Środa Wielkopolska, dnia 10.10.2023r

L.dz. W/001266/2023/C

oznaczenie sprawy 22/369/2023 (ID 822390)

**WYJAŚNIENIA NR 2**

Dotyczy: Przebudowa Stacji Uzdatniania Wody w m. Starkówiec Piątkowski”

Zarząd Miejskiego Przedsiębiorstwa Energetyki Cieplnej, Wodociągów i Kanalizacji Sp. z o.o. w Środzie Wlkp., udziela poniżej odpowiedzi na zapytania kierowane przez Oferentów w ramach procedura nieograniczona na roboty budowlane przy realizacji przedsięwzięcia pn. Przebudowa Stacji Uzdatniania Wody w m. Starkówiec Piątkowski”

1. Dotyczy istotnych postanowień umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, że podczas realizacji przedmiotu umowy mogą zaistnieć okoliczności, których nie mógł on przewidzieć pomimo swojej najlepszej wiedzy i doświadczenia. W związku   
z powyższym wnosimy o zmianę ust. 7 w części „Wynagrodzenie” z:

„7. Wykonawca oświadcza, że za oferowaną cenę osiągnie efekt rzeczowy w postaci realizacji całości robót niezbędnych do zrealizowania Przedmiotu zamówienia. Wykonawca oświadcza, że przewidział wszystkie okoliczności, które mogą mieć wpływ na łączne i całkowite wynagrodzenie za realizację Przedmiotu zamówienia”

**na:**

„7. Wykonawca oświadcza, że za oferowaną cenę osiągnie efekt rzeczowy w postaci realizacji całości robót niezbędnych do zrealizowania Przedmiotu zamówienia”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie przewiduje zmiany. Zamawiający stoi na stanowisku, że wykonawca musi przewidzieć wszystkie okoliczności mające wpływ na całkowite wynagrodzenie przed złożeniem oferty.

1. Dotyczy istotnych postanowień umowy:

Wykonawca może ponosić odpowiedzialność tylko w sytuacji, gdy nie wywiązał się on ze swoich obowiązków z przyczyn całkowicie od niego zależnych. Jednocześnie zauważyć należy, że wyznaczenie jakiegokolwiek terminu bez porozumienia z Wykonawcą i uwzględnienia wszystkich okoliczności może doprowadzić do sytuacji, że Wykonawca nie będzie w stanie wykonać zadania   
w jednostronnie wyznaczonym terminie ze względu na kwestie techniczne lub logistyczne, które muszą zostać wzięte pod uwagę. W związku z powyższym wnosimy o:

1. zmianę ust. 5 pkt 2) ppkt a) w części „Odbiory” z:

„a) jeżeli wady nadają się do usunięcia wyznacza Wykonawcy odpowiedni termin na ich usunięcie. W takiej sytuacji stwierdzenie usunięcia wad nieistotnych następuje w protokołach pousterkowych. W przypadku gdy Wykonawca nie usunie wad w wyznaczonym terminie Zamawiający może albo zlecić usunięcie wad podmiotowi trzeciemu lub samemu usunąć wady na koszt i ryzyko Wykonawcy bez uzyskiwania uprzednio prawomocnego wyroku sądowego, na co Wykonawca wyraża zgodę”

**na:**

„a) jeżeli wady nadają się do usunięcia wyznacza Wykonawcy odpowiedni termin na ich usunięcie. W takiej sytuacji stwierdzenie usunięcia wad nieistotnych następuje w protokołach pousterkowych. W przypadku gdy Wykonawca **z przyczyn od niego zależnych** nie usunie wad w wyznaczonym terminie Zamawiający może albo zlecić usunięcie wad podmiotowi trzeciemu lub samemu usunąć wady na koszt i ryzyko Wykonawcy bez uzyskiwania uprzednio prawomocnego wyroku sądowego, na co Wykonawca wyraża zgodę”;

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów

1. zmianę ust. 14 pkt 1) ppkt a) w części „Odbiory” z:

„a) jeżeli wady nadają się do usunięcia wyznacza Wykonawcy odpowiedni, nie dłuższy niż 14 dni, termin na ich usunięcie, co zostanie stwierdzone w protokołach pousterkowych. W przypadku gdy Wykonawca nie usunie wad w wyznaczonym terminie Zamawiający może albo zlecić usunięcie wad podmiotowi trzeciemu lub samemu usunąć wady na koszt i ryzyko Wykonawcy”

**na:**

„a) jeżeli wady nadają się do usunięcia wyznacza Wykonawcy odpowiedni, **technicznie możliwy** termin na ich usunięcie, co zostanie stwierdzone w protokołach pousterkowych. W przypadku gdy Wykonawca **z przyczyn od niego zależnych** nie usunie wad w wyznaczonym terminie Zamawiający może albo zlecić usunięcie wad podmiotowi trzeciemu lub samemu usunąć wady na koszt i ryzyko Wykonawcy”;

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów

1. zmianę ust. 15 w części „Odbiory” z:

„15. W przypadku nieuzasadnionej odmowy usunięcia zgłoszonej wady, nieprzystąpienia Wykonawcy do usuwania wad lub ich nieusunięcia w wyznaczonym terminie Zamawiający może, na koszt i ryzyko Wykonawcy, usunąć wadę własnym staraniem lub zlecić jej usunięcie wykonawcy zastępczemu bez konieczności uzyskania w tym zakresie odrębnego upoważnienia sądowego czy uzyskania zgody Wykonawcy oraz konieczności wyznaczenia Wykonawcy dodatkowego terminu na usunięcie wady, na co Wykonawca wyraża zgodę. Wykonawca zobowiązany jest zwrócić poniesione przez Zamawiającego koszty zastępczego usunięcia wad nie później niż w terminie 14 (słownie: czternaście) dni od otrzymania pisemnego wezwania. Brak zapłaty kosztów zastępczego usunięcia wad w wyznaczonym terminie uprawnia Zamawiającego do potrącenia tej kwoty z każdej należności, jaka przysługuje Wykonawcy wobec Zamawiającego”

**na:**

„15. W przypadku nieuzasadnionej odmowy usunięcia zgłoszonej wady, nieprzystąpienia **z przyczyn zależnych od** Wykonawcy do usuwania wad lub ich nieusunięcia w wyznaczonym terminie Zamawiający może, na koszt i ryzyko Wykonawcy, usunąć wadę własnym staraniem lub zlecić jej usunięcie wykonawcy zastępczemu bez konieczności uzyskania w tym zakresie odrębnego upoważnienia sądowego czy uzyskania zgody Wykonawcy oraz konieczności wyznaczenia Wykonawcy dodatkowego terminu na usunięcie wady, na co Wykonawca wyraża zgodę. Wykonawca zobowiązany jest zwrócić poniesione przez Zamawiającego koszty zastępczego usunięcia wad nie później niż w terminie 14 (słownie: czternaście) dni od otrzymania pisemnego wezwania. Brak zapłaty kosztów zastępczego usunięcia wad   
w wyznaczonym terminie uprawnia Zamawiającego do potrącenia tej kwoty z każdej należności, jaka przysługuje Wykonawcy wobec Zamawiającego”;

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów

1. zmianę ust. 1 pkt 8) w części „Obowiązki Wykonawcy” z:

„8) od dnia protokolarnego przekazania terenu budowy, na swój koszt organizacja zaplecza budowy, zabezpieczenie i oznakowanie terenu budowy oraz pełna odpowiedzialność za teren budowy i szkody wyrządzone Zamawiającemu i osobom trzecim; w przypadku zniszczenia lub uszkodzenia w toku realizacji umowy urządzeń lub obiektów budowlanych osób trzecich Wykonawca zobowiązany jest do ich naprawienia w terminie uzgodnionym z poszkodowanym; Wykonawca ponosi konsekwencje wynikłe z nieterminowego ich naprawienia”

**na:**

„8) od dnia protokolarnego przekazania terenu budowy, na swój koszt organizacja zaplecza budowy, zabezpieczenie i oznakowanie terenu budowy oraz pełna odpowiedzialność za teren budowy i szkody wyrządzone Zamawiającemu i osobom trzecim; w przypadku zniszczenia lub uszkodzenia w toku realizacji umowy urządzeń lub obiektów budowlanych osób trzecich Wykonawca zobowiązany jest do ich naprawienia w terminie uzgodnionym z poszkodowanym; Wykonawca ponosi konsekwencje wynikłe z **nieuzasadnionego,** nieterminowego ich naprawienia”;

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów

1. zmianę ust. 3 w części „Gwarancja jakości i rękojmia za wady” z:

„3. Usterki stwierdzone w okresie gwarancji jakości Wykonawca jest zobowiązany usunąć   
w terminie 7 dni od daty ich zgłoszenia lub w innym terminie wyznaczonym przez Zamawiającego w porozumieniu z Wykonawcą. Usterki zgłaszane będę telefonicznie, za pomocą poczty elektronicznej lub w formie pisemnej w zależności od wyboru Zamawiającego”

**na:**

„3. **Wady** stwierdzone w okresie gwarancji jakości Wykonawca jest zobowiązany usunąć **jeżeli jest to technicznie możliwe** w terminie 7 dni **roboczych** od daty ich zgłoszenia lub w innym terminie wyznaczonym przez Zamawiającego w porozumieniu z Wykonawcą. Usterki zgłaszane będę telefonicznie, za pomocą poczty elektronicznej lub w formie pisemnej w zależności od wyboru Zamawiającego”;

Odpowiedź:

Ust. 3 otrzymuje brzmienie

„3. Wady stwierdzone w okresie gwarancji jakości Wykonawca jest zobowiązany usunąć w terminie 7 dni od daty ich zgłoszenia lub w innym terminie wyznaczonym przez Zamawiającego w porozumieniu z Wykonawcą. Wady zgłaszane będę telefonicznie, za pomocą poczty elektronicznej lub w formie pisemnej w zależności od wyboru Zamawiającego”

1. zmianę ust. 4 w części „Gwarancja jakości i rękojmia za wady” z:

„4. Jeżeli Wykonawca **z przyczyn od niego zależnych** nie usunie **wad** w terminie, o którym mowa w ust. 3, Zamawiający może zlecić ich usunięcie osobie trzeciej na koszt Wykonawcy”;

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów

1. zmianę ust. 1 pkt 8) w części „Odstąpienie od umowy” z:

„8. Wykonawca nie usunął stwierdzonych podczas odbioru wad i usterek w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego”

**na:**

„8. Wykonawca **z przyczyn od niego zależnych** nie usunął stwierdzonych podczas odbioru wad i usterek w terminie”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów

1. Dotyczy istotnych postanowień umowy:

W celu doprecyzowania istotnych dla Wykonawcy zapisów umowy wnosimy o zmianę ust. 1 pkt 13) w części „Obowiązki Wykonawcy” z:

„13) przeprowadzenie na żądanie Zamawiającego w miejscach przez niego wskazanych, wszelkich badań jakościowych wykonanych robót i zastosowanych materiałów; Wykonawca na swój koszt wykona badania stopnia zagęszczenia warstw konstrukcyjnych w miejscach wskazanych przez Zamawiającego”

**na:**

„13) przeprowadzenie na żądanie Zamawiającego w miejscach przez niego wskazanych, wszelkich badań jakościowych wykonanych robót i zastosowanych materiałów**, których koszt w zależności od wyników takich badań poniesie Zamawiający lub Wykonawca**; Wykonawca badania stopnia zagęszczenia warstw konstrukcyjnych w miejscach wskazanych przez Zamawiającego**, których koszt w zależności od wyników takich badań poniesie Zamawiający lub Wykonawca**”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów

1. Dotyczy istotnych postanowień umowy:

Obecne zapisy dotyczące gwarancji i rękojmi mogą przypisywać Wykonawcy odpowiedzialność z tytułu gwarancji nawet w sytuacji, gdy producenci udzielają gwarancji na krótszy okres. Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za producentów urządzeń. Wnosimy zatem   
o zmianę ust. 2 w części „Gwarancja jakości i rękojmia za wady” z:

„2. Jeśli warunki gwarancji udzielonej przez producenta materiałów lub urządzeń przewidują dłuższe okresy gwarancji niż udzielone przez Wykonawcę - obowiązuje okres gwarancji wynikający z gwarancji producenta”

**na:**

„2. Jeśli warunki gwarancji udzielonej przez producenta materiałów lub urządzeń przewidują **inne** okresy gwarancji niż udzielone przez Wykonawcę - obowiązuje okres gwarancji wynikający   
z gwarancji producenta”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów

1. Dotyczy istotnych postanowień umowy:

Wykonawca udzielając gwarancji zobowiązuje się do naprawienia wszelkich wad i usterek, które wynikły z przyczyn tkwiących w przedmiocie umowy. Ponadto to Zamawiający w części „Gwarancja jakości i rękojmia za wady” ust. 1 sam obliguje Wykonawcę do udzielenia takiej gwarancji.   
W związku z powyższym w przypadku ujawnienia wad lub usterek w przedmiocie zamówienia Zamawiający powinien w pierwszej kolejności skorzystać z uprawnień przysługujących mu z tytułu tejże gwarancji. Wnosimy zatem o zmianę ust. 8 w części „Gwarancja jakości i rękojmia za wady” z:

„8. Zamawiający może wykonywać uprawnienia z tytułu gwarancji niezależnie od uprawnień   
z tytułu rękojmi za wady”

**na:**

„8. Zamawiający może wykonywać uprawnienia z tytułu gwarancji niezależnie od uprawnień z tytułu rękojmi za wady**, z tym że uprawnienia z tytułu rękojmi Zamawiający będzie realizował, gdy Wykonawca nie wykona obowiązków z gwarancji**”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów

1. Dotyczy istotnych postanowień umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, że Zamawiający stosując zapis, w którym wydłuża okres rękojmi ponad okres gwarancji może doprowadzić do sytuacji, że Zamawiający w 60-tym miesiącu eksploatacji urządzeń zażąda bez rozpatrzenia możliwości skorzystania z uprawnień z tytułu gwarancji dostarczenia nowych rzeczy, obniżenia ceny lub odstąpi od umowy (do czego uprawnia go rękojmia). Może to okazać się całkowicie nieadekwatne do typu i rozmiaru zgłoszonej usterki lub wady. Ponadto według Wykonawcy udzielona gwarancja w wystarczający sposób zabezpiecza interesy Zamawiającego, gdyż Wykonawca udzielając gwarancji potwierdza swoją gotowość do dokonania wszelkich koniecznych napraw przedmiotu umowy, które wynikły z przyczyn tkwiących w urządzeniu. W związku z powyższym wnosimy o zmianę ust. 9 w części „Gwarancja jakości   
i rękojmia za wady” z:

„9. Okres odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu rękojmi za wady Przedmiotu zamówienia wynosi 5 lat tj. 60 miesięcy licząc od daty odbioru końcowego Przedmiotu zamówienia”

**na:**

„9. Okres odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu rękojmi za wady Przedmiotu zamówienia **jest równy okresowi gwarancji** licząc od daty odbioru końcowego Przedmiotu zamówienia”.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie przedmiotowych zapisów.

Ust. 9 otrzymuje brzmienie:

9.Okres odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu rękojmi za wady Przedmiotu zamówienia jest równy okresowi gwarancji licząc od daty odbioru końcowego Przedmiotu zamówienia.

1. Dotyczy istotnych postanowień umowy:

Obecne zapisy ust. 1 pkt 1) – 5) w części „Kary umowne” oraz ust. 1 pkt 6) w części „Odstąpienie od umowy” w dotychczasowej formule powodują, że Wykonawca zobowiązany będzie do ewentualnej zapłaty kar umownych nawet w sytuacji, gdy zaistniałe okoliczności będące przedmiotem kar nie będą pozostawały w bezpośrednim związku przyczynowo-skutkowym z jego działaniami lub zaniechaniami. Są to zatem zapisy krzywdzące dla Wykonawcy i stawiające go w podporządkowanej pozycji w stosunku do Zamawiającego. Wnosimy zatem o zastąpienie pojęcia „opóźnienie” pojęciem „zwłoka” w ust. 1 pkt 1) – 5) w części „Kary umowne” oraz ust. 1 pkt 6) w części „Odstąpienie od umowy”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów.

1. Dotyczy istotnych postanowień umowy:

W związku z art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego, Wykonawca proponuje miarkowanie kar umownych   
i wykreślenie pkt 9) i 15) z ust. 1 w części „Kary umowne”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów.

1. Dotyczy istotnych postanowień umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż umowa zawierana przez Strony należy do grupy umów cywilnoprawnych, a ich podstawową zasadą jest równość stron. Ponadto należy zauważyć, iż zapisy umowne powinny zapewnić przynajmniej minimalną ochronę interesów Wykonawcy. Nawiązuje do powyższego art. 5 Kodeksu cywilnego, który stanowi, że nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno - gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, iż podstawą każdej umowy i celem nadrzędnym jest wspólne działanie Zamawiającego i Wykonawcy mające na celu osiągnięcie oczekiwanego przez Zamawiającego efektu. Przez pojęcie „wspólne działanie” należy rozumieć takie czynności, które nie wymuszają uprzywilejowanej pozycji żadnej ze Stron. Odwołując się do wyżej wymienionych zasad współżycia społecznego oraz zasady równości Stron, wnosimy o:

1. dopisanie do części „Kary umowne” ustępu 3A o brzmieniu:

**„Zamawiające zapłaci Wykonawcy karę umowną w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego – w wysokości 20% wynagrodzenia brutto”**;

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów

1. zmianę ust. 4 w części „Kary umowne” z:

„4. Zamawiającemu przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość kar umownych na zasadach ogólnych”

**na:**

„4. **Stronom** przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość kar umownych na zasadach ogólnych”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów

1. Dotyczy istotnych postanowień umowy:

Zgodnie z art. 647 i art. 654 Kodeksu cywilnego oraz dominującym poglądem w orzecznictwie jednym z podstawowych obowiązków Zamawiającego jest odbiór zgłoszonych przez Wykonawcę robót. Protokół z tej czynności stanowi podstawę do dokonania rozliczeń stron i umożliwia Wykonawcy żądanie zapłaty należnego mu wynagrodzenia, a na podstawie art. 395 § 2 Kodeksu cywilnego za świadczone usługi oraz za korzystanie z rzeczy należy się drugiej stronie odpowiednie wynagrodzenie. W związku z powyższym wnosimy o zmianę ust. 4 pkt 4) w części „Odstąpienie od umowy” z:

„4) jeżeli odstąpienie od umowy nastąpiło z przyczyn, za które Wykonawca nie odpowiada lub odstąpienie dotyczyło części Przedmiotu zamówienia, Wykonawca zgłosi do dokonania przez Zamawiającego odbioru robót przerwanych oraz robót zabezpieczających, a Zamawiający dokona ich odbioru w ciągu 21 dni roboczych; protokół odbioru wraz z zaakceptowanym przez Zamawiającego kosztorysem powykonawczym stanowić będzie podstawę do wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę”

**na:**

„4) Wykonawca zgłosi do dokonania przez Zamawiającego odbioru robót przerwanych oraz robót zabezpieczających, a Zamawiający dokona ich odbioru w ciągu 21 dni roboczych; protokół odbioru wraz z zaakceptowanym przez Zamawiającego kosztorysem powykonawczym stanowić będzie podstawę do wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów

11. W związku z zapisem ,,Ze względu na ciągłą pracę SUW, prace muszą być wykonywane etapowo i w sposób zapewniający nieprzerwane dostawy wody pod odpowiednim ciśnieniem i o odpowiedniej jakości" prosimy o szczegółowy opis, w jaki sposób projektant zaplanował przepinkę starej stacji na nową stacje uzdatniania wody.

Odpowiedź:

Wykonawca we własnym zakresie przyjmie odpowiedni sposób realizacji prac, przy zachowaniu ciągłości dostaw wody do odbiorców. Dopuszcza się stosowanie rozwiązań wariantowych (np. z zastosowaniem tymczasowego kontenera technicznego).

12. Czy ze względu na duży zakres zamówienia Inwestor dopuszcza przedłużenie terminu wykonania zamówienia?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na przedłużenie terminu wykonania zamówienia

13. Gdzie będzie możliwość odprowadzenia wód popłucznych w trakcie modernizacji odstojnika popłuczyn?

Odpowiedź:

W trakcie modernizacji odstojnika popłuczyn, wody z płukania filtrów należy tymczasowo odprowadzać do istniejącej kanalizacji sanitarnej.

14. Część 3 – Istotne postanowienia umowy - Kary umowne:

Wykonawca zwraca uwagę, iż umowa zawierana przez Strony należy do grupy umów cywilnoprawnych, a ich podstawową zasadą jest równość stron. Ponadto należy zauważyć, iż zapisy umowne powinny zapewnić przynajmniej minimalną ochronę interesów Wykonawcy. Nawiązuje do powyższego art. 5 Kodeksu cywilnego, który stanowi, że nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, iż podstawą każdej umowy i celem nadrzędnym jest wspólne działanie Zamawiającego i Wykonawcy mające na celu osiągnięcie oczekiwanego przez Zamawiającego efektu. Przez pojęcie „wspólne działanie” należy rozumieć takie czynności, które nie wymuszają uprzywilejowanej pozycji żadnej ze Stron. Kary umowne nie powinny także godzić w zasadę proporcjonalności. Zgodnie z orzecznictwem KIO: „Niewątpliwie wprowadzenie kar umownych do warunków umowy, która ma zostać zawarta z wykonawcą, co do zasady trzeba uznać za środek odpowiedni dla zapewnienia należytego wykonania umowy w sprawie zamówienia publicznego. Jednakże z zasady proporcjonalności wynika również, że taki co do zasady odpowiedni środek powinien być zastosowany wyłącznie w takim zakresie, w jakim jest to niezbędne dla osiągnięcia tego celu. W konsekwencji obowiązująca w postępowaniu o udzielenie zamówienia zasada proporcjonalności wyznacza dla zamawiającego granicę swobody w kształtowaniu warunków umowy w sprawie zamówienia publicznego, co należy brać pod uwagę przy stosowaniu art. 3531 KC, zgodnie z którym strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego” (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z 5 listopada 2020 roku, KIO 2563/20). Odwołując się do wyżej wymienionych zasad współżycia społecznego oraz zasady równości Stron wnosimy o:

1. dopisanie do pkt. Kary umowne ustępu 3A o brzmieniu: „Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w przypadku odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego - w wysokości 20% wynagrodzenia brutto”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów

1. zmianę pkt. 4 z: „4. Zamawiającemu przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość kar umownych na zasadach ogólnych” na: „4. Stronom przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość kar umownych na zasadach ogólnych, o ile szkoda przekroczy wysokość kar umownych”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów

1. określenie maksymalnej wysokości kar umownych na poziomie 20%

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów

15. Część 3 – Istotne postanowienia umowy - Kary umowne:

Wykonawca wskazuje, że wysokość kar umownych jest niewspółmiernie wysoka do przewidywanej wartości zamówienia. Zgodnie z orzecznictwem Krajowej Izby Odwoławczej: „Wysokość kary pieniężnej za spóźnienie w realizacji usługi nie może prowadzić do rażąco wygórowanej odpowiedzialności kontraktowej wykonawcy. W przeciwnym razie kara zmienia swój charakter odszkodowawczy i może doprowadzić do wypaczenia celu odpłatnej umowy. Nie można akceptować takich mechanizmów, które pozbawią wykonawcy przychodu z tytułu świadczonej usługi. Kara umowna powinna mieć wysokość, która będzie odczuwalna w stopniu dyscyplinującym stronę umowy, ale nie w stopniu prowadzącym do rażącego wzbogacenia jednej strony kosztem drugiej, a wręcz czyniącym niecelowym jej wykonywanie” (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z 28 grudnia 2018 roku, KIO 2574/18). Kara umowna nie tylko nie może być nielimitowana, ale powinna być ukształtowana w taki sposób, by nie stanowiła wzbogacenia dla zamawiającego.

W związku z powyższym zwracamy się z wnioskiem o obniżenie kar umownych z pkt. 1 w następujący sposób :

3) za opóźnienie w usunięciu usterek stwierdzonych w okresie gwarancji jakości – w wysokości 0,1 % wynagrodzenia brutto, za każdy dzień opóźnienia (prosimy o doprecyzowanie terminu usunięcia usterek z uwzględnieniem terminu technicznie realnego),

9) za przerwę z winy Wykonawcy w ciągłości dostaw wody nie przewidzianą w planie organizacji pracy i nie uzgodnioną z Zamawiającym – 100,00 zł ( sto złotych ) za każdą rozpoczętą godzinę przerwy,

11) za nieprzedłożenie kolejnej polisy ubezpieczeniowej na 3 dni przed upływem terminu ważności poprzedniej - w wysokości 500zł wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § ……, za każdy dzień opóźnienia,

14) za wprowadzenie nowego podwykonawcy na teren budowy bez pisemnej zgody Zamawiającego - w wysokości 20.000 zł (dwadzieścia tysięcy złotych) za każdy niezgłoszony podmiot trzeci (prosimy o informację czy zlecenie usługi koparką jest traktowane przez Zamawiającego za wprowadzenie podwykonawcy na teren budowy),

15) za opóźnienie w wykonaniu Przedmiotu zamówienia w stosunku do umówionego terminu w wysokości 0,1 % wynagrodzenia brutto za każdy dzień opóźnienia, oraz o usunięcie następujących zapisów w pkt. 1:

1) za opóźnienie w rozpoczęciu robót ponad czas określony w harmonogramie w wysokości 1.000 zł (jeden tysiąc złotych) za każdy dzień opóźnienia,

2) za niedotrzymanie terminów zakończenia poszczególnych cykli trzymiesięcznych, o których mowa w harmonogramie – w wysokości 0,5 % wynagrodzenia brutto za wykonanie danego cyklu, za każdy dzień opóźnienia ,

4) za spowodowanie przerwy w realizacji robót z przyczyn zależnych od Wykonawcy, dłuższej niż 7 dni - w wysokości 3.000 zł (trzy tysiące złotych) za każdy dzień przerwy, trwającej dłużej niż 7 dni,

7) za przerwę z winy Wykonawcy dłuższą niż określona w planie organizacji robót – 5.000,00 zł ( pięć tysięcy złotych ) za każdą rozpoczętą godzinę przerwy ponad czas określony w planie organizacji pracy,

8) za nie dostarczenie z winy Wykonawcy wody w odpowiedniej ilości lub jakości lub o odpowiednim ciśnieniu odbiorcom usług, z którymi Zamawiający ma podpisaną umowę na zaopatrzenie w wodę – w wysokości iloczynu 100,00 zł ( sto złotych ) za każdą rozpoczętą dobę razy ilość odbiorców usług, którym Zamawiający nie dostarczył z winy Wykonawcy wody w odpowiedniej ilości lub jakości lub o odpowiednim ciśnieniu (niemożność oszacowania wysokości kar na etapie składania ofert),

10) za rażące naruszenie podstawowych obowiązków Wykonawcy wynikających z umowy, w szczególności naruszenie zasad ochrony przeciwpożarowej, przepisów i zasad bezpieczeństwa, higieny pracy i ochrony zdrowia oraz utrzymania porządku na terenie budowy - w wysokości 10.000 zł ( dziesięć tysięcy złotych) za każde naruszenie stwierdzone wpisem do dziennika budowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów.

Zamawiający informuje, że zgodnie z Istotnymi Postanowieniami Umowy - Wykonawca winien wskazać podwykonawców, którzy będą wykonywali roboty budowlane, dostawy, usługi. Zmiana ich wymaga pisemnej zgody Zamawiającego.

**Wyjaśnienia dotyczące Warunków Zamówienia:**

16. Prosimy o uzupełnienie dokumentacji przetargowej o projekt organizacji ruchu wraz z przedmiarem robót.

Odpowiedź:

Do obowiązków Wykonawcy należy: wykonanie i uzgodnienie na swój koszt projektu organizacji ruchu na czas budowy oraz wykonanie robót wynikających z tego projektu wraz z bieżącym utrzymaniem wykonanego oznakowania i jego likwidacją po zakończeniu robót; w trakcie prowadzenia robót Wykonawca zapewni dojazd i dojście do istniejących posesji; jeżeli zajdzie taka potrzeba, przewidzi i zorganizuje objazdy i dojazdy tymczasowe. ( Część 3 Obowiązki Wykonawcy pkt 1.6 )

17. Prosimy o uzupełnienie dokumentacji przetargowej o projekt zapewnienia ciągłości dostawy wody na okres prowadzenia prac wraz z przedmiarem robót.

Odpowiedź:

Wykonawca ma obowiązek przed przystąpieniem do robót opracować i przedstawić do zatwierdzenia Zamawiającemu plan organizacji robót zapewniający w trakcie wykonania przedmiotu zamówienia realizację dostaw wody w wymaganej ilości i pod odpowiednim ciśnieniem oraz dostaw wody w sposób ciągły i niezawodny, a także zapewnić należytą jakość dostarczanej wody w strefie zaopatrzenia w wodę z SUW Starkówiec Piątkowski. Zamawiający dopuszcza maksymalnie cztery przerwy w ciągłości dostaw wody. Przerwy te należy przewidzieć w godzinach pomiędzy 23 - 5 i nie mogą być dłuższe niż 6 godzin oraz muszą być uzgodnione z Zamawiającym. ( Część 1 pkt III.8 WZ str. 5)

18. W związku brakiem w projekcie szczegółowych informacji dotyczących przebiegu wszystkich tras oraz rzędnych istniejących rurociągów zewnętrznych prosimy o deklarację Zamawiającego, że w przypadku braku zasilania odbiorców na wskutek uszkodzenia istniejącej infrastruktury Wykonawca nie zostanie obciążony karami umownymi.

Odpowiedź:

Wykonawca nie zostanie obciążony karami umownymi jeżeli ewentualne uszkodzenie istniejącej infrastruktury przez Wykonawcę nastąpi nie z jego winy tzn., że przy zachowaniu staranności wynikającej z zawodowego charakteru prowadzonej działalności nie można było przewidzieć skutków określonego zdarzenia ( czynności).

19. Prosimy o zamieszczenie na stronie postępowania przetargowego przedmiarów robót w formacie ath.

Odpowiedź:

Przedmiary robót zostały uzupełnione na stronie postępowania przetargowego.

20. Czy zamawiający dopuszcza zastosowanie przepustnic firm Ebro, Festo lub Rectus?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza zastosowanie przepustnic ww. firm.

21. Wykonawca wnosi o zmniejszenie wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy do wysokości 5% ceny ofertowej brutto. Proponowana przez Zamawiającego wartość kwoty zabezpieczenia spowoduje zwiększenie wartości oferty ze względu na wyższe koszty pozyskania zabezpieczenia. W ocenie Wykonawcy kwota zabezpieczenia w wysokości 5% ceny ofertowej brutto gwarantuje Zamawiającemu pokrycie roszczeń z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgody na zmniejszenie wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy do wysokości 5% ceny ofertowej brutto.

22. Wykonawca wnosimy o zmianę zapisów dotyczących kar umownych, o których mowa w Części 3 „ISTOTNE POSTANOWIENIA UMOWY” pkt. 2-3) na proponowane:

2) za niedotrzymanie terminów zakończenia poszczególnych cykli trzymiesięcznych, o których mowa w harmonogramie – w wysokości 0,2 % wynagrodzenia brutto za wykonanie danego cyklu, za każdy dzień zwłoki,

3) za opóźnienie w usunięciu usterek stwierdzonych w okresie gwarancji jakości – w wysokości 0,2 % wynagrodzenia brutto, za każdy dzień zwłoki,

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów.

23. Wykonawca wnosimy o zmianę zapisów dotyczących kar umownych, o których mowa w Części 3 „ISTOTNE POSTANOWIENIA UMOWY” pkt. 15) na proponowaną: 15) za opóźnieni e w wykonaniu Przedmiotu zamówienia w stosunku do umówionego terminu w wysokości 0,2 % wynagrodzenia brutto za każdy dzień zwłoki.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowych zapisów.

24. Wykonawca prosi o przesunięcie terminu składania ofert o co najmniej 7 dni.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na przedłużenie terminu składania ofert.

Prezes

/-/ Bartosz Bałażyk