

Nowa Ruda, dnia 25 lutego 2022 r.

Gmina Miejska Nowa Ruda
ul. Rynek 1
57-400 Nowa Ruda

Nr sprawy: **OR.271.06.2022**

do wszystkich zainteresowanych

Dotyczy: przetargu prowadzonego w trybie podstawowym na zadanie pn. „Modernizacja dróg dojazdowych do terenów mieszkalnych”

1. Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych Zamawiający udziela wyjaśnień na złożone pytania dotyczące zapisów podanych w Specyfikacji Warunków Zamówienia.
2. Dotyczy § 1 PPU: Wnosimy o wskazanie, czy niniejsza inwestycja realizowana jest w oparciu o jedną, czy też większą liczbę umów, tj. czy niniejsza inwestycja wpisuje się w treść § 9 ust. 2 pkt 3 Załącznika nr 1 do Uchwały Rady Ministrów z dnia 01 lipca 2021r. , w oparciu o którą opiera się jej finansowanie.

odp. Zamawiający informuje, że przedmiotowa inwestycji pn. "Modernizacja dróg dojazdowych do terenów mieszkalnych" realizowana jest w oparciu o jedną umowę, tj. nie wpisuje się w treść par. 9 ust. 2 pkt. 3 Załącznika nr 1 do Uchwały Rady Ministrów z dnia 01 lipca 2021r.

3. W związku z treścią § 3 PPU wnosimy o dodanie obowiązku przekazania dokumentacji projektowej zdatnej do wykonania przedmiotu umowy do czego obliguje zamawiającego art. 647 KC.

odp. Mając na uwadze zapytanie Zamawiający dokonuje zmiany par. 3 Obowiązki Zamawiającego w ust. 1 IPU, który otrzymuje brzmienie:

1. Wprowadzenie i protokolarne przekazanie Wykonawcy terenu budowy, w terminie do 7 dni licząc od dnia podpisania umowy z jednoczesnym przekazaniem dokumentacji stanowiącej opis przedmiotu zamówienia.

4. W związku z treścią § 4 ust. 9 PPU, wnosimy o wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy za infrastrukturę niezinventaryzowaną, która nie została naniesiona na mapy/rysunki/projekty.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

5. W związku z treścią § 4 ust. 12 PPU wnosimy o doprecyzowanie postanowienia poprzez dodanie po słowie „powstałe” zwrotu „z winy Wykonawcy”.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

6. W związku z treścią § 4 ust. 15 PPU wnosimy o doprecyzowanie postanowienia poprzez dodanie po słowie „powstałe” zwrotu „z winy Wykonawcy”.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

7. W związku z § 4 ust. 16 PPU w zw. z treścią art. 99 PZP, który zobowiązuje Zamawiającego do jasnego i klarownego opisu przedmiotu zamówienia wnosimy o enumeratywne wskazanie wymaganych przez Zamawiającego prób, badań.

Umowa zawiera zapisy zobowiązujące strony umowy do oddania przewidzianego w umowie obiektu, wykonanego zgodnie z projektem i z zasadami wiedzy technicznej oraz osiągnięcie określonego w umowie odebrania obiektu i zapłaty umówionego wynagrodzenia przy zachowaniu wymaganych przez właściwe przepisy czynności. Zamówienia na roboty budowlane opisuje się za pomocą dokumentacji projektowej oraz specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych. Zamawiający zakłada, że Wykonawca jako profesjonalista wie jakie dokumenty są wymagane po wykonaniu robót i ich odbiorze zgodnie z przepisami określonymi w prawie budowlanym.

8. W związku z treścią § 4 ust. 19 PPU wnosimy o doprecyzowanie postanowienia poprzez dodanie po zwrocie „w wyniku prowadzonych prac” zwrotu „przez Wykonawcę”.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

9. W związku z treścią § 4 ust. 22 PPU wnosimy o uszczegółowienie postanowienia poprzez dodanie po słowach „wad i usterek” zwrotu „powstałych z przyczyn zależnych od Wykonawcy”.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

10. W związku z treścią § 4 ust. 22 PPU wnosimy o doprecyzowanie postanowienia poprzez dodanie po słowie „szkody” zwrotu „powstałe z winy Wykonawcy”.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

10. W związku z § 5 ust. 3 PPU w zw. z treścią art. 99 PZP, który zobowiązuje Zamawiającego do jasnego i klarownego opisu przedmiotu zamówienia wnosimy o enumeratywne i precyzyjne określenie „innych czynności mogących mieć wpływ na koszty”. Wykonawca celem poprawnej wyceny niniejszego zadania musi znać ogół obowiązków jakie na nim spoczywają. Zwracamy uwagę, że szereg czynności wiąże się z dodatkowymi kosztami i czasem, które powinny zostać uwzględnione w cenie ofertowej. Brak rozeznania w tym zakresie doprowadzi do nieporównywalności ofert i tym samym naruszenia zasad uczciwej konkurencji o której mowa w art. 16 PZP.

odp. Mając na uwadze zapytanie Zamawiający dokonuje zmiany par. 5 Wynagrodzenie i warunki wypłaty wynagrodzenia w ust. 3 IPU, który otrzymuje brzmienie:

3. Wynagrodzenie ryczałtowe o którym mowa w ust 1. obejmuje wszystkie koszty związane z realizacją robót objętych dokumentacją projektową, specyfikacją techniczną wykonania i odbioru robót, w tym ryzyko Wykonawcy z tytułu oszacowania wszelkich kosztów związanych z realizacją przedmiotu umowy, a także oddziaływania innych czynników mających lub mogących mieć wpływ na koszty.

W szczególności cena obejmuje wszystkie koszty bezpośrednio, koszty pośrednie oraz zysk, wszystkie podatki, opłaty, ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej i ubezpieczenia prowadzonych robót, opłaty transportowe, koszty dojazdów, koszty ekspertyz, warunków technicznych, opinii, uzgodnień, świadectw, analiz, konsultacji, wymaganych

harmonogramów, sporządzenie powykonawczej inwentaryzacji geodezyjnej robót, sporządzenie i zatwierdzenie wymaganych projektów organizacji ruchu (jeżeli dotyczy) oraz wykonanie ustalonego w nich oznakowania, prowadzenia ewidencji powstałych odpadów oraz udokumentowania sposobu ich zagospodarowania zgodnie z ustawą o odpadach, a także zapewnienie realizacji obowiązków kierownika budowa, kierowników robót itp., koniecznych do wykonania przedmiotu zamówienia zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia (dokumentacja projektowa i specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót budowlanych) oraz istotnymi postanowieniami umowy.

W szczególności cena musi zawierać koszty wszelkich robót przygotowawczych, porządkowych, zagospodarowania placu budowy, koszty utrzymania zaplecza budowy (woda, energia elektryczna, ogrodzenie, dozorowanie itp.) wraz z jego późniejszą likwidacją, ewentualnego odtworzenia zniszczonych w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia dróg i chodników, lub istniejących elementów infrastruktury technicznej, wywozu nadmiaru gruntu, odzysku, oraz utylizacji i składowania materiałów z rozbiórek, koszty związane z odbiorami wykonanych robót koszty wycinki i karczowania drzew lub krzewów (jeżeli dotyczy) wraz z uporządkowaniem terenu oraz inne koszty wynikające z umowy.

11. Mając na uwadze brzmienie § 5 ust. 4 PPU czy Wykonawcy będzie przysługiwać dodatkowe wynagrodzenie za wykonane prace wychodzące poza zakres przedmiotu umowy, w szczególności wynagrodzenia za roboty dodatkowe?

odp. Zmiana wysokości wynagrodzenia określonego w § 5 ust 1 Umowy za wykonanie Przedmiotu Umowy może nastąpić przy spełnieniu przesłanek, o których mowa w art. 455 ust 1 ustawy Prawo zamówień publicznych oraz w przypadkach, o których mowa klauzulach waloryzacyjnych zawartych w § 14 niniejszej umowy.

12. W związku z treścią § 5 ust. 9 PPU wnosimy o wyjaśnienie co Zamawiający rozumie przez element scalony określony w harmonogramie?

Przez element scalony w harmonogramie należy rozumieć sumaryczne zestawienie wartości nakładów rzeczowych oraz pozostałych składników kalkulacyjnych ceny dla danej pozycji wskazanej w harmonogramie rzeczowo -finansowym.

13. Dotyczy § 5 ust. 12 PPU: W związku z udziałem wkładu własnego Zamawiającego w finansowaniu niniejszej inwestycji, wnosimy o dodanie płatności częściowej do wysokości wkładu własnego Zamawiającego, co pozostaje w zgodzie z § 7 ust. 5 Załącznika nr 1 do Uchwały Rady Ministrów nr 84 z dnia 01.07.2021 r.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

14. Dotyczy § 5 ust. 13 PPU: W związku z terminem płatności na rzecz Wykonawcy, który wynosi 35 dni, podnosimy, iż termin płatności który przekracza 30 dni, w oparciu o Ustawę o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniu w transakcjach handlowych, uprawnia Wykonawcę do naliczenia Zamawiającemu odsetek za opóźnienie. Mając to na względzie wnosimy o skrócenie terminu płatności do 30 dni. Jednocześnie wskazujemy, że Uchwała Rady Ministrów nr 84 z dnia 01.07.2021 r. nie stanowi lex specialis wobec ww. Ustawy, a akt niższego rzędu nie może uchylać aktu wyższego rzędu.

odp. Zapisy w istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian. Termin płatności w Istotnych Postanowieniach Umowy ustalony został zgodnie z zasadami określonymi we WSTĘPNEJ PROMESIE dotyczącej dofinansowania inwestycji z programu Rządowy Fundusz

polski ład: PROGRAM INWESTYCJI STRATEGICZNYCH, o której mowa w ust. 1 rozdział VI SWZ
Opis przedmiotu zamówienia. Zgodnie z art. 5 Ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych dopuszczalne jest przewidzenie w umowie terminu zapłaty dłuższego niż 30 dni, przy czym wierzyciel, może żądać odsetek ustawowych po upływie 30 dni.

15. W związku z § 6 ust. 6 PPU wnosimy o wydłużenie terminu do 7 dni.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

16. W związku z brzmieniem § ust. 8 PPU wnosimy o wskazanie minimalnego terminu na usunięcie wad uwzględniającego proces technologiczny napraw. Czy wyznaczony przez Zamawiającego termin będzie uwzględniał proces technologiczny ich usuwania? Czy Zamawiający odmówi odbioru w sytuacji występowania w przedmiocie umowy wad nieistotnych niewpływających na użytkowanie?

Odp. Minimalny czas na usunięcie wad uwzględniając proces technologiczny napraw, każdorazowo ustalany będzie w uzgodnieniu z inspektorem nadzoru i kierownikiem budowy. Zamawiający może odmówić odbioru w przypadku, gdy przedmiot umowy o roboty budowlane będzie wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie nadawał się do użytkowania.

17. Z związku z § 8 ust. 1 pkt 4 PPU wnosimy o zmianę sposobu obliczania kary umownej poprzez ustalenie jej wysokości : 0,2 % wartości wadliwych robót.

Zastosowanie kar umownych i ustalenie ich wysokości winno mieć charakter prewencyjny, a nie uciążliwy i mogący skutkować ponoszeniem rażących strat.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

18. W związku z treścią § 8 ust. 1 pkt 11 PPU wnosimy o obniżenie kary umownej do 1000 zł. Zastosowanie kar umownych i ustalenie ich wysokości winno mieć charakter prewencyjny, a nie uciążliwy i mogący skutkować ponoszeniem rażących strat. Wykonawca podnosi że kara jest nieproporcjonalna w stosunku do przewinienia czym narusza art. 16 pkt 3 PZP.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

19. Dotyczy § 10 ust. 1 punkt 1 PPU: Wnosimy o wykreślenie postanowienia, gdyż przerwanie wykonywania robót na okres 10 dni nie musi oznaczać, że Wykonawca nie wykonała robót w terminie określonym w harmonogramie. Ewentualnie wnoszę o wydłużenie wskazanego terminu do 21 dni.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

20. Dotyczy § 10 ust. 1 punkt 3 PPU: Wnosimy o wykreślenie postanowienia z uwagi na jego zbytnią ogólnikowość i wręcz nieograniczoną możliwość odstąpienia od umowy na jego podstawie. Ewentualnie wnosimy o doprecyzowanie postanowienia poprzez wprowadzenie konkretnych przesłanek pozwalających na odstąpienie Zamawiającego od umowy.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

21. Dotyczy § 10 ust. 5 PPU: Wnosimy o zmianę postanowienia poprzez wykreślenie zwrotu „Zamawiający może od umowy odstąpić” Postanowienie zawarte w ust. 5 daje nieograniczoną możliwość odstąpienia od umowy np. w przypadku wystąpienia wad nieistotnych, nie

wyływających na użytkowanie przedmiotu umowy. Ewentualnie wnosimy o doprecyzowanie postanowienia.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

22. W związku z treścią § 11 ust. 1 pkt 7 PPU wnosimy o wykreślenie znajdujących się tam zapisów, albowiem w orzecznictwie wielokrotnie wskazywano, iż zmiana zakresu zleconego w ramach podwykonawstwa nie stanowi zmiany treści oferty.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

23. Dotyczy § 12 ust. 1 PPU: Wnosimy o wykreślenie słowa „bez uwag” w odniesieniu do protokołu odbioru wykonanych robót. Orzecznictwo i doktryna stoją na stanowisku, że strony umowy o roboty budowlane nie mogą uzależniać wypłaty wynagrodzenia należnego wykonawcy od braku jakichkolwiek usterek w zakresie wykonanych robót budowlanych (tak m.in. SN w wyroku z dnia 22.06.2007 r. sygn. akt. V CSK 99/07). Niedopuszczalne jest również uznanie dzieła/robót za wykonane, tylko w przypadku wystąpienia stanu bezusterkowości. Przedmiotowy pogląd dominuje w orzecznictwie sądów powszechnych. Przykładowo wskazujemy wyrok SA w Szczecinie z dnia 26.04.2017 r. sygn. akt I ACa 1008/16, gdzie Sąd stwierdził: „Z niewykonaniem zobowiązania z umowy o roboty budowlane (umowy o dzieło) mamy do czynienia wówczas, gdy roboty budowlane nie zostały wykonane w ogóle bądź gdy wada jest tego rodzaju, że uniemożliwia normalne wykorzystanie rezultatu robót lub odbiera im cechy wyraźnie oznaczone w umowie istotnie zmniejszając ich wartość”. Podobnie SA w Warszawie, w wyroku z dnia 03.08.2017 r. sygn. akt I ACa 689/16: „W sytuacji, gdy wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych i brak jest wad istotnych, zamawiający jest zobowiązany do ich odbioru. W protokole z tej czynności, stanowiącym pokwitowanie spełnienia świadczenia i podstawę dokonania rozliczeń stron, niezbędne jest zawarcie ustaleń co do jakości wykonanych robót, w tym ewentualnego wykazu wszystkich ujawnionych wad z terminami ich usunięcia lub oświadczeniem inwestora o wyborze innego uprawnienia przysługującego mu z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze. Odmowa odbioru będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy stwierdzone wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania”. Wnosimy o uznanie za moment wykonania przedmiotu umowy, dzień zgłoszenia robót do odbioru przez Wykonawcę, potwierdzonego przez przedstawiciela zamawiającego.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

24. W związku brzmieniem § 12 ust. 5 PPU prosimy o udzielenie informacji czy Zamawiający wydłuży termin, gdy usunięcie wad w terminie 7 dni nie będzie możliwe z przyczyn technologicznych?

Zamawiający dopuści możliwość wydłużenia terminów usunięcia wady, o których mowa w § 12 ust. 5 IPU w przypadku, gdy usunięcie wad z przyczyn technologicznych będzie wymagało dłuższego czasu na jej usunięcie.

25. W związku brzmieniem § 12 ust. 8 PPU prosimy o udzielenie informacji czy Zamawiający wydłuży termin, gdy usunięcie wad w terminie 14 dni nie będzie możliwe z przyczyn technologicznych?

Zamawiający dopuści możliwość wydłużenia terminów usunięcia wady, o których mowa w § 12 ust. 8 IPU w przypadku, gdy usunięcie wad z przyczyn technologicznych będzie wymagało dłuższego czasu na jej usunięcie.

26. W związku z treścią § 14 ust. 1 pkt 5 PPU podnosimy iż określenie wskaźnika zmiany na poziomie 15% faktycznie wyłącza możliwość waloryzacji a wskazany tam zapis stanowi tzw. waloryzację pozorną przez co Zamawiający narusza przepis 439 PZP.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

27. Dotyczy Karty Gwarancyjnej pkt 2.1 lit. b, wnosimy doprecyzowanie postanowienia poprzez dodanie po słowach „wymiany rzeczy na wolną od wad” zwrotu „ w przypadku gdy jej naprawa nie jest możliwa”. To od decyzji Wykonawcy jako profesjonalnego podmiotu powinno zależeć czy wady przedmiotu umowy zostaną usunięte przez naprawę czy wymianę na wolną od wad.

Odp. Zapisy w Istotnych Postanowieniach Umowy pozostają bez zmian.

28. Dotyczy Karty Gwarancyjnej pkt. 4: Czy wyznaczony przez Zamawiającego termin będzie uwzględniał proces technologiczny ich usuwania?

Zamawiający dopuści możliwość wydłużenia terminów usunięcia wady, o których mowa w pkt 4 Karty Gwarancyjnej w przypadku, gdy usunięcie wad z przyczyn technologicznych będzie wymagało dłuższego czasu na jej usunięcie.