



ŻMIGRÓD



IRL.271.13.2024

Żmigród, dnia 18 października 2024 r.

### Do wiadomości publicznej

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Budowa „Cyklostrady Dolnośląskiej” - rowerowa Trasa Doliny Baryczy w południowo - zachodniej części gminy Żmigród”**

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (t. j: Dz.U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.), w związku z wniesionym przez Wykonawcę na podstawie art. 284 ust. 1 ww. ustawy zapytaniem o wyjaśnienie treści SWZ w postępowaniu prowadzonym w trybie podstawowym pn.: „Budowa „Cyklostrady Dolnośląskiej” - rowerowa Trasa Doliny Baryczy w południowo - zachodniej części gminy Żmigród” Zamawiający przedstawia poniżej pytania oraz udzielone odpowiedzi:

#### **Pytanie nr 1:**

Dot. pkt. 6.2.4.2 ppkt 1)

wnosimy o obniżenie wymagań w odniesieniu do doświadczenia zawodowego Kierownika Budowy na stanowisku Kierownika Robót i/lub Budowy i/lub Inspektora nadzoru inwestorskiego z lat 5 do lat 2. Obecny warunek jest nadmierny w stosunku do przedmiotu zamówienia oraz zmniejsza krąg potencjalnych wykonawców

Dot. pkt. 6.2.4.2 ppkt 2)

wnosimy o obniżenie wymagań w odniesieniu do doświadczenia zawodowego Kierownika Robót Instalacyjnych na stanowisku Kierownika Robót i/lub Budowy i/lub Inspektora nadzoru inwestorskiego z lat 5 do lat 2. Obecny warunek jest nadmierny w stosunku do przedmiotu zamówienia oraz zmniejsza krąg potencjalnych wykonawców

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany.

#### **Pytanie nr 2:**

Prosimy o uzupełnienie przedmiaru do etapu C - instalacje elektryczne.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie posiada przedmiaru. Ofertę należy wycenić zgodnie z dokumentacją projektową – projekt Wykonawczy.

#### **Pytanie nr 3:**

Prosimy o wyjaśnienie ilości w pozycji 170 d.1.13 przedmiaru odcinek D.

#### **Odpowiedź:**

Ilość w poz. 170 d. 1.13 to **0.200 m3** (poprawiony przedmiar w załączeniu).

#### **Pytanie nr 4:**

Prosimy o wyjaśnienie czy do oferty należy załączyć kosztorysy ofertowe.

#### **Odpowiedź:**

Do oferty nie należy załączać kosztorysu ofertowego.

**Pytanie nr 5:**

Z uwagi na niespójności w dokumentacji, prosimy o doprecyzowanie uziarnienia mieszanki mineralno – asfaltowej na warstwę ścieralną ścieżki rowerowej.

**Odpowiedź:**

Warstwę ścieralną ścieżki rowerowej należy wykonać z betonu asfaltowego AC 8 S o gr. 4 cm (opis i przekroje projektu wykonawczego).

**Pytanie nr 6:**

Prosimy o doprecyzowanie kategorii ruchu dla remontowanej drogi i poszerzeń.

**Odpowiedź:**

Remont drogi nie jest przedmiotem zamówienia, natomiast dla poszerzeń należy przyjąć kategorię ruchu KR-1.

**Pytanie nr 7:**

Dot. projektu umowy § 16 ust. 2

Wnosimy o zmniejszenie maksymalnej wysokości kar umownych naliczonych na podstawie umowy z maksymalnej wartości 20% wynagrodzenia brutto umowy na 10% wynagrodzenia brutto umowy. Aktualny wymiar maksymalnej wysokości kar umownych jest zdaniem Wykonawcy wygórowany i niezasadny.

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych dominuje pogląd, że kara umowna co do istoty ma charakter wyłącznie odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie prewencyjny. Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy (Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 31 lipca 2015 r. sygn. akt: KIO/1519/15). Należy mieć również na względzie stanowisko Sądu Najwyższego wyrażone w wyroku z 29 listopada 2013 roku Sygn. akt I CSK 124/13, dotyczącego przesłanek miarkowania kar umownych jako rażąco wygórowanych. W uzasadnieniu wyroku Sąd Najwyższy wskazał, iż „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody. Celem miarkowania kary umownej jest natomiast ochrona równowagi interesów stron i zapobieżenie nadmiernemu obciążeniu dłużnika oraz niesłusznemu wzbogaceniu wierzyciela”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokonuje zmiany wysokości kar umownych.

**Pytanie nr 8:**

Dot. projektu umowy § 17 ust. 7

Wykonawca wskazuje na naruszenie art. 3531 kc, art. 58 kc w zw. z art. 8 ust. 1 pzp, art. 134 ust. 1 pkt 20 pzp, art. 439 ust. 1 i 2 pzp, w związku z art. 16 pzp poprzez ustalenie w § 17 ust.7 Wzoru Umowy poziomu inflacji, która uzasadnia waloryzację wynagrodzenia na zbyt wysokim poziomie tj. 35% (poziom wskaźnika inflacji cen produkcji budowlano-montażowej ogłoszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego), i czasokresu w którym waloryzacja może być dokonana po okresie 7 miesięcy.

Zdaniem Wykonawcy świadczy to o sformułowaniu przez Zamawiającego we Wzorze Umowy pozornej klauzuli waloryzacyjnej, która powoduje brak możliwości wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku nadmiernej zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.

Wykonawca wnosi o zmianę progu wejścia waloryzacji z 35% na 3%, oraz wnosi o możliwość waloryzacji po 6 miesiącach od podpisania umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje zmiany progu wejścia waloryzacji z 35 % na 25 %.

**Pytanie nr 9:**

Dotyczy par. 6 ust. 4 umowy

Umowa wskazuje, że akceptacja PW następuje dopiero po 7 dniach wobec braku sprzeciwu po złożeniu poświadczonej za zgodność zawartej umowy z PW - a więc termin akceptacji wynosi 14+7=21 dni. Wnosimy o skrócenie terminu wprowadzania uwag do przedłożonej umowy podwykonawczej z 14 dni na 7 dni oraz pozostawienie zapisu w par. 6 ust. 4 w treści: „Wykonawca przedkłada Zamawiającemu poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię zawartej umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, w terminie 7 dni od jej zawarcia”. Tak aby maksymalnie skrócić termin akceptacji PW.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokonuje zmian w powyższym zakresie.

**Pytanie nr 10:**

Dotyczy par. 4 ust. 8 umowy

Zgodnie z zapisami umowy, Wykonawca jest zobowiązany przez cały okres realizacji Inwestycji sprawdzać prawidłowość oraz kompletność rozwiązań zawartych w dokumentacji,(...) Wykonawca nie może powoływać się na wadliwość bądź niekompletność dokumentacji technicznej jeżeli nie poinformował Zamawiającego o wykrytych błędach, brakach, które Wykonawca powinien był wykryć działając z należytą starannością. W takich przypadkach Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za wszelkie wady powstałe w wykonanych robotach z uwagi na wadliwość lub niekompletność dokumentacji oraz za szkody powstałe z tego tytułu bądź w związku z wadliwością lub niekompletnością dokumentacji, a w szczególności jest zobowiązany do usunięcia zaistniałych wad zgodnie z postanowieniami niniejszej Umowy.

Zgodnie z przetargiem jest to kontrakt "buduj" i za dokumentację odpowiada Zamawiający i w jego imieniu projektant a nie Wykonawca. Zatem zapisy, które przerzucają na Wykonawcę odpowiedzialność za błędy w dokumentacji powinny zostać wykreślone. Wnosimy zatem o wykreślenie par. 4 ust. 8 umowy w całości.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokonuje zmian w powyższym zakresie.

**Pytanie nr 11:**

Dotyczy par. 17 ust.3.3 g) umowy

Wnosimy o wprowadzenie zapisu w par. 17 ust. 3.3.g) umowy, przedłużającego termin realizacji ze względu na okoliczności leżące po Stronie Zamawiającego, w szczególności:

- nieterminowe przekazanie placu budowy,
- wstrzymanie robót przez Zamawiającego,

**Odpowiedź:**

Zapis ten zawiera par. 17 ust. 3.3.e)

**Pytanie nr 12:**

Dotyczy par. 10 ust. 5 umowy

Zgodnie z par 10 ust. 5 Umowy, Zamawiający przewidział jedynie odbiór częściowy bezusterkowy.

Wykonawca wnosi o zmianę zapisów § 10 ust. 5 i wprowadzenie zapisów umożliwiających dokonanie odbiorów częściowych z wadami nadającymi się do usunięcia a w przypadku niemożliwości ich usunięcia wprowadzenie redukcji wynagrodzenia Wykonawcy.

Wskazane postanowienie umowne jest bowiem niezgodne z art.. 647 k.c. W tym względzie wskazać należy, że zgodnie z ugruntowanym orzecnictwem sądowym, zakazane jest zastrzeżenie w umowie tzw. bezusterkowego odbioru robót. W Wyroku z dnia 3 sierpnia 2017 r., w sprawie o sygn. Akt: I ACa 689/16, Sąd Apelacyjny w Warszawie wskazał, że:...odbiór robót jest obowiązkiem zamawiającego, a postanowienie umowne, które uzależnia prawo wykonawcy od podpisania bezusterkowego protokołu odbioru, uznać należy za nieważne, jako sprzeczne z istotą umowy o roboty budowlane w rozumieniu art. 647 KC. Analogiczny pogląd wyrażony został również w Wyroku: SA w Białymstoku dnia 5 czerwca 2013 r. I ACa 806/12, Wyrok SA w Białymstoku z dnia 27.10.2017 roku, sygn. Akt: I ACa 321/17, Wyroku SA w Szczecinie z dnia 29.03.2017 roku, sygn. Akt: I ACa 944/16. Dodatkowo podkreślenia wymaga, że zgodnie ze wskazanym orzecnictwem Zamawiający uprawniony jest do odmowy odbioru robót w przypadku wystąpienia wad

istotnych przedmiotu umowy, tj. takich które uniemożliwiają użytkowanie przedmiotu umowy zgodnie z przeznaczeniem.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokonuje zmian w powyższym zakresie.

**Pytanie nr 13:**

Dotyczy SWZ. Czy Zamawiający potwierdza, iż nie należy wyceniać remontu jezdni na odcinku B, tj. pozycji 97-102 (Przedmiar odc. Bychowo) ?

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza, iż remont jezdni na odcinku „B” nie jest przedmiotem zamówienia i nie należy go wyceniać.

**Pytanie nr 14:**

Czy drzewo z wycinki należy do Wykonawcy ?

**Odpowiedź:**

Grube drewno uzyskane z wycinki drzew jest własnością Zamawiającego (należy pociąć go w metrowe kawałki i przewieźć w miejsce wskazane przez Zamawiającego w odległości do 10 km). Zakrzaczenia i gałęzie z konarów ściętych drzew Wykonawca zagospodaruje we własnym zakresie.

W związku ze złożonymi zapytaniem do treści SWZ, Zamawiający Gmina Żmigród informuje, iż działając na podstawie art. 284 ust. 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t. j.: Dz.U. z 2023 r. poz. 1605), dokonuje modyfikacji treści SWZ i przedłuża termin składania ofert do **dnia 25.10.2024 r. do godz. 13:00**.

**W związku z tym zmianie ulegają:**

- zapisy rozdziału 16 pkt 16.1, które otrzymują brzmienie:

Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy umieścić na platformazakupowa.pl pod adresem: <https://platformazakupowa.pl/pn/zmigrod> w myśl Ustawy na stronie internetowej prowadzonego postępowania do **dnia 25.10.2024 r. do godz. 13:00**

- zapisy rozdziału 17 pkt 17.1, które otrzymują brzmienie:

Otwarcie ofert następuje niezwłocznie po upływie terminu składania ofert, nie później niż następnego dnia po dniu, w którym upłynął termin składania ofert tj. **25.10.2024 r. o godz. 13:05**

- zapisy rozdziału 18 pkt 18.1, które otrzymują brzmienie:

Wykonawca jest związany ofertą od dnia upływu terminu składania ofert **do dnia 23.11.2024 r**

Przedmiotowe wyjaśnienia treści SWZ prowadzą do zmiany ogłoszenia o zamówieniu, są wiążące i stanowią jej integralną część.

Z poważaniem