

GMINA  
CZARNA BIAŁOSTOCKA



BURMISTRZ  
CZARNEJ BIAŁOSTOCKIEJ

Znak pisma: Or.271.14.12.2022

Wszyscy wykonawcy

Dotyczy: **„Odbiór i transport odpadów komunalnych pochodzących z posesji zamieszkałych i niezamieszkałych z terenu Gminy Czarna Białostocka”**

Odpowiedź na zgłoszenie sprawy od Wykonawcy do Zamawiającego

Burmistrz Czarnej Białostockiej działając na podstawie art. 135 ust.2 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zm.) jako Zamawiający wyjaśnia treść SWZ udzielając odpowiedzi na poniższe pytanie Wykonawcy:

#### **PYTANIE 1**

Wniosek o zmianę zapisu dotyczącego zabezpieczenia należytego wykonania zadania i rękojmi. W rozdziale XXI SWZ w przetargu pn: Odbiór i transport odpadów komunalnych pochodzących z posesji zamieszkałych i niezamieszkałych z terenu gminy Czarna Białostocka, w pkt. 7 zawarto informację o zabezpieczeniu należytego wykonania umowy. Wnosimy o zmianę tego zapisu w polegającą na usunięciu z powyższego pkt. zapisu dotyczącego rękojmi za wady a co za tym idzie usunięciu całego pkt. 8 oraz naniesienie stosownych zmian w „Złączniku nr 12 Istotne dla strony postanowienia umowy” a także w pozostałych dokumentach przetargu.

Uzasadnienie. Przetarg na odbiór i transport odpadów zawiera w sobie wyłącznie usługę. Zgodnie z zapisami Kodeksu Cywilnego, który w szczególności reguluje rękojmię za wady, dotyczy ona fizycznego dostarczenia przedmiotu lub wady prawnej (art. 556 KC i pokrewne). W przetargu na odbiór odpadów nie występuje dostarczenie przedmiotu ani fizycznie ani na zasadzie robót budowlanych czy temu podobnych. Nie zachodzi też sytuacja związana z wadą prawną. Dodatkowo należy też odnotować, że Zamawiający w rozdziale VI SWZ w ust. 2. pkt. 2) podpunkt b) wymaga aby Wykonawca był „... ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę gwarancyjną nie niższą 300 000,00 PLN”. Dlatego też zawarcie wymogu wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania zadania jest dublowaniem wymogu posiadania ubezpieczenia w pokrywającym się zakresie z ubezpieczeniem a rękojmią to jest już trzeci szczebel zabezpieczenia w tym samym zakresie wymaganego przez Zamawiającego. Takie powielanie zabezpieczeń przez Zamawiającego oraz stosowanie rękojmi, kiedy nie zachodzi zasadność jej stosowania, per saldo wiąże się z wzrostem ceny oferowanej przez Wykonawców, co przełoży się na cenę konsumenta końcowego jakim są mieszkańcy gminy. W związku z powyższym jest wysoce zasadnym ekonomicznie i prawnie zniesienie jednego z trzech szczebli zabezpieczenia, którym jest rękojmią.

#### **ODPOWIEDŹ 1**

Zabezpieczenie należytego wykonania umowy może służyć, Jak Pan zauważa, pokryciu roszczeń z tytułu rękojmi za wady lub gwarancji. Jego istotą jest jednak zabezpieczenie wszelkich roszczeń zamawiającego z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. W szczególności zabezpieczenie może służyć pokryciu roszczeń z tytułu ustalenia zastrzeżonych w umowie kar umownych, stanowiących zryczałtowane odszkodowanie. Służy zabezpieczeniu roszczeń zamawiającego bez konieczności występowania na drogę sądową. Odmienne, zastrzeżony w umowie obowiązek wykonawcy ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej, chroni od odpowiedzialności za szkody i zapewnia odszkodowanie przede wszystkim osobom trzecim za szkody wyrządzone przez Wykonawcę. Toteż w żadnym wypadku nie ma tu miejsca zarzucane powielanie zabezpieczeń. Odnośnie zarzutów kwestionujących zapisy dotyczące rękojmi należy stwierdzić, że zawierana umowa swoim charakterem zbliżona będzie do umów których istotą jest uzyskanie konkretnego rezultatu (odbiór i transport odpadów). Ma zatem tu zastosowanie rękojmią, gdyż nie można tu mówić o braku konkretnego efektu prac, i że wykonawca powinien jedynie dochować należytej staranności. Usługi realizowane w formie dzieła są objęte rękojmią.

BURMISTRZ  
  
mgr Jacek Chrułski