



Wrocław, 24 października 2024 r.

4. Wojskowy Szpital Kliniczny

z Polikliniką SPZOZ we Wrocławiu

ul. Rudolfa Weigla 5, 50-981 Wrocław

dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na Remont pomieszczeń w bud. nr 3 na potrzeby RCMC w 4. WSzKzP SPZOZ we Wrocławiu przy ul. Weigla 5, znak sprawy: 4 WSzKzP.SZP.2612.97.2024

Odpowiedzi na zapytania Wykonawców (1)

4. Wojskowy Szpital Kliniczny z Polikliniką Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej we Wrocławiu, jako Zamawiający w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego, **na podstawie art. 135 ust. 2 i 6 oraz art. 137 ust. 1** ustawy Prawo zamówień publicznych ustawy z dnia 11 września 2019 r Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r. poz.1320), dalej PZP, informuje, że wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści SWZ. Zamawiający wyjaśnia i modyfikuje treść SWZ:

Pytanie 1. Wnosimy o zmianę i usunięcie we wszystkich elementach umowy- kwestii związanych z **bezusterkowym odbiorem** robót- zapis nieważny jako sprzeczny z k.c.

Między innymi, prosimy o wykreślenie zapisu w treści umowy: §5 pkt .1

„Wykonawca wystawi fakturę VAT po zakończeniu zrealizowanego zadania, **odebranego bezusterkowym** „Protokołem odbioru końcowego” ‘ ‘ . i pozostałych.

Strony umowy o roboty budowlane nie mogą uzależnić wypłaty wynagrodzenia należnego Wykonawcy od braku jakichkolwiek usterek. Zgodnie z linią orzecniczą KIO wskazuje się iż, zastrzeżenie umowne, że roboty mogą być odebrane jedynie wówczas, gdy nie są obciążone jakimikolwiek usterekami zostało uznane za sprzeczne z naturą stosunku zobowiązaniowego, co skutkuje jego nieważnością jako sprzecznego z normą art. 353¹ k.c. To samo przyjął Sąd Najwyższy w Białymstoku: Przyjęcie takiego poglądu oznacza, że postanowienia umów o roboty budowlane przewidujące, że odebranie obiektu może nastąpić tylko w przypadku braku jakichkolwiek wad, są nieważne bezwzględnie jako wykraczające poza swobodę umów wyznaczoną właściwością (naturą) zobowiązania (art. 353¹ k.c. w zw. z art. 647 k.c.). ‘ ‘

„Sądy wielokrotnie wskazywały, że konieczność odbioru "bezusterkowego" jest przesłanką nieprzewidzianą w k.c., a art. 647 k.c. definiujący umowę o roboty budowlane odwołuje się do "odbioru robót", a nie "bezusterkowego odbioru robót" (wyrok SA w Warszawie z27.06.2018 r., V ACa 1302/17). Roboty budowlane należy uznać za zrealizowane, jeśli zostały wykonane zgodnie z zakresem umowy, na co nie ma wpływu zidentyfikowanie przez inwestora nieistotnych wad, usterek i niedoróbek (wyrok SA w Białymstoku z27.10.2017 r., I ACa 321/17). Wystąpienie nieistotnych wad i usterek nie uzasadnia odmowy odbioru robót. Przeciwnie podejście powodowałoby zbyt daleko idącą nierówność stron, rzutując tym samym na wymagalność roszczenia o wynagrodzenie za ich wykonanie. Tym bardziej, że wady nieistotne uprawniają inwestora do roszczeń z tytułu rękojmi lub gwarancji (wyrok SA w Szczecinie z12.10.2016 r., I ACa 138/16). SN w wyroku z7.04.1998 r., II CKN 673/97 wskazał, iż: "jeśli

wykonawca zgłosił wykonanie robót, to obowiązek ich odbioru jest niezależny nawet od kwestionowania ich jakości. Odmowa jego spełnienia nie może być elementem szantażu ze strony inwestora".

Wnosimy jak wyżej o wykreślenie z umowy zapisów „bezusterkowego ‘’ odbioru.

Odp: §5 pkt 2 przyjmuje brzmienie „Wykonawca wystawi fakturę VAT po zakończeniu zrealizowanego zadania, **odebranego bez wad istotnych**„, Protokołem odbioru końcowego”. Jeżeli w toku czynności odbiorowych zostaną stwierdzone wady istotne, które uniemożliwiają czynienie właściwego użytku z przedmiotu zamówienia, wyłączają normalne jego wykorzystanie zgodnie z celem umowy albo odbierają mu cechy właściwe lub wyraźnie zastrzeżone w umowie, istotnie zmniejszając wartość przedmiotu zamówienia lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania, Zamawiający ma prawo do odmowy odbioru tych prac.

W innych miejscach projektu umowy wykreśla się wyraz bezusterkowy, zastępując go **odpowiednio** zwrotem **bez wad istotnych w rozumieniu §5 pkt 2**

Pytanie 2. Wnosimy o zmianę terminu zapisów § 5 pkt 6 w brzmieniu, „Zamawiający zobowiązuje się do zapłaty faktury VAT w terminie: do 60 dni od daty przyjęcia prawidłowo wystawionej faktury. Za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego” na zapis „Zamawiający zobowiązuje się do zapłaty faktury VAT w terminie: do 30 dni od daty przyjęcia prawidłowo wystawionej faktury. Za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego”

Wykonawca nie może oczekiwać dwóch miesięcy na wypłatę należnego mu wynagrodzenia po zakończeniu robót budowlanych, gdy termin na realizację zamierzenia wyznaczony w swz to 4 miesiące. Zamawiający de facto naraża Wykonawcę na sfinansowanie całej inwestycji z budżetu Wykonawcy a następnie Wykonawca musi czekać na zapłatę wynagrodzenia za zrealizowane roboty aż 60 dni .

Wykonawca ma na uwadze, że zgodnie z zapisami umowy winien zapłacić podwykonawcom wszelkie należności finansowe w terminie 30 dni.(§ 10 „ Termin zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub w przypadku zamówień na roboty budowlane dalszemu podwykonawcy przewidziany w umowie o podwykonawstwo nie może być dłuższy niż 30 dni od dnia doręczenia wykonawcy, podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy faktury lub rachunku, potwierdzających wykonanie zleconej podwykonawcy dostawy, usługi lub roboty budowlanej oraz w przypadku zamówień na roboty budowlane, dalszemu podwykonawcy”) Wnosimy więc o racjonalne rozliczenie Wykonawcy terminu płatności jak wyżej wskazano.

Odp: SWZ bz. Zgodnie z ustawą z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (t.j. Dz. U. z 2023 r., poz. 1790), Zamawiający jako SPZOZ może stosować 60 dniowy termin płatności.

Pytanie 3. Wykonawca nie może całego ciężaru finansowego realizacji inwestycji przejąć na siebie, mając na uwadze zapisy w zakresie płatności dla podwykonawców (jak wyżej) , tym samym wnosimy o zapytanie czy Zamawiający dopuszcza płatności częściowe. Jeśli tak, wprowadzenie płatności częściowych do umowy.

Odp: SWZ bz. Z uwagi na termin realizacji zadania oraz zakres prac Zamawiający nie przewiduje płatności częściowych. Jedynie płatność końcowa po zakończeniu całości zadania.

Pytanie 4. § 10 pkt 5 „Zamawiający, w terminie 14 dni zgłasza pisemne zastrzeżenia do projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane” Wykonawca wnosi o zmianę terminu 14 dniowego na termin 7 dniowy. W związku z tym, że okres realizacji inwestycji jest bardzo krótki, Wykonawca nie może czekać 14 dni (2 tyg) na akceptację gdyż w tym czasie front robót nie będzie realizowany w korelacji z tak krótkim terminem realizacji (3 lub 4 miesięcznym).

Ty samym prosimy o.:

§ 10 pkt 6 wnosimy o zmianę zapisu na: Niezgłoszenie pisemnych zastrzeżeń do przedłożonego projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, w terminie 7 dni uważa się za akceptację projektu umowy przez Zamawiającego

§ 10 pkt 8. Wnosimy o zmianę zapisu na: „Zamawiający, w terminie 7 dni, zgłasza pisemny sprzeciw do umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, w przypadkach, o których mowa w ust. 5.”

§ 10 pkt 9. Wnosimy o zmianę zapisu na: „Niezgłoszenie pisemnego sprzeciwu do przedłożonej umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, w terminie 7dni, uważa się za akceptację umowy przez Zamawiającego.”

Odp: Zamawiający akceptuje zmianę terminu z 14 na 7 dni na wniesienie przez Zamawiającego uwag do umowy Wykonawcy z Podwykonawcą. Termin będzie liczony od dnia przedłożenia umów przez Wykonawcę.

Pytanie 7. Wnosimy o zmianę zapisów § 12 kary umowne na zapisy:

Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

- 1) w wysokości 0,2 % wartości umowy brutto z tytułu nieterminowej realizacji zadania, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, liczone za każdy dzień opóźnienia od terminu wykonania danej części prac określonej w harmonogramie rzeczowo-finansowym,
- 2) w wysokości 0,2 % wartości umowy brutto z tytułu nieterminowej realizacji zadania, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, liczone za każdy dzień opóźnienia od terminu wykonania robót, o których mowa w §2 Umowy,
- 3) za opóźnienie w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze lub ujawnionych w okresie gwarancji i rękojmi, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w wysokości 0,2 % wartości umowy brutto, za każdy dzień opóźnienia, liczony od upływu terminu wyznaczonego na usunięcie wad zgodnie z §9 ust. 2.
- 4) 0,2 % ceny brutto umowy za każdorazowe niewykonanie obowiązku, o którym mowa w §10 ust. 10 z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy
- 5) 0,2 % ceny brutto umowy za każdorazowe niewykonanie obowiązku, o którym mowa w §14 ust. 1 z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy,
- 6) w wysokości 0,2 % wartości umowy brutto z tytułu nieprzedstawienia Zamawiającemu, dokumentu potwierdzającego ubezpieczenie Wykonawcy od Odpowiedzialności Cywilnej na kwotę **300 000,00 zł** (słownie: trzysta tysięcy złotych 00/100); z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, liczone za każdy dzień opóźnienia od terminu, o którym mowa w §7 ust.1,

Odp: SWZ bz. Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Pytanie 8. Prosimy o informacje czy Zamawiający dopuści cesję wierzytelności, mając na uwadze zapisy § 15?

Odp: SWZ bz. Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Pytanie 9

§ 5 ust. 1

Proszę o wyjaśnienie czy Zamawiający dopuszcza miesięczne płatności częściowe, na podstawie procentowego zaawansowania prac. Biorąc pod uwagę termin płatności na rzecz podwykonawcy, na Generalnym wykonawcy ciąży ciężar kredytowania inwestycji do jej zakończenia, a częściowe płatności upłynnią realizację pod kątem finansowania.

Odp: SWZ bz. Z uwagi na termin realizacji zadania oraz zakres prac Zamawiający nie przewiduje płatności częściowych. Jedynie płatność końcowa po zakończeniu całości zadania.

Pytanie 10

§ 7 ust, 20

Proszę o modyfikację zapisu w ten sposób, że Wykonawca winien we własnym zakresie i na swój koszt chronić przed uszkodzeniem i kradzieżą dostarczone materiały, narzędzia i sprzęt oraz wykonane przez siebie prace od chwili wykonania dostawy, do ich odbioru dokonanego przez Zamawiającego.

Odp: Zamawiający nie akceptuje zaproponowanej zmiany. Zamawiający modyfikuje § 7 ust, 20: Wykonawca winien we własnym zakresie i na swój koszt chronić przed uszkodzeniem i kradzieżą dostarczone materiały, narzędzia i sprzęt oraz wykonane przez siebie prace od chwili wykonania dostawy, do ich odbioru **końcowego** dokonanego przez Zamawiającego.

Pytanie 11

§ 9

Czy Zamawiający dopuszcza dokonywanie częściowych miesięcznych odbiorów? Powyższe usprawnia prace oraz pozwala na częściowe ich rozliczanie, a po Stronie Zamawiającej także kontrolę już w trakcie realizacji.

Odp: SWZ bz. Z uwagi na termin realizacji zadania oraz zakres prac Zamawiający nie przewiduje płatności częściowych. Jedynie płatność końcowa po zakończeniu całości zadania.

Pytanie 12

§ 10 ust. 2 i ust. 5 pkt 3

Proszę o modyfikację zapisu w ten sposób, że w przypadku przekroczenia wartości wynagrodzenia podwykonawcy w stosunku do wynagrodzenia Wykonawcy, wówczas Zamawiający ponosi odpowiedzialność solidarną wyłącznie do wartości wynagrodzenia Wykonawcy (akceptując umowę podwykonawczą z uwagą).

Odp: SWZ bz. Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Pytanie 13

§ 11

Proszę o doprecyzowanie, że Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za wady i usterki powstałe w wyniku niewłaściwego użytkowania lub wynikające z normalnej eksploatacji a także w przypadku jeżeli Zamawiający nie powiadomił Wykonawcy w umownym terminie o wystąpieniu wady lub usterek, a także w przypadku jeżeli Zamawiający przed przestąpieniem do usuwania wad lub usterek przez Wykonawcę, sam ingerował w naprawę lub przystąpił do usuwania.

Odp: SWZ bz. W sprawach nieuregulowanych umową obowiązują przepisy kc w zakresie gwarancji i rękojmi. Zastosowanie będzie miał również zapis § 11 ust. 2 umowy

Pytanie 14

§ 12

Proszę o zmianę zapisu z opóźnienie na zwłokę, z uwagi na to, że z przepisów pzp jasno wynika stosowanie innej kwalifikacji opóźnienia. Pierwsza z klauzul abuzywnych dotyczy, tego, że niedozwolone jest przewidzenie kary umownej za opóźnienie po stronie wykonawcy - jeżeli było ono niezawinione przez wykonawcę lub zamawiającego. Odróżnić jednak należy tu pojęcie opóźnienia od zwłoki, czyli opóźnienia zawinionego (kwalifikowanego) - w takim przypadku, gdy brak spełnienia świadczenia w terminie wynika z zawinionego przez wykonawcę działania, zastrzeżenie kary umownej jest dozwolone.

Opóźnienie jest pojęciem szerszym, gdyż dotyczy wszystkich przypadków niedotrzymania terminu wykonania zobowiązania, niezależnie od powodów takiego przewinienia. Zwłoka jest natomiast opóźnieniem spowodowanym okolicznościami, za które odpowiedzialność ponosi strona wykonująca zobowiązanie, dlatego bywa nazywana zawinionym opóźnieniem.

•W nowym p.z.p. wprowadzono ogólną zasadę, zgodnie z którą nie jest dopuszczalne wprowadzanie do umów o zamówienia sankcji za niezawinione przez wykonawcę opóźnienia.

Odp: SWZ bz. Art. 433 pkt 1 PZP stanowi a contrario, że projektowane postanowienia umowy mogą przewidywać odpowiedzialność wykonawcy za opóźnienie, jeżeli jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia. Dodatkowo należy wskazać, że ewentualna kara umowna będzie naliczana tylko w przypadku, gdy przyczyna jej naliczania będzie leżała po stronie wykonawcy.

Pytanie 15

Wnosimy o skorygowanie i załączenie poprawnego JEDZ. Strona 13 JEDZ odwołuje się do innego postępowania.

Odp: W związku z omyłką Zamawiający modyfikuje wadliwy zapis na:

*Niżej podpisany(-a)(-i) oficjalnie wyraża(-ją) zgodę na to, aby 4. Wojskowy Szpital Kliniczny z Polikliniką Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej we Wrocławiu uzyskać(-a)(-o) dostęp do dokumentów potwierdzających informacje, które zostały przedstawione w [..... wskazać część/sekcję/punkt(-y), których to dotyczy] niniejszego jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia, na potrzeby: **przetargu nieograniczonego** na Remont pomieszczeń w bud. nr 3 na potrzeby*

RCMC w 4. WSzKzP SPZOZ we Wrocławiu przy ul. Weigla 5, *znak sprawy: 4WSzKzP.SZP.2612.97.2024, adres publikacyjny w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej: 572185-2024 Numer wydania Dz.U. S: 186/2024 strona <http://ted.europa.eu/TED>.*

Pytanie 16

Prosimy o informacje czy należy wypełniać pozycje „C: ZDOLNOŚĆ TECHNICZNA I ZAWODOWA” strona 10 JEDz , czy Wykonawca może ograniczyć się do wypełnienia tylko sekcji alfa „: OGÓLNE OŚWIADCZENIE DOTYCZĄCE WSZYSTKICH KRYTERIÓW KWALIFIKACJI” (tak / nie).

Odp: Wykonawca może ograniczyć się do wypełnienia tylko sekcji alfa „: OGÓLNE OŚWIADCZENIE DOTYCZĄCE WSZYSTKICH KRYTERIÓW KWALIFIKACJI” (tak / nie)

Wykonawca zobowiązany jest do naniesienia dokonanych zmian w treści oferty. W razie zaoferowania przedmiotu zamówienia innego niż pierwotnie wyspecyfikowany a dopuszczonego przez Zamawiającego w wyniku wyjaśnień treści SWZ lub modyfikacji SWZ Wykonawca zobowiązany jest do zaznaczenia źródła tej zmiany (data wyjaśnień lub modyfikacji i nr pytania).

Zamawiający informuje, iż powyższe zmiany stanowią integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia są wiążące dla wszystkich Wykonawców od chwili ich upublicznienia (zamieszczenia) na stronie prowadzonego postępowania, należy je uwzględnić przy składaniu oferty.

Z upoważnienia
KOMENDANTA
4. Wojskowego Szpitala Klinicznego z Polikliniką
SPZOZ we Wrocławiu
Piotr Strąk