

Wykonawcy ubiegający się udzielenie
Zamówienia publicznego

Wójt Gminy Rozdrażew w związku z prowadzoną procedurą wyłonienia Wykonawcy na zadanie „**Usunięcie i zagospodarowanie nielegalnie nagromadzonych odpadów na działce zlokalizowanej przy ul. Koźmińskiej 13 w miejscowości Rozdrażew**” na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy Pzp odpowiada na zapytania wniesione do postępowania:

Pytanie 1.

Prosimy o potwierdzenie, że usunięcie oraz zagospodarowaniu podlegają wszystkie odpady zgromadzone i zmagazynowane na terenie nieruchomości przy ul. Koźmińskiej w Rozdrażewie, a w przypadku wystąpienia większej ilości odpadów niż oszacowana przez Zamawiającego (tj. 750 Mg), Zamawiający dokona zapłaty na rzecz Wykonawcy za faktycznie odebraną i zagospodarowaną ilość odpadów.

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający potwierdza, że usunięciu oraz zagospodarowaniu podlegają wszystkie odpady zgromadzone i zmagazynowane na terenie nieruchomości przy ul. Koźmińskiej 13 w Rozdrażewie, a w przypadku wystąpienia większej ilości odpadów niż oszacowana przez Zamawiającego (tj. 750 Mg), Zamawiający dokona zapłaty na rzecz Wykonawcy za faktycznie odebraną i zagospodarowaną ilość odpadów.

Pytanie 2.

W nawiązaniu do pkt 1.5 OPZ prosimy o potwierdzenie, że klasyfikacja odpadów należy do Wykonawcy i nie jest ograniczona wyłącznie do teoretycznych kodów odpadów wskazanych w OPZ.

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający potwierdza, że klasyfikacja odpadów należy do Wykonawcy i nie jest ograniczona wyłącznie do teoretycznych kodów odpadów wskazanych w OPZ.

Pytanie nr 3.

Wnosimy o zmianę § 11 ust. 1 lit. a) projektu Umowy poprzez wykreślenie zapisu przewidującego zawarcie ubezpieczenia OC „na rzecz Zamawiającego i innych stron formalnie zaangażowanych w realizację Umowy”.

Wskazujemy, iż zgodnie z pkt V.3 SWZ Zamawiający wymaga od Wykonawców posiadania ubezpieczenia OC w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na określoną sumę gwarancyjną. Standardowe ubezpieczenia OC działalności gospodarczej obejmują odpowiedzialność cywilną Wykonawcy (w tym za podwykonawców), natomiast nie są co do zasady zawierane „na rzecz” innych podmiotów jako współubezpieczonych.

Jednocześnie zapisy § 11 projektu Umowy wprost wskazują, iż Zamawiający dopuszcza posługiwanie się ogólną polisą OC działalności gospodarczej, obejmującą właściwy zakres działalności, tj.: „polisy dotyczące ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej z tytułu prowadzenia działalności gospodarczej (a w tym co najmniej obejmującą: usuwanie i zbieranie odpadów niebezpiecznych i unieszkodliwianie odpadów – Działy PKD 38 i 39) oraz posiadania i użytkowania powierzonego mienia (Nieruchomość) w związku z realizacją Przedmiotu zamówienia, przy czym: a) Wykonawca zawrze oraz będzie utrzymywał w ważności przez okres wskazany poniżej umowę ubezpieczenia Odpowiedzialności Cywilnej z tytułu prowadzenia działalności i obejmującą wszelkie szkody/roszczenia, które mogą powstać w czasie i/lub w związku z realizacją Umowy. Umowa ubezpieczenia obejmie ochroną zakres robót i prac wynikający z realizacji niniejszej Umowy”.

Powyższe jednoznacznie potwierdza, iż Zamawiający dopuszcza zastosowanie ogólnej polisy OC działalności gospodarczej (obejmującej odpowiednie PKD), tj. takiej samej, jak wymagana na etapie spełniania warunku udziału w postępowaniu. Należy jednak podkreślić, iż tego rodzaju polisy zawierane są przez Wykonawcę w jego imieniu i na jego rzecz, ewentualnie obejmując odpowiedzialność za podwykonawców, natomiast nie obejmują Zamawiającego jako współubezpieczonego.

Wymóg zawarcia ubezpieczenia „na rzecz Zamawiającego” oraz „innych stron formalnie zaangażowanych w realizację Umowy” w praktyce oznacza konieczność zawarcia ubezpieczenia wielopodmiotowego, które:

- nie odpowiada konstrukcji standardowych polis OC działalności gospodarczej,
- często nie jest możliwe do uzyskania w ramach dostępnych produktów ubezpieczeniowych,
- pozostaje sprzeczne z wymaganiami SWZ, które dopuszczają posługiwanie się ogólną polisą OC Wykonawcy.

Dodatkowo należy wskazać, iż pojęcie „innych stron formalnie zaangażowanych w realizację Umowy” jest nieprecyzyjne i w praktyce niemożliwe do zastosowania w umowie ubezpieczenia, gdyż ubezpieczyciel wymaga jednoznacznego określenia podmiotów objętych ochroną.

Powyższe prowadzi do wewnętrznej sprzeczności dokumentacji postępowania – z jednej strony Zamawiający dopuszcza ogólną polisę OC działalności gospodarczej, z drugiej zaś wprowadza wymóg, którego taka polisa nie spełnia. W konsekwencji warunek udziału dopuszcza standardowe ubezpieczenie, natomiast postanowienia umowy wymagają w istocie produktu o rozszerzonym, niestandardowym charakterze, co może prowadzić do ograniczenia konkurencji. Niezależnie od powyższego, wskazać należy, iż istotą ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej jest objęcie ochroną odpowiedzialności podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą (Wykonawcy). Konstrukcja ta wynika z charakteru ubezpieczenia OC jako instrumentu zabezpieczającego ryzyko odpowiedzialności cywilnej konkretnego podmiotu za szkody wyrządzone osobom trzecim w związku z prowadzoną przez niego działalnością.

W tym kontekście objęcie ochroną ubezpieczeniową Zamawiającego jako podmiotu nieprowadzącego działalności objętej zakresem ubezpieczenia prowadzi do istotnych wątpliwości co do skuteczności takiej ochrony. Zamawiający nie prowadzi działalności w zakresie objętym przedmiotem zamówienia, nie wykonuje prac ani nie ponosi ryzyka operacyjnego związanego z ich realizacją. Ryzyko to spoczywa wyłącznie na Wykonawcy, jego organizacji, technologii oraz podwykonawcach.

Ewentualne objęcie Zamawiającego ochroną ubezpieczeniową mogłoby odnosić się wyłącznie do jego odpowiedzialności wobec osób trzecich wynikającej z działań lub zaniechań Wykonawcy. Jednakże taka ochrona ma charakter pośredni i w praktyce jest już zapewniona poprzez ubezpieczenie OC Wykonawcy, który ponosi odpowiedzialność za szkody wyrządzone przy realizacji Umowy (również przez podwykonawców).

Zamawiający nie uzyskuje zatem realnej dodatkowej korzyści z objęcia go jako współubezpieczonego, albowiem:

- może dochodzić roszczeń bezpośrednio od Wykonawcy,
 - odpowiedzialność ta objęta jest ochroną ubezpieczeniową w ramach polisy OC Wykonawcy.
- Oznacza to, że interes Zamawiającego jest już zabezpieczony w sposób wystarczający poprzez standardową polisę OC działalności gospodarczej Wykonawcy.

W konsekwencji wymaganie objęcia Zamawiającego ubezpieczeniem w ramach polisy OC Wykonawcy nie prowadzi do realnego zwiększenia zakresu ochrony ubezpieczeniowej, a jednocześnie może prowadzić do powstania ochrony pozornej. Istnieje bowiem ryzyko, iż ubezpieczyciel zakwestionuje swoją odpowiedzialność wobec Zamawiającego z uwagi na brak związku pomiędzy szkodą a działalnością prowadzoną przez podmiot wskazany jako ubezpieczony.

Dodatkowo wskazujemy, iż § 11 ust. 1.g) projektu Umowy przewiduje, że „Zamawiający i jego przedstawiciele będą zwolnieni z obowiązku zaspokojenia roszczeń regresowych ubezpieczyciela”. Oznacza to, iż ubezpieczyciel nie będzie uprawniony do dochodzenia roszczeń wobec Zamawiającego w przypadku wypłaty odszkodowania.

W praktyce stanowi to standardowy mechanizm zabezpieczenia interesu Zamawiającego, stosowany alternatywnie wobec obejmowania go ochroną jako współubezpieczonego. Tym samym Zamawiający uzyskuje ochronę przed ewentualnymi roszczeniami regresowymi ubezpieczyciela, niezależnie od tego, czy jest objęty ubezpieczeniem.

W konsekwencji jednoczesne wymaganie objęcia Zamawiającego ubezpieczeniem oraz wyłączenia regresu prowadzi do dublowania mechanizmów ochrony oraz potwierdza, iż interes Zamawiającego jest już w wystarczającym stopniu zabezpieczony w ramach standardowej polisy OC działalności gospodarczej Wykonawcy.

Zgodnie z art. 16 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców, a także w sposób proporcjonalny. Wymagania dotyczące ubezpieczenia powinny zatem pozostawać adekwatne do przedmiotu zamówienia oraz możliwe do spełnienia przy wykorzystaniu standardowych produktów dostępnych na rynku ubezpieczeniowym.

Wprowadzenie obowiązku obejmowania ochroną Zamawiającego oraz innych nieokreślonych podmiotów wykracza poza ten cel, pozostaje niezgodne z istotą ubezpieczenia OC oraz prowadzi do nieuzasadnionego ograniczenia konkurencji.

W przypadku braku modyfikacji przedmiotowych zapisów, powyższa kwestia może stanowić podstawę do skutecznego wniesienia środków ochrony prawnej jako naruszająca przepisy ustawy oraz utrwalone orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej w zakresie dopuszczalności i proporcjonalności wymagań ubezpieczeniowych.

Odpowiedź na pytanie nr 3.

Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisów w § 11 ust. 1 lit. a) projektu umowy

jest:

Wykonawca zawrze oraz będzie utrzymywał w ważności przez okres wskazany poniżej umowę ubezpieczenia Odpowiedzialności Cywilnej z tytułu prowadzenia działalności i obejmującą wszelkie szkody/roszczenia, które mogą powstać w czasie i/lub w związku z realizacją Umowy. Umowa ubezpieczenia obejmie ochroną zakres robót i prac wynikający z realizacji niniejszej Umowy oraz będzie zawarta w imieniu swoim i na swoją rzecz oraz wszystkich Podwykonawców i innych stron formalnie zaangażowanych w realizację Umowy (Ubezpieczeni),

a powinno być:

Wykonawca zawrze oraz będzie utrzymywał w ważności przez okres wskazany poniżej umowę ubezpieczenia Odpowiedzialności Cywilnej z tytułu prowadzenia działalności i obejmującą wszelkie szkody/roszczenia, które mogą powstać w czasie i/lub w związku z realizacją Umowy. Umowa ubezpieczenia obejmie ochroną zakres robót i prac wynikający z realizacji niniejszej Umowy oraz będzie zawarta w imieniu swoim i na swoją rzecz oraz na rzecz wszystkich Podwykonawców (Ubezpieczeni).

Pytanie nr 4.

W nawiązaniu do postanowień § 11 projektu Umowy dotyczących obowiązku posiadania przez Wykonawcę ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności gospodarczej związanej z przedmiotem zamówienia na sumę gwarancyjną nie mniejszą niż 5 000 000,00 zł, zwracamy się z uprzejmą prośbą o jednoznaczne potwierdzenie, że wskazany w projekcie Umowy obowiązek posiadania ubezpieczenia może zostać spełniony poprzez przedstawienie tej samej polisy ubezpieczeniowej odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności gospodarczej związanej z przedmiotem zamówienia, którą Wykonawcy przedkładają na etapie składania ofert w celu wykazania spełniania warunku udziału w postępowaniu w zakresie sytuacji ekonomicznej lub finansowej, określonego w Rozdziale V pkt 2.3) SWZ – o ile polisa ta spełnia wymagania wskazane w § 11 projektu Umowy.

Jednocześnie, mając na uwadze przepisy p.z.p, zgodnie z którymi w przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia warunek w zakresie sytuacji ekonomicznej lub finansowej musi zostać spełniony w pełnej wysokości przez co najmniej jednego z Wykonawców, zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że również obowiązek posiadania ubezpieczenia wskazanego w § 11 projektu Umowy może zostać spełniony poprzez posiadanie wymaganej polisy przez jednego z Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, pod warunkiem, że suma gwarancyjna tej polisy spełnia wymagania określone w SWZ oraz w projekcie Umowy.

Nadmieniamy, że takie rozwiązanie przyjmowane jest przez innych Zamawiających w postępowaniach na usuwanie „bomb ekologicznych”, czego przykładem jest choćby Zamawiający: Gmina Sosnowiec, który w równoległym toczącym się postępowaniu na: usunięcie i zagospodarowanie odpadów niebezpiecznych zmagazynowanych w Sosnowcu, znak sprawy: WZP.271.1.12.2026.MW potwierdził: *„Zamawiający potwierdza, że wymaganie – w zakresie posiadania już na etapie realizacji umowy ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej:*

deliktowej i kontraktowej – może być spełniony przez tę samą polisę, albo inny dokument potwierdzający, że Wykonawca jest ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej, który przedstawił Zamawiającemu celem potwierdzenia spełniania warunku udziału w postępowaniu w zakresie zdolności ekonomicznej, pod warunkiem, że okres obowiązywania polisy OC lub innego dokumentu będzie ważny w okresie obowiązywania umowy.

Jednocześnie, Zamawiający potwierdza, że w przypadku, gdy umowa w sprawie zamówienia publicznego zostanie podpisana przez Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, wymaganie w zakresie posiadania polisy lub innego dokumentu potwierdzającego ubezpieczenie musi zostać spełniony w pełnej wysokości przez co najmniej jednego z Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia.”

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający nie potwierdza, że wymagania – w zakresie posiadania już na etapie realizacji umowy ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej: deliktowej i kontraktowej – może być spełniony przez tę samą polisę, albo inny dokument potwierdzający, że Wykonawca jest ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej, który przedstawił Zamawiającemu celem potwierdzenia spełniania warunku udziału w postępowaniu w zakresie zdolności ekonomicznej, pod warunkiem, że okres obowiązywania polisy OC lub innego dokumentu będzie ważny w okresie obowiązywania umowy.

Jednocześnie, Zamawiający potwierdza, że w przypadku, gdy umowa w sprawie zamówienia publicznego zostanie podpisana przez Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, wymaganie w zakresie posiadania polisy lub innego dokumentu potwierdzającego ubezpieczenie musi zostać spełniony w pełnej wysokości przez co najmniej jednego z Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia i zakresem odpowiedzialności Ubezpieczyciela obejmować cały przedmiot zamówienia.

Przedstawiona powyżej odpowiedzi zostają umieszczona na stronie prowadzonego postępowania: <https://ezamowienia.gov.pl/mp-client/tenders/ocds-148610-e6462751-f495-454c-b08e-767104d97f2e>

Udzielone odpowiedzi są wiążące a pozostałe warunki postępowania pozostają bez zmian.

Wójt Gminy
41
mgr Mariusz Dymarski