



POLSKI
ŁAD



Nowy Staw, 1 grudnia 2023 r.

ZP.271.1.26.2023

WYJAŚNIENIA II TREŚCI SWZ

dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.
„Rozbudowa Zespołu Szkolno-Przedszkolnego w Nowym Stawie”
w formule zaprojektuj i wybuduj

Na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023r. poz. 1605 z późn. zm.) w odpowiedzi na skierowane do Zamawiającego zapytania dotyczące treści specyfikacji warunków zamówienia informujemy:

Pytanie 1 z dnia 30.11.2023r.

Zwracamy się o określenie minimalnych płatności częściowych lub przewidzenie w umowie zaliczek o minimalnej wysokości.

Zgodnie z art. Art. 443. 1. Zamawiający płaci wynagrodzenie w częściach, po wykonaniu części umowy, lub udziela zaliczki na poczet wykonania zamówienia, w przypadku umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy. 2. Zamawiający określa w umowie procent wynagrodzenia wypłacanego za poszczególne części. Procentowa wartość ostatniej części wynagrodzenia nie może wynosić więcej niż 50% wynagrodzenia należnego wykonawcy. Zaliczka nie może być mniejsza niż 5% wynagrodzenia należnego wykonawcy.

Zamawiający nie określił minimalnych płatności częściowych w odniesieniu do robót budowlanych, nie określił również w jakich częściach płatności będą wykonywane poza płatnością za dokumentację projektową.

Zamawiający jedynie wskazał, że „po zakończeniu wydzielonego etapu prac” dokona płatności częściowej z dofinansowania, bez wskazywania jaki to wydzielony etap prac.

Jednocześnie zapis umowy „Wykonawca zobowiązuje się zapewnić finansowanie inwestycji stanowiącej przedmiot niniejszej umowy, w części niepokrytej udziałem własnym Zamawiającego, na czas poprzedzający wypłatę z Promesy”, jest w sposób ewidentny niezgodny z wyżej cytowanym art. 443 PZP

Wyjaśnienie:

Zamawiający jak wskazał w zapisie TOM I IDW rozdziale III pkt 3 do SWZ Inwestycja jest dofinansowywana z Programu PolskiŁad. Umowa o dofinansowanie wymaga zapisu w umowie z wykonawcą, że „Wykonawca zobowiązuje się zapewnić finansowanie inwestycji stanowiącej przedmiot niniejszej umowy, w części niepokrytej udziałem własnym Zamawiającego, na czas poprzedzający wypłatę z Promesy”. Ponadto wstępna promesa i zasady wypłaty dofinansowania z niej nie przewidują wypłaty zaliczki w umowach z okresem realizacji powyżej 12 miesięcy. Jak wskazano w ust 3 §9 wzoru umowy Warunki płatności jest możliwość płatności częściowych a ich wysokość będzie wynikała z realizacji przez Wykonawcę etapu pracy zgodnie z przedstawionym po podpisaniu umowy harmonogramem rzeczowo-finansowym, potwierdzone protokołem odbioru częściowego i zatwierdzone przez inspektora nadzoru.



Pytanie 2 z dnia 30.11.2023r.

Zwracamy się o modyfikację zapisów wzoru umowy w zakresie §10 ust. 8 poprzez wskazanie, że wyłącznie wady istotne tj., takie, które uniemożliwiają korzystanie z przedmiotu umowy stanowią podstawę do odmowy dokonania odbioru przedmiotu umowy do czasu ich usunięcia.

Zgodnie z jednolitym stanowiskiem orzecznictwa Sądu Najwyższego oraz Krajowej Izby Odwoławczej, zapisy uzależniające odbiór przedmiotu umowy od usunięcia wszelkich wad w tym wad nieistotnych tj. zastrzeżenie odbiorów bezusterkowych naruszają przepisy PZP, art. 647 k.c. oraz zasadę swobody umów

Wyjaśnienie:

Zamawiający modyfikuje zapis §10 ust. 8 wzoru umowy na następujący:

„Jeżeli w toku czynności odbioru końcowego robót zostaną stwierdzone istotne wady przedmiotu umowy, to Komisja przerwie swoje czynności i ustali nowy termin odbioru końcowego robót. W terminie wyznaczonym przez Komisję, nie później niż 14 dni Wykonawca zobowiązany jest do usunięcia wad istotnych stwierdzonych przez Komisję. Dalsze przedłużenie terminu możliwe jest za zgodą Zamawiającego”.

Pytanie 3 z dnia 30.11.2023r.

Czy dobrze rozumiemy zapisy wzoru umowy w zakresie waloryzacji wynagrodzenia, że waloryzacji ulegnie jedynie wynagrodzenie za roboty, które pozostały wykonane po upływie 6 miesięcy od dnia protokolarnego przejęcia terenu budowy?

Jeżeli takie było założenie Zamawiającego, to wnosimy o dostosowanie zapisów wzoru umowy w zakresie waloryzacji wynagrodzenia wykonawcy do wymogów ustawowych tj. w szczególności rezygnacji z warunku, że pierwsza waloryzacja będzie możliwa po 6 miesiącach od dnia protokolarnego przejęcia terenu budowy albowiem biorąc pod uwagę terminy z umowy, waloryzacja możliwa byłaby dopiero po 11 miesiącach od dnia podpisania umowy, przy jednoczesnym założeniu, że waloryzacji podlegać będzie wyłącznie wynagrodzenie wykonawcy za roboty pozostałe do wykonania w okresie od 12 do 18 miesiąca, co w żaden sposób nie wypełnia wymogów ustawowych i stanowi jedynie o pozornej waloryzacji wynagrodzenia wykonawcy.

Wyjaśnienie:

Zamawiający modyfikuje zapis w §16 ust. 7 wzoru umowy na następujący:

*„Pierwsza waloryzacja może nastąpić nie wcześniej niż **po 6 miesiącach** od dnia podpisania umowy, w oparciu o klauzulę waloryzacyjną, o której mowa w ust. 3 niniejszego paragrafu”.*

Pytanie 4 z dnia 30.11.2023r.

Wnosimy o wyjaśnienie, czy przez zapisy wzoru umowy określone w §18 (w tym w szczególności w ust. 4) Zamawiający stawia nieznanie ustawie wymaganie, aby dla wszelkich robót określonych w ust. 1 Wykonawca realizował je wyłącznie przez swoich lub podwykonawcy pracowników zatrudnionych na umowie o pracę, niezależnie od tego czy prace te wykonywane są w sposób określony w art. 22 § 1 kodeksu pracy?

Wskazujemy, że art. 95 ust. 1 ustawy PZP przewiduje, że Zamawiający określa w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób



wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, TYLKO jeżeli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (Dz. U. z 2022 r. poz. 1510, 1700 i 2140 oraz z 2023 r. poz. 240 i 641).

Wyjaśnienie:

Zamawiający informuje, że roboty budowlane objęte przedmiotem umowy będą świadczone przez osoby zatrudnione na podstawie stosunku pracy w rozumieniu przepisów Kodeksu pracy - zwane Pracownikami, w sytuacjach kiedy te czynności wykazują cechy stosunku pracy. Zatem wszędzie w SWZ, w tym we wzorze umowy, gdzie Zamawiający wymaga zatrudnienia na umowę o pracę, należy takie zapisy interpretować w ten sposób, że dotyczą one wykonywania czynności jeżeli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy.

Pytanie 5 z dnia 30.11.2023r.

Wnosimy o wykreślenie ust. 2 §18 wzoru umowy jako wykraczającego poza zapisy ustawowe.

Brak jest jakiegokolwiek podstawy, aby Zamawiający wymagał zatrudnienia przez Wykonawcę jakichkolwiek osób na cały okres realizacji zamówienia. Zamawiający ma jedynie prawo do wymagania, aby określone przez niego rodzaje prace były wykonywane przez osoby zatrudnione na umowie o pracę, a nie do utrzymywania zatrudnienia we wskazanym przez siebie okresie.

Wymóg ten jest wręcz absurdalny i oznacza wprost, że przykładowo Wykonawca miałby mieć zatrudnionego na cały okres realizacji (19 msc) pracownika do układania kostki betonowej.

Wyjaśnienie:

Zamawiający modyfikuje zapis w ust. 2 §18 wzoru umowy na następujący:

„Wykonawca lub Podwykonawca zatrudni osoby, o których mowa w ust. 1, na okres wykonywania tych robót, jeżeli wykonywanie tych robót (czynności) polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy. W przypadku rozwiązania stosunku pracy przed zakończeniem tego okresu, zobowiązuje się do niezwłocznego zatrudnienia na to miejsce innej osoby na czas wykonywania robót jeżeli wykonywanie tych robót (czynności) polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy”.

Pytanie 6 z dnia 30.11.2023r.

Wnosimy o wykreślenie ust. 8 §18 wzoru umowy jako wykraczającego poza zapisy ustawowe.

Brak jakiegokolwiek podstawy, aby Zamawiający mógł decydować o tym, jakie osoby będą wykonywały prace dla Wykonawcy.

Zapis ten prawdopodobnie został bezrefleksyjnie przekopiowany z innego SWZ, w którym postawiono wymogi formalne w SWZ co do kadry kierowniczej budowy.

Wyjaśnienie:

Zamawiający modyfikuje zapis w ust 8 §18 wzoru umowy na następujący:

„Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany osób, przy pomocy których Wykonawca świadczyć będzie przedmiot umowy, na inne posiadające, co najmniej taką samą wiedzę, doświadczenie i kwalifikacje opisane w SWZ z zachowaniem wymogów dotyczących zatrudniania na podstawie stosunku pracy, o ile Zamawiający postawił



POLSKI
ŁAD



taki wymóg w treści SWZ, w tym wzorze umowy. O planowanej zmianie osób, przy pomocy których Wykonawca wykonuje Przedmiot Umowy, Wykonawca zobowiązany jest niezwłocznie powiadomić Zamawiającego na piśmie przed dopuszczeniem tych osób do wykonywania prac”.

Pytanie 7 z dnia 30.11.2023r.

Wnosimy o zmianę określonego w §18 ust. 6 wzoru umowy sposobu weryfikacji zatrudnienia u wykonawcy z wniosków o prowadzenie kontroli u pracodawcy przez PIP, który nie jest powoływany do takich zadań, na stosowaną powszechnie w zamówieniach publicznych praktykę wzywania do przedstawienia dokumentów pracowniczych (zanonimizowanych co do wrażliwych danych osobowych) takich jak umowa o pracę, co jest środkiem absolutnie wystarczającym dla celów Zamawiającego.

Wyjaśnienie:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu w 18 ust. 6 wzoru umowy. Zamawiającemu służy prawo występowania do Państwowej Inspekcji Pracy o kontrolę legalności zatrudnienia.

Jednocześnie zamawiający udostępnia zaktualizowany wzór umowy pod nazwą „SWZ TOM III Wzór umowy ZP.271.1.26.2023 po zmianach 2”.

Zamawiający informuje, że udzielone wyjaśnienia i udostępnione pliki stają się integralną częścią specyfikacji warunków zamówienia i są wiążące przy składaniu ofert.

Kierownik Zamawiającego