

Znak sprawy: ZP.271.20.2023.AWE

Myślibórz, dnia 13 czerwca 2023 roku

## Uczestnicy postępowania znak ZP.271.20.2023.AWE

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych na roboty budowlane pn.: „*Przebudowa stacji uzdatniania wody w sołectwie Nawrocko i budowa stacji uzdatniania wody w sołectwie Tarnowo*”

### Wyjaśnienia nr 4 treści SWZ

Zamawiający na podstawie art. 284 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) udziela wyjaśnień treści specyfikacji warunków zamówienia:

#### Pytanie 15

Dotyczy projektu umowy:

Obecne zapisy umowne dotyczące możliwości waloryzacji sprawiają, że może być ona pozorna i nie odzwierciedlać aktualnej sytuacji na rynku. W związku z powyższym wnosimy o:

#### Pytanie 15A

a) zmianę § 5 ust. 19 z:

„19. Jeżeli w czasie trwania umowy ceny materiałów lub kosztów, związanych z realizacją zamówienia, zmieniają się o co najmniej 20% względem ceny przyjętej w celu ustalenia wynagrodzenia wykonawcy zawartego w ofercie, znajdującej odzwierciedlenie, w przekazanym zamawiającemu wraz z harmonogramem kosztorysie pomocniczym, każda ze Stron ma prawo wystąpić do drugiej Strony z wnioskiem o zmianę wynagrodzenia umownego. Strona żądająca zmiany wynagrodzenia na tej podstawie przedłoży dowody na wpływ zmiany cen lub kosztów na koszt wykonywania zamówienia, w szczególności przedstawiając zmniejszony zysk z powodu zmiany cen lub kosztów”

**na:**

„19. Jeżeli w czasie trwania umowy ceny materiałów lub kosztów, związanych z realizacją zamówienia, zmieniają się o co najmniej 10% względem ceny przyjętej w celu ustalenia wynagrodzenia Wykonawcy zawartego w ofercie, znajdującej odzwierciedlenie, w przekazanym Zamawiającemu wraz z harmonogramem kosztorysie pomocniczym, każda ze Stron ma prawo wystąpić do drugiej Strony z wnioskiem o zmianę wynagrodzenia umownego. Strona żądająca zmiany wynagrodzenia na tej podstawie przedłoży dowody na wpływ zmiany cen lub kosztów na koszt wykonywania zamówienia, w szczególności przedstawiając zmniejszony zysk z powodu zmiany cen lub kosztów”;

#### Odpowiedź 15A

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę

#### Pytanie 15B

b) zmianę § 5 ust. 20 z:

„20. W przypadku o którym mowa w ust. 19 Strona wnioskująca o zmianę wynagrodzenia, wraz z tym wnioskiem przedkłada drugiej stronie wyliczenie zmienionych cen i kosztów z uwzględnieniem poniższych reguł:

- 1) ceny jednostkowe będą odzwierciedlać realną wartość robót z uwzględnieniem zysku nie wyższego niż 5%,
- 2) ceny jednostkowe będą nie wyższe niż ceny rynkowe odpowiadające zakresowi robót lub zmienianych materiałów,
- 3) kosztorys będzie uwzględniać ceny nie wyższe niż ceny jednostkowe wynikające z ogólnie dostępnych cenników, np. Sekocenbudu, aktualnych na dzień sporządzenia kosztorysu”

**na:**

„20. W przypadku o którym mowa w ust. 19 Strona wnioskująca o zmianę wynagrodzenia, wraz z tym wnioskiem przedkłada drugiej stronie wyliczenie zmienionych cen i kosztów z uwzględnieniem poniższych reguł:

ceny jednostkowe będą nie wyższe niż ceny rynkowe odpowiadające zakresowi robót lub zmienianych materiałów”;

### Odpowiedź 15B

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę

### Pytanie 15C

c) zmianę § 5 ust. 24 z:

„24. W przypadku akceptacji wniosku o zmianę wynagrodzenia zawarcie aneksu nastąpi nie później niż w terminie 10 dni roboczych od dnia zatwierdzenia wniosku o dokonanie zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy. Nowe wynagrodzenie będzie obowiązywało od dnia zawarcia aneksu”

**na:**

„24. W przypadku akceptacji wniosku o zmianę wynagrodzenia zawarcie aneksu nastąpi nie później niż w terminie 10 dni roboczych od dnia **złożenia** wniosku o dokonanie zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy. Nowe wynagrodzenie będzie obowiązywało od dnia zawarcia aneksu”.

### Odpowiedź 15C

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę

### Pytanie 16

Dotyczy projektu umowy:

W celu doprecyzowania istotnych dla Wykonawcy zapisów umowy wnosimy o:

### Pytanie 16A

a) zmianę § 8 ust. 1 z:

„1. Wykonawca zgodnie z treścią oferty udziela Zamawiającemu rękojmi za wady oraz gwarancji jakości wykonania przedmiotu umowy na okres ..... miesięcy od dnia podpisania protokołu końcowego odbioru robót przeprowadzonego w trybie przewidzianym w § 7”

**na:**

„1. Wykonawca zgodnie z treścią oferty udziela Zamawiającemu rękojmi za wady oraz gwarancji jakości wykonania przedmiotu umowy na okres ..... miesięcy od dnia podpisania protokołu końcowego odbioru robót przeprowadzonego w trybie przewidzianym w § 7. **Okres gwarancji i**

rękojmi na zamontowane urządzenia jest równy okresowi gwarancji udzielonej przez producentów tych urządzeń”;

#### Odpowiedź 16A

Zamawiający wyraża zgodę na powyższą zmianę, tylko w przypadkach gdy okres gwarancji i rękojmi na zamontowane urządzenia udzielanej przez producenta jest dłuższy od okresu gwarancji i rękojmi za wady udzielanej przez Wykonawcę.

#### Pytanie 16B

b) zmianę § 8 ust. 7 z:

„7. W przypadku, gdy dana rzecz wchodząca w zakres przedmiotu umowy była już dwukrotnie naprawiana Zamawiający jest uprawniony do żądania wymiany tej rzeczy na nową, wolną od wad”;

**na:**

„7. W przypadku, gdy dana rzecz wchodząca w zakres przedmiotu umowy była już **trzykrotnie** naprawiana Zamawiający jest uprawniony do żądania wymiany tej rzeczy na nową, wolną od wad”;

#### Odpowiedź 16B

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę

#### Pytanie 16C

c) zmianę § 11 ust. 1 pkt 1) z:

„1) Wykonawca nie wykonał przedmiotu umowy w terminie określonym w umowie”

**na:**

„1) Wykonawca nie **wykonuje** przedmiotu umowy w terminie określonym w **harmonogramie**”;

#### Odpowiedź 16C

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę

#### Pytanie 16D

d) zmianę § 14 ust. 10 z:

„10. Strony ustalają, że Zamawiający jest upoważniony do zamieszczania w materiałach na temat realizowanej inwestycji: nazwy, logo, znaków firmowych i innych oznaczeń dotyczących przedmiotu Wykonawcy”

**na:**

„10. Strony ustalają, że Zamawiający **za zgodą Wykonawcy będzie** upoważniony do zamieszczania w materiałach na temat realizowanej inwestycji: nazwy, logo, znaków firmowych i innych oznaczeń dotyczących przedmiotu Wykonawcy”.

#### Odpowiedź 16D

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę

#### Pytanie 17

1. Dotyczy projektu umowy:

Wyznaczenie jakiegokolwiek terminu bez porozumienia z Wykonawcą i uwzględnienia wszystkich okoliczności może doprowadzić do sytuacji, że Wykonawca nie będzie w stanie wykonać zadania w jednostronnie wyznaczonym terminie ze względu na kwestie techniczne lub logistyczne, które muszą zostać wzięte pod uwagę. Ponadto Wykonawca może ponosić odpowiedzialność tylko w sytuacji, gdy nie wywiązał się on ze swoich zobowiązań z przyczyn całkowicie od niego zależnych. Wnosimy zatem o:

#### Pytanie 17A

a) zmianę § 7 ust. 8 pkt 1) ppkt a) z:

„a) może odebrać przedmiot umowy z wadami i wyznaczyć termin na ich usunięcie pod rygorem powierzenia po upływie tego terminu usunięcia wad osobie trzeciej na koszt i ryzyko Wykonawcy (wykonawstwo zastępcze)”

**na:**

„a) może odebrać przedmiot umowy z wadami i wyznaczyć **możliwy technicznie** termin na ich usunięcie pod rygorem powierzenia po upływie tego terminu usunięcia wad osobie trzeciej na koszt i ryzyko Wykonawcy (wykonawstwo zastępcze)”;

#### Odpowiedź 17A

Zamawiający wyraża zgodę na powyższą zmianę

#### Pytanie 17B

b) zmianę § 8 ust. 2 z:

„2. W okresie rękojmi za wady i gwarancji jakości Wykonawca zobowiązuje się do bezpłatnego usunięcia wad w terminie 7 dni licząc od daty zgłoszenia Zamawiającego. Zgłoszenia wad Zamawiający będzie dokonywał pisemnie lub mailem. W przypadku, jeżeli usunięcie wad wymaga dłuższego czasu co jest uzasadnione technicznie, Zamawiający wyznacza dłuższy termin usuwania wad”

**na:**

„2. W okresie rękojmi za wady i gwarancji jakości Wykonawca zobowiązuje się do bezpłatnego usunięcia wad **jeżeli jest to technicznie możliwe** w terminie **14** dni licząc od daty zgłoszenia Zamawiającego. Zgłoszenia wad Zamawiający będzie **niewzłocznie** dokonywał pisemnie lub mailem. W przypadku, jeżeli usunięcie wad wymaga dłuższego czasu co jest uzasadnione technicznie, Zamawiający **w porozumieniu z Wykonawcą ustali** dłuższy termin usuwania wad”;

#### Odpowiedź 17B

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę

#### Pytanie 17C

c) zmianę § 8 ust. 6 z:

„6. Jeżeli Wykonawca nie usunie wad w terminie 14 dni po upływie terminu, o którym mowa w ust. 2 niniejszego paragrafu bądź po upływie terminu wyznaczonego przez Zamawiającego na ich usunięcie Zamawiający może zlecić usunięcie wad osobie trzeciej na koszt i ryzyko Wykonawcy. W tym przypadku koszty usuwania wad Zamawiający może potrącić z wynagrodzenia Wykonawcy lub z zabezpieczenia należytego wykonania umowy”

**na:**

„6. Jeżeli Wykonawca z **przyczyn od niego zależnych** nie usunie wad w terminie Zamawiający może zlecić usunięcie wad osobie trzeciej na koszt i ryzyko Wykonawcy. W tym przypadku koszty usuwania wad Zamawiający może potrącić z wynagrodzenia Wykonawcy lub z zabezpieczenia należytego wykonania umowy”.

### Pytanie 17C

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę

### Pytanie 18

Wykonawca udzielając gwarancji zobowiązuje się do naprawienia wszelkich wad i usterek, które wynikły z przyczyn tkwiących w przedmiocie umowy. Ponadto to Zamawiający w § 8 ust. 1 sam obliuguje Wykonawcę do udzielenia takiej gwarancji. W związku z powyższym w przypadku ujawnienia wad lub usterek w przedmiocie zamówienia Zamawiający powinien w pierwszej kolejności skorzystać z uprawnień przysługujących mu z tytułu tejże gwarancji. Wnosimy zatem o zmianę § 8 ust. 3 z:

„3. Zamawiający ma prawo dochodzić uprawnień z tytułu rękojmi za wady, niezależnie od uprawnień wynikających z gwarancji jakości”

**na:**

„3. Zamawiający ma prawo dochodzić uprawnień z tytułu rękojmi za wady, niezależnie od uprawnień wynikających z gwarancji jakości, **z tym że uprawnienia z tytułu rękojmi Zamawiający będzie realizował, gdy Wykonawca nie wykona obowiązków z gwarancji**”.

### Odpowiedź 18

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę

### Pytanie 19

2. Dotyczy projektu umowy:

Obecna konstrukcja zapisu § 10 ust. 1 pkt 1) ppkt b) obliuguje Wykonawcę do zapłaty kary umownej nawet w sytuacji, gdy odstąpił on od umowy z przyczyn całkowicie obiektywnych i niezależnych od żadnej ze Stron. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 10 ust. 1 pkt 1) ppkt b) z:

„b) za odstąpienie od umowy przez Wykonawcę z przyczyn niezależnych od Zamawiającego - w wysokości 10% wynagrodzenia brutto Wykonawcy, o którym mowa § 5 ust. 1 niniejszej Umowy”

**na:**

„b) za odstąpienie od umowy przez Wykonawcę z przyczyn zależnych od **Wykonawcy** - w wysokości 10% wynagrodzenia brutto Wykonawcy, o którym mowa § 5 ust. 1 niniejszej Umowy”.

### Odpowiedź 19

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę

### Pytanie 20

3. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż umowa zawierana przez Strony należy do grupy umów cywilnoprawnych, a ich podstawową zasadą jest równość stron. Ponadto należy zauważyć, iż zapisy umowne powinny zapewnić przynajmniej minimalną ochronę interesów Wykonawcy. Nawiązuje do powyższego art. 5 Kodeksu cywilnego, który stanowi, że nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno - gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, iż podstawą każdej umowy i celem nadrzędnym jest wspólne działanie Zamawiającego i Wykonawcy mające na celu osiągnięcie oczekiwanego przez Zamawiającego efektu. Przez pojęcie „wspólne działanie” należy

rozumieć takie czynności, które nie wymuszają uprzywilejowanej pozycji żadnej ze Stron. Odwołując się do wyżej wymienionych zasad współzycia społecznego oraz zasady równości stron, wnosimy o dopisanie do § 10 ustępu 1A o brzmieniu:

**„1A. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Zamawiający – w wysokości 10% wynagrodzenia brutto Wykonawcy, o którym mowa w § 5 ust. 1 niniejszej umowy”.**

#### Odpowiedź 21

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę

#### Pytanie 22

Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, że wszelkie ewentualne kary umowne powinny być bezsporne i nie powinny budzić wątpliwości żadnej ze Stron umowy. Wnosimy zatem o:

#### Pytanie 22A

a) zmianę § 10 ust. 3 z:

„3. Zamawiający ma prawo do potrącenia kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy określonego w § 5 ust. 1 umowy, na co Wykonawca wyraża zgodę, bez konieczności wcześniejszego wezwania do zapłaty tej kary lub Wykonawca zapłaci należną karę w terminie do 14 dni od daty otrzymania wezwania do zapłaty”

**na:**

„3. Zamawiający ma prawo do potrącenia **bezsportnych** kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy określonego w § 5 ust. 1 umowy, na co Wykonawca wyraża zgodę, bez konieczności wcześniejszego wezwania do zapłaty tej kary lub Wykonawca zapłaci należną karę w terminie do 14 dni od daty otrzymania wezwania do zapłaty”;

#### Odpowiedź 22A

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę

#### Pytanie 22B

b) zmianę § 10 ust. 6 z:

„6. Wykonawca wyraża zgodę na zapłatę kar umownych w drodze potrącenia z dowolnych należności przysługujących wykonawcy. Potrącenie jest możliwe przed terminem wymagalności należności wykonawcy”

**na:**

„6. Wykonawca wyraża zgodę na zapłatę **bezsportnych** kar umownych w drodze potrącenia z dowolnych należności przysługujących Wykonawcy. Potrącenie jest możliwe przed terminem wymagalności należności Wykonawcy”.

#### Odpowiedź 22B

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę

**Pozostałe zapisy SWZ pozostają niezmiennione. Treść ogłoszenia o zamówieniu nr 2023/BZP 00199280 z dnia 28.04.2023 r. nie ulega zmianie.**