

Sulęcin, dnia 02.04.2024r.

## WYJAŚNIENIE nr 5

### treści SWZ

DZ.272.1.2024.KGry

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na roboty budowlane:

### Przebudowa odcinka drogi powiatowej nr 1286F na odcinku od drogi powiatowej nr 1285F Jamno-Budzigniew miejscowość Polne

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023r. poz. 1605), Zamawiający przekazuje poniżej treść zapytań, które wpłynęły do Zamawiającego wraz z wyjaśnieniami:

#### Pytanie nr 1 -

1. Dotyczy § 1 ust. 3 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Czy Zamawiający potwierdza, że przedmiar robót zawiera wszystkie niezbędne prace konieczne do prawidłowego wykonania przedmiotowego zamówienia, a ilości w nim zawarte odzwierciedlają stan rzeczywisty?

**Wyjaśnienie: Zadanie realizowane jest w systemie zaprojektuj i wybuduj na podstawie przygotowanego przez Zamawiającego programu funkcjonalno-użytkowego, przygotowanie dokumentacji technicznej, a w tym m.in. przedmiaru robót jest po stronie Wykonawcy.**

2. Dotyczy § 1 ust. 6 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o wyjaśnienie, jaka jest hierarchia ważności dokumentów składających się na dokumentację projektową, w przypadku wystąpienia wewnętrznych sprzeczności w tej dokumentacji? Zwracamy się również z prośbą o potwierdzenie przez Zamawiającego, iż znana mu jest utrwalona linia orzecznicza KIO i Prezesa UZP, iż wszelkie spory związane z interpretacją zapisów SWZ muszą być rozstrzygane na korzyść wykonawcy (wyrok z dnia 7 października 2013 r., KIO 2260/13)

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje § 1 ust. 6.**

3. Dotyczy § 3 ust. 7 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o wyjaśnienie treści powyższej jednostki redakcyjnej i potwierdzenie, iż obowiązek odtworzenia punktów osnowy geodezyjnej, które Wykonawca zniszczył w toku prowadzenia prac nie odnosi się do punktów, które muszą być przez niego usunięte w uwagi na kolizję z robotami.

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje w/w zapis w § 3 ust. 7.**

4. Dotyczy § 4 ust. 5 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o wyjaśnienie jakie są warunki zatwierdzenia harmonogramu rzeczowo-finansowego i jego aktualizacji oraz w jakim terminie Zamawiający zaakceptuje bądź odmówi akceptacji harmonogramu lub jego aktualizacji? W jakim terminie inspektor nadzoru inspektorskiego wyrazi akceptację co do wniosku wykonawcy w tym zakresie?

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje w/w zapis w § 4 ust. 5.**

5. Dotyczy § 5 ust. 2 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o potwierdzenie, że umowa podlega zmianie w zakresie wynagrodzenia jaki i terminu realizacji w przypadku konieczności usunięcia kolizji z urządzeniem obcym, które nie zostało uwzględnione w opracowanej dokumentacji projektowej, a której usunięcie jest konieczne w celu realizacji inwestycji, o czas niezbędny do wykonania dokumentacji likwidującej kolizję oraz uzyskania niezbędnych zezwoleń do ich realizacji.

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje w/w zapis w § 5 ust. 2.**

6. Dotyczy § 5 ust. 2 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Czy Zamawiający potwierdza, że udostępnił Wykonawcom wszelkie dane dotyczące urządzeń podziemnych i ich lokalizacji, zaś brak jakichkolwiek dokumentów lub danych w tym zakresie bądź ujawnienie się stanu odmiennego od wskazanego w przekazanych przez Zamawiającego nie obciąża Wykonawcy?

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje w/w zapis w § 5 ust. 2.**

7. Dotyczy § 5 ust. 2 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Czy Zamawiający potwierdza, że w przypadku napotkania na niezinventaryzowane lub błędnie zinventaryzowane instalacje podziemne, w stosunku do stanu wynikającego z dokumentacji projektowej załączonej do SWZ i stanowiącej podstawę wyceny oferty, w przypadku konieczności dokonania ich przebudowy lub naprawy, termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu, a Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe pokrywające wszelkie dodatkowe koszty z tym związane?

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje w/w zapis w § 5 ust. 2.**

8. Dotyczy § 5 ust. 2 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o potwierdzenie prawidłowości zinventaryzowania sieci występujących na terenie planowanej inwestycji, w szczególności potwierdzenie, że każda ze zinventaryzowanej sieci znajduje się na zinventaryzowanej głębokości. Prosimy o wskazanie planowanego postępowania w przypadku stwierdzenia: a. wystąpienia na terenie inwestycji sieci innej niż zinventaryzowana, powodującej kolizję z inwestycją, b. wystąpienie sieci zinventaryzowanej na głębokości lub o przebiegu innym niż wynikająca z inwentaryzacji.

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje w/w zapis w § 5 ust. 2.**

9. Dotyczy § 5 ust. 2 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Wnosimy o potwierdzenie przez Zamawiającego, że wskazany przepis dotyczy tylko takich przypadków, które powstały z winy wykonawcy. Wskazujemy, iż przenieście pełnej odpowiedzialności na wykonawcę jest niezgodne z przepisem art. 415 kc.

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje w/w zapis w § 5 ust. 2.**

10. Dotyczy § 7 ust. 4 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o wprowadzenie następującego zapisu: „W przypadku wystąpienia konieczności wykonania robót dodatkowych, wykraczających poza przedmiot umowy, ich powierzenie i wykonanie nastąpić może na poniższych warunkach:

1) rozpoczęcie wykonywania robót dodatkowych wykraczających poza przedmiot umowy, może nastąpić po zawarciu przez Strony, aneksu zmieniającego umowę w tym zakresie;

2) podstawę do zawarcia aneksu do umowy stanowić będzie protokół konieczności wykonania robót dodatkowych spisany przez Strony zawierający zakres tych robót i uzasadnienie konieczności ich wykonania oraz kosztorys ofertowy Wykonawcy na wykonanie robót dodatkowych,

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje w/w zapis w § 7 ust. 4.**

11. Dotyczy § 1 ust. 3 w zw. z § 7 ust. 4 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku wystąpienia braków lub błędów w zakresie opisu przedmiotu zamówienia określonego w dokumentacji załączonej do SWZ i stanowiącej podstawę wyceny oferty, w przypadku konieczności wykonania robót wynikających z zaistnienia ww. okoliczności wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje w/w zapis w § 1 ust. 3.**

12. Dotyczy § 8 ust. 3 lit. e) w zw. z § 8 ust. 4 lit. a) Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o potwierdzenie, że termin dokonania płatności wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy przewidziany w umowie o podwykonawstwo nie może być dłuższy niż 30 dni od dnia doręczenia wykonawcy, podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy faktury lub rachunku, potwierdzających wykonanie zleconej podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy dostawy, usługi lub roboty budowlanej.

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje § 8 ust. 3 lit. e) w zw. z § 8 ust. 4 lit.**

13. Dotyczy § 11 ust. 2 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o usunięcie zapisu, że Wynagrodzenie ryczałtowe o którym mowa w ust 1. obejmuje (...) „ryzyko Wykonawcy z tytułu oszacowania wszelkich kosztów związanych z realizacją przedmiotu umowy, a także oddziaływania innych czynników mających lub mogących mieć wpływ na koszty”. Wykonawca wskazuje, iż zasada swobody umów w inwestycjach publicznych jest ograniczona m.in. obowiązkiem zamawiającego dokonania opisu przedmiotu zamówienia pozwalającego wykonawcy na kalkulację wszystkich ryzyk. Zgodnie z orzecznictwem KIO (wyr. KIO z 15.02.2018 r., KIO 173/18) nie można akceptować przeliczanie nadmiernego ryzyka na wykonawcę zamówień publicznych. Dotyczy to zwłaszcza takiego ryzyka, które było nie do przewidzenia na etapie zawierania umowy. Wskazujemy, że zamawiający nie może narzucić ani nawet oczekiwać od wykonawcy wyceny i realizacji robót, których nie uwzględnił opis zamówienia ani oferta wykonawcy. Wykonawcy nie może też obciążać ryzyko nieprzewidzenia rozmiaru prac czy ich kosztów będące wynikiem opisu przedmiotu zamówienia naruszającego art. 99 ustawy pzp. Zamawiający ma obowiązek takiego opracowania dokumentacji przetargowej, aby wykonawca nie był obciążany konsekwencjami nienależytego sporządzenia opisu przedmiotu zamówienia. Zgodnie zaś z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z 03 października 2012 roku ws. KIO 2015/12: "W granicach kosztów obciążających wykonawcę w związku z wykonaniem umowy powinny mieścić się koszty od wykonawcy zależne i wynikające z przyczyn od niego zależnych. Nie może natomiast obejmować cena kosztów, które nie mieszczą w granicach opisu przedmiotu zamówienia, a powstały w toku realizacji robót budowlanych i wynikają z konieczności udzielenia zamówień dodatkowych lub uzupełniających".

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje w/w zapis w § 11 ust. 2.**



14. Dotyczy § 11 ust. 5 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Wykonawca wnosi o usunięcie wskazanego postanowienia dotyczącego możliwości potrącenia należności z wynagrodzenia należnego Wykonawcy, albowiem bezpodstawnie wprowadza ono zasadę domniemania uznania roszczeń Zamawiającego, o których istnieniu Wykonawca może w skrajnych przypadkach nawet nie wiedzieć. Zamawiający nie może wymagać uznania z góry wszystkich swoich ewentualnych roszczeń i dobrowolnego ich zaspokajania poprzez potrącenie z wynagrodzenia wykonawcy.

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje w/w zapis w § 11 ust. 5.**

15. Rozdział XX pkt 6 SWZ: Z uwagi na zapis, iż „Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia w przypadkach określonych w art. 255 ust. 1 ustawy Pzp.” prosimy o wyjaśnienie: a) W jakim terminie Zamawiający jest zobowiązany do zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego? b) W jakiej wysokości (% wartości inwestycji) zamawiający jest uprawniony do otrzymania dofinansowania na realizację przedmiotu zamówienia na mocy zawartej umowy o dofinansowanie? c) Czy dofinansowanie zostało już udzielone Zamawiającemu? Jeśli tak, to w jakiej wysokości? d) W jakiej wysokości Zamawiający przewiduje środki finansowe na lata 2024/2025? Informacja ta jest niezbędna w celu rzetelnej kalkulacji kosztów ew. finansowania zadania.

**Wyjaśnienie: W swz rozdział XX pkt 6 nie występują w/w zapisy.**

16. Dotyczy § 15 ust. 3 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o potwierdzenie przez Zamawiającego, że w przypadku, gdy usunięcie wady nie jest możliwe w terminie wskazanym w ust. 3 ze względów technologicznych lub atmosferycznych, usunięcie wady powinno być wykonane w innym odpowiednim terminie wyznaczonym przez Zamawiającego uwzględniającym reżim technologiczny i panujące warunki atmosferyczne.

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje w/w zapis w § 15 ust. 3.**

17. Dotyczy § 17 ust. 11 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o potwierdzenie przez Zamawiającego, że wady nieistotne nie wstrzymują czynności odbioru końcowego oraz że w przypadku stwierdzenia wad nieistotnych za dzień wykonania przedmiotu umowy przyjmuje się dzień pisemnego powiadomienia Zamawiającego przez Wykonawcę o zakończeniu wszystkich robót budowlanych i gotowości do odbioru końcowego, potwierdzonej przez Inspektora Nadzoru Inwestorskiego wpisem do dziennika budowy.

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje w § 17 ust. 11.**

18. Dotyczy § 18 ust. 2 pkt 5), 6) oraz 7) Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Czy Zamawiający zgodzi się na obniżenie wskazanych kar umownych o połowę? Wskazujemy, że kara umowna ma na celu zdyscyplinowanie wykonawcy, jednakże określenie jej przez Zamawiającego na rażąco wysokim poziomie prowadzi do naruszenia zasady współżycia społecznego i powoduje nadmierną nierówność stron (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13). Zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż zamawiający naruszył dyrektywę kształtowania treści SWZ zawarte w PZP (por. wyroki KIO z dn. 20 listopada 2015 r., sygn. KIO 2399/15 oraz z dn. 31 lipca 2015 r., sygn. KIO 1519/15).

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje § 18 ust. 2. Pkt 5, 6, 7.**

19. Dotyczy § 18 ust. 3 i 6 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: W celu zachowania zasady równowagi pomiędzy pozycją stron umowy prosimy o zmianę wskazanego zapisu i nadanie mu brzmienia: „W przypadku szkody przekraczającej wartość naliczonych kar Strony mogą dochodzić zaspokojenia roszczeń na zasadach ogólnych.”. Zastrzeżenie takiego prawa jedynie dla Zamawiającego wprowadza niczym nieuzasadnioną nierówność stron stosunku zobowiązaniowego, ze szkodą dla Wykonawcy. Wskazujemy, że uprawnienie Zamawiającego do ustalenia warunków umowy nie ma charakteru absolutnego, gdyż zamawiający nie może swego prawa podmiotowego nadużywać (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 15 maja 2015 r., sygn. akt KIO 892/15).

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje § 18 ust. 3 pkt 6 .**

20. Dotyczy § 18 ust. 5 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o zmianę wskazanego zapisu tak, aby określenie wskazanej w tym przepisie łącznej maksymalnej wysokości kar umownych odnosiło się do możliwości ich dochodzenia w ustalonym limicie przez każdą ze stron. Zgodnie z art. 436 pkt 3) Ustawy Pzp Umowa zawiera postanowienia określające w szczególności łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony.

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje w/w zapis w § 15 ust. 5.**

21. Dotyczy § 18 ust. 7 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o wykreślenie wskazanego zapisu, gdyż takie uregulowanie w ocenie Wykonawcy zbyt daleko odbiega od kodeksowej zasady dokonywania potrącenia, co jest sprzeczne z podstawowymi zasadami prawa, takimi jak uzależnienie skuteczności oświadczenia woli kierowanego do drugiej osoby od jego dotarcia do tej osoby w odpowiedni sposób, zasadą współdziałania stron stosunku zobowiązaniowego, a poprzez narzucenie Wykonawcy bardzo niekorzystnych zapisów - narusza zasadę swobody umów z powodu sprzeczności z tymi zasadami.

Wykonawca wskazuje, że zgodnie z prawem cywilnym warunkiem skuteczności potrącenia jest wymagalność obu wierzytelności. Oznacza to, że jeden i drugi wierzyciel mogą nawzajem żądać od siebie spełnienia należnych im świadczeń, czyli najczęściej zapłaty, gdy termin płatności już minął. Orzecznictwo i doktryna wskazują, że ustawowe potrącenie można stosować także wtedy, gdy tylko wierzytelność potrącającego jest wymagalna. Potrącenie niewymagalnej wierzytelności jest bezskuteczne i wymaga złożenia w późniejszym terminie, po stwierdzeniu wymagalności wierzytelności, odrębnego oświadczenia. Biorąc pod uwagę, że proponowany zapis powoduje konieczność złożenia odrębnego oświadczenia i brak pewności w zakresie wystąpienia skutku wygaśnięcia wierzytelności oraz ewentualne spory w zakresie tego skutku, Wykonawca wnosi o wykreślenie wskazanego zapisu. Ponadto wykonawca wskazuje, że taki zapis jest również wątpliwy pod względem księgowym.

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje § 18 ust. 7.**

22. Dotyczy § 20 ust. 2 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o wprowadzenie do umowy katalogu przesłanek zmiany umowy w zakresie terminu realizacji i wprowadzenie następujących zapisów:

Dopuszcza się możliwość zmiany terminu realizacji robót budowlanych w przypadku:

- 1) wystąpienia wykopalisk archeologicznych uniemożliwiających wykonanie robót - możliwa jest zmiana terminu wykonania przedmiotu umowy o ilość dni nieprzekraczających czasu wstrzymania całości lub części robót z tego tytułu,

- 2) niesprzyjających warunków atmosferycznych uniemożliwiających prowadzenie robót budowlanych, przeprowadzanie prób i sprawdzeń, dokonywanie odbiorów,
- 3) z uwagi na niekorzystne warunki atmosferyczne panujące w okresie zimowym i powodujące konieczność wstrzymania bądź przerwania robót, ze względu na określoną technologię wykonania robót,
- 4) odmiennych od przyjętych w Dokumentacji Projektowej warunków geologicznych, które będą miały wpływ na Harmonogram rzeczowo-finansowy i termin wykonania przedmiotu umowy ,
- 5) odmiennych od przyjętych w Dokumentacji Projektowej warunków terenowych (zagospodarowania terenu), w szczególności istnienie podziemnych urządzeń, sieci uzbrojenia, instalacji lub obiektów infrastrukturalnych ,
- 5) wstrzymanie przez Zamawiającego prowadzenia Robót nie wynikających z okoliczności leżących po stronie Wykonawcy,
- 6) wystąpienia konieczności wykonania robót dodatkowych lub podobnych mających wpływ na zmianę terminu- możliwa jest zmiana terminu wykonania o czas niezbędny do wykonania tych robót;
- 7) wystąpienia konieczności wprowadzenia zmian do przedmiotu umowy na skutek wydanych decyzji administracyjnych lub wymogu uzyskania decyzji lub uzgodnienia pod warunkiem wprowadzenia określonej modyfikacji;
- 8) wystąpienia problemów z uzyskaniem decyzji administracyjnych, uzgodnień i uzyskania opinii, przy dołożeniu należytej staranności ze strony Wykonawcy,
- 9) zawieszenia robót przez organy nadzoru budowlanego z przyczyn niezależnych od Wykonawcy,
- 10) działania osób trzecich, niezależnych od Wykonawcy i Zamawiającego, które to działania uniemożliwiają wykonanie lub kontynuację prac,
- 11) zmiany regulacji prawnych obowiązujących po dniu zawarcia umowy;
- 12) zmiany terminu dokonania prób końcowych i wniosków o dokonanie prób dodatkowych nieobjętych umową ,
- 13) wystąpieniu działania siły wyższej możliwa jest zmiana terminu wykonania przedmiotu Kontraktu o ilość dni nieprzekraczających czasu wstrzymania całości lub części robót z tego tytułu;
- 14) możliwa jest zmiana terminu wykonania przedmiotu Kontraktu o ilość dni nieprzekraczających czasu na wykonanie robót/dostaw/usług dodatkowych/podobnych/zamiennych;
- 15) w przypadku gdy przyczyny opóźnienia w realizacji przedmiotu umowy wynikają z działania, zaniechania lub opóźnienia ze strony Zamawiającego- termin ten może ulec przedłużeniu nie dłużej, niż o czas trwania tych okoliczności;
- 16) odwołania w wyniku postępowania przetargowego- termin ten może ulec przedłużeniu nie dłużej, niż o czas trwania tej okoliczności.

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje § 20 ust. 2.**

23. Dotyczy § 21 ust. 1 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o wprowadzenie do umowy następujących zapisów dotyczących możliwości zmiany umowy w zakresie wynagrodzenia umownego: „Strony dopuszczają możliwość zmiany umowy w zakresie wynagrodzenia umownego Wykonawcy w przypadku:
- a) wystąpienia zmiany w dokumentacji projektowej lub konieczności usunięcia błędów w dokumentacji technicznej,
  - b) wystąpienia konieczności wykonania robót dodatkowych lub zamiennych, których zakres ma wpływ na wysokość wynagrodzenia,
  - c) wstrzymania lub zawieszenia robót przez Zamawiającego lub wyznaczonego przez niego inspektora nadzoru inwestorskiego lub też inny uprawniony organ, z przyczyn nie leżących po stronie Wykonawcy



i uniemożliwiających dalsze prowadzenie robót, wynikających w szczególności z: wad i braków w dokumentacji projektowej lub innych dokumentów budowy mających wpływ na realizację przedmiotu umowy, konieczności prowadzenia prac archeologicznych, zabezpieczenia znalezionej przedmiotu, który może stanowić zabytek, wystąpienia niebezpieczeństwa kolizji z robotami prowadzonymi przez inne podmioty, wystąpienia konieczności uzyskania przez Wykonawcę dodatkowych decyzji, uzgodnień lub pozwoleń.

d) konieczności usunięcia kolizji z urządzeniem obcym, które nie zostało uwzględnione w opracowanej dokumentacji projektowej, a której usunięcie jest konieczne w celu realizacji inwestycji

e) w przypadku wystąpienia okoliczności przewidzianych w art. 436 ust. 4 ustawy pzp”

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje § 21 ust. 1.**

24. Dotyczy § 21 ust. 7 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: Wnosimy o ustalenie systemu waloryzacji z limitem do 20% wynagrodzenia umownego brutto. Wykonawca pragnie wskazać, że wskazany powyżej wniosek uzasadnia kształtująca się linia orzecznicza Krajowej Izby Odwoławczej. W orzeczeniu z dnia 25.10.2022r. w sprawie o sygn. akt KIO 2532/22, Izba wskazała: „Do Zamawiającego należy określenie wysokości zmian wynagrodzenia (waloryzacja) w wyniku zastosowania określonego przez niego wskaźnika. Winno to jednak następować z uwzględnieniem sytuacji rynkowej oraz prognoz w tym zakresie.” „Zdaniem Odwołującego przewidziana w Umowie łączna maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia Wykonawcy netto (...), jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania postanowień dotyczących waloryzacji wynagrodzenia, tj. 10%, nie pozwala na zapewnienie ekwiwalentności świadczeń stron Umowy, nie niwelujący ryzyk związanych ze zmianami kosztów wykonania zamówienia publicznego. (...) Zamawiający nie wykazał (...), dlaczego nie może określić wzrostu wynagrodzenia Wykonawcy ponad 10%. W ocenie Izby, zważywszy na aktualny poziom inflacji, która przekracza 17% i rozbieżne prognozy co do zmian tego poziomu, mając na uwadze, że okres obowiązywania Umowy wynosi 72 miesiące, dla zachowania zgodności z zasadami współżycia społecznego, za uzasadnione należy uznać podwyższenie tego progu. Chodzi bowiem o to, aby nie doszło do zdecydowanego zachwiania równowagi ekonomicznej stron na niekorzyść Wykonawcy, jak też, aby nadmierne podwyższenie wynagrodzenia nie doprowadziło do negatywnych konsekwencji dla Zamawiającego. (...) Izba uznała, że aktualnie zwiększenie maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia Wykonawcy netto do 20% jest wystarczające dla zapewnienia równowagi kontraktowej stron.”

„W ocenie Izby, zważywszy na obecnie obserwowaną dynamikę zmian cen oraz przyjętą w Umowie procedurę wprowadzania zmian wynagrodzenia, należy uznać za wskazane, aby pierwsza waloryzacja miała miejsce po 6 miesiącach obowiązywania Umowy, a nie po 12 miesiącach, jak to obecnie wynika z Umowy. Izba nie dopatrzyła się naruszenia wskazanych w odwołaniu przepisów prawa poprzez zastosowanie przez Zamawiającego jedynie wskaźnika zmiany cen towarów i usług konsumpcyjnych. Z przepisów tych nie wynika, że do zmiany wynagrodzenia przysługującego wykonawcy, Zamawiający ma obowiązek zastosować jednocześnie wskaźnik wzrostu wynagrodzeń.” Pragniemy podnieść, że podoba argumentacja Izby została podniesiona w sprawach o sygn. akt KIO 440/22 oraz 1676/22.

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje § 21 ust. 7.**

25. Dotyczy § 21 ust. 5 Załącznika na 4 do SWZ – Wzoru Umowy: W związku z sformułowaniem przez Zamawiającego kaluzuli waloryzacyjnej przy użyciu metody wskaźnikowej, prosimy o:

- a) precyzyjne określenie przez Zamawiającego stosowanego wskaźnika wraz z podaniem pozycji publikacji, w której jest on podawany oraz momentu obowiązywania wskaźnika,
- b) przedstawienie wzoru, w oparciu o który zostanie ustalona kwota waloryzacja z zastosowaniem wskaźnika,
- c) określenie zasady postępowania, w sytuacji, gdy brak jest właściwego wskaźnika do wyliczenia waloryzacji,

**Wyjaśnienie: W załączonym projekcie umowy jako załącznik nr 8 do swz nie występuje § 21 ust. 5.**

26. Wykonawca prosi o uzupełnienie dokumentacji projektowej o informację do jakiej grupy nośności zostało zakwalifikowane podłoże gruntowe na przedmiotowym zadaniu.

**Wyjaśnienie: W dokumentacji przewidziano wymianę gruntów nienośnych. Po wymianie gruntu podłoże należy doprowadzić do grupy G1.**

27. Wykonawca zwraca uwagę, że zgodnie z OG w podłożu, na części odcinków znajdują się grunty wysadzinowe. Z uwagi na obniżoną nośność takiego podłoża zaprojektowana konstrukcja będzie charakteryzować się mniejszą trwałością zmęczeniową. Wykonawca prosi o dostosowanie konstrukcji do rzeczywistej nośności podłoża.

**Wyjaśnienie: W dokumentacji przewidziano wymianę gruntów nienośnych.**

28. Wykonawca prosi o zmianę wymagań dla zawartości wolnych przestrzeni w warstwie ściernalnej. Wykonawca prosi o zmianę na wymagania zgodne z WT-2 2016 część 2 (od 1,5 do 5,0 %), co pozwoli na ułożenie nawierzchni o wymaganych parametrach.

**Wyjaśnienie: Zamawiający nie stawia wymagań dla zawartości wolnych przestrzeni w warstwie ściernalnej. Zgodnie z PFU Wykonawca robót budowlanych musi stosować tylko materiały, które spełniają wymagania Ustawy Prawo Budowlane, są zgodnie z polskimi normami oraz posiadają wymagane przepisami aprobaty, certyfikaty i deklaracje zgodności.**

29. Prosimy o udostępnienie aktualnej decyzji na wycinkę drzew. Decyzja dołączona do postępowania straciła swoją ważność z dniem 31 grudnia 2023r.

**Wyjaśnienie: Nie dotyczy tego zadania**

(podpis Przewodniczącego Komisji Przetargowej)