

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Budowa ulicy Klonowej w miejscowości Kolonowskie”.

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 oraz art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 poz. 1710; dalej „ustawa PZP”) Zamawiający, przekazuje treść zapytania o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej „SWZ”) wraz z wyjaśnieniami i zmianami treści SWZ:

Pytanie 3

Wykonawca wnosi o potwierdzenie w kontekście §2 ust. 3 pkt 3) Umowy, że określenie doboru metod i środków ochrony mienia znajdującego się na terenie budowy leży w gestii Wykonawcy, a Zamawiający nie stawia przed Wykonawcą żadnych wymagań w tym względzie.

Odpowiedź

Zamawiający potwierdza, że zapis w projekcie umowy jest prawidłowo rozumiany przez Wykonawcę. Dobór metod i środków leży po stronie Wykonawcy.

Pytanie 4

Wnosimy o potwierdzenie, że użyte w §4 ust. 3 pkt 3) Umowy słowo: „gwarancji” odnosi się do dokumentu udzielającego gwarancję jakości. Chęć doprecyzowania wynika z faktu, że gwarancja rozumiana jest również jako dokument gwarancji bankowej lub ubezpieczeniowej stanowiący potwierdzenie np. zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

Odpowiedź

Zwrot „gwarancji” dotyczy „gwarancji jakości”.

Pytanie 5

Wnosimy o potwierdzenie, że użyte w §4 ust. 3 pkt 5) Umowy słowo: „PN” oznacza „Polskie Normy”.

Odpowiedź

Akronim „PN” oznacza „Polskie Normy”.

Pytanie 6

Zwracamy się o wyjaśnienie o jakie „pozostałe dotyczące przedmiotu umowy” dokumenty chodzi w §4 ust. 3 pkt 7) Umowy?

Odpowiedź

Chodzi o inne dokumenty niż wymienione w przedmiotowej jednostce redakcyjnej, które są niezbędne w celu prawidłowego dokonania odbioru.

Pytanie 7

Wykonawca wnosi o zmianę w §4 ust. 8 Umowy poprzez usunięcie z jego treści słów: „bez uwag”, użytych w odniesieniu do protokołu odbioru przedmiotu umowy. Zastrzeżenie konieczności bezusterkowego / bez uwag protokołu odbioru nie znajduje poparcia w orzecznictwie sądów powszechnych oraz Krajowej Izby Odwoławczej i sprzeczne jest z ideą umowy o roboty budowlane.

Odpowiedź

Zamawiający przychyliła się do propozycji Wykonawcy i nadaje nową treść § 4 ust. 8 wzoru umowy jak następuje: „Z czynności odbioru sporządza się protokół, który powinien zawierać ustalenia poczynione w toku odbioru. Ryzyko utraty lub uszkodzenia przedmiotu umowy przechodzi na Zamawiającego od dnia dokonania protokolarnego odbioru końcowego. Odbiór końcowy jest dokonany po złożeniu stosownego oświadczenia przez Zamawiającego w protokole odbioru końcowego lub po potwierdzeniu w w/w protokole usunięcia wszystkich wad stwierdzonych w tym odbiorze.

Pytanie 8

Zwracamy się o wprowadzenie w §5 Umowy postanowienia, zgodnie z którym rozliczenie za wykonany przedmiot umowy nastąpi powykonawczo, w oparciu o stawki przyjęte w kosztorysie oraz faktycznie zrealizowany zakres przedmiotowy umowy. Umowa nie reguluje obecnie sposobu rozliczenia poza ogólnikowym zastrzeżeniem, że jest to wynagrodzenie kosztorysowe.

Odpowiedź

Regulacja rozliczenia jest wystarczająco precyzyjna. Postanowienia wzoru umowy pozostają w tym zakresie bez zmian.

Pytanie 9

Wnosimy o zmianę w §7 ust. 6 Umowy i skrócenie zastrzeżonego tam terminu 14 dni do 7 dni na zgłoszenie sprzeciwu do umowy o podwykonawstwo. Biorąc pod uwagę krótki okres, w jakim wykonywana ma być umowa, umożliwienie zgłaszania sprzeciwu do umowy w terminie 14 dni znacząco wpłynie na tok realizacji umowy.

Odpowiedź

Zamawiający zmienia przedmiotowe postanowienie w taki sposób, że zwrot „14 dni” zastępuje się zwrotem „do 14 dni”.

Pytanie 10

O dokonanie analogicznej zmiany w Umowie Wykonawca wnosi w odniesieniu do §7 ust. 7 Umowy.

Odpowiedź

Postanowienia wzoru umowy pozostają w tym zakresie bez zmian.

Pytanie 11

W nawiązaniu do jednego z poprzedzających wniosków Wykonawca wnosi o zmianę w §9 ust. 1 Umowy i usunięcie z jego treści słów: „bez uwag”.

Odpowiedź

Zamawiający przychyliła się do propozycji Wykonawcy i nadaje nową treść § 9 ust. 1 wzoru umowy jak następuje: „Na przedmiot Umowy Wykonawca udziela miesięcznej gwarancji jakości na wykonane przez siebie roboty budowlane, dostarczone i zastosowane materiały. Bieg terminu tej gwarancji rozpoczyna się po odbiorze końcowym przedmiotu umowy.”

Pytanie 12

Wykonawca wnosi o zmianę w §10 ust. 1 pkt 4 Umowy poprzez zastrzeżenie w jego treści, że chodzi jedynie o wykonywanie robót w sposób rażąco niezgodny z dokumentacją określającą przedmiot umowy.

Odpowiedź

Obowiązkiem wykonawcy jest realizacja zamówienia zgodnie z dokumentacją projektową. Postanowienia wzoru umowy pozostają w tym zakresie bez zmian.

Pytanie 13

Wykonawca wnosi o zmianę w §10 ust. 1 pkt 5 Umowy poprzez zastrzeżenie, że chodzi o przypadek złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości Wykonawcy. Odwoływanie się do „pogorszenia” sytuacji finansowej jest kwestią ocenną.

Odpowiedź

Zamawiający zobowiązany jest dbać o minimalizację ryzyk mogących skutkować niezrealizowaniem zamówienia. Postanowienia wzoru umowy pozostają w tym zakresie bez zmian.

Pytanie 14

Wykonawca wnosi o zmianę w §15 Umowy oraz §12 Umowy poprzez zastrzeżenie, że kary umowne są liczone od wartości netto, a nie brutto wynagrodzenia. Uzasadnieniem dla wniosku o zmianę jest zasada równego traktowania, wynikająca z unormowania ustawy Prawo zamówień publicznych. Zastrzeżenie naliczania kar umownych od wartości brutto powoduje nierówne traktowanie wykonawców, ponieważ w przypadku wykonawców zagranicznych kara będzie obliczana od wartości niższej, ponieważ podatek VAT jest doliczany wtedy wyłącznie w celu dokonania oceny ofert. Podobna sytuacja miałaby miejsce w przypadku Wykonawcy zwolnionego z podatku VAT. W celu zachowania zasady równego traktowania wykonawców biorących udział w postępowaniu o udzielenie zamówienia zasadnym jest naliczanie kar umownych od wartości netto.

Odpowiedź

Postanowienia wzoru umowy pozostają w tym zakresie bez zmian.

Pytanie 15

Ponadto Wykonawca wnosi o zmianę w §15 ust. 1 tiret pierwsze poprzez zastąpienie słowa: „opóźnienia” słowem: „zwłoki”. Z pierwszej części postanowienia umownego wynika, że kara umowna została w nim zastrzeżona na wypadek zwłoki, natomiast użyte w dalszej części postanowienia słowo: „opóźnienia” wprowadza wątpliwości interpretacyjne. Zwracamy uwagę, że zgodnie z art. 433 pkt 1 p.z.p. projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać odpowiedzialności Wykonawcy za opóźnienie, o ile nie jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia. Zamawiający nie wskazał żadnych okoliczności uzasadniających zastrzeżenie kar umownych za opóźnienie, a więc za niedotrzymanie terminu wykonania o charakterze prostym, niezależnym od winy. Takie ukształtowanie umowy stanowi przy tym dla Wykonawcy istotny rygor, zwiększający ryzyko związane ze startem w postępowaniu, co siłą rzeczy przełoży się na ceny ofertowe.

Odpowiedź

Zamawiający przychyła się do propozycji Wykonawcy. Wszelkie postanowienia wzoru umowy, w których posłużono się terminem „opóźnienie” zmienia się w ten sposób, że zamiast przywołanego zwrotu wprowadza się zwrot „zwłoka”.

Pytanie 16

W nawiązaniu do wniosku poprzedzającego wnosimy o zmianę w §15 ust. 10 poprzez zastąpienie każdorazowo w tym ustępie słowa: „opóźnienia” słowem: „zwłoki”.

Odpowiedź

Patrz odpowiedz na pytanie nr. 15

Pytanie 17

Wnosimy o zmianę w §15 ust. 13 Umowy poprzez zastrzeżenie, zgodnie z przepisami kodeksu cywilnego, że prawo do naliczania odsetek ustawowych dotyczy odsetek ustawowych za opóźnienie oraz istnieje w przypadku opóźnienia w zapłacie, nie zaś zwłoki.

Odpowiedź

Zamawiający nie dopuszcza w praktyce prowadzone działalności do sytuacji, o której mowa w ww postanowieniu umownym. Postanowienia wzoru umowy pozostają w tym zakresie bez zmian.

Pytanie 18

Wnosimy o wprowadzenie w §15 ust. 15 Umowy limitu kar umownych i określenie go na poziomie 10% wynagrodzenia netto określonego w §5 ust. 1. Brak określenia limitu kar umownych oznacza istotne ryzyko umowne, które jest szacowane przez każdego wykonawcę w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego i przekłada się na cenę ofertową.

Odpowiedź

Zamawiający przychyła się do propozycji Wykonawcy. §15 ust. 15 otrzymuje brzmienie: „Kary umowne, o których mowa powyżej, mogą ulegać kumulacji, jak również mogą podlegać potrąceniu z wynagrodzenia należnego Wykonawcy. Górny limit kar umownych wynosi 20 % wynagrodzenia netto określonego w § 5 ust. 1 umowy.

Pytanie 19

Wnosimy o zmianę w §10 w:

- a. Ust. 4 pkt 2 poprzez usunięcie z jego treści słów: *„jeżeli odstąpienie od umowy nastąpiło z przyczyn niezależnych od niego”,*
- b. Ust. 4 pkt 3 poprzez usunięcie z jego treści słów: *„jeżeli odstąpienie od umowy nastąpiło z przyczyn za które Wykonawca nie odpowiada”,*
- c. Ust. 5 poprzez usunięcie z jego treści słów: *„z przyczyn, za które Wykonawca odpowiedzialności nie ponosi”.*

Podkreślenia wymaga, że niezależnie od przyczyn odstąpienia od umowy sporządzony powinien zostać wykaz materiałów, które nie mogą zostać wykorzystane do innych realizacji, a także winno się dokonać odbioru robót przerwanych i zapłacić za roboty wykonane do dnia odstąpienia. Nie znajduje również uzasadnienia pogląd, zgodnie z którym Wykonawca powinien zgłosić do dokonania przez Zamawiającego odbioru robót jedynie wtedy, gdy odstąpienie od umowy nastąpiło z przyczyn, za które Wykonawca nie odpowiada.

Odpowiedź

Postanowienia wzoru umowy pozostają w tym zakresie bez zmian. Regulacja ma za zadanie chronić interesy Zamawiającego.

Pytanie 20

Zwracamy się o usunięcie w §14 ust. 2 Umowy słów: „roboty zamienne nie powodują zwiększenia (zmiany) zakresu świadczenia Wykonawcy zawartego w ofercie; roboty zamienne nie mogą spowodować zwiększenia wynagrodzenia Wykonawcy.”. Postanowienie takie zaburzą ekwiwalentność świadczeń stron i prowadzi do nierównego rozkładu ryzyk umownych. Nietrudno wyobrazić sobie sytuację, w której roboty zamienne spowodują wzrost kosztów realizacji inwestycji, bowiem roboty zamienne to taki rodzaj robót, który nie został ujęty w projekcie budowlanym, a które z różnych przyczyn muszą być wykonane zamiast części robót ujętych w projekcie budowlanym w celu wykonania obiektu budowlanego. Stosowanie rozwiązań zamiennych bardzo często wiąże się natomiast z koniecznością poniesienia dodatkowych kosztów. Skoro za dostarczenie projektu budowlanego odpowiada Zamawiający, on zleca Wykonawcy dokonanie rozwiązania zamiennego, również jego obciążać powinny koszty wykonania takich robót zamiennych.

Odpowiedź

Postanowienia wzoru umowy pozostają w tym zakresie bez zmian. Zarówno sama umowa jak i przepisy p.z.p. pozwalają na zgodne z prawem uregulowanie sytuacji stron wówczas, gdy dojdzie do przypadku opisanego w pytaniu.

Pytanie 21

Wnosimy o zmianę w §15 i zastrzeżenie kary umownej płatnej przez Zamawiającego na rzecz Wykonawcy za odstąpienie od umowy niespowodowane winą Wykonawcy – w wysokości 5% wartości wynagrodzenia brutto Wykonawcy.

Odpowiedź

Postanowienia wzoru umowy pozostają w tym zakresie bez zmian.

Jacek Walski

- Dokument podpisany kwalifikowanym podpisem elektronicznym