*Treść zapytań do SIWZ załącznik nr 1 do pisma nr RZP …..2015 z dnia ..10.2015r.*

**Zapytanie I**

Działając na rzecz podmiotu, który rozważa możliwość złożenia oferty w organizowanym przez Miasto Orzesze przetargu na „Zimowe utrzymanie dróg gminnych i wewnętrznych o łącznej długości 116 km na terenie Miasta Orzesze” – RZP.271.19.2015 – zwracam się do Państwa, w trybie pkt. VII ust. 2 lit. a SIWZ, o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia dotyczących następujących zapisów:

1. Pkt. III 3 „Zapewnienie dyspozycyjności sprzętu wraz z obsługą przez 24 godz. na dobę”.

2. Pkt. III 5 „Wykonawca zobowiązany jest pełnić 24 godzinny dyżur gotowości w okresie trwania umowy oraz zapewnić dyspozycyjność ww. sprzętu przez 24 godz. na dobę”.

3. Pkt. III 7.1 „Od dnia pisemnego powiadomienia przez Zamawiającego Wykonawcę o rozpoczęciu realizacji usług zimowego utrzymania dróg i chodników, a także na każdym etapie wykonywania usługi, Zamawiający uwzględniając korzystne warunki atmosferyczne utrzymujące się przez min. 7 dni lub prognozowane na co najmniej 7 dni może dokonać czasowego ograniczenia użycia w akcji oraz gotowości do prowadzenia akcji sprzętu i ludzi, poprzez wyłączenie poszczególnych jednostek sprzętowych wraz z obsługą przewidzianych do wykonania zamówienia (określonych w załączniku nr 3 do umowy)”.

4. Pkt. III 7.2 „Za wyłączenie poszczególnych jednostek sprzętowych wraz z obsługą przewidzianych do wykonania zamówienia o których mowa w pkt. 7.1. wykonawcy nie będzie przysługiwało wynagrodzenie o którym mowa w §4 pkt 1.2 niniejszej umowy”.

5. Pkt. III 7.4 „Wprowadzone ograniczenia nie zwalniają Wykonawcy z pełnienia 24 godzinnego dyżuru gotowości, i podjęcia w przypadku wystąpienia nagłych zmian warunków atmosferycznych odpowiednich czynności na drogach gminnych w sytuacjach wymagających natychmiastowego wykonania usług wchodzących w zakres przedmiotu umowy”.

6. § 2 ust. 2 umowy (załącznik nr 5 do SIWZ) „Wykonawca od daty rozpoczęcia usług do chwili zakończenia realizacji umowy lub prowadzenia usług, ponosi odpowiedzialność za wszelkie szkody poniesione przez Zamawiającego lub osoby trzecie, spowodowane działaniem lub zaniechaniem Wykonawcy oraz odpowiedzialność za utrzymanie porządku i zachowanie bezpieczeństwa w miejscu wykonywania umowy”.

7. § 4 ust. 1.2 umowy „Wynagrodzenie za gotowość sprzętu i ludzi do akcji zima złożone z…”, § 4 ust. 1.3 „Przewidywany miesięczny koszt gotowości sprzętu i ludzi, przy założeniu, że Wykonawca będzie utrzymywać w gotowości sprzęt i ludzi w pełnym zakresie przewidzianym w załączniku nr 3 do umowy i średnio przez 30 dni w miesiącu wynosi” oraz § 4 ust. 1.4. „Przewidywany łączny koszt gotowości sprzętu i ludzi, przy założeniu, że Wykonawca będzie utrzymywać w gotowości sprzęt i ludzi w pełnym zakresie przewidzianym w załączniku nr 3 do umowy i średnio przez 30 dni w miesiącu i 5 miesięcy wykonywania usługi wynosi ……….. zł netto, tj. …………… brutto…..”

Wobec brzmienia powyższych zapisów proszę o udzielenie następujących wyjaśnień:

1. Czy w związku z możliwością czasowego wyłączenia przez zamawiającego poszczególnych jednostek sprzętowych (pkt. III 7.1 SIWZ), brakiem wynagrodzenia dla wykonawcy za wyłączenie poszczególnych jednostek sprzętowych (pkt. III 7.2 SIWZ), obowiązkiem wykonawcy do utrzymywania w gotowości sprzętu przez 24 godziny pomimo wyłączenia poszczególnych jednostek (pkt. III 7.4 SIWZ) oraz przewidywanym wynagrodzeniem dla wykonawcy za utrzymywanie w gotowości sprzętu i ludzi w pełnym zakresie (§ 4 ust. 1.4. SIWZ) wykonawca otrzyma pełne wynagrodzenie za gotowość sprzętu i ludzi w pełnym zakresie zgodnie z § 4 ust. 1.4. SIWZ czy też nie otrzyma wynagrodzenia za wyłączone przez zamawiającego poszczególne jednostki sprzętowe zgodnie z pkt. III 7.2 SIWZ bądź otrzyma wynagrodzenie niepełne choć pozostaje w pełnej gotowości zgodnie z pkt. III 7.4 SIWZ ?

2. Czy w związku z koniecznością utrzymywania przez wykonawcę sprzętu i ludzi w pełnej gotowości przez 24 godziny pomimo wyłączenia poszczególnych jednostek sprzętowych przez zamawiającego, to na wykonawcy ma spoczywać wyłączny ciężar finansowy decyzji zamawiającego o wyłączeniu danej jednostki z użycia poprzez konieczność jej finansowania? W takiej sytuacji to zamawiający powinien ponosić ryzyko finansowe takich sytuacji. Przerzucanie tego ryzyka w całości na wykonawcę może nosić znamiona naruszenia przepisów prawa np. ustawy o drogach, która nakłada na jednostkę samorządu terytorialnego obowiązek utrzymywania podległych jej dróg publicznych, a co się z tym wiąże ponoszenia wszelkich kosztów i ryzyk z tym związanych.

3. Jak w świetle zapisów pkt. III 7.1 SIWZ dotyczącego czasowego wyłączenia przez zamawiającego poszczególnych jednostek sprzętowych oraz zapisu § 2 ust. 2 dotyczącego odpowiedzialności wykonawcy za wszelkie szkody poniesione przez zamawiającego oraz osoby trzecie spowodowane zaniechaniem wykonawcy, kształtuje się odpowiedzialność wykonawcy? Czy w razie czasowego wyłączenia przez zamawiającego poszczególnych jednostek z użytkowania i zaistnienia w tym czasie jakiegoś wypadku, na skutek zaniechania oczyszczania będącego wynikiem decyzji zamawiającego, odpowiedzialność ponosi wykonawca? Co w sytuacji gdy zamawiający podejmie błędną decyzję o wycofaniu sprzętu – jak wówczas będzie się kształtowała odpowiedzialność wykonawcy?

**Zapytanie II**

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na wykonanie usługi pn. „Zimowe utrzymanie dróg gminnych i wewnętrznych o łącznej długości 116 km na terenie Miasta Orzesze”, znak RZP.271.19.2015  
Zamawiający: Gmina Orzesze ul. Św. Wawrzyńca 21, 43 – 180 Orzesze

WNIOSEK O WYJAŚNIENIE

TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2013 r., poz. 907 z późn. zm.) niniejszym wnoszę o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (zwaną dalej SIWZ):

Pytanie 1:

Dotyczy punktu :XII. OPIS SPOSOBU OBLICZANIA CENY podpunkt 5

W zaoferowanej cenie usługi należy uwzględnić koszty:

- Dyżur - 24 godzinną gotowość w okresie trwania umowy

- Koszty usunięcia zanieczyszczeń z jezdni i chodników pozostałych po okresie zimowym tj. piasek (np. zamiatanie zamiatarką samojezdną) po zakończeniu „akcji zima” w okresie wiosennym tj. 1-15 kwietnia 2016r

Wykonawca nie jest w stanie skalkulować w cenie usługi 24 godzinnego dyżuru oraz kosztów usunięcia zanieczyszczeń po okresie zimowym ponieważ nie można przewidzieć ile razy będzie uczestniczył w akcji (jakie będą warunki atmosferyczne i ile będzie wyjazdów). W projekcie umowy Zamawiający przewiduje miesięczny okres rozliczeniowy, w przypadku braku usługi w danym miesiącu Wykonawca pełnił by dyżur za darmo. Powyższe oznacza, że Zamawiający żąda od Wykonawcy aby część umowy wykonał za darmo. Jest to sprzeczne z zasadami wynikającymi z kodeksu cywilnego, w którym określono, że za wykonanie prac, zlecenia bądź dzieła należy się wykonawcy wynagrodzenie, a ponadto jest to sprzeczne z zasadami współżycia społecznego poprzez wykorzystanie przez Zamawiającego swojej pozycji dominującej. Wskazać także należy, że w przypadku gdyby Wykonawca świadczyłby usługi na rzecz Zamawiającego za darmo to sytuacja taka byłaby niezgodna z treścią art. 8 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług, który definiuje pojęcie świadczenia usług

Czy w świetle powyższego, Zamawiający dopuszcza:

Wprowadzenie w § 4 wzoru umowy dodatkowego zapisu obejmującego oddzielne wynagrodzenie za pełnienie 24 godzinnego dyżuru gotowości

Wprowadzenie w § 4 wzoru umowy oddzielnej pozycji regulującej wynagrodzenie Wykonawcy za wykonanie prac związanych z uprzątnięciem nawierzchni jezdni i chodników z zanieczyszczeń po okresie zimowym?

Pytanie 2:

W Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia dotyczących przetargu nieograniczonego na zadanie pn. „Zimowe utrzymanie dróg gminnych i wewnętrznych o łącznej długości 116 km na terenie Miasta Orzesze (RZP.271.19.2015), w pkt III Opis przedmiotu zamówienia Zamawiający wprowadził ppkt 7 o treści:

„7. Ograniczenia w prowadzeniu usługi.

7.1. Od dnia pisemnego powiadomienia przez Zamawiającego Wykonawcę o rozpoczęciu realizacji usług zimowego utrzymania dróg i chodników, a także na każdym etapie wykonywania usługi, Zamawiający uwzględniając korzystne warunki atmosferyczne utrzymujące się przez min. 7 dni lub prognozowane na co najmniej 7 dni może dokonać czasowego ograniczenia użycia w akcji oraz gotowości do prowadzenia akcji sprzętu i ludzi, poprzez wyłączenie poszczególnych jednostek sprzętowych wraz z obsługą przewidzianych do wykonania zamówienia (określonych w załączniku nr 3 do umowy).

7.2. Za wyłączenie poszczególnych jednostek sprzętowych wraz z obsługą przewidzianych do wykonania zamówienia o których mowa w pkt. 7.1. wykonawcy nie będzie przysługiwało wynagrodzenie o którym mowa w §4 pkt 1.2 niniejszej umowy.

7.3. Wprowadzone ograniczenia, jak również ich zakończenie każdorazowo nastąpi w formie pisemnej. W celu wprowadzenia ograniczenia na 2 dni przed jego rozpoczęciem Zamawiający przekaże Wykonawcy informację zawierającą datę i rodzaj sprzętu podlegający w tym okresie wyłączeniu. Zakończenie wprowadzonych ograniczeń będzie określało datę wznowienia realizacji usługi w pełnym wymiarze i przekazane zostanie Wykonawcy na 12 godzin przed jej rozpoczęciem.

7.4. Wprowadzone ograniczenia nie zwalniają Wykonawcy z pełnienia 24 godzinnego dyżuru gotowości, i podjęcia w przypadku wystąpienia nagłych zmian warunków atmosferycznych odpowiednich czynności na drogach gminnych w sytuacjach wymagających natychmiastowego wykonania usług wchodzących w zakres przedmiotu umowy.”

Powyższe zapisy Zamawiający wprowadził także do załącznika nr 5 do SIWZ stanowiący projekt umowy o wykonanie zadania Zimowe utrzymanie dróg gminnych i wewnętrznych o łącznej długości 116 km na terenie miasta Orzesze. Zgodnie z § 1 ust. 8 wzoru umowy:

8. Ograniczenia w prowadzeniu usługi.

8.1. Od dnia pisemnego powiadomienia przez Zamawiającego Wykonawcę o rozpoczęciu realizacji usług zimowego utrzymania dróg i chodników, a także na każdym etapie wykonywania usługi, Zamawiający uwzględniając korzystne warunki atmosferyczne utrzymujące się przez min. 7 dni lub prognozowane na co najmniej 7 dni może dokonać czasowego ograniczenia użycia w akcji oraz gotowości do prowadzenia akcji sprzętu i ludzi, poprzez wyłączenie poszczególnych jednostek sprzętowych wraz z obsługą przewidzianych do wykonania zamówienia (określonych w załączniku nr 3 do umowy).

8.2. Za wyłączenie poszczególnych jednostek sprzętowych wraz z obsługą przewidzianych do wykonania zamówienia o których mowa w pkt. 8.1. niniejszego paragrafu wykonawcy nie będzie przysługiwało wynagrodzenie o którym mowa w §4 pkt 1.2 niniejszej umowy.

8.3. Wprowadzone ograniczenia, jak również ich zakończenie każdorazowo nastąpi w formie pisemnej. W celu wprowadzenia ograniczenia na 2 dni przed jego rozpoczęciem Zamawiający przekaże Wykonawcy informację zawierającą datę i rodzaj sprzętu podlegający w tym okresie wyłączeniu. Zakończenie wprowadzonych ograniczeń będzie określało datę wznowienia realizacji usługi w pełnym wymiarze i przekazane zostanie Wykonawcy na 12 godzin przed jej rozpoczęciem.

8.4. Wprowadzone ograniczenia nie zwalniają Wykonawcy z pełnienia 24 godzinnego dyżuru gotowości, i podjęcia w przypadku wystąpienia nagłych zmian warunków atmosferycznych odpowiednich czynności na drogach gminnych w sytuacjach wymagających natychmiastowego wykonania usług wchodzących w zakres przedmiotu umowy.

Jednocześnie Zamawiający w § 8 wzoru umowy zatytułowanym „Ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej” wprowadził ust. 1 o treści „Wykonawca ponosi odpowiedzialność prawną i finansową wobec Zamawiającego i osób trzecich, za wszelkie szkody wynikłe z zaniechania realizacji umowy, zaniedbania lub działania niezgodnego z umową i obowiązującymi przepisami.”

W tym kontekście należy zauważyć, iż Zamawiający domaga się od wykonawcy posiadania ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej także w sytuacji gdy jednostronnie wprowadzi ograniczenie użycia w akcji oraz gotowości do prowadzenia akcji sprzętu i ludzi, poprzez wyłączenie poszczególnych jednostek sprzętowych wraz z obsługą przewidzianych do wykonania zamówienia. Oznacza to, iż Wykonawca będzie ponosił pełną odpowiedzialność za realizację zadania także w sytuacji gdy otrzyma od Zamawiającego pismo informujące o w/w ograniczeniu. W takiej sytuacji należy wskazać, iż Wykonawca może nie być w stanie uzyskać ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej które będzie pokrywać szkody powstałe w okresie opisanego wyżej ograniczenia, co z kolei prowadzi do konkluzji, że podpisanie umowy o treści jak we wzorze będącym załącznikiem do SIWZ będzie działaniem na szkodę Wykonawcy.

Czy w świetle przywołanych wyżej okoliczności Zamawiający dopuszcza:

Wykreślenie w SIWZ w pkt III Opis Przedmiotu zamówienia pkt 7 w całości oraz wykreślenie we wzorze umowy stanowiącym załącznik nr 5 do SIWZ § 1 ust. 8

alternatywnie

Wprowadzenie w § 8 Wzoru Umowy stanowiącego załącznik nr 5 do SIWZ zapisów zwalniających Wykonawcę od odpowiedzialności cywilnej w okresie wprowadzonego ograniczenia.

Pytanie 3:

Zamawiający w SIWZ przewiduje dysponowanie 1 piaskarką na 100,92km dróg co nie jest w stanie zapewnić odpowiednich standardów utrzymania dróg ponieważ okres przejazdu i załadunku 1 jednostki może trwać nawet 10 godzin

Czy w świetle powyższego, Zamawiający dopuszcza:

Wprowadzenie zmiany zapisu w SIWZ 2 piaskarko-solarki opłużone

Pytanie 4:

Zamawiający zgodnie z zapisem SIWZ przewiduje zwalczanie gołoledzi i śliskości solą zwilżoną roztworem solankowym na drogach gminnych i wewnętrznych. W wykazie dróg gminnych i wewnętrznych są drogi gruntowe i utwardzone

Czy w świetle powyższego, Zamawiający dopuszcza:

Zwalczanie gołoledzi i śliskości solą zwilżoną roztworem solankowym tylko na drogach asfaltowych a materiałem uszarstniającym na drogach gruntowych i utwardzonych