



Dyrekcja  
Rozbudowy  
Miasta Gdańska

BZP-UiG/327/2021/JZT  
sygn. post.: 41/BZP-U.510.30/2021/KB

Gdańsk, dnia 26.04 2021 r.

### Strona www

**Dotyczy: postępowania pn.: „Gdańsk-Południe: lepszy i szybszy wyjazd z Alei Vaclava Havla – budowa lewoskrętu w kierunku obwodnicy” w ramach zadania Budżet Obywatelski 2020**

**Na podstawie art. 284 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, Dyrekcja Rozbudowy Miasta Gdańska, działająca w imieniu Gminy Miasta Gdańska, udziela wyjaśnień do treści SWZ:**

**Pytanie nr 4:** Zgodnie z zapisem umowy §1 ust. 3 „Przedmiot umowy jest podzielny”. Prosimy o wyjaśnienie jaki podział Zamawiający przez to rozumie

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że jest to podzielność świadczenia w rozumieniu Kodeksu Cywilnego.

**Pytanie nr 11:** § 1 ust. 2 projektu umowy wskazuje: Przedmiotem Umowy jest wykonanie przez Wykonawcę wszystkich robót, które okażą się konieczne dla wykonania zadania określonego w ust. 1, a także wykonanie dokumentacji odbiorowej i wszelkich dokumentów wymaganych Umową. Szczegółowy zakres robót zawiera SWZ wraz z załącznikami, stanowiącymi integralną część niniejszej Umowy. Ponadto, o ile dla wykonania robót budowlanych wchodzących w zakres Przedmiotu Umowy będzie konieczne wykonanie innych robót, czynności lub uzyskanie zezwoleń, to Wykonawca wykona te roboty i czynności oraz uzyska niezbędne zezwolenia własnym kosztem i staraniem. Pytanie: czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany poprzez nadanie mu następującego brzmienia: Przedmiotem Umowy jest wykonanie przez Wykonawcę wszystkich robót, które okażą się konieczne dla wykonania zadania określonego w ust. 1, a także wykonanie dokumentacji odbiorowej i wszelkich dokumentów wymaganych Umową. Szczegółowy zakres robót zawiera SWZ wraz z załącznikami, stanowiącymi integralną część niniejszej Umowy. Ponadto, o ile dla wykonania robót budowlanych wchodzących w zakres Przedmiotu Umowy będzie konieczne wykonanie innych robót, czynności lub uzyskanie zezwoleń, to Wykonawca wykona te roboty i czynności oraz uzyska niezbędne zezwolenia własnym kosztem i staraniem, pod warunkiem, że konieczność wykonania takich prac wynika z SIWZ wraz z załącznikami. W ocenie Wykonawcy wszelkie prace, których konieczność nie będzie wynikała z dokumentacji SIWZ i załączników, jak prace, które nie mogą zostać przewidziane na etapie składania ofert, powinny być objęte wynagrodzeniem dodatkowym. Podstawą dla sporządzenia przez Wykonawcę oferty jest SIWZ i załączniki do SIWZ, dlatego też powyższa zmiana jest uzasadniona, w tym w świetle art. 99 ustawy Prawo zamówień publicznych (obowiązek opisanie przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący).



**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów projektowanych postanowień umowy

**Pytanie nr 12:** § 3 ust. 6 projektu umowy wskazuje: Wykonawca nie może przenieść wierzytelności oraz dokonać zastawienia jakiejkolwiek wierzytelności wynikających z Umowy lub jakiejkolwiek jej części, chyba że Zamawiający wyrazi na to uprzednią zgodę na piśmie pod rygorem nieważności. Pytanie: czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany tego postanowienia poprzez nadanie mu następującego brzmienia: Wykonawca może przenieść wierzytelności oraz dokonać zastawienia jakiejkolwiek wierzytelności wynikających z Umowy lub jakiejkolwiek jej części. Powyższa zmiana jest podyktowana umożliwieniem Wykonawcy posiłkowania się w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia finansowaniem zewnętrznym, w szczególności w postaci faktoringu. Aby móc skorzystać z powyższego narzędzia finansowego niezbędna jest bezwarunkowa zgoda Zamawiającego na dokonywanie cesji wierzytelności.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów projektowanych postanowień umowy

**Pytanie nr 13:** § 4 ust. 2 projektu umowy wskazuje: termin zakończenia robót, o jakim mowa w ust. 1, uważać się będzie za zachowany, jeżeli w tym terminie Wykonawca zgłosi w formie pisemnej roboty do odbioru Zamawiającemu i w wyniku tego zgłoszenia zostanie dokonany odbiór w trybie określonym w § 9 Umowy. W przypadku, gdy nie nastąpi odbiór robót z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, pozostaje on w zwłoce z zakończeniem robót do czasu ponownego zgłoszenia do odbioru, jeżeli w wyniku tego zgłoszenia zostanie dokonany przez Zamawiającego odbiór robót. Pytanie: czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany tego postanowienia poprzez nadanie mu następującego brzmienia: termin zakończenia robót, o jakim mowa w ust. 1, uważać się będzie za zachowany, jeżeli w tym terminie Wykonawca zgłosi w formie pisemnej roboty do odbioru Zamawiającemu i w wyniku tego zgłoszenia zostanie dokonany odbiór w trybie określonym w § 9 Umowy bez stwierdzenia wad istotnych, tj. takich, które uniemożliwiają korzystanie z Przedmiotu umowy. W przypadku, gdy nie nastąpi odbiór robót z powodu wystąpienia wad istotnych leżących po stronie Wykonawcy, pozostaje on w zwłoce z zakończeniem robót do czasu ponownego zgłoszenia do odbioru, jeżeli w wyniku tego zgłoszenia zostanie dokonany przez Zamawiającego odbiór robót. Powyższa propozycja podyktowana jest tym, aby ograniczyć zwłokę Wykonawcy z wykonaniem przedmiotu umowy do przypadków wystąpienia wad istotnych w trakcie odbioru, a więc wad o największym ciężarze gatunkowym. Wystąpienie innych niż istotnych wad, a więc drobnych uchybień, które zdarzają się na budowie, nie powinno wpływać na termin odbioru Przedmiotu umowy, co nie wyklucza tego, że Wykonawca do usunięcia takich wad będzie zobowiązany, co znajdzie odzwierciedlenie w protokole odbioru Przedmiotu umowy.



**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów projektowanych postanowień umowy

**Pytanie nr 14:** § 9 ust. 8 projektu umowy wskazuje: jeżeli Wykonawca opóźnia się lub zaniechał usuwania usterek lub wad, Zamawiający uprawniony jest do zlecenia wykonania tych czynności osobom trzecim na wyłączne ryzyko i całkowity koszt Wykonawcy, co nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za zwłokę. Jednocześnie Wykonawca przyjmuje na siebie odpowiedzialność z tytułu gwarancji jakości i rękojmi, na warunkach określonych w niniejszej Umowie oraz w karcie gwarancyjnej, za wykonane przez podmiot trzeci roboty i użyte do nich materiały i urządzenia. Koszty wykonania tych czynności Zamawiający potrąci z wynagrodzenia należnego Wykonawcy lub z zabezpieczenia należytego wykonania Umowy. W przypadku braku możliwości potrącenia pełnej kwoty, Zamawiający wezwie Wykonawcę do zapłaty powstałej różnicy. Pytanie: czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany tego postanowienia poprzez nadanie mu następującego brzmienia: jeżeli Wykonawca opóźnia się lub zaniechał usuwania usterek lub wad, Zamawiający uprawniony jest do zlecenia wykonania tych czynności osobom trzecim na całkowity koszt Wykonawcy, co nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za zwłokę. Wykonawca wskazuje, że zgodnie z art. 480 § 1 Kodeksu cywilnego, wykonanie zastępcze może zostać wykonane tylko na koszt dłużnika (wykonawcy). Dodatkowo Wykonawca wskazuje, że nie może on brać odpowiedzialności za działania lub zaniechania osoby trzeciej, która zostanie wybrana przez Zamawiającego do wykonania czynności Wykonawcy, a na której wybór nie będzie miała żadnego wpływu, w szczególności w kontekście kompetencji, doświadczenia, wiedzy tego podmiotu na temat realizowanych przez Wykonawcę prac.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów projektowanych postanowień umowy

**Pytanie nr 15:** W § 12 projektu umowy zostały zastrzeżone kary umowne, przy czym wyłącznie na rzecz Zamawiającego, co w ocenie Wykonawcy istotnie narusza równowagę stron tej umowy. Pytanie: czy Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia następujących postanowień zastrzegających kary umowne i odszkodowania przewyższające zastrzeżone kary umowne także na rzecz Wykonawcy. Wykonawca proponuje następującego postanowienia: (1) Zamawiający zobowiązany jest do zapłaty kary umownej: (a) za nieterminowy odbiór Przedmiotu umowy - w wysokości 0,3% wynagrodzenia umownego za każdy dzień zwłoki; (b) jeżeli Zamawiający pomimo wezwania Wykonawcy nienależycie wykonuje swoje zobowiązania umowne – w wysokości 0,1 % wynagrodzenia umownego za każdy dzień zwłoki w stosunku do terminu wyznaczonego przez Wykonawcę na usunięcie uchybienia; (c) za odstąpienie od Umowy przez Wykonawcę lub Zamawiającego z przyczyn zależnych od Zamawiającego – w wysokości 10 % wynagrodzenia umownego. Dodatkowo, Wykonawca proponuje zmianę § 12 ust. 4 projektu umowy i nadanie mu następującego brzmienia: Każda ze Stron zastrzega sobie prawo do dochodzenia odszkodowania



przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych, do wysokości poniesionej szkody. W ocenie Wykonawcy powyższa zmiana poprawi równowagę stron, a nadto pozwoli na dyscyplinowanie Zamawiającego w toku realizowania umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów projektowanych postanowień umowy

**Pytanie nr 16:** § 12 ust. 7 projektu umowy wskazuje: łączny limit kar umownych naliczanych przez Zamawiającego w ramach przedmiotowej umowy nie może przekroczyć łącznego wynagrodzenia umownego brutto. Pytanie: czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany tego postanowienia poprzez nadanie mu następującego brzmienia: łączny limit kar umownych naliczanych przez Zamawiającego w ramach przedmiotowej umowy nie może przekroczyć 40% wynagrodzenia umownego brutto. W ocenie Wykonawcy limit kar jest zbyt wysoki i w konsekwencji kary umowne mogą w całości skosztować Wynagrodzenia Wykonawcy wynikające z umowy. Stąd też propozycja, aby limit kar został zmniejszony. Powyższa zmiana nie wyklucza prawa Zamawiającego do domagania zapłaty się odszkodowań w zakresie ponad zaproponowany przez Wykonawcę limit kar umownych.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów projektowanych postanowień umowy

**Pytanie nr 17:** § 13 projektu umowy Gwarancja jakości i rękojmia: Pytanie: czy Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia postanowienie, zgodnie z którym Strony umowy zgodnie wyłączają obowiązywanie art. 581 § 1 kodeksu cywilnego? W ocenie Wykonawcy takie zabieg jest konieczny po to, aby każda ze Stron miała pewność co do trwania gwarancji, a nadto dlatego, aby gwarancja nie przekształciła się w stosunek zobowiązaniowy nieokreślony w czasie, co wiązać się będzie także z koniecznością utrzymywania zabezpieczeń należytego wykonania umowy przez taki nieokreślony czas

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów projektowanych postanowień umowy

**Pytanie nr 18:** § 13 ust. 4 projektu umowy wskazuje: w przypadku nieusunięcia przez Wykonawcę wad ujawnionych w okresie gwarancji lub rękojmi w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego, Zamawiający może zlecić usunięcie tych wad podmiotowi trzeciemu na koszt i ryzyko Wykonawcy, co nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za zwłokę. Jednocześnie Wykonawca przyjmuje na siebie odpowiedzialność z tytułu gwarancji jakości i rękojmi, na warunkach określonych w niniejszej Umowie oraz w karcie gwarancyjnej, za wykonane przez podmiot trzeci roboty i użyte do nich materiały i urządzenia. Pytanie: czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany tego postanowienia



poprzez nadanie mu następującego brzmienia: w przypadku nieusunięcia przez Wykonawcę wad ujawnionych w okresie gwarancji lub rękojmi w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego, Zamawiający może zlecić usunięcie tych wad podmiotowi trzeciemu na koszt Wykonawcy, co nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za zwłokę. Wykonawca wskazuje, że zgodnie z art. 480 § 1 Kodeksu cywilnego, wykonanie zastępcze może zostać wykonane tylko na koszt dłużnika (wykonawcy). Dodatkowo, Wykonawca wskazuje, że nie może on brać odpowiedzialności za działania lub zaniechania osoby trzeciej, która zostanie wybrana przez Zamawiającego do wykonania czynności Wykonawcy, a na na której wybór nie będzie miała żadnego wpływu, w szczególności w kontekście kompetencji, doświadczenia, wiedzy tego podmiotu na temat realizowanych przez Wykonawcę prac.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów projektowanych postanowień umowy

**Pytanie nr 19:** § 14 ust. 1 projektu umowy wskazuje: poza przypadkami określonymi w przepisach prawa Zamawiający ma prawo odstąpić od całości lub części Umowy w terminie 180 dni od dnia powzięcia wiadomości o następujących okolicznościach. Pytanie: czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany tego postanowienia poprzez wykreślenie z tego postanowienia wyrażenia „od całości”? W ocenie Wykonawcy zapis ten jest zbędny, ponieważ w § 14 ust. 8 projektu umowy zostało wyraźnie wskazane, że odstąpienia od umowy może nastąpić ze skutkiem na przyszłość. Wobec powyższego odstąpienie od umowy nastąpić tylko w części Umowy, która nie została przez Wykonawcę zrealizowana do dnia odstąpienia od umowy. O tym, że odstąpienie będzie częściowe (a nie całościowe) świadczy również to, że Zamawiający i Wykonawca będą dokonywać rozliczeń wykonanego zakresu prac do dnia odstąpienia od Umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów projektowanych postanowień umowy

**Pytanie nr 20.:** § 14 ust. 8 projektu umowy wskazuje: odstąpienie od Umowy, w przypadkach określonych w ust. 1 i ust. 2, nie pozbawia Zamawiającego prawa powierzenia poprawienia lub wykonania robót objętych Umową innym podmiotom na koszt i ryzyko Wykonawcy. Pytanie: czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany tego postanowienia poprzez nadanie mu następującego brzmienia: odstąpienie od Umowy, w przypadkach określonych w ust. 1 i ust. 2, nie pozbawia Zamawiającego prawa powierzenia poprawienia lub wykonania robót objętych Umową innym podmiotom na koszt Wykonawcy, który w pierwszej kolejności będzie realizowany z potrąconych kar umownych i odszkodowań umownych. W ocenie Wykonawcy za wykreśleniem tego zapisu przemawia to, że Wykonawca nie może wziąć odpowiedzialności za działania lub zaniechania podmiotu, który będzie realizował Przedmiot umowy za Wykonawcę w przypadku odstąpienia od umowy, przede wszystkim dlatego, że Wykonawca nie ma żadnego wpływu na wybór tego podmiotu,



wykonawca nie ma możliwości sprawdzenia jego kompetencji, doświadczenia, wiedzy. Dodatkowo, Wykonawca nie zawiera z takim podmiotem umowy, nie ma żadnych możliwości kontrolowania i wpływania na działania lub zaniechania takiego podmiotu. Powyższy zapis stanowi całkowicie nieuzasadnione rozszerzenie odpowiedzialności Wykonawcy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów projektowanych postanowień umowy

**Pytanie nr 21:** § 14 ust. 11 projektu umowy wskazuje: Zamawiający jest uprawniony do wstrzymania wypłaty wynagrodzenia do czasu ustalenia wszystkich kosztów wykonania, zakończenia prac, usunięcia wad, naliczenia kar umownych oraz innych kosztów poniesionych przez Zamawiającego w związku z odstąpieniem od Umowy lub wykonaniem zastępczym. Pytanie: czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany tego postanowienia poprzez nadanie mu następującego brzmienia: Zamawiający jest uprawniony do wstrzymania wypłaty wynagrodzenia do czasu ustalenia wszystkich kosztów wykonania, zakończenia prac, usunięcia wad, naliczenia kar umownych oraz innych kosztów poniesionych przez Zamawiającego w związku z odstąpieniem od Umowy, jednak nie później niż na okres 30 dni od dnia odstąpienia od umowy. W ocenie Wykonawcy powinien zostać określony w umowie graniczny termin, do którego Zamawiający może wstrzymywać wynagrodzenie Wykonawcy. Dodatkowo, powinien zostać wykreślony zapis o ustaleniu wynagrodzenia wykonania zastępczego, ponieważ koszt ten Zamawiający może pokryć z kar umownych oraz odszkodowań na zasadach ogólnych, w tym również z ustanowionych przez Wykonawcę gwarancji należytego wykonania umowy. Stąd też oczekiwanie na ustalenie kosztu zastępczego i wstrzymywanie przez ten czas wynagrodzenia Wykonawcy jest zbędne i niekorzystne dla Wykonawcy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów projektowanych postanowień umowy

**Pytanie nr 22:** § 16 ust. 5 pkt 1) i 2) projektu umowy wskazuje: umowa zawierana z Podwykonawcą lub Dalszym Podwykonawcą nie może przewidywać dokonywania: 1) potrąceń z wynagrodzenia Podwykonawcy lub Dalszego Podwykonawcy kwot na poczet kar umownych i innych należności Wykonawcy, Podwykonawcy lub Dalszego Podwykonawcy z zastrzeżeniem ust. 2; 2) potrąceń z wynagrodzenia Podwykonawcy lub Dalszego Podwykonawcy kwot na poczet kaucji gwarancyjnej, chyba że Zamawiającego wyrazi na powyższe uprzednią zgodę wprost (nie domniemaną) w formie pisemnej pod rygorem nieważności. Pytanie: czy Zamawiający dopuszcza możliwość wykreślenia obu w/w punktów? W ocenie Wykonawcy wykreślenie tych punktów jest niezbędne po to, aby Wykonawca mógł na bieżąco rozliczać ze swoimi Podwykonawcami kary umowne za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy podwykonawczej, w szczególności bez konieczności składania powództw o zapłatę tych kar umownych. Z kolei wykreślenie punktów dotyczących potrąceń na



Dyrekcja  
Rozbudowy  
Miasta Gdańska

poczet zabezpieczeń jest uzasadnione tym, że punkt ten uniemożliwia Wykonawcy ustanowienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy w formie potrącenia z wymagalnych wierzytelności przysługujących Podwykonawcom. Powyższe skutkuje tym, że Podwykonawca albo musi wykonywać na rzecz Wykonawcy dodatkowy przelew na poczet zabezpieczenia, albo musi ustanowić zabezpieczenie w formie bezgotówkowej.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów projektowanych postanowień umowy.

Włodzimierz Bartosiewicz  
Dyrektor

Podpisano elektronicznie: 26-04-2021