

**WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

Dot. postępowania: **Poprawa bezpieczeństwa ruchu drogowego poprzez zaprojektowanie i budowę sygnalizacji świetlnych na przejściach dla pieszych w m. Paterek, Zboże i Mąkowsko.**

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zm.), w odpowiedzi na wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

**Pytanie 6:**

Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający mógłby rozważyć wprowadzenie następujących zmian w par. 13 ust. 2 i 3 [Kary umowne].

W ocenie Wykonawcy w obecnym brzmieniu Umowy wysokość kar umownych jest rażąco wysoka i nie odzwierciedla szkody jaką mógłby ponieść Zamawiający z tytułu ewentualnej zwłoki Wykonawcy. Zgodnie bowiem z ogólnymi zasadami prawa cywilnego kara umowna pełni przede wszystkim funkcję kompensacyjną, a zatem z założenia stanowi odpowiednik odszkodowania. Nie powinna w takim razie prowadzić do wzbogacenia uprawnionego i nawet jeśli nie jest to wzbogacenie bezpodstawne, to może być w okolicznościach sprawy uznane za niesłuszne (Wyrok Sądu Najwyższego - Izba Cywilna z 2012-03-15, I CSK 287/11).

„2. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

- 1) za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy - w wysokości **0,3%** wynagrodzenia umownego brutto, wskazanego w § 3 ust. 1 (na dzień zawarcia umowy), za każdy dzień zwłoki licząc od dnia następnego, po terminie, w którym przedmiot umowy miał być wykonany,
- 2) za zwłokę w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze końcowym, odbiorze gwarancyjnym, odbiorze pogwarancyjnym – w wysokości **0,1%** wynagrodzenia umownego brutto, wskazanego w § 3 ust. 1 (na dzień zawarcia umowy), za każdy dzień zwłoki, liczony od upływu terminu wyznaczonego na usunięcie wad,
- 3) za nieuzasadnioną przerwę w realizacji robót z przyczyn obciążających Wykonawcę, trwającą dłużej niż 14 dni kalendarzowych - w wysokości **0,1%** wynagrodzenia umownego brutto, wskazanego w § 3 ust. 1 (na dzień zawarcia umowy), za każdy rozpoczęty dzień przerwy,
- 4) za stwierdzenie wykonywania robót/usług/dostaw przez Podwykonawcę lub dalszego Podwykonawcę, który nie został zgłoszony zgodnie z zasadami wskazanymi w § 9 umowy - w wysokości **1.000,00 zł** za każdy stwierdzony przypadek;
- 5) w przypadku braku zapłaty należnego wynagrodzenia Podwykonawcom lub dalszym Podwykonawcom - w wysokości **1.000,00 zł** brutto za każdy przypadek,
- 6) w przypadku nieterminowej zapłaty należnego wynagrodzenia Podwykonawcom lub dalszym Podwykonawcom - w wysokości **1.000,00 zł** brutto za każdy przypadek,
- 7) za nieprzedłożenie do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub projektu jej zmiany - w wysokości **1.000,00 zł** - za każdy nieprzedłożony projekt umowy o podwykonawstwo lub projekt jej zmiany,
- 8) za nieprzedłożenie w terminie poświadczonyj za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi - w wysokości **1.000,00 zł**, za każdą nieprzedłożoną kopię umowy o podwykonawstwo lub jej zmianę,
- 9) za brak zmiany umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są dostawy lub usługi, w zakresie terminu zapłaty - w wysokości **1.000,00 zł** za każdą umowę o podwykonawstwo, której dotyczy brak zmiany terminu zapłaty, kara może być nakładana wielokrotnie w stosunku do jednego Podwykonawcy,

10) z tytułu nieprzedstawienia na wezwanie Zamawiającego dowodów w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę - w wysokości **1.000,00 zł** za każdy przypadek;

11) z tytułu nieprzedstawienie do zatwierdzenia zaktualizowanego szczegółowego Harmonogramu rzeczowo – finansowego - w wysokości **1.000,00 zł** brutto za każdy rozpoczęty dzień zwłoki od terminu określonego w żądaniu Zamawiającego,

12) za nieusunięcie w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego stwierdzonych nieprawidłowości:

a) niezgodne z zatwierdzonym projektem tymczasowej organizacji ruchu oznakowanie na czas prowadzenia robót,

b) braki w oznakowaniu,

c) brak odblaskowości tablic, brak odpowiedniej widoczności (utrzymanie czystości znaków), uszkodzenia mechaniczne znaków, w wysokości **1.000,00 zł** brutto za każdy rozpoczęty dzień.

13) z tytułu odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy – w wysokości **15 %** wartości umownej brutto.

3.Łączna wartość kar umownych, które Zamawiający może nałożyć na Wykonawcę, nie może przekroczyć **15 %** wynagrodzenia Wykonawcy brutto”.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający częściowo uwzględnił wnioski Wykonawcy, poza limitem kar umownych, który pozostaje na niezmiennym poziomie 20 %. W związku z powyższym § 13 ust. 2 otrzymuje brzmienie:

2. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

1) za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy - w wysokości 0,3% wynagrodzenia umownego brutto, wskazanego w § 3 ust. 1 (na dzień zawarcia umowy), za każdy dzień zwłoki licząc od dnia następnego, po terminie, w którym przedmiot umowy miał być wykonany,

2) za zwłokę w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze końcowym, odbiorze gwarancyjnym, odbiorze pogwarancyjnym – w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto, wskazanego w § 3 ust. 1 (na dzień zawarcia umowy), za każdy dzień zwłoki, liczony od upływu terminu wyznaczonego na usunięcie wad,

3) za nieuzasadnioną przerwę w realizacji robót z przyczyn obciążających Wykonawcę, trwającą dłużej niż 14 dni kalendarzowych - w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto, wskazanego w § 3 ust. 1 (na dzień zawarcia umowy), za każdy rozpoczęty dzień przerwy,

4) za stwierdzenie wykonywania robót/usług/dostaw przez Podwykonawcę lub dalszego Podwykonawcę, który nie został zgłoszony zgodnie z zasadami wskazanymi w § 9 umowy - w wysokości 1.000,00 zł za każdy stwierdzony przypadek;

5) w przypadku braku zapłaty należnego wynagrodzenia Podwykonawcom lub dalszym Podwykonawcom - w wysokości 1.000,00 zł brutto za każdy przypadek,

6) w przypadku nieterminowej zapłaty należnego wynagrodzenia Podwykonawcom lub dalszym Podwykonawcom - w wysokości 1.000,00 zł brutto za każdy przypadek,

7) za nieprzedłożenie do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub projektu jej zmiany - w wysokości 1.000,00 zł - za każdy nieprzedłożony projekt umowy o podwykonawstwo lub projekt jej zmiany,

8) za nieprzedłożenie w terminie poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi - w wysokości 1.000,00 zł, za każdą nieprzedłożoną kopię umowy o podwykonawstwo lub jej zmianę,

9) za brak zmiany umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są dostawy lub usługi, w zakresie terminu zapłaty - w wysokości 1.000,00 zł za każdą umowę o podwykonawstwo, której dotyczy brak zmiany terminu zapłaty, kara może być nakładana wielokrotnie w stosunku do jednego Podwykonawcy,

10) z tytułu nieprzedstawienia na wezwanie Zamawiającego dowodów w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę - w wysokości 1.000,00 zł za każdy przypadek;

11) z tytułu nieprzedstawienie do zatwierdzenia zaktualizowanego szczegółowego Harmonogramu rzeczowo – finansowego - w wysokości 1.000,00 zł brutto za każdy rozpoczęty dzień zwłoki od terminu określonego w żądaniu Zamawiającego,

12) za nieusunięcie w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego stwierdzonych nieprawidłowości:

- a) niezgodne z zatwierdzonym projektem tymczasowej organizacji ruchu oznakowanie na czas prowadzenia robót,
- b) braki w oznakowaniu,
- c) brak odblaskowości tablic, brak odpowiedniej widoczności (utrzymanie czystości znaków), uszkodzenia mechaniczne znaków,

w wysokości 1 000,00 zł brutto za każdy rozpoczęty dzień.

13) z tytułu odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy – w wysokości 15 % wartości umownej brutto.

### **Pytanie 7:**

Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający mógłby rozważyć wprowadzenie następujących zmian w par. 16 poprzez dodanie ust. 11:

„Strony potwierdzają świadomość wybuchu konfliktu zbrojnego na Ukrainie, który może mieć wpływ na wykonywanie umowy w szczególności z uwagi na zwiększenie kosztów realizacji umowy poprzez wzrost kursów wymiany walut, a także opóźnienia w łańcuchu dostaw. Strony uzgadniają, że Wykonawca będzie uprawniony do uzyskania odpowiedniego dostosowania terminów realizacji, jak również zwrotu kosztów, w zakresie w jakim opóźnienie lub wzrost kosztów są spowodowane bezpośrednio lub pośrednio przez konflikt zbrojny na Ukrainie.”

### **Odpowiedź:**

Zamawiający wskazuje, że przewidział możliwość zmiany terminu wykonania umowy w przypadku wystąpienia siły wyższej związanej z działaniami wojennymi - § 16 ust. 2 pkt 2) umowy. W pozostałym zakresie, z uwagi na krótki okres realizacji przedmiotu zamówienia Zamawiający nie przewiduje dalej idących zmian.

### **Pytanie 8:**

Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający potwierdza, iż postanowienia par. 17 [Prawa autorskie], dotyczą utworów, stworzonych przez Wykonawcę w ramach i na potrzeby realizacji przedmiotu Umowy w szczególności dokumentacji, z wyłączeniem jednak oprogramowania i dokumentacji oprogramowania.

Większość producentów oprogramowania nie dopuszcza możliwości przenoszenia praw autorskich do oprogramowania, a jedynie przekazanie licencji na korzystanie z programu komputerowego. Z tego względu przeniesienie na Zamawiającego majątkowych praw autorskich do oprogramowania byłoby nadmierowe i powodowałoby znaczące ograniczenie konkurencji.

Z powyższych względów prosimy o dodanie ust. 8 w par. 17 o następującej treści:

„W zakresie oprogramowania Wykonawca zobowiązany jest do przeniesienia na Zamawiającego licencji zgodnej z warunkami licencji udzielonej przez wytwórcę oprogramowania.”

### **Odpowiedź:**

Zamawiający wyjaśnia, że § 17 nie dotyczy oprogramowania i dokumentacji oprogramowania, ponieważ nie są to utwory, które powstaną w trakcie realizacji przedmiotu umowy.

### **Pytanie 9:**

Z uwagi na brak ograniczenia odpowiedzialności Wykonawcy prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający zgodziłby się na dodanie do §13 kolejnego ustępu w brzmieniu następującym:

„Łączna odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy wynikająca z umowy lub w związku z nią, niezależnie od podstaw prawnych dochodzonego roszczenia, w tym kar umownych i czynów niedozwolonych, ograniczona jest do 100% kwoty całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w §3 ust. 1. Strony wyłączają odpowiedzialność z tytułu roszczeń wynikających z umowy lub z nią

związanych, a dotyczących szkód pośrednich, przez które należy rozumieć szkody nie wynikające bezpośrednio i natychmiastowo z nieprawidłowego działania lub zaniechania osoby lub określonego zdarzenia, lecz następujące pośrednio i po upływie pewnego czasu, utraty spodziewanych zysków, utraconych korzyści, kosztów dzierżawy lub najmu sprzętu zastępczego, utraty wartości handlowej przedmiotu zamówienia, przerw w pracy, utraty informacji lub danych, kar umownych lub odszkodowań płaconych osobom trzecim przez Zamawiającego. Powyższe ograniczenia odpowiedzialności nie dotyczą sytuacji, gdy zgodnie z bezwzględnie obowiązującymi przepisami prawa odpowiedzialności wykonawcy ograniczyć nie można, w szczególności gdy szkoda wyrządzona została przez wykonawcę z winy umyślnej.”

W międzynarodowej praktyce standardem są klauzule tego rodzaju ograniczające odpowiedzialność odszkodowawczą wykonawcy, w tym w zakresie szkód pośrednich. Również coraz powszechniejsza jest zasada, że odpowiedzialność wykonawcy nie powinna przekraczać kwoty całkowitego wynagrodzenia umownego wykonawcy. Zasady odpowiedzialności określone w umowie zakładają brak ograniczenia odpowiedzialności i tym samym stawiają wykonawcę w bardzo niekorzystnej sytuacji połączonej z nadmiernym nieuzasadnionym ryzykiem.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający wyjaśnia, że odpowiedzialność odszkodowawcza z kar umownych została ograniczona do 20 % - § 13 ust. 3. Zamawiający nie wyraża zgody na dodatkowe proponowane zapisy ograniczające odpowiedzialność Wykonawcy.

Niniejsze pismo stanowi integralną część :

- 1) Specyfikacji Warunków Zamówienia dot. powyższego zamówienia;
- 2) Ogłoszenia o zamówieniu nr 2022/BZP 00078610/01z dnia 08.03.2022 r.;
- 3) Wyjaśnienie oraz zmiana treści Specyfikacji Warunków Zamówienia i zmiana ogłoszenia o zamówieniu z dnia 18.03.2022 r.

Termin składania i otwarcia ofert tj. 24.03.2022 r. **nie ulega zmianie**

godz. 09:45 – składanie ofert

godz. 10:00 – otwarcie ofert

### Sporządziła:

Alicja Miklasz-Gadek – St. Specjalista Wydziału Zamówień Publicznych

tel.: 52 37 05 740,

email: [a.miklasz@zdw-bydgoszcz.pl](mailto:a.miklasz@zdw-bydgoszcz.pl)