

BWZ-U/269/2024/KMJ
sygn. post.: 107/BZP-U.510.106.2024/KW

Gdańsk, dnia 05.09.2024 r.

Strona www

Dotyczy: Budowy sygnalizacji świetlnej na przejściu dla pieszych w ul. Trakt Św. Wojciecha w Gdańsku.

I. Na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, Dyrekcja Rozbudowy Miasta Gdańska, działająca w imieniu Gminy Miasta Gdańska, udziela wyjaśnień do treści SWZ:

Pytanie nr 2:

Zgodnie z § 7 ust. 3 umowy, [...] Wykonawca w ramach realizacji swoich obowiązków wynikających z niniejszej Umowy zobowiązuje się w szczególności do [...]. Użycie w szczególności oznacza, że katalog obowiązków wykonawcy ma charakter otwarty, tj. zawiera jeszcze inne obowiązki niż wskazane w § 7 ust. 3 umowy, co z kolei skutkuje uznaniem, że przedmiot umowy nie został opisany w umowie w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, a więc sprzeczny z art 99 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Pytanie: Czy zamawiający wykreśli wyrażenie w szczególności zawarte w § 7 ust. 3 umowy, tak aby katalog obowiązków wykonawcy był katalogiem zamkniętym?

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający nie zamierza dokonać zmiany treści SWZ w zakresie, o jakim mowa w pytaniu.

Pytanie nr 3:

Zgodnie z § 7 ust. 5 pkt 2) umowy, Zamawiający ma prawo nakazać Wykonawcy zaprzestanie wykonywania prac. W dalszej części umowy nie zostało wyjaśnione jaka jest dalsza procedura w przypadku wstrzymania prac, na jak długo wstrzymanie prac może trwać. Pytanie: czy w związku z powyżej podniesionymi wątpliwościami Zamawiający dopuszcza możliwość wykreślenia tego punktu z umowy, ewentualnie doprecyzowanie jaki maksymalnie okres takie wstrzymanie może trwać?

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zamawiający nie przewiduje zmiany treści SWZ w zakresie, o jakim mowa w pytaniu. W każdym przypadku nakazanie zaprzestania wykonywania robót/prac będzie uzależnione od obiektywnych



okoliczności uzasadniających ich wstrzymanie, a jego okres będzie określany indywidualnie, odpowiednio do okoliczności uzasadniających to wstrzymanie.

Pytanie nr 4:

Zgodnie z § 9 ust. 11 umowy, [...] Jeżeli Wykonawca dopuszcza się zwłoki w usuwaniu wady/wad, Zamawiający uprawniony jest do zlecenia wykonania tych czynności osobom trzecim na wyłączne ryzyko i całkowity koszt Wykonawcy, co nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za zwłokę do czasu usunięcia wady, bez konieczności uzyskania upoważnienia sądu. Jednocześnie Wykonawca przyjmuje na siebie odpowiedzialność z tytułu gwarancji jakości i rękojmi, na warunkach określonych w niniejszej Umowie oraz w karcie gwarancyjnej, za wykonane przez podmiot trzeci roboty i użyte do nich materiały i urządzenia. Koszty wykonania tych czynności Zamawiający potrąci z wynagrodzenia należnego Wykonawcy lub z zabezpieczenia należytego wykonania Umowy. W przypadku braku możliwości potrącenia pełnej kwoty, Zamawiający wezwie Wykonawcę do zapłaty powstałej różnicy. Pytanie: czy zamawiający dopuszcza możliwość zmiany tego zapisu poprzez nadanie mu brzmienia: Jeżeli Wykonawca dopuszcza się zwłoki w usuwaniu wady/wad, Zamawiający uprawniony jest do zlecenia wykonania tych czynności osobom trzecim na koszt Wykonawcy, co nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za zwłokę do czasu usunięcia wady, bez konieczności uzyskania upoważnienia sądu. Wykonawca nie przyjmuje na siebie odpowiedzialności z tytułu gwarancji jakości i rękojmi, na warunkach określonych w niniejszej Umowie oraz w karcie gwarancyjnej, za wykonane przez podmiot trzeci roboty i użyte do nich materiały i urządzenia. Koszty wykonania tych czynności Zamawiający potrąci z wynagrodzenia należnego Wykonawcy lub z zabezpieczenia należytego wykonania Umowy. W przypadku braku możliwości potrącenia pełnej kwoty, Zamawiający wezwie Wykonawcę do zapłaty powstałej różnicy. Wykonawca wskazuje, że proponowany przez zamawiającego zapis jest niezgodny z art. 480 k.c., ponieważ omija obowiązek uzyskania upoważnienia sądowego do wykonania zastępczego, a nadto wskazuje, że wykonanie zastępcze będzie na ryzyko wykonawcy, w sytuacji gdy art. 480 k.c. wskazuje, że wykonanie zastępcze może zostać przeprowadzone wyłącznie na koszt dłużnika. Dodatkowo, wykonawca nie widzi podstaw do ponoszenia odpowiedzialności za roboty i materiały/urządzenia wykonane i dostarczone przez podmiot, na którego wykonawca nie miał żadnego wpływu.

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający informuje, że nie przewiduje zmiany Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego w zakresie, o jakim mowa w pytaniu.

Pytanie nr 5:

Czy w § 12 umowy zamawiający wprowadzi zapis, zgodnie z którym Zamawiający zapłaci Wykonawcę karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia umownego w przypadku odstąpienia



od Umowy przez Wykonawcę lub Zamawiającego z przyczyn zależnych od Zamawiającego? Dodatkowo i konsekwentnie, czy w § 12 ust. 4 umowy zamawiający wprowadzi zmianę polegającą na tym, że postanowieniu temu nada następujące brzmienie: Każda ze Stron umowy jest uprawniona do dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych, do wysokości pełnej szkody? W ocenie wykonawcy powyższa zmiana wprowadzi symetrię stron w zakresie kar umownych, a także pozwoli wykonawcy na zrekompensowanie jego szkód wywołanych odstąpieniem od umowy z przyczyn zależnych od zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zamawiający informuje, że nie przewiduje zmiany Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego w zakresie, o jakim mowa w pytaniu.

Pytanie nr 6:

Zgodnie z § 13 ust. 4 umowy, [...] W przypadku odmowy usunięcia wad lub zwłoki w ich usunięciu w stosunku do terminu wyznaczonego przez Zamawiającego, Zamawiający ma prawo zlecić zastępcze usunięcie wad na koszt i ryzyko Wykonawcy bez konieczności uzyskania upoważnienia sądu albo złożyć oświadczenie o obniżeniu wynagrodzenia, co nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za zwłokę przewidzianej w innych postanowieniach Umowy do czasu usunięcia wady albo złożenia oświadczenia o obniżeniu wynagrodzenia. Jednocześnie Wykonawca przyjmuje na siebie odpowiedzialność z tytułu gwarancji jakości i rękojmi, na warunkach określonych w niniejszej Umowie oraz w karcie gwarancyjnej, za wykonane przez podmiot trzeci roboty i użyte do nich materiały i urządzenia. [...]. Wykonawca wskazuje, że w zapisie tym występuje rozszerzenie odpowiedzialności dłużnika opisanej w art. 480 k.c. poprzez dodanie, że ewentualne wykonawstwo zastępcze może nastąpić także na ryzyko wykonawcy. Dodatkowo, w odniesieniu do odmowy usunięcia wad nie zostało doprecyzowane, że chodzi o nieuzasadnioną (bezzasadną) odmowę. Wykonawca przecież może odmówić usunięcia wad, jeżeli nie podlegają one pod ochronę w ramach gwarancji lub rękojmi. Pytanie: czy zamawiając dopuszcza zmianę w/w zapisu poprzez nadanie mu następującego brzmienia: [...] W przypadku nieuzasadnionej (bezzasadnej) odmowy usunięcia wad lub zwłoki w ich usunięciu w stosunku do terminu wyznaczonego przez Zamawiającego, Zamawiający ma prawo skorzystać z art. 480 k.c., co nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za zwłokę przewidzianej w innych postanowieniach Umowy do czasu usunięcia wady. [...].

Odpowiedź na pytanie nr 6:

Zamawiający nie zamierza dokonać zmiany treści SWZ w zakresie, o jakim mowa w pytaniu.

Pytanie nr 7:

Zgodnie z § 2 ust. 3 karty gwarancyjnej, jeżeli w wykonywaniu swoich obowiązków Wykonawca dostarczył Zamawiającemu zamiast rzeczy wadliwej, rzecz wolną od wad (lub część rzeczy), albo



dokonał istotnych napraw rzeczy objętej gwarancją, termin biegnie na nowo od chwili odbioru przez Zamawiającego dostarczonej rzeczy wolnej od wad (lub części rzeczy) lub dokonanej naprawy, przy czym w ocenie wykonawcy zapis ten nie jest precyzyjny, ponieważ nie wskazuje wyraźnie czy od nowa biegnie gwarancja na rzecz wymienioną (naprawioną) czy też na cały przedmiot umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 7:

Zamawiający nie zamierza dokonać zmiany treści SWZ w zakresie, o jakim mowa w pytaniu. W każdym przypadku indywidualnie oceniany będzie wpływ wadliwej rzeczy lub części rzeczy na możliwość używania przedmiotu umowy.

Pytanie nr 8:

Zgodnie z § 3 ust. 1 karty, Wykonawca zobowiązany jest do usunięcia wad w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego. Pytanie: Czy zamawiający może wprowadzić w tym zapisie dookreślenie, że termin wyznaczony przez zamawiającego nie może być krótszy niż 14 dni?

Odpowiedź na pytanie nr 8:

Zamawiający informuje, że nie przewiduje zmiany Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego w zakresie, o jakim mowa w pytaniu.

Pytanie nr 9:

Zgodnie z § 9 karty gwarancyjnej, [...] W przypadku odmowy usunięcia wad lub zwłoki w ich usunięciu w stosunku do terminu wyznaczonego przez Zamawiającego, Zamawiający ma prawo zlecić zastępcze usunięcie wad na koszt i ryzyko Wykonawcy bez konieczności uzyskania upoważnienia sądu albo złożyć oświadczenie o obniżeniu wynagrodzenia, co nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za zwłokę przewidzianej w innych postanowieniach Umowy do czasu usunięcia wady albo złożenia oświadczenia o obniżeniu wynagrodzenia. Jednocześnie Wykonawca przyjmuje na siebie odpowiedzialność z tytułu gwarancji jakości i rękojmi, na warunkach określonych w niniejszej Umowie oraz w karcie gwarancyjnej, za wykonane przez podmiot trzeci roboty i użyte do nich materiały i urządzenia. [...]. Wykonawca wskazuje, że w zapisie tym występuje rozszerzenie odpowiedzialności dłużnika opisanej w art. 480 k.c. poprzez dodanie, że ewentualne wykonawstwo zastępcze może nastąpić także na ryzyko wykonawcy. Dodatkowo, w odniesieniu do odmowy usunięcia wad nie zostało doprecyzowane, że chodzi o nieuzasadnioną (bezzasadną) odmowę. Wykonawca przecież może odmówić usunięcia wad, jeżeli nie podlegają one pod ochronę w ramach gwarancji lub rękojmi. Pytanie: czy zamawiając dopuszcza zmianę w/w zapisu poprzez nadanie mu następującego brzmienia: [...] W przypadku nieuzasadnionej (bezzasadnej) odmowy usunięcia wad lub zwłoki w ich usunięciu w stosunku do terminu wyznaczonego przez Zamawiającego, Zamawiający ma prawo skorzystać z art. 480 k.c., co nie



Dyrekcja
Rozbudowy
Miasta Gdańska

zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za zwłokę przewidzianej w innych postanowieniach Umowy do czasu usunięcia wady. [...].

Odpowiedź na pytanie nr 9:

Zamawiający informuje, że nie przewiduje zmiany Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego w zakresie, o jakim mowa w pytaniu.

Pytanie nr 10:

Zgodnie z § 13 ust. 1 karty gwarancyjnej zostało ustalone, że strony będą przeprowadzać przeglądy gwarancyjne. Czy zamawiający może doprecyzować jaką liczbę przeglądów gwarancyjnych (a więc w okresie gwarancji) przewiduje i z jaką częstotliwością, a nadto jaki będzie zakres tych przeglądów?

Odpowiedź na pytanie nr 10:

Zamawiający informuje, iż nie ma możliwości określenia liczby przeglądów gwarancyjnych, częstotliwości ich przeprowadzania i zakresu tych przeglądów, gdyż zależne jest to od liczby wad i usterek przedmiotu zamówienia.

Krzysztof Małkowski

Dyrektor

Podpisano elektronicznie: 05-09-2024