

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia pn. „Rozbudowa drogi powiatowej nr 1490D i 1485D w Domasławicach”

### **WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA (SWZ)**

Zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. 2023r. poz. 1605), zwanej dalej „ustawa Pzp”, w odpowiedzi na wniosek o wyjaśnienie treści SWZ, Zamawiający wyjaśnia co następuje:

#### **PYTANIE 1:**

Dotyczy § 3 ust. 1.1. projektu umowy: Co w przypadku, gdy Zamawiający zaniżył przedmiary (bez względu na tego przyczynę) i w wyniku obmiaru wartość robót przekroczy kwotę wskazaną w § 3 ust.1 ? Czy Wykonawca ma zaprzestać wykonania umowy czy oczekiwać na podpisanie Aneksu?

#### **ODPOWIEDŹ:**

Sposób rozliczenia, w tym roboty/zamówienia dodatkowe opisany został szczegółowo w § 3 umowy. Podział środków, o którym mowa w § 3 ust. 1.1 umowy będzie ustalony w oparciu o Harmonogram rzeczowo – finansowy, który na uzasadniony wniosek Wykonawcy, po otrzymaniu pisemnej zgody Zamawiającego może zostać zaktualizowany. W takim przypadku zostanie sporządzony aneks do umowy.

#### **PYTANIE 2:**

Dotyczy § 4 ust. 6 pkt 8) projektu umowy: wnosimy o wykreślenie niniejszego zastrzeżenia jako naruszającego art. 450 ustawy PZP, który nie wyłącza możliwości wniesienia zabezpieczenia w formie pieniężnej, a także poprzez potrącenie z wynagrodzenia Podwykonawcy.

W przypadku braku zgody, wnosimy o podanie podstawy prawnej do zastosowania niniejszego zastrzeżenia.

#### **ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający jest uprawniony do określenia wskazanego w § 4 ust. 6 pkt 8) projektu umowy zastrzeżenia w treści umowy o podwykonawstwo.

Zamawiający sformułował wskazane wymaganie dotyczące umowy o podwykonawstwo mając na uwadze stanowisko Sądu Najwyższego wyrażone w Postanowieniu z dnia 21 maja 2022 r., sygn. akt: I CSK 1526/22 tj. „[...] w orzecznictwie Sądu Najwyższego dominuje kierunek wykładni, w świetle którego inwestor ponosi w stosunku do podwykonawcy solidarną odpowiedzialność z wykonawcą za zapłatę zatrzymanej przez tego ostatniego - na poczet zabezpieczenia roszczeń związanych z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy podwykonawczej - części wynagrodzenia”. Tym samym w ocenie sądu niezależnie od tego czy ustanowienie zabezpieczenia będzie wynikiem potrącenia czy zatrzymania części wynagrodzenia należnego podwykonawcy za wykonane roboty budowlane, to jest to równoznaczne z pozostawieniem części wynagrodzenia na rachunku bankowym wykonawcy, w ramach którego nie dochodzi do wyłączenia solidarnej odpowiedzialności inwestora. Dlatego zamawiający kierując się zasadą odpowiedzialności za wydatkowanie finansów publicznych podtrzymuje zapisy SWZ odnoszące się do umowy o podwykonawstwo. Ponadto, w świetle przepisów art. 464 ust. 3 pkt 1 ustawy Pzp zamawiający jest uprawniony do określenia wymagań dotyczących treści umowy o podwykonawstwo. Regulacje określone w art. 450 ust. 1 ustawy Pzp odnoszą się zaś do relacji między zamawiającym a wykonawcą. Pozostałe przepisy ustawy Pzp nie kreują natomiast żadnych obowiązków dotyczących formy w jakiej może być ustanowione zabezpieczenie w relacji wykonawca i podwykonawca. Tym samym, Zamawiający nie narusza zapisu art. 450 ustawy Pzp. Nie wyłącza możliwości wniesienia przez Wykonawcę zabezpieczenia należytego wykonania umowy w formie pieniężnej.

**PYTANIE 3:**

Dotyczy § 7 ust.10 projektu umowy: wnosimy o wykreślenie wyrażenia "jak i niewidoczni". Wykonawca nie może odpowiadać za błędy lub braki dokumentacji projektowej przekazanej przez Zamawiającego.

**ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę umowy w tym zakresie