

Gmina Kamieniec
ul. 1000-lecia Państwa Polskiego 25
64-061 Kamieniec

Kamieniec, dnia 28 lutego 2023 r.

INW.271.3.2023

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym pn. **Przebudowa drogi gminnej nr 537519P Kowalewo - Wąbiewo.**

Wyjaśnienie treści SWZ / Zmiana treści SWZ

Wyjaśnienie treści SWZ

Zamawiający informuje, że wykonawcy zwrócili się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

W związku z powyższym zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

1. Dotyczy rozdz. IV ust. 1 SWZ. Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający zweryfikował dokumentację projektową i jest ona kompletna i prawidłowa.

Odpowiedź:

Według wiedzy Zamawiającego i zapewnień projektanta, na dzień ogłoszenia postępowania przetargowego, dokumentacja projektowa jest kompletna i prawidłowa.

2. Dotyczy rozdz. XV ust. 4 SWZ. Wykonawca wnosi o potwierdzenie, iż w przedmiotowym zapisie mowa jedynie o kosztach i składnikach jakie wynikają z dokumentacji projektowej.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że w tym zapisie chodzi o koszty jakie wynikają z dokumentacji projektowej, z umowy, z warunków stawianych przez Zamawiającego, w tym również wszelkie koszty towarzyszące wykonaniu zamówienia oraz koszty związane z realizacją zamówienia.

3. Pytanie: §4 ust. 1 pkt 7), 9), 10) i 17) PPU. Wnosimy o uregulowanie odpowiedzialności z §4 ust. 1 pkt 7), 9), 10) i 17) PPU na zasadzie winy wykonawcy. Wskazujemy, iż przerzucanie pełnej odpowiedzialności na Wykonawcę jest niezgodne przepisem art. 415 kodeksu cywilnego, jak również z przepisem art. 433 pkt 3) Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów projektu (wzoru) umowy.

4. Pytanie: §4 ust. 1 pkt 11) PPU. Wykonawca wnosi o potwierdzenie, iż w przedmiotowym zapisie mowa jedynie o tych dokumentach, które wynikają z dokumentacji przetargowej.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że w § 4 pkt 11) projektu (wzoru) umowy chodzi o niezbędne dokumenty potwierdzające parametry techniczne oraz wymagane normy stosowanych materiałów i urządzeń w tym np. wyników oraz protokołów badań, sprawozdań i prób dotyczących realizowanej inwestycji.

5. Pytanie: §4 ust. 1 pkt 12) PPU. Wnosimy o potwierdzenie, iż przedmiotowy obowiązek dotyczy jedynie zinventaryzowanej infrastruktury.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że w § 4 pkt 12) projektu (wzoru) umowy chodzi o instalacje, urządzenia i obiekty na terenie robót i w jej bezpośrednim otoczeniu, przed ich zniszczeniem lub uszkodzeniem w trakcie wykonywania robót.

6. Pytanie: §4 ust. 1 pkt 14) PPU. Wykonawca wskazuje, iż przyczyn technologicznych i organizacyjnych w 30 dni może okazać się, że nie można usunąć wszystkich zniszczeń. Wnosimy o zmianę terminu na: „w terminie technologicznie możliwym, ustalonym przez Strony”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu.

7. Pytanie: §4 ust. 1 pkt 18 lit. a) PPU. Czy Zamawiający ma na myśli ubezpieczenie CAR?

Odpowiedź:

Zamawiający wskazał, że chodzi o ubezpieczenie o pełnym zakresie odpowiedzialności cywilnej kontraktowej w związku z realizacją umowy, a więc ubezpieczenie od wszelkich ryzyk związanych z wykonywanymi robotami budowlano – montażowymi na budowie; Zamawiający nie ma wiedzy, jaki jest zakres ubezpieczenia CAR.

8. Pytanie: §4 ust. 1 pkt 20) PPU. Wykonawca wnosi o potwierdzenie czy Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie do umów podwykonawczych kar za naruszenie zasad BHP i ppoż.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie do umów podwykonawczych kar za naruszenie zasad BHP i ppoż.

9. Pytanie: §4 ust. 1 pkt 28) PPU. Czy roboty polegające na budowie oświetlenia drogowego w m. Kowalewo; będą wykonywane w obszarze placu budowy Wykonawcy?

Odpowiedź:

Tak.

10. Pytanie: §4 ust. 1 pkt 28) PPU. Czy Wykonawca będzie uprawniony do zmiany umowy w przypadku gdy zakres prac wykonawcy będzie kolidował z pracami dot. oświetlenia drogowego w m. Kowalewo?

Odpowiedź:

Warunki zmiany umowy określa § 14 projektu (wzoru) umowy.

11. Pytanie: §4 ust. 1 pkt 28) PPU. Prosimy o wskazanie kto będzie koordynował pracami, w przypadku jednoczesnej pracy kilku wykonawców/podwykonawców?

Odpowiedź:

Roboty będą koordynowane przez Zamawiającego.

12. Pytanie: §4 ust. 1 pkt 28) PPU Prosimy o wskazanie kto będzie ponosił odpowiedzialność za podmioty trzecie nieprowadzone przez Wykonawcę?

Odpowiedź:

Każdy z wykonawców odpowiada za swój zakres robót i za osoby którymi się posługuje.

13. Pytanie: §4 ust. 1 pkt 29) PPU. Wykonawca wskazuje, iż przedmiotowa umowa będzie realizowana w systemie „wybuduj” zatem Wykonawca zobowiązany jest wypełnić jedynie te obowiązki, które wynikają z przedstawionej dokumentacji projektowej. Wnosimy o wykreślenie pkt 29).

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie z § 4 - pkt 29).

14. Pytanie: §5 ust. 2 PPU. Wykonawca wskazuje, iż zgodnie z przepisem art. 99 PZP Zamawiający ma obowiązek dokonania opisu przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący oraz jest zobowiązany do podania wykonawcy wszelkich informacji niezbędnych do przygotowania rzetelnej oferty. Wykonawca przygotowując ofertę zobowiązany jest oprzeć się jedynie na dokumentacji przetargowej, zatem zapis „wykorzystał wszelkie środki mające na celu ustalenie wynagrodzenia obejmującego roboty związane z wykonaniem przedmiotu zamówienia.” jest niezgodny z PZP. Wykonawca wnosi o jego wykreślenie.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie z § 5 - ust. 2.

15. Pytanie: §7 PPU. Wykonawca wnosi o potwierdzenie, iż za dzień zakończenia realizacji umowy zostanie uznany dzień skutecznego zgłoszenia do odbioru końcowego.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że za dzień zakończenia realizacji zadania przez Wykonawcę uznaje dzień zgłoszenia gotowości do odbioru, potwierdzony wpisem do dziennika budowy, wraz ze złożeniem dokumentów o których mowa w § 7 ust. 6 projektu (wzoru) umowy.

16. Pytanie: §7 ust. 9 PPU. Wykonawca wnosi by wykonane zastępcze wykonywane było dopiero po pisemnym bezskutecznym wezwaniu Wykonawcy do usunięcia uchybień. Dodatkowo Wykonawca wnosi o potwierdzenie, iż zostanie on obciążony jedynie udokumentowanymi i uzasadnionymi kosztami wykonania zastępczego. Wskazać należy, iż funkcją wykonania zastępczego jest zabezpieczenie Zamawiającego, nie może ono pełnić dodatkowe funkcji przysparzającej.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę projektu (wzoru) umowy.

17. Pytanie: §9 ust. 1 PPU. Wykonawca wnosi o zmniejszenie wysokości kar umowny poprzez zmianę ich wartości odpowiednio na 0,01% lub 0,02%. Wskazane wartości nadmiernie sankcjonują Wykonawcę wykraczając poza funkcję odszkodowawczo-prewencyjną. Tak wysokie ryzyko jak również wielość podstaw do naliczenia kar umownych będzie musiało zostać skalkulowane w oferowanej cenie, co spowoduje, iż Zamawiający nie będzie mógł dokonać wyboru najkorzystniejszej oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu projektu (wzoru) umowy. Kara umowna pełni funkcję prewencyjno-represyjną, która ma motywować wykonawcę do wykonania przedmiotu umowy w terminie.

18. Pytanie: §9 ust. 1 pkt 7)-10) PPU. Wykonawca wnosi o obniżenie podanych kar umownych odpowiednio do 500 zł/1000zł. Wskazane wartości nadmiernie sankcjonują Wykonawcę wykraczając poza funkcję odszkodowawczo-prewencyjną. Tak wysokie ryzyko jak również wielość podstaw do naliczenia kar umownych będzie musiało zostać skalkulowane w oferowanej cenie, co spowoduje, iż Zamawiający nie będzie mógł dokonać wyboru najkorzystniejszej oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu projektu (wzoru) umowy. Kara umowna pełni funkcję prewencyjno-represyjną, która ma motywować wykonawcę do przestrzegania zapisów umowy oraz zawierania i przestrzegania umów z podwykonawcami.

19. Pytanie: §9 ust. 2 PPU. Prosimy o obniżenie limitu kar dla Stron umowy odpowiednio do poziomu 10%. Wynagrodzenia ryczałtowego netto. Wskazujemy, że zgodnie z orzecznictwem i stanowiskiem Sądu Najwyższego kara umowna wprowadzona do umowy w ramach swobody kontraktowania ma na celu zapewnienie skuteczności więzi powstałej między stronami w ramach zawartej umowy, a także służy realnemu wykonaniu zobowiązań (por. Wyrok SN z 08.08.2008 r., V CSK 85/08, LEX nr 457785). Sąd Najwyższy zaznacza, że „w sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, w związku z którym ją zastrzeżono, można ją uważać za rażąco wygórowaną (Wyrok SN z 20.05.1980 r., I CR 229/80, LEX nr 2534), także wtedy kara umowna może zostać uznana za rażąco wygórowaną, gdy „w zastrzeżonej wysokości jawić się będzie jako nieadekwatna” (Wyrok SA w Katowicach z 17.12.2008 r., V ACa 483/08, LEX nr 491137). Kara umowna ma na celu zdyscyplinowanie wykonawcy, jednakże określenie jej przez Zamawiającego na rażąco wysokim poziomie prowadzi do naruszenia zasady współzycia społecznego i powoduje nadmierną nierówność stron. Kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13). Zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż zamawiający naruszył dyrektywy kształtowania treści SWZ zawarte w PZP (por. wyroki KIO z dn. 20 listopada 2015 r., sygn. KIO 2399/15 oraz z dn. 31 lipca 2015 r., sygn. KIO 1519/15). Mając to na uwadze wskazujemy, że w odniesieniu do limitu kar umownych ustanowionego na poziomie 30% wynagrodzenia umownego brutto, Zamawiający w istocie kreuje kary umowne na rażąco wygórowanym poziomie.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmniejszenie łącznej wysokości kar umownych określonej w § 9 ust. 2 projektu (wzoru) umowy. W ocenie zamawiającego wysokość ta nie jest wygórowana. Zapis ma charakter zabezpieczający zarówno interes zamawiającego jaki i wykonawcy.

20. Pytanie: §9 ust. 3 PPU. Zgodnie ze wskazanym przepisem „Zamawiający zastrzega prawo do dochodzenia odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonych kar umownych, do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody, na zasadach ogólnych uregulowanych w Kodeksie Cywilnym.” W celu zachowania zasady równowagi pomiędzy pozycją stron umowy prosimy o zmianę wskazanego zapisu i nadanie mu brzmienia: „Strony zastrzegają prawo do dochodzenia odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonych kar umownych, do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody, na zasadach ogólnych uregulowanych w Kodeksie Cywilnym.” Zastrzeżenie takiego prawa jedynie dla Zamawiającego wprowadza niczym nieuzasadnioną nierówność stron stosunku zobowiązaniowego, ze szkodą dla Wykonawcy. Wskazujemy, że uprawnienie Zamawiającego do ustalenia warunków umowy nie ma charakteru absolutnego, gdyż zamawiający nie może swego prawa podmiotowego nadużywać (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 15 maja 2015 r., sygn. akt KIO 892/15).

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów projektu (wzoru) umowy.

21. Pytanie: §9 ust. 4 PPU. Prosimy o usunięcie wskazanego zapisu albo o jego zmianę. Wskazujemy, zgodnie z orzecznictwem kumulacja kar umownych za odstąpienie i nienależyte wykonanie umowy nie jest dopuszczalna. Zgodnie z uchwałą SN z 18.07.2012 r. (III CZP 39/12) odstępującemu nie przysługuje roszczenie o zapłatę kary umownej na wypadek zwłoki lub opóźnienia, jeżeli w umowie zastrzeżono również taką karę w związku z odstąpieniem od umowy. Wskazujemy, iż wskutek odstąpienia dochodzi do rozwiązania umowy ze skutkiem

wstecznym, co oznacza, że w takiej sytuacji żadna ze stron nie może dochodzić kar umownych z tytułu nienależytego wykonania umowy. Z tego względu po odstąpieniu od umowy wyłączona jest możliwość kumulatywnego dochodzenia kary umownej za odstąpienie i kar zastrzeżonych na wypadek nienależytego wykonania umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie lub zmianę zapisu projektu (wzoru) umowy.

22. Pytanie: §10 ust. 1 pkt 2) PPU. Wykonawca wnosi o usunięcie przedmiotowego zapisu albo jego zmianę. Wskazujemy, iż zgodnie z treścią przedmiotowego zapisu Zamawiający będzie uprawniony do odstąpienia od umowy już w przypadku jednego dnia zwłoki. Przy czym podkreślić należy, iż nie każda zwłoka będzie miała wpływ na rzetelność wykonania umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie lub zmianę zapisu projektu (wzoru) umowy.

23. Pytanie: §10 ust. 1 pkt 4) PPU. Wykonawca wnosi o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu. Wskazujemy, iż powyższe uprawnienie jest bardzo szerokie i uprawnia Zamawiającego do odstąpienia od umowy za jakiegokolwiek przewinienia Wykonawcy, w tym nieznaczące, formalne czy niemające wpływu na rzetelność i terminowość wykonania umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że ma uprawnienie do odstąpienia od umowy w sytuacji, gdy Wykonawca będzie realizował roboty przewidziane umową w sposób niezgodny z umową, dokumentacją projektową, specyfikacjami technicznymi lub wskazaniem Zamawiającego; Nie chodzi tutaj o jakiegokolwiek przewinienia Wykonawcy.

24. Pytanie: §11 ust. 6 i 10 PPU. Wykonawca wskazuje, iż tak długi czas oczekiwania na zatwierdzenie projektu umowy podwykonawczej będzie miał realny wpływ na termin realizacji umowy. Wykonawca wnosi o skrócenie tego terminu do 7 dni.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu projektu (wzoru) umowy.

25. Pytanie: §12 ust. 1 PPU. Wykonawca wnosi o zmianę przedmiotowego zapisu poprzez nadanie mu następującego brzmienia „[...] W okresie gwarancji Wykonawca zobowiązuje się do bezpłatnego usunięcia wad w terminie uzgodnionym przez Strony licząc od daty pisemnego [...]”. Wykonawca wskazuje, iż z uwagi na specyfikę Przedmiotu Umowy, termin usunięcia wad winien być uzgadniany indywidualnie tak by był on technologicznie możliwy do dochowania.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu projektu (wzoru) umowy. Zamawiający zakłada, że będzie możliwość uzgodnienia z Wykonawcą terminu usunięcia wad.

26. Pytanie: §12 ust. 3 PPU. Wykonawca wskazuje, iż z przyczyn organizacyjnych i technicznych zachowanie przedmiotowego terminu może okazać się niemożliwe, w związku z czym Wykonawca będzie narażony na naliczenie kar umownych, co musi znaleźć swoje odzwierciedlenie w ofertowanej cenie. Wnosimy o zmianę przedmiotowego zapisu poprzez nadanie mu następującego brzmienia: „[...] w terminie technologicznie uzasadnionym, nie krótszym niż 14 dni od daty wyznaczonej przez Zamawiającego na ich usunięcie [...]”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu projektu (wzoru) umowy. Zamawiający zakłada, że jeżeli uzgodni z Wykonawcą termin usunięcia wad, to dodatkowy termin 14 dni jest dla Wykonawcy wystarczającym „buforem” zabezpieczającym wykonanie robót.

27. Pytanie: §13 ust. 1 PPU. Wykonawca wnosi o doprecyzowanie na jakich stanowiskach dokładnie Wykonawca jest zobowiązany do zatrudniania na podstawie umowy o pracę. Jaki zakres prac należy rozumieć pod pojęciem pracowników fizycznych? Czy za wykonywanie pracy fizycznej Zamawiający rozumie osoby bezpośrednio wykonujące roboty budowlane? Dodatkowo Wykonawca wnosi by z tego obowiązku zostały wyłączone osoby współpracujące w ramach prowadzonej przez nich działalności gospodarczej. Wykonawca wskazuje, iż nie ma możliwości narzucenia osobom współpracującym zawarcia umowy o pracę, gdy jest to dla nich z różnych względów mniej korzystne. Brak takiego wyłączenia skutkować może dyskryminacją osób prowadzących działalność gospodarczą.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że przez pracowników fizycznych, którzy wykonują czynności związane z wykonywaniem robót budowlanych rozumie pracowników wykonujących prace fizyczne na budowie, na rzecz wykonawcy (pracodawcy), pod jego kierownictwem i w czasie i miejscu przez niego wskazanym.

28. Pytanie: §14 PPU. Z uwagi na niepewną sytuację geopolityczną oraz hiper inflację wnosimy o dodanie zapisów waloryzacyjnych umożliwiających zachowanie równowagi kontraktowej Stron przez cały okres obowiązywania umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie zapisów waloryzacyjnych, ponieważ przedmiot umowy ma być zrealizowany w ciągu 6 miesięcy.

29. Pytanie: §14 ust. 1 PPU. Czy Zamawiający dopuszcza zmianę umowy na podstawie przepisu art. 455 ust. 1 pkt 4) PZP?

Odpowiedź:

Jeżeli zajdą okoliczności, określone w tym przepisie, Zamawiający nie wyklucza możliwości dokonania zmiany umowy na podstawie art. 455 ust. 1 pkt 4) PZP, co wskazał w § 14 ust. 4 projektu (wzoru) umowy.

30. Pytanie: §14 ust. 2 pkt 1) tiret piąte PPU. Prosimy o potwierdzenie, że po stronie Zamawiającego jest usunięcie znaleźisk i niewybuchów.

Odpowiedź:

W sytuacji zajścia okoliczności określonych w § 14 ust. 2 pkt 1) tiret piąte projektu (wzoru) umowy – Zamawiający przedłuży termin wykonania przedmiotu umowy, natomiast która ze stron usunie znaleźiska lub niewybuchy będzie to zależało od dodatkowych uzgodnień stron.

31. Pytanie: §14 ust. 2 pkt 1) tiret piąte PPU. Jeżeli odpowiedź na pytanie powyżej jest przecząca i po stronie Wykonawcy jest obowiązek usunięcia znaleźisk i niewybuchów prosimy o potwierdzenie, że będzie rozliczane jak roboty dodatkowe.

Odpowiedź:

W sytuacji zajścia konieczności usunięcia znaleźisk i niewybuchów, strony uzgodnią zakres robót dodatkowych.

32. Pytanie: §14 ust. 2 pkt 4) PPU. Wykonawca wskazuje, iż przedmiotowy zapis jest niezgodny z przepisem art. 433 pkt 4) PZP, gdyż nie wskazuje minimalnego świadczenia stron. Wnosimy o jego zmianę.

Odpowiedź:

Zamawiający wykreśla zapis w §14 ust. 2 pkt 4) projektu (wzoru) umowy.

33. Wykonawca prosi o uzupełnienie dokumentacji projektowej o opinię geotechniczną.

Odpowiedź:

Zamawiający nie posiada opinii geotechnicznej, zgodnie z dokumentacją techniczną nośność podłoża zaliczana jest do grupy G2.

34. Prosimy o potwierdzenie, że w pozycji 29 Kosztorysu ofertowego należy uwzględnić geosiatkę o włóknach szklano-węglowych wstępnie przesączoną asfaltem

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że w pozycji 29 Kosztorysu ofertowego należy uwzględnić geosiatkę o włóknach szklano-węglowych wstępnie przesączoną asfaltem.

35. W pozycji 12 kosztorysu zapisano, że destruk/ pofrez asfaltowy należy odwieść na składowisko Inwestora. Proszę o podanie lokalizacji składowiska lub odległości składowiska od m. Kowalewo

Odpowiedź:

Należy przyjąć odległość do 5 km od miejscowości Kowalewo.

Zmiana treści SWZ

W związku z powyższym Zamawiający dokonuje zmiany treści SWZ.

Na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) Zamawiający wprowadza następujące zmiany do SWZ:

1. W załączniku nr 7 do SWZ - Wzór umowy w paragrafie **14 Zmiana umowy ust. 2 pkt 4)** wykreśla się zapis:

„rezygnacja z części prac na skutek zmiany projektu budowlanego z jednoczesnym obniżeniem wynagrodzenia lub zmniejszenie zakresu robót z innych przyczyn nieznanych w momencie zawarcia umowy z odpowiednim obniżeniem wynagrodzenia”.

Zamawiający przypomina, że ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy umieścić na platformazakupowa.pl pod adresem: <https://platformazakupowa.pl/pn/kamieniec>, w myśl ustawy Pzp na stronie internetowej prowadzonego postępowania do dnia **03.03.2023 r. godz. 12.00.**