

**Wykonawcy biorący udział
w postępowaniu**

Znak sprawy: OSO.271.2.2022

Nr UZP: 2022/BZP 00064371/01

Dotyczy: postępowania przetargowego na zadanie pn.: „Przebudowa drogi gminnej nr F003310 w miejscowości Bożków wraz z budową oświetlenia drogowego”.

Zamawiający informuje, że w ww. postępowaniu dnia 02.03.2022 r. wpłynął do Zamawiającego wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ). Zamawiający na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129, 1598, 2054, 2269, z 2022 r. poz. 25.), dalej: „ustawa Pzp” przekazuje treść zapytań wraz z udzielonymi z wyjaśnieniami (pkt I) oraz dokonuje, na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp, zmiany treści SWZ (pkt II) w poniższym zakresie

PYTANIA DO TREŚCI SWZ

Pytanie 1

Dotyczy § 1 ust. 4 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru umowy: Prosimy o usunięcie wskazanego zapisu, gdyż Zamawiający nie może oczekiwać sprawdzenia prawidłowości dokumentacji projektowej od wykonawcy, a żądanie od wykonawcy złożenia oświadczenia wskazanego w § 1 ust. 4 stanowi nieuprawnione przerzucanie na wykonawcę odpowiedzialność za błędy dokumentacji projektowej, co jest wprost sprzeczne z przepisami Kodeksu cywilnego, w tym z art. 651 k.c. (wyrok KIO z dnia 30 listopada 2017 r., KIO 2219/17; również Sąd Najwyższy w uzasadnieniu wyroku z dnia 27 marca 2000 r., III CKN 629/98)

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że § 1 ust. 4 Załącznika nr 7 do SWZ otrzymuje brzmienie:

4. „Wykonawca oświadcza, że zapoznał się z wielobranżową dokumentacją budowlaną dotyczącą zadania.”

Pytanie 2

Dotyczy § 2 ust. 1 w zw. z § 6 ust. 3 pkt 3) Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru umowy: Prosimy o wyjaśnienie w jakim terminie od przekazania terenu budowy przez Zamawiającego, Wykonawca zobowiązany jest do rozpoczęcia robót?

Odpowiedź:

Precyzyjny termin rozpoczęcia robót przez Wykonawcę nie stanowi dla zamawiającego kwestii spornej, gdyż Wykonawcę wiąże termin zakończenia zadania, który zgodnie z treścią zapisu § 2 ust. 1 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru umowy, został określony precyzyjnie. Termin rozpoczęcia robót Wykonawca powinien ująć w Harmonogramie.

Pytanie 3

Dotyczy § 6 ust. 3 pkt 23) Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru umowy: Prosimy o szczegółowe wyjaśnienie o jakich dokładnie "próbach badaniach i uzgodnieniach" jest mowa we wskazanym przepisie?

Odpowiedź:

Zamawiający informuję, że w załączniku nr 7 do SWZ w § 6 ust. 3 wykreśla pkt 23.

Pytanie 4

Dotyczy § 6 ust. 3 pkt 24) Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o wyjaśnienie jakie konkretnie pozwolenia Wykonawca jest zobowiązany uzyskać? Czy zamawiający wymaga uzyskania przez Wykonawcę ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie w terminie realizacji wskazanym w § 2 ust 1? Jeżeli Wykonawca jest zobowiązany do uzyskania decyzji o pozwoleniu na użytkowanie prosimy o wyłączenie z terminu realizacji czasu niezbędnego do uzyskania pozwolenia na użytkowanie. Uzyskanie ewentualnego pozwolenia na użytkowanie uzależnione jest bowiem od działania organów administracji publicznej, za którego to działania lub zaniechania Wykonawca nie ponosi żadnej odpowiedzialności. Prosimy również o potwierdzenie, że Wykonawca nie będzie ponosił żadnej odpowiedzialności w szczególności poprzez obowiązek zapłaty kar umownych w sytuacji, gdy pomimo faktycznego zakończenia wykonania wszystkich robót w terminie wskazanym w § 2 ust 1 i złożenia w tym terminie stosownego wniosku do odpowiedniego organu nie zostanie wydane odpowiednie pozwolenie na użytkowanie.

Odpowiedź:

Zamawiający informuję, że w załączniku nr 7 do SWZ w § 6 ust. 3 wykreśla pkt 24.

Pytanie 5

Dotyczy § 6 ust. 3 pkt 10) Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o podanie stawek opłat za pobór wody, energii elektrycznej po jakich Zamawiający będzie obciążał Wykonawcę wg wskazań licznika.

Odpowiedź:

Za pobór wody i energii elektrycznej Zamawiający będzie obciążał Wykonawcę zgodnie z taryfami opłat dostawców tj. ZWiK Żagań oraz ENEA.

Pytanie 6

Dotyczy § 6 ust. 3 pkt 25) w zw. z § 15 ust. 1 i 7 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o wyjaśnienie: a) w jakim terminie Zamawiający zakończy czynności odbioru końcowego licząc od dnia przystąpienia do odbioru? Wskazujemy, że odbiór końcowy robót należy - obok zapłaty wynagrodzenia - do podstawowych obowiązków umownych Zamawiającego. Jego termin ma dla wykonawcy znaczenie kluczowe, ponieważ zależy od niego możliwość wystawienia faktury końcowej; od tego terminu rozpoczynają bieg terminy gwarancji i rękojmi; termin ten ma też znaczenie w kontekście treści gwarancji ubezpieczeniowej na zabezpieczenie należytego wykonania umowy. Stąd też termin, w którym powinno dojść do zakończenia procedury odbiorowej, powinien zostać uregulowany w umowie. b) W jakim terminie Zamawiający przystąpi i dokona odbioru robót zanikowych albo ulegających zakryciu, licząc od uzyskania zgłoszenia od Wykonawcy? c) w jakim terminie

Zamawiający zakończy czynności odbioru częściowego licząc od dnia przystąpienia do odbioru?

Odpowiedź:

Zamawiający zakończy odbiory w terminach:

- robót zanikowych: w dniu rozpoczęcia odbioru;
- częściowego: w terminie 7 dni od daty rozpoczęcia odbioru;
- końcowego w terminie 21 dni od daty rozpoczęcia odbioru.

Pytanie 7

Dotyczy § 9 ust. 1 w zw. z § 9 ust. 6 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy: 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 par. 7 ust. 5 Załącznika nr 1 do Uchwały Rady Ministrów nr 84 z dnia 01.07.2021 r.

Odpowiedź:

Wkład własny wynosi 5 % od faktycznej i ustalonej w postępowaniu wartości zamówienia.

Pytanie 8

Dotyczy § 8 ust. 5 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o wyjaśnienie czy w razie braku złożenia przez podwykonawcę albo dalszego podwykonawcę oświadczenia, o którym mowa w tym przepisie, zamawiający uzna za wystarczające (dla potwierdzenia, że podwykonawca bądź dalszy podwykonawca otrzymał pełne wynagrodzenie) przedstawienie kopii faktur bądź rachunków oraz potwierdzeń ich zapłaty przez wykonawcę bądź podwykonawcę?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 9

Dotyczy § 9 ust. 1 w zw. § 15 ust. 4 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy: Wnosimy o wykreślenie słowa „bez zastrzeżeń” i „bezusterkowy” 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.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 10

Dotyczy § 9 ust. 2 w zw. z § 9 ust. 6 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy: W związku z finansowaniem niniejszej inwestycji w ramach Programu „Polski Ład”, wnosimy o wskazanie wkładu własnego Zamawiającego oraz wnosimy o przekazanie wstępnej promesy na dofinansowanie niniejszej inwestycji o której mowa powołanym przepisie.

Odpowiedź:

Odpowiedzi w zakresie wysokości wkładu własnego udzielono do pytania nr 7. Zamawiający nie udostępnia promesy.

Pytanie 11

Dotyczy § 13 ust. 1 pkt 1 lit. d) i e) Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy Zamawiającego o korektę treści wskazanego zapisu i obniżenie kar umownych jako rażąco wygórowanych minimum o połowę. Kara umowna ma na celu zdyscyplinowanie wykonawcy, jednakże określenie jej przez Zamawiającego na rażąco wysokim poziomie prowadzi do naruszenia zasady współzycia społecznego i powoduje nadmierną nierówność stron. Wskazujemy, że zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż zamawiający naruszył dyrektywy 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).

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zapisy w załączniku nr 7 SWZ – wzór umowy § 13 ust. 1 pkt 1 lit. d) i e) dotyczące kar umownych pozostają bez zmian.

Pytanie 12

Dotyczy § 13 ust. 2 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o obniżenie limitu kar dla Stron umowy do poziomu 15% Wynagrodzenia ryczałtowego netto. Wskazujemy, że zgodnie z orzecznictwem i stanowiskiem Sądu Najwyższego kara umowna wprowadzona do umowy w ramach swobody kontraktowania ma na celu zapewnienie skuteczności więzi powstałej między stronami w ramach zawartej umowy, a także służy realnemu wykonaniu zobowiązań (por. Wyrok SN z 08.08.2008 r., V CSK 85/08, LEX nr 457785). Sąd Najwyższy zaznacza, że „w sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, w związku z którym ją zastrzeżono, można ją uważać za rażąco wygórowaną (Wyrok SN z 20.05.1980 r., I CR 229/80, LEX nr 2534), także wtedy kara umowna może zostać uznana za rażąco wygórowaną, gdy „w zastrzeżonej wysokości jawić się będzie jako nieadekwatna” (Wyrok SA w Katowicach z 17.12.2008 r., V ACa 483/08, LEX nr 491137). Kara umowna ma na celu zdyscyplinowanie wykonawcy, jednakże określenie jej przez Zamawiającego na rażąco wysokim poziomie prowadzi do naruszenia zasady współzycia społecznego i powoduje nadmierną nierówność stron. Kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13). Zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż zamawiający naruszył dyrektywy 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). Mając to na uwadze wskazujemy, że w odniesieniu do limitu kar umownych ustanowionego na poziomie 40% wynagrodzenia umownego brutto, Zamawiający w istocie kreuje kary umowne na rażąco wygórowanym poziomie.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zapisy w załączniku nr 7 SWZ – wzór umowy §13 ust. 2 dotyczące kar umownych pozostają bez zmian.

Pytanie 13

Dotyczy § 18 ust. 1 i 3 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku konieczności realizacji robót zamiennych zleconych przez Zamawiającego, jeśli będą one miały wpływ na koszty wykonania przedmiotu umowy, Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe.

Odpowiedź:

Zgodnie z Załącznikiem nr 7 do SWZ

Pytanie 14

Dotyczy § 19 ust. 1 i 2 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku wystąpienia konieczności wykonania robót dodatkowych lub zamiennych wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin realizacji może ulec zmianie o czas niezbędny do wykonania wskazanych robót, a w szczególności prosimy o potwierdzenie, że w przypadku wystąpienia warunków geologicznych, geotechnicznych lub hydrologicznych odbiegających w sposób istotny od przyjętych w dokumentacji projektowej, rozpoznania terenu w zakresie znalezisk archeologicznych, występowania niewybuchów lub niewypałów oraz konieczności wykonania robót nieprzewidzianych w dokumentacji załączonej do SWZ na skutek zaistnienia ww. okoliczności, Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin realizacji ulegnie przedłużeniu.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ. W przypadkach wymagających wstrzymania robót niezależnych od Wykonawcy i Zamawiającego np. konieczność przeprowadzenia badań w zakresie znalezisk archeologicznych, występowania niewybuchów lub niewypałów oraz konieczności wykonania robót nieprzewidzianych w dokumentacji załączonej do SWZ na skutek zaistnienia ww. okoliczności, Wykonawca może otrzymać wynagrodzenie dodatkowe, a termin realizacji może ulec przedłużeniu.

Pytanie 15

Dotyczy § 19 ust. 1 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy: Czy zamawiający dopuszcza zmiany umowy na podstawie art. 455 ust. 1 pkt 3 ? Jeśli tak, prosimy o określenie dokładnego rodzaju i zakresu takich zmian oraz warunków wprowadzenia tych zmian.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 16

Dotyczy § 19 ust. 3 pkt 2 lit. a) i b) Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy:

- 1) Czy dla wykazania wpływu zaistnienia niesprzyjających warunków atmosferycznych wystarczy wykazanie, że były to warunki inne niż dopuszczone przez ST? Jeśli nie – jakie inne okoliczności wymagają wykazania?
- 2) Co będzie punktem odniesienia dla ustalenia, czy warunki atmosferyczne są niekorzystne w przypadku, gdy ST nie przewidują, aby dla wykonania robót musiały panować określone warunki?
- 3) czy pandemia SARS-CoV-2 i choroby COVID-19 oraz jej skutki stanowią podstawę do zmiany terminu realizacji, zakresu robót i wynagrodzenia?

Odpowiedź:

Odpowiedź na pyt. 16 pkt. 1-3 - Zgodnie z SWZ

Pytanie 17

Dotyczy § 12 ust. 7 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o wyjaśnienie czy zamawiający zgodzi się na dodanie zapisu „Przed zleceniem osobie trzeciej wykonania zastępczego, Zamawiający wezwie Wykonawcę do złożenia wyjaśnień w zakresie usunięcia wad i wyznaczy mu odpowiedni dodatkowy termin usunięcia nieprawidłowości. Jeżeli termin ten nie zostanie przez Wykonawcę dotrzymany, bądź Wykonawca nie podejmie działań wskazanych przez Zamawiającego, wówczas Zamawiający może skorzystać z prawa do wykonania zastępczego opisanego w niniejszym ustępie.” Wykonawca wskazuje, że w praktyce w przypadkach zastrzegania w umowach daleko idących środków takich jak prawo do wykonania zastępczego, standardem jest stosowanie tak zwanych postanowień prolongacyjnych dających drugiej stronie stosunku zobowiązaniowego dodatkowej szansy, czasu na wykonanie danego obowiązku lub naprawienie zaistniałej sytuacji.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 18

Wykonawca prosi o uzupełnienie dokumentacji projektowej o informację na temat kategorii ruchu na przedmiotowym zadaniu.

Odpowiedź:

Kategoria ruchu na przedmiotowym zadaniu: KR 1-2.

Pytanie 19

Wykonawca prosi o uzupełnienie dokumentacji projektowej o opinię geotechniczną oraz informację do jakiej grupy nośności zostało zakwalifikowane podłoże gruntowe. Czy Zamawiający dopuszcza ułożenie podbudowy zasadniczej z mieszanki niezwiązanej w jednej warstwie 25 cm z mieszanki o uziarnieniu 0/32 mm? Materiał ten jest dostępny na rynku, w przeciwieństwie do kruszywa 0/63 mm.

Odpowiedź:

Podłoże zostało zakwalifikowane do I kategorii geotechnicznej. Zamawiający nie dopuszcza zamiany frakcji kruszyw.

Pytanie 20

Wykonawca prosi o korektę zapisów dot. mieszanki niezwiązanej na podbudowę zasadniczą i ich dostosowanie do wymagań dokumentu WT-4 2010.

Odpowiedź:

Podbudowy należy wykonać zgodnie z obowiązującymi warunkami technicznymi.

Pytanie 21

Wykonawca prosi o korektę zapisów dot. mieszanki stabilizowanej cementem i ich dostosowanie do wymagań dokumentu WT-5 2010.

Odpowiedź:

Podbudowy należy wykonać zgodnie z obowiązującymi warunkami technicznymi.

Pytanie 22

Wykonawca prosi o uzupełnienie dokumentacji projektowej o SST na warstwę podbudowy AC 22 P.

Odpowiedź:

Zamawiający udostępni na stronie prowadzonego postępowania dokumentacji projektowej o SST.

Pytanie 23

Wykonawca prosi o podanie szczegółowych parametrów technicznych geosiatki o sztywnych węzłach o wytrzymałości $R_n=30\text{kN}$ (poz. 58 d.3. 2 kosztorysu ofertowego) oraz uzupełnienie SST w tym zakresie.

Odpowiedź:

Jedynie oceniane parametry geosiatki to jej wytrzymałość na rozciąganie w obu kierunkach nie mniejsza niż 30kN . kN.

II. ZMIANA TREŚCI SWZ

Zamawiający informuje, że w związku z udzielonymi z wyjaśnieniami treści SWZ, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp zmienia treść SWZ w następujący sposób:

2. W SWZ zmianie ulegają TERMINY:

- Rozdział XIV pkt. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. Ofertę wraz z wymaganymi załącznikami należy złożyć w terminie do dnia 17.03.2022 r. do godz. 10:00.”

- Rozdział XV pkt. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. Otwarcie ofert nastąpi w dniu: 17.03.2022 r. do godz. 11:00.”

- Rozdział XII pkt 1 otrzymuje brzmienie:

Dotychczasowa treść: Wykonawca będzie związany ofertą przez okres 30 tj. do dnia 15. 04.2022 r. Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert.

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Niniejsza odpowiedź i wprowadzone zmiany treści SWZ stanowi integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia i należy stosować je odpowiednio.

Niniejsze zmiany treści SWZ powodują zmianę treści ogłoszenia o zamówieniu.

W związku z powyższym, Zamawiający zgodnie z art. 287 ustawy Pzp zamieści ogłoszenie o zmianie ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych.

WÓJT
Leszek Ochrymczuk



