

Gmina Dobrzyń nad Wisłą
ul. Szkolna 1
87-610 Dobrzyń nad Wisłą

ZOS.271.67.2023

Numer postępowania: ZOS.ZP.KS.271.8.23

Dotyczy: Świadczenie usług transportowych – dowóz uczniów do szkół podstawowych i przedszkoli w roku szkolnym 2023/2024.

ODPOWIEDŹ NA ZAPYTANIA

Na podstawie art. 284 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) , Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania Wykonawcy, które wpłynęło drogą elektroniczną w dniu 5 lipca 2023 r.

PYTANIE I

I W rozdziale IV ust 3 SWZ, Zamawiający wskazał, że:

„Zamawiający informuje, że opisany w załączniku nr 10 do SWZ wykaz tras został określony na potrzeby wyliczenia jednostkowej ceny ofertowej tj. ceny za 1 km świadczenia usługi. Oznacza to, że Zamawiający ma prawo wprowadzenia zmian do harmonogramu świadczenia usługi, a mianowicie do : - długości poszczególnych tras dowozu dzieci do 10%; - godzin rozpoczęcia i zakończenia świadczenia usługi; - ilości i miejsc przystanków.”

Natomiast w rozdziale IV ust 8 SWZ, Zamawiający wskazał, że:

„Rozliczenie usługi następować będzie na podstawie ilości rzeczywiście przejechanych i potwierdzonych przez zamawiającego kilometrów na danej trasie. Zamawiający informuje, że za rzeczywistą ilość przejechanych kilometrów uważa się ilość przejechanych kilometrów od pierwszego przystanku na danej trasie do ostatniego przystanku na danej trasie w trakcie odwozu. Oznacza to że do rozliczenia usługi nie wlicza się kilometrów dojazdu autobusu z bazy Wykonawcy do pierwszego przystanku na danej trasie i powrotu z ostatniego przystanku do bazy Wykonawcy.”

Wykonawca wskazuje, że zgodnie z brzmieniem art. 433 pkt 4 ustawy Pzp, projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu

zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron.

Zapisy rozdziału IV ust 3 i 8 SWZ są ze sobą sprzeczne i wymagają doprecyzowania.

Wykonawca wnosi o wskazanie w rozdziale IV ust 8 SWZ minimalnej wielkości świadczenia usługi, która zagwarantuje wykonawcy możliwość skalkulowania wartości oferty i wykonawca musi mieć pewność, że zrealizuje zamówienie w pewnym minimalnym zakresie, a realizacja zamówienia w ograniczonym zakresie będzie dla niego rentowna.

Na wykonawcę nie może być przerzucane całe ryzyko gospodarcze kontraktu, co z kolei stoi w sprzeczności z zasadą równości stron umowy wg orzecznictwa KIO z dnia 11 stycznia 2008r. (syg. Akt KIO/UZP/22/)

Wykonawca wycenia przecież swoją ofertę w oparciu o zakres przedmiotu zamówienia

wskazany w SWZ, który zapewnia mu należne wynagrodzenie i musi mieć pewność, że zrealizuje zamówienie w pewnym minimalnym zakresie.

Niezmierznie ważnymi z punktu widzenia prawidłowości udzielenia zamówienia postanowieniami SWZ są te, które odnoszą się do opisu przedmiotu zamówienia (art. 281 ust. 1 pkt 5 PZP). Z art. 99 ust. 1 PZP wynika obowiązek opisanego przez zamawiającego przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.

W SWZ w rozdziale IV ust 3 Zamawiający wskazał, że Zamawiający ma prawo wprowadzenia zmian do harmonogramu świadczenia usługi, a mianowicie do : - długości poszczególnych tras dowozu dzieci do 10% natomiast w ust 8 tego samego rozdziału, że rozliczenie usługi następować będzie na podstawie ilości rzeczywiście przejechanych i potwierdzonych przez zamawiającego kilometrów na danej trasie.

W przedmiotowym stanie faktycznym, należy stwierdzić że zapis w rozdziale IV ust 8 SWZ został skonstruowany wadliwie, z uwagi na fakt, iż w zapis SWZ dotyczący rozliczenia usługi na podstawie rzeczywistych ilości przejechanych kilometrów, nie gwarantuje Wykonawcy chociażby minimalnego zakresu realizacji umowy.

W świetle powyższego należy stwierdzić, iż dopuszczalną praktyką jest wskazanie przez zamawiającego w umowie lub w opisie przedmiotu zamówienia możliwości ograniczenia zakresu zamówienia oraz wysokości wynagrodzenia, jednakże taki zapis umowny powinien zostać odpowiednio sformułowany np. poprzez wskazanie minimalnych i maksymalnych granic zamówienia (prawo opcji), których realizację zamawiający gwarantuje lub poprzez wskazanie innych warunków umożliwiających odpowiednią

wycenę oferty. Brak powyższych zapisów należy uznać jako niespełniający wymogów art. 99 ustawy Pzp.

Wykonawca musi mieć pewność, że zrealizuje zamówienie w pewnym minimalnym zakresie, a realizacja zamówienia w ograniczonym zakresie będzie dla niego rentowana.

Mając powyższe na uwadze, wnosimy o doprecyzowanie powyższego zapisu i wnosimy o modyfikację rozdziału IV ust 8 SWZ w następujący sposób:

„Rozliczenie usługi następować będzie na podstawie ilości rzeczywiście przejechanych i potwierdzonych przez zamawiającego kilometrów na danej trasie z zastrzeżeniem zapisów ust 3 niniejszego rozdziału SWZ, co oznacza, że gwarantowana minimalna ilość kilometrów jest określona na poziomie 90% pierwotnego wynagrodzenia wynikającego z podanej w opisie przedmiotu zamówienia długości tras. Zamawiający informuje, że za rzeczywistą ilość przejechanych kilometrów uważa się ilość przejechanych kilometrów od pierwszego przystanku na danej trasie do ostatniego przystanku na danej trasie w trakcie odwozu. Oznacza to że do rozliczenia usługi nie wlicza się kilometrów dojazdu autobusu z bazy Wykonawcy do pierwszego przystanku na danej trasie i powrotu z ostatniego przystanku do bazy Wykonawcy.”

ODPOWIEDŹ I

Zamawiający wyjaśnia zapis zawarty w rozdziale IV pkt. 3 SWZ, dotyczący możliwych zmian do harmonogramu świadczeń usługi, a mianowicie „ długość poszczególnych tras dowozu dzieci do 10%”.

Zamawiający ze względu na specyfikę świadczenia usług tj. :

- obowiązku przez Gminę dowozu dzieci w przypadku sprowadzenia się nowego/ych ucznia/ów, o którym/ych na dzień opisu przedmiotu zamówienia nie posiadał informacji;
- w przypadku wyprowadzenia się ucznia/ów, o którym/ych na dzień opisu przedmiotu zamówienia informacji nie posiadał;

- utrudnień na drogach (gminnych, powiatowych, wojewódzkich), na które Zamawiający nie ma wpływu i nie mógł przewidzieć np. remont danego odcinka drogi, wyłączenie go z ruchu pojazdów, wypadek drogowy, co będzie wymagało koniecznością skorzystania z dróg alternatywnych .

W takich przypadkach może nastąpić wydłużenie trasy lub jej skrócenie. W przypadku wydłużenia trasy obowiązywać będzie cena jednostkowa z oferty Wykonawcy. Natomiast w przypadku skrócenia trasy do poziomu niższego niż 80% Wykonawca ma zagwarantowane wynagrodzenie na poziomie 80%.

Wobec powyższego Zamawiający nie modyfikuje zapisów rozdziału IV pkt. 3 i pkt 8 SWZ.

PYTANIE II

W § 1 ust 1 pkt 3 istotnych postanowień umowy , Zamawiający wskazał, że:

„Opisany w załączniku nr 10 do SWZ wykaz tras został określony na potrzeby wyliczenia jednostkowej ceny ofertowej tj. ceny za 1 km świadczenia usługi. Oznacza to, że Zamawiający ma prawo wprowadzenia zmian do harmonogramu świadczenia usługi, a mianowicie do : - długości poszczególnych tras dowozu dzieci do 10%; - godzin rozpoczęcia i zakończenia świadczenia usługi; - ilości i miejsc przystanków.”

Natomiast w § 4 ust 5 istotnych postanowień umownych, Zamawiający wskazał, że: „Rozliczenie usługi następować będzie na podstawie ilości rzeczywiście przejechanych kilometrów, z zastrzeżeniem że minimalna zagwarantowana Wykonawcy długość tras nie może być krótsza niż 80% pierwotnej długości zgodnie z założeniami wynikającym z opisu przedmiotu zamówienia. Oznacza to, że Zamawiający gwarantuje Wykonawcy uzyskanie minimalnego wynagrodzenia w przypadku świadczenia usługi na poziomie 80% pierwotnego wynagrodzenia wynikającego z podanej w opisie przedmiotu zamówienia długości tras. Zamawiający informuje, że za rzeczywistą ilość przejechanych kilometrów uważa się kilometry od pierwszego przystanku na danej trasie do ostatniego przystanku na danej trasie w trakcie odwozu.”

Powyższe zapisy umowne są ze sobą sprzeczne i wymagają doprecyzowania

W SWZ w rozdziale IV ust 3 Zamawiający wskazał, że Zamawiający ma prawo wprowadzenia

zmian do harmonogramu świadczenia usługi, a mianowicie do: - długości poszczególnych tras dowozu dzieci do 10%, co potwierdził w § 1 ust 1 pkt 3 istotnych postanowień umowy, natomiast w § 4 ust 5 istotnych postanowień umownych, Zamawiający wskazał, że: rozliczenie usługi następować będzie na podstawie ilości rzeczywiście przejechanych kilometrów, z zastrzeżeniem że minimalna zagwarantowana Wykonawcy długość tras nie może być krótsza niż 80% pierwotnej długości zgodnie z założeniami wynikającym z opisu przedmiotu zamówienia. Oznacza to, że Zamawiający gwarantuje Wykonawcy uzyskanie minimalnego wynagrodzenia w przypadku świadczenia usługi na poziomie 80% pierwotnego wynagrodzenia wynikającego z podanej w opisie przedmiotu zamówienia długości tras.

W przedmiotowym stanie faktycznym, należy stwierdzić że zapis § 4 ust 5 istotnych postanowień umownych został skonstruowany wadliwie, z uwagi na fakt, iż skoro Zamawiający zastrzega sobie możliwość zmiany długości tras o 10% względem podanej w opisie przedmiotu zamówienia długości tras, to niekonsekwencją jest ograniczenie wypłaty wynagrodzenia do poziomu 80% pierwotnego wynagrodzenia wynikającego z podanej w opisie przedmiotu zamówienia długości tras.

Wykonawca pragnie również zauważyć, że wynagrodzenie umowne, co do zasady, odnosi się do zakresu przejechanych kilometrów, a kwestia postoju uregulowana została w § 4 ust 6 istotnych postanowień umownych, wobec powyższego wnosi o wykreślenie w § 4 ust 5 istotnych postanowień umownych zapisu „Za czas postoju wynagrodzenie Wykonawcy nie przysługuje”

Mając powyższe na uwadze, wnosimy o doprecyzowanie powyższego zapisu i wnosimy o modyfikację § 4 ust 5 istotnych postanowień umownych w następujący sposób:

„Rozliczenie usługi następować będzie na podstawie ilości rzeczywiście przejechanych kilometrów, z zastrzeżeniem, że minimalna zagwarantowana Wykonawcy długość tras nie może być krótsza niż 90% pierwotnej długości zgodnie z założeniami wynikającym z opisu przedmiotu zamówienia. Oznacza to, że Zamawiający gwarantuje Wykonawcy uzyskanie minimalnego wynagrodzenia w przypadku świadczenia usługi na poziomie 90% pierwotnego wynagrodzenia wynikającego z podanej w opisie przedmiotu zamówienia długości tras. Zamawiający informuje, że za rzeczywistą ilość przejechanych kilometrów uważa się kilometry od pierwszego przystanku na danej trasie do ostatniego przystanku na danej trasie w trakcie odwozu. Oznacza to, że nie wlicza się kilometrów dojazdu autobusu z bazy Wykonawcy do pierwszego przystanku na danej trasie i powrotu z ostatniego przystanku do bazy Wykonawcy.”

Wnosimy o stosowną modyfikację SWZ i wzoru umowy.

ODPOWIEDŹ II

Zamawiający informuję, że zapisowi w Załączniku nr 10 „Wzór umowy” § 4 Wynagrodzenie Wykonawcy pkt. 5 o treści:

„5. Rozliczenie usługi następować będzie na podstawie ilości rzeczywiście przejechanych kilometrów, z zastrzeżeniem że minimalna zagwarantowana Wykonawcy długość tras nie może być krótsza niż 80% pierwotnej długości zgodnie z założeniami wynikającym z opisu przedmiotu zamówienia. Oznacza to, że Zamawiający gwarantuje Wykonawcy uzyskanie minimalnego wynagrodzenia w przypadku świadczenia usługi na poziomie 80% pierwotnego wynagrodzenia wynikającego z podanej w opisie przedmiotu zamówienia długości tras. Zamawiający informuje, że za rzeczywistą ilość przejechanych kilometrów uważa się kilometry od pierwszego przystanku na danej trasie do ostatniego przystanku na danej trasie w trakcie odwozu.

Oznacza to, że nie wlicza się kilometrów dojazdu autobusu z bazy Wykonawcy do pierwszego przystanku na danej trasie i powrotu z ostatniego przystanku do bazy Wykonawcy. Za czas postoju wynagrodzenie Wykonawcy nie przysługuje.”

zmienia się na treść:

„5. Rozliczenie usługi następować będzie na podstawie ilości rzeczywiście przejechanych kilometrów, z zastrzeżeniem że minimalna zagwarantowana Wykonawcy długość tras nie może być krótsza niż 80% pierwotnej długości zgodnie z założeniami wynikającym z opisu przedmiotu zamówienia. Oznacza to, że Zamawiający gwarantuje Wykonawcy uzyskanie minimalnego wynagrodzenia w przypadku świadczenia usługi na poziomie 80% pierwotnego wynagrodzenia wynikającego z podanej w opisie przedmiotu zamówienia długości tras. Zamawiający informuje, że za rzeczywistą ilość przejechanych kilometrów uważa się kilometry od pierwszego przystanku na danej trasie do ostatniego przystanku na danej trasie w trakcie odwozu.

Oznacza to, że nie wlicza się kilometrów dojazdu autobusu z bazy Wykonawcy do pierwszego przystanku na danej trasie i powrotu z ostatniego przystanku do bazy Wykonawcy. Za czas postoju autobusu pomiędzy kursami przywozu i odwozu dzieci wynagrodzenie Wykonawcy nie przysługuje.”

Burmistrza Miasta i Gminy Dobrzyń nad Wisłą

/-/ Piotr Wiśniewski