

# ZARZĄD DRÓG POWIATOWYCH

55-100 TRZEBNICA ul. Łączna 1 c

tel./Fax (071) 387-06-17 NIP: 915-16-26-021

e-mail: [drogi@powiat.trzebnica.pl](mailto:drogi@powiat.trzebnica.pl)

[www.drogi.trzebnica.pl](http://www.drogi.trzebnica.pl)

Trzebnica dnia 20.03.2023 r.

## Do wszystkich uczestników przetargu

**Znak sprawy: DTiZP/200/3/2023**

### Wyjaśnienie nr 4 do SWZ

dotyczy: przetargu prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji pn: „Przebudowa drogi powiatowej nr 1365 D na odcinku Piotrkowiczki do wiaduktu drogi ekspresowej S5”.

#### **Pytanie nr 1**

Pytanie do treści SWZ Dotyczy pkt VII ppkt 1 SWZ. Wykonawca wnosi o wykreślenie stwierdzenia „ale nie dłużej niż do 31.05.2024 r.”. Zgodnie z art. 436 pkt 1 PZP termin realizacji umowy powinien zostać, co do zasady, określony w dniach, tygodniach, miesiącach lub latach. Wykonawcę nie może wiązać ewentualny, krótszy termin w przypadku ewentualnego opóźnienia w zawarciu umowy.

#### **Odpowiedź nr 1**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Termin wykonania umowy nie może przekroczyć daty 31.05.2024r. ze względu na fakt, że zadanie jest dotowane środkami zewnętrznymi, co wymusza na Zamawiającym rozliczenie dotacji w terminie. Zamawiający jest zatem uzależniony od terminu wykonania robót przez wykonawcę, co powoduje konieczność takiego dookreślenia wykonania umowy poprzez datę.

#### **Pytanie nr 2**

Dotyczy § 2 ust. 3 zdanie drugie projektu umowy. Wykonawca wnosi o usunięcie postanowienia wskazanego w zdaniu drugim niniejszego postanowienia o treści: „W przypadku braku przedstawienia przez Wykonawcę harmonogramu, Zamawiający sporządzi harmonogram, który będzie obowiązywał Wykonawcę.”. Wykonawca zwraca uwagę, że ustalenie harmonogramu jedynie przez Zamawiającego nie leży w interesie żadnej ze stron i może być powodem ewentualnych opóźnień lub niemożności realizacji umowy. Wykonawca wskazuje, że Zamawiający będzie uprawniony do wezwania Wykonawcy do przedstawienia przedmiotowego harmonogramu w razie ewentualnego opóźnienia.

#### **Odpowiedź nr 2**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Ustalenie harmonogramu jedynie przez Zamawiającego jest niezbędne w sytuacji, gdy wykonawca zlekceważy swoje obowiązki i harmonogramu zgodnie z § 2 ust. 3 projektu umowy nie wykona.

#### **Pytanie nr 3**

Dotyczy § 2 ust. 7 projektu umowy. Wykonawca wnosi o zmianę niniejszego postanowienia na następujące: „7. Wykonawca zobowiązany jest do wykonania przedmiotu umowy w terminie 13 miesięcy od dnia podpisania umowy, przy czym za dzień wykonania przedmiotu umowy Strony zgodnie przyjmują dzień zawiadomienia Zamawiającego przez Wykonawcę o gotowości do odbioru końcowego przedmiotu Umowy.”. Uzasadnienie: 1) Zgodnie z art. 436 pkt 1 PZP termin realizacji umowy powinien zostać, co do zasady, określony w dniach, tygodniach, miesiącach lub latach.

Wykonawcę nie może wiązać ewentualny, krótszy termin w przypadku ewentualnego opóźnienia w zawarciu umowy – z tego powodu Wykonawca wnosi o usunięcie terminu 31.05.2024 r.; 2) Wykonawca zwraca uwagę, że termin realizacji umowy znacząco skróci się dla wykonawcy w przypadku ustalenia dnia wykonania przedmiotu umowy jako „dzień bezusterkowego odebrania robót przez Zamawiającego”, co odbiega od standardów rynkowych oraz może mieć wpływ na podrożenie ofert przedstawionych przez Wykonawców. Faktycznym terminem wykonania umowy winien być termin zgłoszenia do odbioru – w tym dniu Zamawiający poweźmie bowiem wiedzę o wykonaniu przedmiotu umowy.

#### **Odpowiedź nr 3**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Termin wykonania umowy nie może przekroczyć daty 31.05.2024r. ze względu na fakt, że zadanie jest dotowane środkami zewnętrznymi, co wymusza na Zamawiającym rozliczenie dotacji w terminie. Zamawiający jest zatem uzależniony od terminu wykonania robót przez wykonawcę, co powoduje konieczność takiego dookreślenia wykonania umowy poprzez datę.

Za termin wykonania przedmiotu umowy uznać należy „dzień bezusterkowego odebrania robót przez Zamawiającego”, co jest zasadne z punktu widzenia przedmiotu umowy, bowiem Zamawiający powinien uzyskać świadczenie ekwiwalentne w postaci bezusterkowego przedmiotu robót, za co płaci wynagrodzenie.

#### **Pytanie nr 4**

Dotyczy § 5 ust. 1 projektu umowy. Wykonawca wnosi o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy opis przedmiotu zamówienia zawarty w dokumentacji opracowanej przez Zamawiającego i wskazanej w § 1 ust. 3 jest kompletny oraz zawiera wszelkie dane i informacje niezbędne do prawidłowego wykonania przedmiotu zamówienia (zgodnie z art. 99 PZP), w tym także oszacowania wynagrodzenia za wykonanie zamówienia?

#### **Odpowiedź nr 4**

Zamawiający wskazuje, że opis przedmiotu zamówienia oparty jest o treść dokumentacji opracowanej przez Zamawiającego wskazanej w umowie, w związku z czym zawiera wszelkie dane i informacje niezbędne do prawidłowego wykonania przedmiotu zamówienia (zgodnie z art. 99 PZP), w tym także oszacowania wynagrodzenia za wykonanie zamówienia.

#### **Pytanie nr 5**

Dotyczy § 5 ust. 3 projektu umowy. Wykonawca wnosi o dodanie zdania kolejnego w niniejszym ustępie o treści: „Zobowiązania wynikające z niniejszego ustępu nie dotyczą urządzeń niezainwentaryzowanych., które Wykonawca winien jedynie zabezpieczyć na koszt Zamawiającego i powiadomić go o ich wykryciu.”. Wykonawca wskazuje, że nie może ponosić odpowiedzialności za urządzenia, które nie zostały wcześniej zinwentaryzowane oraz ujęte w opisie przedmiotu zamówienia.

#### **Odpowiedź nr 5**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Technika wykonania prac w pobliżu urządzeń uzbrojenia podziemnego i naziemnego wymaga dochowania ostrożności np. poprzez ręczne prowadzenie wykopów, co oznacza, że nawet urządzenia niezainwentaryzowane powinny być zabezpieczone i nienaruszone w toku robót budowlanych.

#### **Pytanie nr 6**

Dotyczy § 5 ust. 8 projektu umowy. Wykonawca wnosi o dodanie zdania kolejnego w niniejszym ustępie o treści: „W przypadku, gdy badania jakościowe, o których mowa w zdaniu poprzednim, nie wykażą ogólnych nieprawidłowości, koszty ich wykonania poniesienie Zamawiający.”. Niniejsze postanowienie jest standardem rynkowym – w sytuacji, gdy Zamawiający będzie podważał stosowną jakość, a badania nie wykażą nieprawidłowości, to Zamawiający winien pokryć koszty takiego badania.

### **Odpowiedź nr 6**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę zapisu § 5 ust. 8 projektu umowy.

### **Pytanie nr 7**

Dotyczy § 5 ust. 15 projektu umowy. Wykonawca wnosi o wykreślenie niniejszego postanowienia, bowiem zgodnie z art. 99 ust. 1 PZP to Zamawiający odpowiada za kompletność dokumentacji (opisu przedmiotu zamówienia), aby była ona sformułowana w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, w tym wystarczający do wykonania przedmiotu umowy. Zamawiający nie jest uprawniony do przeniesienia zobowiązania ustawowego na Wykonawcę.

### **Odpowiedź nr 7**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Zamawiający nadto wskazuje § 5 ust. 15 projektu umowy nie stoi w sprzeczności z art. 99 ust.1 PZP, bowiem obowiązkiem wykonawcy jest zapoznanie się z dokumentacją z par. 1 tj. Specyfikacją Warunków Zamówienia, projektem budowlanym, kosztorysem ofertowym, przedmiarem robót i specyfikacją technicznego wykonania i odbioru robót, wskutek czego wykonawca uznaje, że dokumentacja ta jest prawidłowa i określa wymogi wykonania umowy w sposób należyty.

### **Pytanie nr 8**

Dotyczy § 7 ust. 3 pkt 2 i § 9 ust. 9 projektu umowy. Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że w przypadku bezpodstawnej odmowy złożenia przez podwykonawców lub dalszych podwykonawców oświadczeń o zapłacie im stosownego wynagrodzenia, Zamawiający nie odmówi wypłaty wynagrodzenia Wykonawcy, jeżeli przedłoży on inne dowody spełnienia swoich zobowiązań w tym zakresie. Wykonawca zwraca w szczególności uwagę, że zastrzeżenia umowne w zakresie uzależnienia wypłaty wynagrodzenia od zachowania osoby trzeciej tj. zdarzenia przyszłego i niepewnego, są w jego ocenie nieważne, co potwierdza orzecznictwo (wyrok SA w Gdańsku z dnia 05.11.2015 r., sygn. Akt I ACa 511/15, wyrok SA w Białymstoku z dnia 11.03.2015 r. o sygn. Akt I ACa 876/14).

### **Odpowiedź nr 8**

Zamawiający stwierdza, że w przypadku bezpodstawnej odmowy złożenia przez podwykonawców lub dalszych podwykonawców oświadczeń o zapłacie im stosownego wynagrodzenia, Zamawiający nie odmówi wypłaty wynagrodzenia Wykonawcy, jeżeli Wykonawca przedłoży potwierdzoną za zgodność z oryginałem kopię faktury wystawionej Wykonawcy przez podwykonawcę lub podwykonawcy przez dalszego podwykonawcę za wykonane przez niego w ramach umowy roboty łącznie z potwierdzoną za zgodność z oryginałem kopią przelewu bankowego lub innego dokumentu wykazującego uprzednie dokonanie zapłaty.

### **Pytanie nr 9**

Dotyczy § 8 ust. 5 projektu umowy. Wykonawca wnosi o wykreślenie niniejszego postanowienia, które jest wprost sprzeczne z przepisami prawa, w tym art. 455 ust. 1 pkt 4 PZP, który dopuszcza możliwość zmiany umowy w przypadku zmiany wysokości ceny, spowodowanej okolicznościami, których nie można było przewidzieć.

### **Odpowiedź nr 9**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Zamawiający nadto wskazuje, że art. 455 ust. 1 pkt 4 PZP nie pozwala na podwyższanie wynagrodzenia wskutek wzrostu cen oraz innych składników kalkulacyjnych wynagrodzenia, w tym cen jednostkowych. Intencją zapisu umowy jest wskazanie, że wynagrodzenie ma charakter ryczałtowy i nie ulega zmianie, gdy dojdzie do zmian wysokości cen składników kalkulacyjnych wynagrodzenia o charakterze normalnym, rynkowym, typowym, co nie ma związku z art. 455 ust.1 pkt 4 PZP, który pozwala na podwyższenie wysokości wynagrodzenia, ale spowodowanego jest okolicznościami, których zamawiający, działając z należytą starannością, nie mógł przewidzieć, a zatem z powodu nadzwyczajnych zmian cen. Nie uchybia to w takim przypadku również stosowaniu przepisu art. 632 k.c.

**Pytanie nr 10**

Dotyczy § 9 ust. 4 projektu umowy. Wykonawca wnosi o skrócenie terminu na zgłoszenie pisemnych zastrzeżeń lub sprzeciwu, o których mowa w niniejszym ustępie, z 14 do 7 dni. Niniejsze usprawni wykonanie przedmiotu umowy, co leży w interesie obu stron. Ponadto Wykonawca przyjmuje do wiadomości, że niniejsze postanowienie nie dotyczy umów zawartych z podwykonawcami, których Wykonawca wskazał w ofercie, bowiem zgodnie z ust. 1 powyżej, należy jedynie powiadomić o zawarciu tych umów pisemnie Zamawiającego w terminie 7 dni od momentu zawarcia umowy.

**Odpowiedź nr 10**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Zamawiający nadto wskazuje, że tryb z § 9 ust. 4 projektu umowy dotyczy każdego rodzaju podwykonawców, zarówno tych, których Wykonawca wskazał w ofercie, jak i później proponowanych, bowiem zastrzeżenia Zamawiającego mogą odnosić się do umowy, czyli również umowy z podwykonawcami wskazanymi w ofercie.

**Pytanie nr 11**

Dotyczy § 9 ust. 8 projektu umowy. Wykonawca zwraca uwagę, że Zamawiający, przed dokonaniem ewentualnej, bezpośredniej płatności, o której mowa w niniejszym ustępie, winien uprzedzić Wykonawcę pisemnie, zgodnie z art. 465 ust. 4 PZP.

**Odpowiedź nr 11**

Zamawiający wskazuje, że intencją zapisu nie była eliminacja reguły z art. 465 ust. 4 PZP. Zapis odnosi się do możliwości potrącenia, a nie trybu udzielania wyjaśnień. Dla usunięcia wątpliwości Zamawiający dokonuje zmiany zapisu § 9 ust. 8 projektu umowy poprzez dodanie ostatniego zdania o treści: Niniejszy zapis nie uchybia treści art. 465 ust.4 PZP.

**Pytanie nr 12**

Dotyczy § 10a ust. 11 projektu umowy. Wykonawca wnosi o usunięcie niniejszego postanowienia jako zbędnego. Wykonawca zwraca uwagę, że całkowicie nadmiernym jest obowiązek uzyskania zgody wszystkich pracowników wykonujących umowę (w tym pracowników podwykonawców i dostawców) na przekazanie danych osobowych Zamawiającemu oraz samo przetwarzanie takich danych przez Zamawiającego. Niniejsze nie ma uzasadnienia faktycznego oraz prawnego, w szczególności niniejsze dane nie są niezbędne do wykonania umowy.

**Odpowiedź nr 12**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Zamawiający wskazuje, że w razie zaistnienia konieczności przetwarzania danych w ww. zakresie, to Wykonawca ma zadbać i uzyskanie odpowiednich zgód osób, których dane będą dotyczyły.

**Pytanie nr 13**

Dotyczy § 12 ust.3 pkt 2 projektu umowy. Niniejszy termin jest niezgodny z art. 453 ust. 3 PZP, który wskazuje, że zwrot kwoty zabezpieczającej roszczenia z tytułu rękojmi za wady lub gwarancji, jest dokonywany nie później niż w 15. dniu po upływie okresu rękojmi za wady lub gwarancji.

**Odpowiedź nr 13**

Zamawiający dokonuje zmiany zapisu § 12 ust.3 pkt 2 projektu umowy na następujący:

2) 30% kwoty zabezpieczenia należytego wykonania umowy wniesionego Zamawiający zwróci w 15 dniu po upływie okresu rękojmi i gwarancji po bezusterkowym odbiorze pogwarancyjnym przedmiotu umowy lub po protokolarnym stwierdzeniu usunięcia wad okresu rękojmi i gwarancji.

**Pytanie nr 14**

Dotyczy § 14 ust. 1 projektu umowy. Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy przez stwierdzenie „odbędzie się” należy rozumieć, że w tym czasie odbiór końcowy rozpocznie się i zakończy? Jeśli nie to Wykonawca wnosi o wyjaśnienie w jakim terminie powinien się zakończyć?

**Odpowiedź nr 14**

Zamawiający wskazuje, że przez stwierdzenie „odbędzie się” należy rozumieć, że w tym czasie odbiór końcowy się zakończy.

**Pytanie nr 15**

Dotyczy § 14 ust. 2 projektu umowy. Wykonawca wnosi o dodanie zdania kolejnego w niniejszym ustępie o treści: „Zamawiający nie odmówi podpisania protokołu odbioru przedmiotu Umowy w przypadku stwierdzenia nieistotnych wad, z zastrzeżeniem, że Wykonawca zobowiązany będzie do ich usunięcia w odpowiednim i technicznie możliwym terminie.”. Przedmiot umowy powinien podlegać odbiorowi w przypadku pojawienia się jedynie nieistotnych wad.

**Odpowiedź nr 15**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Zamawiający oczekuje pełnego i należytego wykonania umowy. Gwarancja i rękojmia powinny dotyczyć zobowiązań wykonanych w pełni, a nie częściowo.

**Pytanie nr 16**

Dotyczy § 15 ust. 1 i ust. 2 projektu umowy. Wykonawca wnosi o stosowną zmianę i wskazanie, że termin biegnie od momentu podpisania protokołu odbioru, mając na uwadze zmianę, o której mowa we wcześniejszym pytaniu Wykonawcy. Termin gwarancji, w przypadku ujawnienia wad nieistotnych, powinien być od momentu podpisania protokołu odbioru, nie zaś od momentu usunięcia jedynie wad nieistotnych.

**Odpowiedź nr 16**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Gwarancja i rękojmia powinny dotyczyć zobowiązań wykonanych w pełni, a nie częściowo.

**Pytanie nr 17**

Dotyczy § 15 ust. 5 projektu umowy. Wykonawca wnosi o zmianę niniejszego postanowienia na następujące: „Wady ujawnione w okresie gwarancyjnym lub rękojmi, stwierdzone protokolarnie, Wykonawca usunie na swój koszt w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego, który będzie odpowiedni i technicznie możliwy do dotrzymania.”. Wykonawca zwraca uwagę, że termin ten powinien odpowiadać technicznym możliwościom usunięcia wad i być odpowiedni, nie zaś dowolnie i jednostronnie wyznaczony przez Zamawiającego. Niniejsze leży w interesie obu stron, aby Wykonawca mógł dokładnie i poprawnie usunąć ewentualne wady.

**Odpowiedź nr 17**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

**Pytanie nr 18**

Dotyczy § 15 ust. 6 projektu umowy. Wykonawca wnosi o zmianę treści niniejszego ustępu na następującą: "W przypadku niedotrzymania przez Wykonawcę terminu usunięcia wad, Zamawiający może zlecić ich usunięcie innemu podmiotowi, na koszt i ryzyko Wykonawcy, zachowując roszczenie odszkodowawcze, w tym z tytułu kar umownych. Skorzystanie z uprawnienia, o którym mowa w zdaniu poprzednim, winno zostać poprzedzone bezskutecznym upływem odpowiedniego terminu, wyznaczonego przez Zamawiającego, w pisemnym wezwaniu do usunięcia przedmiotowych naruszeń". Wykonawca wskazuje, że powinien zostać uprzedzony przez Zamawiającego o skorzystaniu z przedmiotowego uprawnienia i mieć możliwość usunięcia ewentualnych naruszeń.

**Odpowiedź nr 18**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Wskazać należy, że obowiązkiem i ryzykiem Wykonawcy jest stała kontrola wykonywanych przez siebie robót. Wykonawca powinien dbać o brak zaistnienia naruszeń z własnej inicjatywy.

**Pytanie nr 19**

Dotyczy § 16 ust. 1 pkt 1 i pkt 2 projektu umowy. Wykonawca wnosi o obniżenie wskazanych kar umownych do wysokości 0,1% całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w § 6 za każdy dzień zwłoki w naruszeniu przedmiotowych obowiązków. Niniejsze kary umowne znacząco odbiegają od standardów rynkowych i są znacząco wygórowane. Niniejsze może mieć wpływ podwyższenie wynagrodzenia oferowanego przez wykonawców, w związku z kalkulacją dodatkowych ryzyk.

**Odpowiedź nr 19**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

**Pytanie nr 20**

Dotyczy § 16 ust. 1 pkt 3 projektu umowy. Wykonawca wnosi o usunięcie niniejszego postanowienia. Zamawiający zastrzegł już karę umowną za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy oraz karę umowną za ewentualne odstąpienie od umowy. Dla Zamawiającego najważniejszą kwestią winno być terminowe wykonanie przedmiotu umowy, skoro natomiast Wykonawca wywiąże się z tego obowiązku to nie ma żadnych podstaw, aby naliczać dodatkowe kary za „przerwy” w realizacji robót. Tylko z ostrożności Wykonawca wnosi o obniżenie niniejszej kary umownej do wysokości 0,1% całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w § 6 za każdy dzień przerwy, w przypadku negatywnej odpowiedzi na powyższy wniosek o usunięcie niniejszego postanowienia.

**Odpowiedź nr 20**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

**Pytanie nr 21**

Dotyczy § 16 ust. 1 pkt 5 – 8 projektu umowy. Wykonawca wnosi o stosowne obniżenie wysokości przedmiotowych kar umownych z 0,3% do 0,1% oraz odwołanie tej wysokości do całkowitego wynagrodzenia Podwykonawcy brutto wynikającego z umowy, której dotyczy przedmiotowe naruszenie (nie zaś całkowitego wynagrodzenia brutto wynikającego z niniejszej umowy.). Wykonawca zwraca uwagę, że niniejsze naruszenia dotyczą zobowiązań ubocznych, nie zaś głównego, jakim jest wykonanie określonych robót budowlanych. Ponadto niniejsze kary umowne znacząco odbiegają od standardów rynkowych i są znacząco wygórowane. Niniejsze może mieć wpływ podwyższenie wynagrodzenia oferowanego przez wykonawców, w związku z kalkulacją dodatkowych ryzyk.

**Odpowiedź nr 21**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

**Pytanie nr 22**

Dotyczy § 16 ust. 1 pkt 9 projektu umowy. Wykonawca wnosi o usunięcie niniejszego postanowienia. Zamawiający zastrzegł już karę umowną za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy. Niniejsza kara umowna jest bezcelowa i nie ma żadnego uzasadnienia, bowiem w przypadku „bezzasadnego zgłoszenia zakończenia robót” Wykonawca podlega odpowiedzialności za zwłokę, natomiast brak zgłoszenia robót do odbioru po ich wykonaniu nie leży w żadnym interesie Wykonawcy, bowiem niniejsze odwleka możliwość uzyskania stosownej zapłaty za prawidłowo wykonane prace

**Odpowiedź nr 22**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

**Pytanie nr 23**

Dotyczy § 16 ust. 1 pkt 10 projektu umowy. Wykonawca wnosi o obniżenie wskazanej kary umownej do wysokości 0,01% całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w § 6. Wykonawca zwraca uwagę, że niniejsze naruszenie dotyczy zobowiązań ubocznych, nie zaś głównego, jakim jest wykonanie określonych robót budowlanych. Ponadto niniejsza kara umowna znacząco odbiega od standardów rynkowych i jest znacząco wygórowana. Niniejsze może mieć wpływ podwyższenie wynagrodzenia oferowanego przez wykonawców, w związku z kalkulacją dodatkowych ryzyk.

**Odpowiedź nr 23**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

**Pytanie nr 24**

Dotyczy § 16 ust. 1 pkt 11 – 13 projektu umowy. Wykonawca wnosi o usunięcie niniejszych postanowień, względnie o obniżenie kar umownych do wysokości 0,01% całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w § 6 za każdy dzień zwłoki. Wykonawca zwraca uwagę, że



Zamawiający zastrzegł już karę umowną za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy, stąd nie powinien naliczać dodatkowo przedmiotowych kar powiązanych z terminowością realizacji przedmiotu umowy. Ponadto niniejsze kary umowne znacząco odbiegają od standardów rynkowych i są znacząco wygórowane. Niniejsze może mieć wpływ podwyższenie wynagrodzenia oferowanego przez wykonawców.

#### **Odpowiedź nr 24**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Naruszenie terminów zobowiązań do czasu wykonania umowy nie musi powodować w praktyce naruszenia terminu wykonania umowy. Kary umowne nie są zatem powtórzeniem. Kary umowne chronią interes Zamawiającego w innym zakresie. Naruszenie zobowiązań śródkresowych Wykonawcy jest w ocenie Zamawiającego istotne i wymaga obwarowania karą umowną.

#### **Pytanie nr 25**

Dotyczy § 16 ust. 1 pkt 14 projektu umowy. Wykonawca wnosi o ustalenie wysokości niniejszej kary umownej na kwotę 200,00 złotych. Ponadto Wykonawca zwraca się z wnioskiem o doprecyzowanie i enumeratywne wskazanie w jakich konkretnie okolicznościach i naruszenie jakich konkretnie obowiązków spowoduje naliczenie kary umownej (aktualnie kara umowa odnosi się chociażby do § 5 ust. 22 - uprawnienia dotyczącego zwrócenia się do organów kontrolnych uprawnionych do wglądu do dokumentacji pracowniczej – z niniejszego postanowienia nie wynika żaden obowiązek Wykonawcy, tylko uprawnienie Zamawiającego, a więc kara umowna nie może zostać naliczona)

#### **Odpowiedź nr 25**

Zamawiający dokonuje zmiany zapisu § 16 ust. 1 pkt 14 projektu umowy na następujący:

14) za zwłokę w wykonaniu któregośkolwiek z obowiązków określonych w par. 5 ust. 17-21 - w wysokości 0,3 % wynagrodzenia brutto określonego w § 6, za każdy dzień zwłoki.

Zmiana polega na usunięciu pkt 22 z zakresu punktów sankcjonowanych karą umowną. Pozostałe zapisy pkt 17-21 dotyczą obowiązków Wykonawcy wskazanych w treści zapisów, w zakresie których Zamawiający może kierować odpowiednim żądaniem i brak ich terminowego wykonania powodować będzie naliczenie kary umownej,

W pozostałym zakresie Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

#### **Pytanie nr 26**

Dotyczy § 16 ust. 3 projektu umowy. Wykonawca wnosi o zmianę niniejszego postanowienia na następujące: „3. Zastrzeżenie kar umownych nie wyłącza prawa Stron do dochodzenia na zasadach ogólnych odszkodowania uzupełniającego przewyższającego wysokość kar umownych do wysokości faktycznie poniesionej szkody. Łączna kwota kar umownych naliczonych na podstawie niniejszej umowy nie może przekroczyć 15% wartości kwoty wynagrodzenia brutto określonego w § 6.”. 1) Wykonawca zwraca uwagę, że skoro jest on uprawniony zgodnie z postanowieniem § 16 ust. 2 do naliczenia kary umownej, podobnie jak Zamawiający w przypadkach ust. 1 i ust. 2, do również powinien być uprawniony do możliwości dochodzenia odszkodowania przewyższającego wartość zastrzeżonych kar umownych, podobnie jak Zamawiający. Nie ma w tym zakresie uzasadnienia dla niesymetrycznych uprawnień stron w tym zakresie. 2) Wykonawca zwraca uwagę, że poziom kar umownych równych 100% wynagrodzenia umownego brutto, jest poziomem nierynkowym i rażąco wysokim, wręcz niespotykanym, dlatego też Wykonawca wnosi o obniżenie wyżej wskazanego limitu do 15% wartości wynagrodzenia brutto. Zamawiający zastrzegł możliwość dochodzenia odszkodowania przewyższającego wartość kar umownych. Wykonawca zwraca uwagę, że zastrzeżona wysokość limitu może mieć wpływ na dodatkowe koszty Zamawiającego związane z kalkulacją przez wykonawcę ewentualnych ryzyk.

#### **Odpowiedź nr 26**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

### **Pytanie nr 27**

Dotyczy § 17 ust. 1 pkt 3 – 4 projektu umowy. Wykonawca wnosi o zmianę niniejszych postanowień na następujące: 3) gdy Wykonawca wykonuje roboty wadliwie, nieterminowo, niezgodnie z Specyfikacją Warunków Zamówienia (dalej także SWZ), projektem budowlano - wykonawczym, kosztorysem ofertowym, specyfikacją technicznego wykonania i odbioru robót lub poleceniami osoby uprawnionej do nadzorowania robót z ramienia Zamawiającego, w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o tych okolicznościach. Skorzystanie z uprawnienia, o którym mowa w zdaniu poprzednim, winno zostać poprzedzone bezskutecznym upływem odpowiedniego terminu, wyznaczonego przez Zamawiającego, w pisemnym wezwaniu do usunięcia przedmiotowych naruszeń. W takim przypadku Wykonawca może żądać jedynie wynagrodzenia należnego mu z tytułu wykonania odebranej części umowy. 4) gdy Wykonawca bez uzasadnionych przyczyn nie podejmuje lub przerywa i nie kontynuuje robót przez okres dłuższy niż 10 dni roboczych - w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o tych okolicznościach, przy czym w przypadku przerwy i braku kontynuacji robót prawo odstąpienia od umowy może być realizowane w terminie 30 dni liczonych w stosunku do każdego okresu przerwy osobno. Skorzystanie z uprawnienia, o którym mowa w zdaniu poprzednim, winno zostać poprzedzone bezskutecznym upływem odpowiedniego terminu, wyznaczonego przez Zamawiającego, w pisemnym wezwaniu do usunięcia przedmiotowych naruszeń. W takim przypadku Wykonawca może żądać jedynie wynagrodzenia należnego mu z tytułu wykonania odebranej części umowy. Wykonawca wskazuje, że powinien zostać uprzedzony przez Zamawiającego o skorzystaniu z przedmiotowego uprawnienia do odstąpienia od umowy i mieć możliwość usunięcia ewentualnych naruszeń.

### **Odpowiedź nr 27**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Wskazać należy, że obowiązkiem i ryzykiem Wykonawcy jest stała kontrola wykonywanych przez siebie robót. Wykonawca powinien dbać o brak zaistnienia naruszeń z własnej inicjatywy.

### **Pytanie nr 28**

Dotyczy § 17 ust. 2 projektu umowy. Wykonawca wnosi o dodanie zdania kolejnego w niniejszym ustępie o treści: "Skorzystanie z uprawnienia, o którym mowa w zdaniu poprzednim, winno zostać poprzedzone bezskutecznym upływem odpowiedniego terminu, wyznaczonego przez Zamawiającego, w pisemnym wezwaniu do usunięcia przedmiotowych naruszeń." Wykonawca wskazuje, że powinien zostać uprzedzony przez Zamawiającego o skorzystaniu z przedmiotowego uprawnienia do wykonawstwa zastępczego i mieć możliwość usunięcia ewentualnych naruszeń.

### **Odpowiedź nr 28**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Zapis przewiduje konieczność uprzedzenia Wykonawcy z zachowaniem terminu 7 dni. Tym samym Wykonawca wskazuje, że powinien zostać uprzedzony przez Zamawiającego o skorzystaniu z przedmiotowego uprawnienia do wykonawstwa zastępczego. Co do usunięcia naruszeń przez Wykonawcę wskazać należy, że obowiązkiem i ryzykiem Wykonawcy jest stała kontrola wykonywanych przez siebie robót. Dodatkowe uprzedzenie zapewni Wykonawcy możliwość usunięcia naruszeń. Wykonawca powinien dbać o brak zaistnienia naruszeń z własnej inicjatywy.

### **Pytanie nr 29**

Dotyczy § 18 ust. 3 pkt 5 projektu umowy. Wykonawca wnosi o ustalenie gwarantowanego poziomu świadczenia do wartości odpowiadającej 90% wysokości wynagrodzenia, o którym mowa w § 6 (tj. możliwości rezygnacji z części przedmiotu umowy, który nie może przekroczyć poziomu 10% wartości wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6). Wykonawca wskazuje, że ustalenie tak niskiego poziomu gwarantowanego świadczenia może mieć wpływ na wartość wynagrodzenia oferowanego przez wykonawców – zdecydowanie podwyższone ryzyko kontraktowe.

### **Odpowiedź nr 29**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Zakres ewentualnej rezygnacji nie może wpływać na wysokość ceny, skoro wynagrodzenie należne może być tylko za roboty wykonane, niezależnie



od ich zakresu.

**Pytanie nr 30**

Dotyczy § 18 ust. 5 lit. b) projektu umowy. Wykonawca wnosi o zmianę wskaźnika inflacji na miesięczny wskaźnik cen produkcji budowlano-montażowej, który odpowiada charakterowi zmian cen w branży budowlanej.

**Odpowiedź nr 30**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Wskaźnik określony w umowie może mieć również zastosowanie do cen w branży budowlanej.

**Pytanie nr 31**

Dotyczy § 18 ust. 5 pkt 1 projektu umowy. Wykonawca wnosi o zmianę okresu od kiedy może zostać złożony wniosek waloryzacyjny z 6 miesięcy na okres 4 miesięcy. Wykonawca powinien być uprawniony do stosownej zmiany na wcześniejszym etapie wykonywania umowy (skoro ustawodawca wymaga wprowadzenia klauzuli waloryzacyjnej dla umów zawartych powyżej 6 miesięcy – zgodnie z art. 439 PZP – to klauzule winny obowiązywać w okresie wcześniejszym).

**Odpowiedź nr 31**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

**Pytanie nr 32**

Dotyczy § 18 ust. 5 pkt 2 projektu umowy. Wykonawca wnosi o zmianę treści postanowienia niniejszego punktu na następującą: „2) waloryzacja będzie obliczana na podstawie różnicy pomiędzy wskaźnikiem cen produkcji budowlano-montażowej ogłaszanym w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego za miesiąc poprzedzający dzień złożenia wniosku o waloryzację w stosunku do wysokości tego wskaźnika w miesiącu złożenia oferty. W przypadku, gdy wskaźnik ten nie zostanie jeszcze ujawniony podstawą wypłaty będzie wskaźnik najbliższym jemu udostępniony wskaźnik.”. Wykonawca wskazuje, że niniejszy wskaźnik odpowiada charakterowi zmian cen w branży budowlanej.

**Odpowiedź nr 32**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Wskaźnik określony w umowie może mieć również zastosowanie do cen w branży budowlanej.

**Pytanie nr 33**

Dotyczy § 18 ust. 6 projektu umowy. Wykonawca wnosi o zmianę maksymalnej wartości umowy, w związku z możliwą waloryzacją, o której mowa w niniejszym ustępie, do poziomu 15% ceny Wykonawcy określonej w ofercie. Wykonawca zwraca uwagę, że niniejszy poziom możliwej zmiany (1% wartości oferty) powoduje, że postanowienie waloryzacyjne ma charakter pozorny i w jego ocenie nie spełnia obowiązku wynikającego z art. 439 PZP.

**Odpowiedź nr 33**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Zamawiający określa faktyczną możliwą stawkę waloryzacji do zastosowania. Przepis art. 439 PZP nie określa minimalnych stawek w tym zakresie. Przepis art. 439 PZP nie narzuca poziomu 15% ceny ofertowej.

**Zarząd Dróg Powiatowych w Trzebnicy prosi o zastosowanie w/w zmian i w załączeniu przekazuje zmodyfikowany załącznik nr 12 do SWZ – wzór umowy.**

Z poważaniem:

DYREKTOR  
Zarządu Dróg Powiatowych w Trzebnicy  
mgr inż. Paweł Kaźmierczak