższe zapisy SIWZ i umów całkowicie uniemożliwiają zaferowanie ceny w sposób porównywalny z innymi wykonawcami, bowiem każdy z uczestników przetargu, sprzecznie z obowiązującymi przepisami, zasadami udzielania zamówień publicznych, zmuszony jest poczynić pewne własne założenia co do ryzyk, zakładając jaka część zamówienia zostanie na pewno zalecona przez Zamawiającego, a jaka część zamówienia zostanie ograniczona. W świetle obowiązujących przepisów prawa i orzecznictwa niniejsze zapisy ww. umów nie mogą się ostać, gdyż Zamawiający obowiązany jest określić w przetargu publicznym w sposób jednoznaczny jaka część zamówienia zostanie na pewno zalecona i jakie będzie maksymalne ograniczenie zakresu umowy, a tym samym maksymalne ograniczenie wynagrodzenia wykonawcy. Trzeba również podkreślić, iż powyższe zapisy ww. umów są sprzeczne z art. 144 ust. 1 oraz art. 29 ust.1 i 2 ustawy, co zostało potwierdzone w licznych orzeczeniach sądowych oraz orzeczeniach KIO, zgodnie z którymi przewidywane zmiany umowy nie mogą:

- 1) *naruszać fundamentalnej zasady udzielania zamówień publicznych w postaci uczciwej konkurencji,*
- 2) *zaburzać równowagi ekonomicznej ustalonej w przetargu publicznym,*
- 3) *prowadzić do nadużywania dominującej pozycji Zamawiającego, poprzez wprowadzanie zapisów zezwalających na dowolne i nieograniczone zmniejszanie zakresu umownego, a tym samym wynagrodzenia wykonawcy,*
- 4) *prowadzić do obejścia wyniku przetargu poprzez udzielenie w efekcie zupełnie innego zamówienia niż opisane w SIWZ.*

Nieograniczone prawo do zmiany zakresu przedmiotu zamówienia po jego udzieleniu, stanowi rażące naruszenie przepisów ustawy, a w szczególności art. 29. W przypadku przewidywania ograniczenia zakresu zamówienia Zamawiający obowiązany jest wskazać w SIWZ oraz w umowie maksymalny zakres zamówienia, którego nie wykona np. w procencie wartości pełnego zakresu zamówienia. Powyższe jest niezbędne w celu określenia ceny oferty oraz wartości wynagrodzenia miesięcznego (tak m.in. w wyroku Zespołu Arbitrów z 25 stycznia 2005r., sygn. akt. UZP/ZO/0-79/05 oraz w wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 24 kwietnia 2009 r. sygn. akt KIO/UZP 458/09, KIO/UZP 460/09). W świetle orzecznictwa niedopuszczalnym jest opisywanie zamówienia bez

wskazania tej jego części, której realizacja będzie pewna, a nie opcjonalna. Takie stanowisko znajduje potwierdzenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej sygn. akt KIO/UZP 22/07, KIO/UZP 1447/10, KIO/UZP 2376/10 oraz jest zgodne ze stanowiskiem Urzędu Zamówień Publicznych zawartym w opinii prawnej: "Prawo opcji" w ustawie Prawo zamówień publicznych (Informator Urzędu Zamówień Publicznych Nr 4/2011, str. 16-19). W wyroku KIO z dnia 16 września 2010 r. sygn. akt KIO 1905/10, KIO 1921/10 Izba wskazała, iż "Brak zagwarantowania wykonawcy choćby minimalnego świadczenia powoduje możliwość niez uzyskania przez niego choćby minimalnego wynagrodzenia, zaś zrzeczenie się roszczeń z tytułu ograniczenia przedmiotu zamówienia powoduje rezygnację z odszkodowania będącego surogatem wynagrodzenia. Izba uznała, że zamawiający winien wskazać choćby minimalny zakres przewidywanego zamówienia." Ponadto Krajowa Izba Odwoławcza w orzeczeniu z dnia 11 stycznia 2008 r. sygn. akt KIO/UZP 33/07 wskazała, że „niedopuszczalną praktyką jest określenie przez Zamawiającego jedynie górnej granicy swojego zobowiązania, bez wskazania nawet minimalnej ilości, czy wartości, którą na pewno wyda na potrzeby realizacji przedmiotu zamówienia. Taki sposób określenia przedmiotu zamówienia nie spełnia wymogów art. 29 ust. 2 ustawy Pzp, który nakazuje, aby przedmiot zamówienia był opisany w sposób wyczerpujący i konkretny”. Izba uznała ponadto w tym przypadku, że „Zamawiający zastosował praktykę handlową, która pozostawia wykonawcę w niepewności, co do zakresu, jaki uda mu się zrealizować w ramach umowy (...). W efekcie na wykonawcę zostaje przerzucone całe ryzyko gospodarcze kontraktu, co z kolei stoi w sprzeczności z zasadą równości stron umowy.” „Przewidziane w ogłoszeniu lub w SIWZ przypadki zmiany umowy nie mogą być całkowicie dowolne i pozwalać na radykalną zmianę umowy w stosunku do treści oferty. W szczególności nie powinny to być przypadki pozwalające zamawiającemu na dokonywanie zmian uzależnionych tylko od jego chęci i woli.” (tak Jerzy Pieróg, Prawo zamówień publicznych. Komentarz. C.H.Beck, Warszawa 2012). Zakaz dokonywania zmian w umowie służy realizacji zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców zapisanej w art. 7 ustawy. Zmiana umowy, która zaburzałaby równowagę ekonomiczną w szczególności na korzyść usługodawcy w sposób, który nie został opisany jednoznacznie w postanowieniach pierwotnego zamówienia, jest w świetle orzecznictwa Trybunału Sprawiedliwości i doktryny traktowana jako zmiana niedopuszczalna i wskazująca na chęć udzielenia nowego zamówienia (tak wyrok KIO z dnia 28.02.2012r. Sygn. akt: KIO 229/12 Sygn. akt: KIO 238/12 Sygn. akt: KIO 239/12 Sygn. akt: KIO 242/12 Sygn. akt: KIO 245/12 Sygn. akt: KIO 247/12). W wyroku KIO z dnia 2 września 2010 r. Sygn. akt KIO/1756/10 Izba stwierdziła, iż: „Postanowienie SIWZ z pewnością jest niedookreślone i zakłada dowolność przesłanek decyzji Zamawiającego dotyczącej rezygnacji z usług w danej lokalizacji. Oznacza to zatem, że wykonawcy w swoich ofertach nie są w stanie należycie wyliczyć i skalkulować ryzyka ani rentowności zamówienia, ponieważ nie mają pewności w jakim zakresie świadczyć będą usługi. Ponoszą znaczące koszty przygotowując się do świadczenia usług, nie mając gwarancji, czy i w jakiej mierze koszty te zwrócą się w postaci wynagrodzenia za świadczone usługi. Art. 144 ustawy Pzp, dopuszczając zmiany umowy w stosunku do treści oferty, nakazuje przewidzenie możliwości dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu lub specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określenie warunków zmian. W doktrynie reprezentowany jest pogląd, podzielany przez Izbę, że przewidziane w ogłoszeniu lub specyfikacji przypadki zmiany umowy nie mogą być całkowicie dowolne i pozwalać na radykalną zmianę umowy w stosunku do treści oferty. W szczególności nie powinny być to przypadki pozwalające zamawiającemu na dokonywanie zmian uzależnionych tylko od jego chęci i woli.” Zgodnie z wyrokiem KIO z 13.10.2011 r. (sygn. akt KIO 2124/11): "Niewątpliwie z uwagi na brzmienie art. 29 ust. 1 p.z.p., który podaje że opisu przedmiotu zamówienia należy dokonać za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty - pozostawienie w tym zakresie dowolności, czy niejednoznaczności stanowi naruszenie wskazań tej normy. Zamawiający ma obowiązek uwzględnić i podać wszystkie informacje, mające wpływ na sporządzenie oferty i skalkulowanie ceny. Jeżeli nawet istnieje pewne ryzyko co do zakresu usługi w całym okresie jej realizacji, to nie może ono być w całości przerzucane na Wykonawcę, który powinien mieć pewność w odniesieniu do stałych elementów, pozwalających na przyjęcie założeń kalkulacyjnych ekonomiczności kontraktu za zaoferowaną cenę. (...) Zgodnie z art. 7 ust. 1 p.z.p. zamawiający ma obowiązek przestrzegania zasad uczciwej konkurencji, a zgodnie z art.29 ust. 2 p.z.p. zamawiający nie może opisywać przedmiotu zamówienia w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, który powinien się interpretować w ten sposób, że opis przedmiotu zamówienia powinien jednakowo pozwolić wykonawcom na przygotowanie oferty i obliczenie ceny z uwzględnieniem wszystkich istotnych czynników wpływających na nią." W wyroku KIO z 22.07.2015 r. (sygn. akt KIO 1372/15) "Izba ustaliła, że zamawiający w § 6 ust.8 i 9 wzoru umowy zastrzegł, że w przypadku decyzji niezależnej od zamawiającego, w wyniku której zostanie zlikwidowana jedna lub więcej lokalizacji, w których ma być realizowana usługa objęta przedmiotem zamówienia, wynagrodzenie miesięczne wykonawcy zostanie pomniejszone od następnego okresu rozliczeniowego w określony - według stosownego wzoru - w umowie sposób, zaś w przypadku likwidacji większej liczby lokalizacji, wynagrodzenie miesięczne zostanie pomniejszone o sumę wartości wyliczonej dla każdej likwidowanej jednostki. Izba podzieliła wskazane stanowisko odwołującego, uznając, że przywołane zapisy SIWZ przewidują możliwość ograniczenia zakresu przedmiotu świadczenia na etapie realizacji zamówienia. Zamawiający swobodnie, w nieograniczony sposób, przewidział samodzielną możliwość ograniczenia zakresu przedmiotu świadczenia, a tym samym zmniejszenia wysokości

wynagrodzenia za spełnienie świadczenia. Nie określił w żaden sposób zakresu zmiany przedmiotu świadczenia ani okoliczności, w których to miałyby nastąpić, tak, aby ograniczyć ryzyko występujące w tym przedmiocie po stronie wykonawcy na etapie wyceny swojej oferty. Wykonawca wycenił swoją ofertę w oparciu o zakres przedmiotu zamówienia. W oparciu o powyższe kalkulował swoją ofertę. W sytuacji, w której zamawiający w nieograniczony sposób zastrzega sobie możliwość zmiany (zmniejszenia) przedmiotu zamówienia na etapie realizacji zamówienia, może to wskazywać na naruszenie przez niego w przyszłości, w toku realizacji zamówienia, art. 140 ust. 1 p.z.p., który to przepis stanowi, że zakres świadczenia wykonawcy wynikający z umowy jest tożsamy z jego zobowiązaniem zawartym w ofercie. Tymczasem zawarte w ofercie zobowiązanie wynika z treści SIWZ i opisu przedmiotu zamówienia. Zakres przedmiotu zamówienia opisany przez zamawiającego w SIWZ w sposób jednoznaczny stanowi podstawę złożenia oferty przez wykonawcę i takiego też zakresu realizacji zamówienia wykonawca oczekuje w toku wykonania zamówienia, za co przysługuje mu określone w treści umowy wynagrodzenie. Jeśli zatem zamawiający w niczym nieograniczony sposób przewiduje możliwość ograniczenia zakresu przedmiotu zamówienia, powyższe - w ocenie Izby - czyni opis przedmiotu zamówienia niejednoznaczny. Wykonawca bowiem w tym zakresie może mieć uzasadnione problemy z wyceną swojej oferty. Zamawiający zatem powinien tak opisać w SIWZ zasady związane z likwidacją jednostek, gdzie usługa stanowiąca przedmiot zamówienia ma być świadczona, aby określić granice ryzyka wykonawcy uzasadnione charakterem przedmiotu zamówienia i wynikające z nakładów, które wykonawca musi ponieść w związku z określonym pierwotnie w SIWZ zakresem przedmiotu zamówienia. Zamawiający powinien albo zrezygnować w ogóle z kwestionowanych zapisów wzoru umowy, albo określić je w taki sposób, aby ryzyko wykonawcy związane ze zmniejszeniem zakresu przedmiotu zamówienia możliwe było do wyceny." Wykonawca musi mieć pewność, że zrealizuje zamówienie w pewnym minimalnym zakresie. Co więcej, stanowisko wyrażone przez KIO skłania do konstatacji, iż dążąc do minimalizacji cen w ofertach zamawiający powinien tym bardziej być zainteresowany jasnym wskazaniem "gwarantowanego" zakresu udzielanego przedmiotu zamówienia, co spowoduje, że wykonawcy nie będą w ceny ofert w kalkulowały ryzyka wynikającego z ewentualnego "nie zamówienia usług". Zamawiający mając na względzie zarówno względy formalno-prawne jak i ekonomiczne (związane z kosztem zakupu przedmiotu zamówienia) powinien możliwie jak najbardziej precyzyjnie określić przedmiot i zakres zamówienia, gdyż ma to bezpośredni wpływ na poziom cen zawartych w złożonych ofertach przetargowych. Zaznaczyć również należy, iż powyższe orzecznictwo KIO zostało uwzględnione w ustawie z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, zgodnie z którym umowa w sprawie zamówienia publicznego nie może zawierać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron (art.433 pkt 4). Uwzględniając powyższe zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmianę dotychczasowych postanowień SIWZ, w tym umów oraz zastąpienie ich treści treścią w następującym brzmieniu: „W toku realizacji umowy dla danego Zadania powierzchnia do sprzątnania może ulec zmniejszeniu o nie więcej niż 5 % powierzchni wskazanej w Umowie w zakresie całorocznego utrzymania terenów zewnętrznych wraz z koszeniem trawników dla danego Zadania.”

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje zmiany zapisów w treści pkt. 19.6.1. SIWZ oraz w § 10 pkt. 1 umowy i nadaje brzmienie: „1.Zmniejszenia/zwiększenia nie więcej niż 10 % zakresu świadczonych usług w niżej wymienionych przypadkach :

- a) wyłączenia/włączenia nieruchomości z eksploatacji,
- b) przekazania nieruchomości innemu zarządcy/przyjęcia nieruchomości w zarząd przez Zamawiającego,
- c) sprzedaży/nabycia nieruchomości ,,

Pytanie 5: Dotyczy pkt 19.6.3 SIWZ oraz postanowień § 10 pkt 3 wzorów umów dołączonych do SIWZ w zakresie waloryzacji wynagrodzenia. Dotychczasowe postanowienia wzorów umów, są sprzeczne z dyspozycją wyrażoną w art.142 ust. 5 ustawy, gdyż nie zawierają zapisów dot. obligatoryjnych zmian umowy w przypadku zmiany zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych, wskazanych w art. 142 w ust. 5 pkt 4 ustawy. W tym stanie rzeczy konieczna jest zmiana wzorów umów w powyższym zakresie.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje zmiany zapisów w treści pkt. 19.6.3. SIWZ oraz w § 10 pkt. 3 umowy i nadaje brzmienie: „, 3) ceny, na skutek:

- a) zmiany obowiązującej stawki podatku od towarów i usług VAT, jeżeli zmiana ta będzie miała wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę, przy czym cena netto jest stała,
- b) zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (Dz.U. z 2018 r. poz. 2177 oraz z 2019 r. poz. 1564) o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,

- c) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne,
 - d) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych
- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.
- e) dokonania zamiany w zakresie przedmiotu umowy na podstawie którejkolwiek z okoliczności wymienionych w pkt. 1. wynagrodzenie ulegnie zmniejszeniu/zwiększeniu na podstawie cen jednostkowych wskazanych § 6 ust. 2 proporcjonalnie do zmiany zakresu przedmiotu umowy z zastrzeżeniem, że cena nie może zostać podwyższona o więcej niż 10% pierwotnej wartości umowy. „

Pytanie 6: Dotyczy § 4 ust. 12 wzorów umów Wnioskujemy o zmianę treści § 4 ust. 12 wzorów umów w następujący sposób: *"W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania zimowego oczyszczania, oprócz kar umownych określonych w § 8, Wykonawcę lub Podwykonawcę będą obciążały dodatkowo wszelkie koszty poniesione przez Zamawiającego na rzecz osób poszkodowanych (urazy ciała, złamania kończyn itp.), wynikające z postępowań sądowych i odszkodowawczych, pod warunkiem, że zapewni Wykonawcy możliwość brania udziału w postępowaniach sądowych w charakterze interwenienta ubocznego."*

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dokonanie zmiany i w załączeniu przedkłada poprawiony wzór umowy.

Pytanie 7: Dotyczy § 6 ust. 9 wzorów umów Regułą wynikającą z kodeksu cywilnego jest uznanie za dzień zapłaty, daty wpływu środków na rachunek bankowy, a nie data zlecenia przelewu. W związku z tym prosimy o zmianę ww. zapisu umów.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dokonanie zmiany i w załączeniu przedkłada poprawiony wzór umowy.

Pytanie 8: Dotyczy § 8 ust. 6 wzorów umów. Zgodnie z treścią § 8 ust. 6 wzorów umów:

„6. W przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego Wykonawcy przysługuje kara umowna w wysokości 10% wynagrodzenia netto, o którym mowa w §6 ust. 1 umowy, jednakże kara ta nie może być wyższa od poniesionej przez Wykonawcę szkody.”

Wnosimy o wykreślenie z § 8 ust. 6 wzorów umów treści w brzmieniu: *„jednakże kara ta nie może być wyższa od poniesionej przez Wykonawcę szkody.”*

Kwestionowane zastrzeżenie stanowi obejście przepisów o karze umownej. Poza tym w przypadku kar na rzecz Zamawiającego takich ograniczeń nie wprowadzono. Uwzględniając powyższe wnosimy o zmianę § 8 ust. 6 wzorów umów, który po zmianie przyjmuje następujące brzmienie:

„6. W przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego Wykonawcy przysługuje kara umowna w wysokości 10% wynagrodzenia netto, o którym mowa w §6 ust. 1 umowy.”

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dokonanie zmiany i w załączeniu przedkłada poprawiony wzór umowy.

Na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp Zamawiający dokonuje zmiany w treści SIWZ w punktach:

1) pkt. 3.6.

Jest: *„Sposób dokumentowania zatrudnienia osób, uprawnienia Zamawiającego w zakresie kontroli spełnienia przez Wykonawcę ww. wymagań oraz sankcji z tytułu niespełnienia tych wymagań określono w załączniku nr 7 i 7a do SIWZ – wzorach umów. „*

Powinno być:

„Sposób dokumentowania zatrudnienia osób, uprawnienia Zamawiającego w zakresie kontroli spełnienia przez Wykonawcę ww. wymagań oraz sankcji z tytułu niespełnienia tych wymagań określono w załączniku nr 6 i 6a do SIWZ – wzorach umów.”

2) pkt. 7.11.1

jest: *„wykazu usług, wskazanych w pkt. 6.2.3.1.;6.2.6.1.; 6.2.9.1.; 6.2.12.1.; 6.2.15.1.; 6.2.18.1.; 6.2.21.1.; 6.2.24 SIWZ, wykonanych nie wcześniej niż w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wraz z podaniem ich wartości, dat wykonania i*

podmiotów, na rzecz których usługi zostały wykonane, z załączeniem dowodów określających czy te usługi zostały wykonane lub są wykonywane należycie, przy czym dowodami, o których mowa, są referencje bądź inne dokumenty wystawione przez podmiot, na rzecz którego usługi były wykonywane, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych są wykonywane, a jeżeli z uzasadnionej przyczyny o obiektywnym charakterze wykonawca nie jest w stanie uzyskać tych dokumentów – oświadczenie wykonawcy. Wzór wykazu stanowi **załącznik nr 5 do SIWZ;**”

Powinno być:

„**wykazu usług**, wskazanych w pkt. 6.2.3.1.;6.2.6.1.; 6.2.9.1.; 6.2.12.1.; 6.2.15.1.; 6.2.18.1.; 6.2.21.1.; 6.2.24 SIWZ, wykonanych nie wcześniej niż w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wraz z podaniem ich wartości, dat wykonania i podmiotów, na rzecz których usługi zostały wykonane, z załączeniem dowodów określających czy te usługi zostały wykonane lub są wykonywane należycie, przy czym dowodami, o których mowa, są referencje bądź inne dokumenty wystawione przez podmiot, na rzecz którego usługi były wykonywane, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych są wykonywane, a jeżeli z uzasadnionej przyczyny o obiektywnym charakterze wykonawca nie jest w stanie uzyskać tych dokumentów – oświadczenie wykonawcy. Wzór wykazu stanowi **załącznik nr 4 do SIWZ;**”

3) pkt. 7.11.2.

jest : „**wykazu narzędzi, wyposażenia zakładu lub urządzeń technicznych dostępnych wykonawcy** w celu wykonania zamówienia publicznego wskazanych w pkt. 6.2.3.2.; 6.2.6.2.; 6.2.9.2.; 6.2.12.2.; 6.2.15.2.; 6.2.18.2.; 6.2.21.2. SIWZ wraz z informacją o podstawie do dysponowania tymi zasobami. Wykaz wyposażenia stanowi **załącznik nr 6 do SIWZ.**”

Powinno być:

„**wykazu narzędzi, wyposażenia zakładu lub urządzeń technicznych dostępnych wykonawcy** w celu wykonania zamówienia publicznego wskazanych w pkt. 6.2.3.2.; 6.2.6.2.; 6.2.9.2.; 6.2.12.2.; 6.2.15.2.; 6.2.18.2.; 6.2.21.2. SIWZ wraz z informacją o podstawie do dysponowania tymi zasobami. Wykaz wyposażenia stanowi **załącznik nr 5 do SIWZ.**”

4) pkt. 7.12.2.

jest: „**oświadczenie wykonawcy o braku orzeczenia wobec niego tytułem środka zapobiegawczego zakazu ubiegania się o zamówienia publiczne.** Oświadczenie stanowi **załącznik Nr 3 do SIWZ**”

powinno być :

„**oświadczenie wykonawcy o braku orzeczenia wobec niego tytułem środka zapobiegawczego zakazu ubiegania się o zamówienia publiczne.** Oświadczenie stanowi **załącznik Nr 2 do SIWZ**”

5) pkt. 7.12.3.

jest: „**oświadczenie wykonawcy o braku wydania wobec niego prawomocnego wyroku sądu lub ostatecznej decyzji administracyjnej o zaleganiu z uiszczaniem podatków, opłat lub składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne** albo – w przypadku wydania takiego wyroku lub decyzji – dokumentów potwierdzających dokonanie płatności tych należności wraz z ewentualnymi odsetkami lub grzywnami lub zawarcie wiążącego porozumienia w sprawie spłat tych należności; Oświadczenie stanowi **załącznik Nr 3 do SIWZ.**”

Powinno być :

„**oświadczenie wykonawcy o braku wydania wobec niego prawomocnego wyroku sądu lub ostatecznej decyzji administracyjnej o zaleganiu z uiszczaniem podatków, opłat lub składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne** albo – w przypadku wydania takiego wyroku lub decyzji – dokumentów potwierdzających dokonanie płatności tych należności wraz z ewentualnymi odsetkami lub grzywnami lub zawarcie wiążącego porozumienia w sprawie spłat tych należności; Oświadczenie stanowi **załącznik Nr 2 do SIWZ.**”

6) Pkt. 7.18.

Jest: „Zgodnie z art. 24 ust. 11 ustawy PZP Wykonawca, w terminie 3 dni od zamieszczenia na stronie internetowej informacji dotyczących kwoty, jaką Zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia, firm oraz adresów Wykonawców, którzy złożyli oferty w terminie, ceny, terminu wykonania

zamówienia, okresu gwarancji i warunków płatności zawartych w ofertach, przekazuje Zamawiającemu **oświadczenie o przynależności lub braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej**, o której mowa w art. 24 ust. 1 pkt. 23 ustawy PZP. Wraz ze złożeniem oświadczenia, Wykonawca może przedstawić dowody, że powiązania z innym Wykonawcą nie prowadzą do zakłócenia konkurencji w postępowaniu o udzielenie zamówienia. Wzór oświadczenia o przynależności lub braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej, o której mowa w art. 24 ust. 1 pkt. 23 ustawy PZP stanowi **załącznik nr 4 do SIWZ.**"

Powinno być:

„Zgodnie z art. 24 ust. 11 ustawy PZP Wykonawca, **w terminie 3 dni od zamieszczenia na stronie internetowej informacji** dotyczących kwoty, jaką Zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia, firm oraz adresów Wykonawców, którzy złożyli oferty w terminie, ceny, terminu wykonania zamówienia, okresu gwarancji i warunków płatności zawartych w ofertach, przekazuje Zamawiającemu **oświadczenie o przynależności lub braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej**, o której mowa w art. 24 ust. 1 pkt. 23 ustawy PZP. Wraz ze złożeniem oświadczenia, Wykonawca może przedstawić dowody, że powiązania z innym Wykonawcą nie prowadzą do zakłócenia konkurencji w postępowaniu o udzielenie zamówienia. Wzór oświadczenia o przynależności lub braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej, o której mowa w art. 24 ust. 1 pkt. 23 ustawy PZP stanowi **załącznik nr 3 do SIWZ.**"

7) pkt. 19.1.

jest: „Z Wykonawcą, którego oferta zostanie uznana przez Zamawiającego za ofertę najkorzystniejszą w danej części na podstawie punktu 17 SIWZ, zostanie podpisana umowa o treści zgodnej ze wzorem umowy stanowiącym **załącznik nr 7 lub 7a do SIWZ.**"

Powinno być:

„Z Wykonawcą, którego oferta zostanie uznana przez Zamawiającego za ofertę najkorzystniejszą w danej części na podstawie punktu 17 SIWZ, zostanie podpisana umowa o treści zgodnej ze wzorem umowy stanowiącym **załącznik nr 6 lub 6a do SIWZ.**"

8) Pkt. 19.6.

Jest; „Zamawiający zgodnie z art. 144 ustawy PZP przewiduje możliwość wprowadzenia istotnych zmian do treści zawartej umowy **dla części 1-7** (załącznik Nr 7 do SIWZ) w następującym zakresie:

19.6.1. **zmniejszenia/zwiększenia zakresu świadczonych usług** w niżej wymienionych przypadkach :

- a) wyłączenia/włączenia nieruchomości z eksploatacji,
- b) przekazania nieruchomości innemu zarządcy/przyjęcia nieruchomości w zarząd przez Zamawiającego,
- d) sprzedaży/nabycia nieruchomości;

19.6.2. **terminu realizacji umowy** na skutek przedłużających się procedur związanych z wykorzystaniem przez Wykonawców środków ochrony prawnej w zamówieniach publicznych lub innych procedur zamówień publicznych, o ile okoliczności te powodują konieczność zmiany terminu i zmiany w tym zakresie będą dokonane, z uwzględnieniem okresów niezbędnych do przesunięcia terminu wykonania umowy,

19.6.3. **ceny**, na skutek:

- a) zmiany obowiązującej stawki podatku od towarów i usług VAT, jeżeli zmiana ta będzie miała wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę, przy czym cena netto jest stała,
- b) zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (Dz.U. z 2018 r. poz. 2177 oraz z 2019 r. poz. 1564) o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
- c) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne,
- d) dokonania zamiany w zakresie przedmiotu umowy na podstawie którejkolwiek z okoliczności wymienionych w pkt. 19.6.1. Wynagrodzenie ulegnie zmniejszeniu/zwiększeniu na podstawie cen jednostkowych wskazanych § 6 ust. 2 umowy proporcjonalnie do zmiany zakresu przedmiotu umowy z zastrzeżeniem, że cena nie może zostać podwyższona o więcej niż 10% pierwotnej wartości umowy.

19.6.4. **zmiany podwykonawcy** wskazanego w ofercie, bądź też rezygnacji z tego podwykonawcy, z zastrzeżeniem pkt. 10.3. SIWZ.”

Powinno być:

„Zamawiający zgodnie z art. 144 ustawy PZP przewiduje możliwość wprowadzenia istotnych zmian do treści zawartej umowy **dla części 1-7** (załącznik Nr 6 do SIWZ) w następującym zakresie:

Zamawiający zgodnie z art. 144 ustawy PZP przewiduje możliwość wprowadzenia istotnych zmian do treści zawartej umowy w następującym zakresie:

19.6.1. **Zmniejszenia/zwiększenia nie więcej niż 10% zakresu świadczonych usług** w niżej wymienionych przypadkach :

- a) wyłączenia/włączenia nieruchomości z eksploatacji,
- b) przekazania nieruchomości innemu zarządcy/przyjęcia nieruchomości w zarząd przez Zamawiającego,
- c) sprzedaży/nabycia nieruchomości;

19.6.2. **terminu realizacji umowy** na skutek przedłużających się procedur związanych z wykorzystaniem przez Wykonawców środków ochrony prawnej w zamówieniach publicznych lub innych procedur zamówień publicznych, o ile okoliczności te powodują konieczność zmiany terminu i zmiany w tym zakresie będą dokonane, z uwzględnieniem okresów niezbędnych do przesunięcia terminu wykonania umowy,

19.6.3. **ceny**, na skutek:

- a) zmiany obowiązującej stawki podatku od towarów i usług VAT, jeżeli zmiana ta będzie miała wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę, przy czym cena netto jest stała,
- b) zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (Dz.U. z 2018 r. poz. 2177 oraz z 2019 r. poz. 1564) o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
- c) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne,
- d) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych - jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.
- e) dokonania zamiany w zakresie przedmiotu umowy na podstawie którejkolwiek z okoliczności wymienionych w pkt. 1. Wynagrodzenie ulegnie zmniejszeniu/zwiększeniu na podstawie cen jednostkowych wskazanych § 6 ust. 2 proporcjonalnie do zmiany zakresu przedmiotu umowy z zastrzeżeniem, że cena nie może zostać podwyższona o więcej niż 10% pierwotnej wartości umowy.

19.6.4. **zmiany podwykonawcy** wskazanego w ofercie, bądź też rezygnacji z tego podwykonawcy, z zastrzeżeniem pkt. 10.3. SIWZ.”

9) Pkt. 19.7.

Jest: „Zamawiający zgodnie z art. 144 ustawy PZP przewiduje możliwość wprowadzenia istotnych zmian do treści zawartej umowy dla części 8 (załącznik Nr 7a do SIWZ) w następującym zakresie:

19.7.1. zwiększenie bądź zmniejszenia ilości drzew i krzewów przewidzianych w umowie,

19.7.2. ceny, na skutek:

- a) zmiany obowiązującej stawki podatku od towarów i usług VAT,
o ile okoliczności te powodują konieczność zmiany ceny, przy czym cena netto jest stała,
- b) w przypadku zmniejszenia lub zwiększenia przedmiotu umowy zmiana wynagrodzenia następuje proporcjonalnie do zmniejszonego bądź zwiększonego zakresu przedmiotu umowy, zgodnie ze stawką jednostkową wskazaną w § 6 umowy,
- c) zmiana o której mowa powyżej nie może prowadzić do wzrostu wynagrodzenia na kwotę wyższą niż 5% pierwotnej wysokości wynagrodzenia;

19.7.3. zmiany podwykonawcy wskazanego w ofercie, bądź też rezygnacji z tego podwykonawcy.”

Powinno być:

„Zamawiający zgodnie z art. 144 ustawy PZP przewiduje możliwość wprowadzenia istotnych zmian do treści zawartej umowy dla części 8 (załącznik Nr 6a do SIWZ) w następującym zakresie:

19.7.1. Zmniejszenia bądź zwiększenia nie więcej niż 10% ilości drzew i krzewów przewidzianych w umowie,

19.7.2. **ceny**, na skutek:

- a) zmiany obowiązującej stawki podatku od towarów i usług VAT, jeżeli zmiana ta będzie miała wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę, przy czym cena netto jest stała,
 - b) zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (Dz.U. z 2018 r. poz. 2177 oraz z 2019 r. poz. 1564) o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
 - c) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne,
 - d) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych - jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.
 - e) w przypadku zmniejszenia lub zwiększenia przedmiotu umowy zmiana wynagrodzenia następuje proporcjonalnie do zmniejszonego bądź zwiększonego zakresu przedmiotu umowy, zgodnie ze stawką jednostkową wskazaną w § 6 umowy,
 - f) zmiana o której mowa powyżej nie może prowadzić do wzrostu wynagrodzenia na kwotę wyższą niż 5% pierwotnej wysokości wynagrodzenia;
- 19.7.4. zmiany podwykonawcy wskazanego w ofercie, bądź też rezygnacji z tego podwykonawcy.”

- 10) W załączniku Nr 6 (wzór umowy) dodaje zapis dotyczący o wykonaniu umowy przez Wykonawcę zgodnie z ustawą z dnia 14 grudnia 2012 roku o odpadach jest posiadaczem i wytwórcą odpadów powstałych w realizacji usługi.

Zamawiający zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2019 r. poz.1843 z zm), zmienia treść SIWZ . Termin, godziny składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian.

Niniejsze pismo stanowi integralną część SIWZ wiążącą wykonawców uczestniczących w przedmiotowym przetargu.

Załączniki:

1. Poprawiony załącznik Nr 6 i 6a

PREZES ZARZĄDU
Ewa Wach

