

Skoroszyce, dnia 26.01.2024 r.

IP.IZ.271.14.2023.IBK

Strona internetowa prowadzonego postępowania

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na wykonanie zadania pn.: „Przebudowa i rozbudowa dróg w Skoroszycach – ulice: Słoneczna, Ogrodowa, Działkowa – etap 1, etap 2”

WYJAŚNIENIE i ZMIANA TREŚCI SWZ (3)

Na podstawie art. 284 ust. 2 i 6 z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2023.1605 t.j. z dnia 2023.08.14.), Zamawiający udziela wyjaśnień na zapytania dotyczące treści specyfikacji warunków zamówienia dla przedmiotowego postępowania:

Pytania z dnia 19.01.2024 r. wraz z odpowiedziami:

- 1. Zwracamy się o zmianę w §1 pkt 2 Umowy i doprecyzowanie, że wytyczne Zamawiającego do dokumentacji budowy powinny być pisemne. Mając na uwadze, że wytyczne mogą modyfikować zakres praw i obowiązków wynikających z umowy (wpływając na kształt dokumentacji powykonawczej), z punktu widzenia obu stron umowy korzystne jest zastrzeżenie wymogu ich pisemności.*
Zamawiający informuje, że „Wytyczne zamawiającego” zostały określone w Umowie.
- 2. Wnosimy o zmianę w §3 ust. 5 Umowy i zastrzeżenie, że dopiero nieusprawiedliwione nieodebranie przez Wykonawcę Terenu budowy uprawnia Zamawiającego do odstąpienia od umowy przez Zamawiającego, przy czym zwracamy się także o zastrzeżenie, że odstąpienie takie powinno być poprzedzone pisemnym wezwaniem skierowanym przez Zamawiającego do Wykonawcy i wyznaczeniem terminu dodatkowego z zagrożeniem odstąpieniem od umowy.*
Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści SWZ.
- 3. Zwracamy się o wskazanie przez Zamawiającego – w kontekście §4 ust. 1 Umowy – w jakiej kwocie wynagrodzenie jest współfinansowane ze środków Rządowego Funduszu Rozwoju Dróg?*
Przedmiotowe pytanie nie dotyczy wyjaśnienia treści SWZ i nie ma wpływu na treść ofert lub sposób kalkulacji ceny oferty.
- 4. Czy Zamawiający dopuści zmianę w §4 ust. 5 Umowy w ten sposób, że wysokość faktury końcowej nie może być niższa niż 10% całkowitego wynagrodzenia za wykonanie umowy?*
Zamawiający nie dopuszcza proponowanej zmiany.
- 5. W kontekście §4 ust. 8 Umowy – kiedy przewidziana jest wypłata Zamawiającemu dofinansowania ze środków Rządowego Funduszu Rozwoju Dróg 2024?*
Warunki płatności określa §4 Umowy. Zgodnie z umową o dofinansowanie, środki finansowe zostaną przekazane w formie zaliczki po złożeniu wniosku przez Zamawiającego o wypłatę zaliczki, ale nie szybciej niż po zakończeniu procedury przetargowej wylaniającej wykonawcę.
- 6. Zwracamy się o zmianę w §4 ust. 9 Umowy i rezygnację z wymogu, by w opisie przelewu zastrzegać numer umowy między Wykonawcą a Podwykonawcą. Wskazujemy, że wystarczającym sposobem opisu płatności będzie odwołanie się do numeru wystawionej przez Podwykonawcę faktury VAT.*

Zastrzeżenie konieczności powoływania się na numer umowy jest nadmiarowym wymogiem stawianym Wykonawcy i stanowi wyraz niepotrzebnego formalizmu. Dodatkowo: numer umowy, której dotyczy dana należność, będzie widniał na składanym przez Podwykonawcę – a wymaganym przez Zamawiającego – oświadczeniu o opłaceniu przez Wykonawcę wszystkich wymagalnych zobowiązań na dzień wystawienia faktury VAT.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę. Wykonawca jako profesjonalny podmiot jest w stanie sprostać tak prostym wymaganiom jak podanie numeru umowy.

7. *W kontekście §4 ust. 9 Umowy zwracamy się także o zastrzeżenie, że w szczególnie uzasadnionych przypadkach, w razie braku możliwości lub znaczących trudności w uzyskaniu oświadczenia Podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy potwierdzających opłacenie przez Wykonawcę wymagalnego wynagrodzenia, Wykonawca będzie mógł przedstawić oświadczenie własne wraz z dowodami zapłaty ww. wynagrodzenia (potwierdzeniami przelewów). Wskazujemy, że z praktyki części wykonawców wynika, że zdarzają się podwykonawcy odmawiający złożenia oświadczeń wymaganych przez zamawiających publicznych, próbujący w ten sposób wymóc presję na wykonawcach, w różnym celu. W sytuacji bezpodstawnej odmowy złożenia przez takiego podwykonawcę oświadczenia o rozliczeniu (pomimo że do rozliczenia w rzeczywistości doszło) brak jest podstaw do odmowy zapłaty przez Zamawiającego wymagalnego wynagrodzenia na rzecz Wykonawcy. Z uwagi na powyższe zwracamy się o umożliwienie zastąpienia ww. oświadczeń podwykonawców oświadczeniem własnym Wykonawcy wraz z odpowiednimi dowodami dokonania zapłaty.*

Zamawiający dopuszcza złożenia oświadczenia własnego przez wykonawcę wraz z dowodami potwierdzającymi dokonanie zapłaty faktury na rzecz podwykonawcy, w sytuacji obiektywnej niemożliwości uzyskania takiego oświadczenia od podwykonawcy i po wcześniejszym wyrażeniu na powyższe zgody przez Zamawiającego.

8. *Zwracamy się o dokonanie poprawki w §5 ust. 5 Umowy i wpisanie w jego treści prawidłowego odesłania. Obecnie postanowienie to zakłada, że Wykonawca dla „osób, o których mowa w ust. 2” powinien przekazać dokumenty potwierdzające uprawnienia budowlane, podczas gdy ust. 2 dotyczy zadań i kompetencji inspektora nadzoru inwestorskiego, a więc podmiotu powoływanego przez Zamawiającego.*

Zamawiający dokonuje modyfikacji § 5 ust. 5-10 w następujący sposób:

„ 5. Wykonawca dla osób wskazanych w Ofercie (podmiotowe środki dowodowe) zobowiązany jest do przedstawienia - na każde wezwanie zamawiającego - dokumenty potwierdzające uprawnienia budowlane oraz posiadanie obowiązkowego ubezpieczenia OC.

6. W przypadku zmiany osoby, o której mowa w ust. 5 niniejszego paragrafu w trakcie realizacji Umowy, Wykonawca wystąpi do Zamawiającego z wnioskiem o zaakceptowanie nowej osoby, a zmiana ta nie będzie wymagała zmiany Umowy. Nowa osoba będzie posiadała uprawnienia oraz doświadczenie wymagane od danej osoby na etapie postępowania przetargowego.

7. Wykonawca wraz z wnioskiem o zmianę osoby Kierownika budowy/robót przedkłada dokumenty potwierdzające uprawnienia budowlane oraz dokumenty potwierdzające doświadczenie osoby.

8. W przypadku, gdy Przedstawiciel Wykonawcy, kierownik budowy lub kierownicy robót, nie przebywają na terenie budowy w zakresie niezbędnym, do prawidłowego kierowania i/lub nadzorowania budowy i/lub wykonują swoje obowiązki w sposób nienależyty, Wykonawca na żądanie Zamawiającego ma obowiązek zapewnić pełnienie odpowiedniej funkcji przez inną osobę posiadającą wymagane uprawnienia i/lub doświadczenie zgodnie z wymogami określonymi w ust. 7 niniejszego paragrafu.

9. W przypadku nieobecności Przedstawiciela Wykonawcy, kierownika budowy lub kierowników robót przez okres dłuży niż 10 dni roboczych, Wykonawca na żądanie Zamawiającego ma obowiązek zmienić ww. osobę zgodnie z wymogami określonymi w ust. 7 niniejszego paragrafu.”

9. *O analogiczną zmianę, co we wniosku poprzedzającym, Wykonawca zwraca się w odniesieniu do §5 ust. 6 Umowy.*

Zamawiający dokonał modyfikacji § 5 ust. 5-10 Umowy w odpowiedzi na pytanie powyższe.

10. *Wnosimy o zmianę w §7 ust. 3 Umowy i zastrzeżenie, że wytyczne Zamawiającego muszą mieć charakter pisemny. Wytyczne mogą modyfikować zakres praw i obowiązków stron, stąd też zasadne jest oczekiwanie, by wytyczne te były pisemne, gwarantując pewność interpretacyjną obu stronom.*

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

11. *Wnosimy o usunięcie z §7 ust. 7 Umowy zdania: „W przypadku, jeżeli opinia biegłego potwierdzi nienależyte wykonywanie umowy przez Wykonawcę pokryje on jej koszty.” – wskazujemy, że osobą sprawującą nadzór nad pracami Wykonawcy i oceniającą jej efekty jest inspektor nadzoru inwestorskiego, powołany przez Zamawiającego. Zapewnienie sobie w umowie możliwości powołania biegłego do oceny poprawności wykonywania umowy przez Wykonawcę jest oczywiście dopuszczalne, ale powinno być dokonywane na koszt Zamawiającego. Dodatkowo, użyte przez Zamawiającego pojęcie „potwierdzenia nienależytego wykonania umowy” ma bardzo szeroki zakres i tak naprawdę nawet drobne uchybienie dotyczące drobnego, niewielkiego zakresu przedmiotowego umowy może skutkować wysnuciem przez biegłego wniosku, iż umowa wykonywana jest w części nienależycie – a co nie musi się przełożyć na oddanie przedmiotu umowy z wadami. Taka sytuacja stanowi dla Wykonawcy dodatkowe ryzyko umowne, które będzie musiało zostać wycenione i odpowiednio skalkulowane w cenie ofertowej.*

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

12. *Zwracamy się o wyjaśnienie i doprecyzowanie w umowie w jakim terminie Zamawiający będzie zobowiązany dokonywać odbioru robót zanikowych? Sugerujemy, by był to termin 2 dni roboczych od otrzymania zgłoszenia od Wykonawcy. Postanowienie to może zostać wprowadzone do §9 Umowy („Obowiązki Zamawiającego”).*

Zamawiający nie widzi konieczności dokonywania wnioskowanej zmiany.

13. *Zwracamy się o usunięcie z treści §9 lit. d) Umowy zdania: „W uzasadnionych przypadkach Zamawiający będzie uprawniony do jednostronnego wydłużenia terminów wskazanych w zdaniu poprzednim;” – możliwość przedłużania terminu powinna być ustalana przez obie strony umowy, natomiast przyznanie Wykonawcy możliwości jednostronnego przedłużenia terminu może zaburzać tok realizacji umowy.*

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

14. *Zwracamy się o wyjaśnienie §10 ust. 2 Umowy, zgodnie z którym Wykonawca zobowiązuje się działać zgodnie z zaleceniami Zamawiającego w zakresie BHP. Jeśli to Wykonawca jest odpowiedzialny za wszelkie niebezpieczeństwa związane z prowadzeniem robót, to również Wykonawca powinien organizować kwestie związane z BHP.*

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

15. *Zwracamy się o zmianę w §12 i zastąpienie każdorazowo w tym paragrafie słowa: „brutto” słowem „netto”. 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.*

Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę.

16. *Zwracamy się o obniżenie zastrzeżonych w §12 ust. 1 lit. a i b Umowy kar umownych z 20% do 10% wynagrodzenia netto. Kary te zastrzeżone zostały na wypadek odstąpienia od umowy. Wskazujemy, że kary na takim poziomie są nierynkowe i stanowią istotne ryzyko finansowe związane z wzięciem udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia. Ryzyko takie jest kalkulowane przez każdego*

wykonawcę i odpowiednio wyceniane w cenie ofertowej, co w konsekwencji wpływa negatywnie na interes samego Zamawiającego.

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

17. Z przyczyn opisanych we wniosku poprzedzającym wnosimy o zmianę w:
- §12 ust. 1 lit. c) umowy i obniżenie zastrzeżonej w tym postanowieniu kary umownej z 0,15 % do 0,1%.
 - §12 ust. 3 lit. a) Umowy i obniżenie zastrzeżonej w tym postanowieniu kary umownej z 0,15 % do 0,1%.
 - §12 ust. 3 lit. c) i obniżenie zastrzeżonej w tym postanowieniu kary umownej z 10% do 5%.

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

18. Zwracamy się o zmianę w §12 ust. 3 lit. d), e) Umowy poprzez zastąpienie zastrzeżonych tam kar umownych za opóźnienie karami umownymi za zwłokę. Wskazujemy, że zgodnie z art. 433 PZP projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia. Obowiązek uzasadnienia okoliczności lub zakresu zamówienia przemawiających za uznaniem, że można zastrzec kary umowne za opóźnienie spoczywa na Zamawiającym.

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę. Przepis art. 433 ustawy Pzp nie ma zastosowania do tak określonych kar umownych.

19. Zwracamy się o obniżenie zastrzeżonej w §12 ust. 3 lit. g) i h) Umowy kary z 10% wynagrodzenia do 5% wynagrodzenia.

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

20. Zwracamy się o obniżenie zastrzeżonego w §12 ust. 5 Umowy limitu 30% do 20% wynagrodzenia.

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

21. Wnosimy o usunięcie §12 ust. 8 Umowy – stanowiącego powielenie ust. 4.

Zamawiający skreśla ust. 8 w § 12 Umowy.

22. Wnosimy o zmianę w §13 ust. 14 lit. a) Umowy i dodanie po słowach: „jeżeli wady Przedmiotu Umowy” słów: „są istotne”. W tym postanowieniu Zamawiający zastrzega możliwość odmowy odbioru przedmiotu umowy. Zgodnie z przepisami oraz doktryną prawa dotyczącą umowy o roboty budowlane podstawą do odmowy odbioru są jedynie wady o charakterze istotnym.

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

23. Wnosimy o zmianę w §13 ust. 14 lit. b) Umowy i dodanie po słowach: „jeżeli wady Przedmiotu Umowy” słów: „są istotne”.

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

24. Wnosimy o usunięcie §17 ust. 4 lit. c) Umowy – postanowienie to nakłada na Wykonawcę obowiązek nieodpłatnej naprawy lub wymiany wadliwego elementu przedmiotu umowy, dla którego okres gwarancji już upłynął, jeżeli wada lub usterka została spowodowana ujawnioną wadą lub usterką innego elementu przedmiotu Umowy o dłuższym okresie gwarancji. Wskazujemy, że postanowienie takie może prowadzić do sztucznego przedłużania okresu gwarancji i stanowi istotne ryzyko finansowe dla każdego Wykonawcy.

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

25. Wnosimy o zmianę w §17 ust. 6 Umowy i dodanie po słowach: „lub usterek albo dokona” słowa: „istotnej” – zgodnie z treścią art. 581 § 1 k.c.

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

26. Wnosimy o doprecyzowanie w §17 ust. 10 Umowy i dopisanie po słowach: „Odstąpienie od Umowy nie wpływa na udzieloną przez Wykonawcę gwarancję i rękojmię” słów: „na wykonane do dnia odstąpienia od umowy prace”.

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

27. *Wnosimy o zmianę w §24 ust. 1 lit. g) Umowy i zastąpienie słów: „15 dni” słowami: „30 dni”.*
Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

W związku powyższym Zamawiający udostępnia nowy wzór umowy (plik: „Załącznik nr 8 - wzór umowy.NOWY.docx”)

Na podstawie art. 286 ust. 1, 3, 5, 6 i 7 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2023.1605 t.j. z dnia 2023.08.14), w związku z zamiarem udzielenia odpowiedzi na zapytania do treści załącznika nr 8 do SWZ do dnia 24.01.2024 r., zmianie ulegają terminy składania i otwarcia ofert oraz termin związania ofertą następująco:

- nowy termin składania ofert upływa w dniu **1 lutego 2024 r., o godz. 10:00**
- nowe otwarcie ofert nastąpi w dniu **1 lutego 2024 r., o godz. 10:30**
- nowy termin związania ofertą: **od 1 lutego 2024 r. do dnia 1 marca 2024 r.**

Jednocześnie Zamawiający informuje, że w wyniku dokonanych zmian dokonał zmiany treści Ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych.

Przedmiotowe wyjaśnienia treści SWZ, stanowią integralną jej część, są wiążące dla wszystkich Wykonawców i należy je uwzględnić przy sporządzaniu i składaniu ofert.

Bernard Rudkowski
/-/ zastępca Wójta Gminy Skoroszyce

.....
zatwierdzam

Zmianę niniejszą zamieszcza się
na stronie postępowania Zamawiającego
w dniu 26.01.2024 r.