

Zwoleń, dn. 13.01.2021r.

Zamawiający

Gmina Zwoleń

Plac Kochanowskiego 1

26-700 Zwoleń

tel. 48 6762210, fax 48 6762418

www.zwolen.pl

e-mail: przetargi@zwolen.pl

RG-ZP.14.4.20

WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na zadanie pn. „**Budowa boisk sportowych oraz budynku szatniowego przy ul. Parkowej w Zwoleniu**”.

Numer ogłoszenia o zamówieni: **771437-N-2020 z dnia 29.12.2020r.**

W związku z prośbą o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w przedmiotowym postępowaniu, działając na podstawie art. 38 ust. 1a i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1986 z późn. zm.) wyjaśniam, co następuje:

Nawiązując do zapisów SIWZ, zgodnie z art. 38 Prawa zamówień publicznych, zwracamy się z prośbą o wyjaśnienia i odpowiedzi na poniższe pytania :

Pytanie 1

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający załączył do SIWZ całą dokumentację projektową niezbędną do wykonania przedmiotu zamówienia oraz że dokumentacja ta jest kompletna i odzwierciedla stan faktyczny w zakresie warunków realizacji zamówienia, zaś brak jakichkolwiek dokumentów istotnych dla oceny warunków realizacji inwestycji nie obciąża Wykonawcy.

Odpowiedź:

Do postępowania przetargowego została dołączona dokumentacja techniczna odzwierciedlająca zakres zamówienia.

Pytanie 2

Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku wystąpienia braków lub błędów w zakresie opisu przedmiotu zamówienia określonego w dokumentacji projektowej załączonej do SIWZ, w przypadku konieczności wykonania robót wynikających z zaistnienia ww. okoliczności Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.

Pytanie 3

Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku napotkania na niezinventaryzowane lub błędnie zinventaryzowane instalacje podziemne, w stosunku do stanu wynikającego z dokumentacji projektowej załączonej do SIWZ i stanowiącej podstawę wyceny oferty, w przypadku konieczności dokonania ich przebudowy lub naprawy, Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.

Odpowiedź na pytanie 2 i 3

Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w sekcji XVI pkt. 2 SIWZ przewidział możliwość zmiany zawartej umowy m.in. w przypadku:

„ - *Wystąpi konieczność zmiany terminu zakończenia robót z powodu rozbieżności pomiędzy dokumentacją projektową a stanem faktycznym skutkującym koniecznością wprowadzenia zmian w dokumentacji projektowej i / lub wykonaniem dodatkowych robót budowlanych nieprzewidzianych w projekcie lub zaniechaniem wykonania części robót budowlanych.*

- Wystąpi konieczność zmiany wartości umowy w przypadku wystąpienia rozbieżności pomiędzy dokumentacją projektową a stanem faktycznym skutkującym koniecznością wykonania dodatkowych robót budowlanych nieprzewidzianych w projekcie lub zaniechania wykonania części robót budowlanych.
- Wystąpi konieczność zmiany zakresu zamówienia w przypadku wystąpienia rozbieżności pomiędzy dokumentacją projektową a stanem faktycznym skutkującym koniecznością wykonania dodatkowych robót budowlanych nieprzewidzianych w projekcie lub zaniechania wykonania części robót budowlanych”.

Pytanie 4

Prosimy o wprowadzenie poniższego lub podobnego zapisu do projektu umowy (poza przypadkami, o których mowa w §11 ust. 2 umowy):

Wykonawcy przysługuje prawo odstąpienia od umowy (oprócz przypadków określonych w przepisach Kodeksu Cywilnego) lub rozwiązania umowy w przypadku, gdy Zamawiający:

- odmawia bez wskazania uzasadnionej przyczyny odbioru robót lub podpisania protokołu odbioru,
- zawiadomi Wykonawcę, iż wobec zaistnienia uprzednio nieprzewidzianych okoliczności nie będzie mógł spełnić swoich zobowiązań umownych wobec Wykonawcy,
- opóźnia się w zapłacie wynagrodzenia należnego wykonawcy.

Pytanie 5

Prosimy o uwzględnienie poniższych kar umownych w projekcie umowy (poza przypadkami, o których mowa w §11 ust. 2 umowy):

Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne:

- za opóźnienie w zapłacie wynagrodzenia należnego wykonawcy w wysokości 0,5% wynagrodzenia brutto za każdy dzień opóźnienia, licząc od upływu ustalonego terminu na zapłatę,
- za opóźnienie w odbiorze przedmiotu umowy w wysokości 0,5% wynagrodzenia brutto za każdy opóźnienia dzień,
- z tytułu nieuzasadnionego przedłużania czynności odbioru w wysokości 0,5% wynagrodzenia brutto za każdy dzień opóźnienia, licząc od upływu ustalonego terminu na rozpoczęcie lub zakończenie czynności odbiorowych

Zgoda na uwzględnienie kar umownych zrównoważy prawa i obowiązki stron.

Zamawiający w postępowaniu posiada szczególnie uprzywilejowaną pozycję, jednakże znaczące naruszenie przez Zamawiającego równowagi stron umowy może zostać zakwestionowane przez Krajową Izbę Odwoławczą.

Zamawiający nie powinien konstruować umowy w sposób, który negatywnie wpłynie na ilość złożonych w przetargu ofert. Nie może także przerzucić całości ryzyka gospodarczego na wykonawcę (wyrok Sądu Okręgowego Warszawa-Praga o sygn. akt IV Ca 508/05).

Określając wysokość kar umownych, Zamawiający powinien kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne kary umowne w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez Zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia.

Z uwagi na fakt, iż to Zamawiający jest gospodarzem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, korzystanie z tak uprzywilejowanej pozycji nie może jednak przejawiać się w kształtowaniu wzoru umowy w sposób, który rażąco będzie naruszał równowagę stron umowy. Mimo możliwości przerzucenia znacznego ryzyka na wykonawcę zamawiający powinni dążyć do przygotowania umowy, która nie tylko zabezpieczy ich interesy, ale będzie także odpowiedzią na potrzeby rynku. Zbyt rygorystyczne postanowienia umowy mogą doprowadzić do niezrealizowania inwestycji lub niezrealizowania jej w oczekiwanym przez zamawiającego terminie.

Odpowiedź na pytanie 4 i 5:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany. Działania zamawiającego jako jednostki sektora finansów publicznych, w większość wskazanych powyżej zagadnień, ogólnie regulują przepisy prawa.

Pytanie 6

Prosimy o zmniejszenie wysokości kar umownych w projekcie umowy:

§ 11 ust. 1 pkt. 3 umowy z 20% na 10%

§ 11 ust. 1 pkt. 5 umowy z 20 % na 10%

§ 11 ust. 1 pkt. 2 umowy z 5% na 2%

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany. Niewykonanie zadania w terminie z winy wykonawcy lub jego wykonanie niezgodnie z parametrami określonymi w dokumentacji projektowej będzie oznaczało dla Zamawiającego utratę części pozyskanego dofinansowania inwestycji, dlatego wysokość kar umownych została ustalona na takim poziomie.

Pytanie 7

Prosimy o zmianę zapisów w projekcie umowy przewidujących możliwość naliczenia kar umownych „za opóźnienie” na zapisy przewidujące kary umowne „za zwłokę”.

Uzasadniając powyższy wniosek należy wskazać, iż odpowiedzialność wykonawcy z tytułu kar umownych ma charakter odpowiedzialności odszkodowawczej i w związku z tym wykonawca powinien być zobowiązany do zapłaty kar umownych wyłącznie w przypadku opóźnienia spowodowanego z przyczyn zawinionych przez wykonawcę, a więc w przypadku zwłoki w rozumieniu art. 476 kodeksu cywilnego. Wskazane stanowisko znajduje odzwierciedlenie w orzecznictwie Sądu Najwyższego (min. wyrok SN z dnia 11.02.1999r., sygn. III CKN 166/98, wyrok SN z 11.03.2004 r., sygn. V CK 369/09) oraz przedstawicieli doktryny prawa cywilnego (min. Z. Gawlik, Kodeks Cywilny. Komentarz. Tom III, red. A. Kidyba, System Informacji Prawnej LEX: *„Mimo automatyzmu w przedmiocie konieczności zapłacenia kary umownej w razie wystąpienia okoliczności uzasadniających jej naliczenie przyjąć trzeba, że w pewnych sytuacjach dłużnik będzie zwolniony od obowiązku jej zapłaty. Skoro przesłanką uzasadniającą zwolnienie dłużnika z odpowiedzialności z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania jest wykazanie, że przyczyną takiego stanu rzeczy są okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi, to przyjąć trzeba, że analogiczne zasady obowiązują w odniesieniu do omawianego dodatkowego zastrzeżenia umownego. Dłużnik zatem będzie zwolniony z obowiązku zapłaty kary umownej, jeżeli wykaze, że przyczyną niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania uzasadniające naliczenie kary umownej są okoliczności, za które nie ponosi odpowiedzialności”).*

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany. Wskazane zapisy podyktowane są tym, iż nieterminowe wykonanie zamówienia lub usuwanie usterek będzie dla Zamawiającego oznaczało utratę części pozyskanego dofinansowania inwestycji.

Pytanie 8

Prosimy o potwierdzenie, że na etapie składania oferty Wykonawca nie ma obowiązku podawania nazwy podwykonawcy, jeśli jest na etapie wyboru podwykonawców.

Odpowiedź:

Wykonawcy nie musi podawać nazw podwykonawców przy składaniu ofert, jeżeli są oni mu nieznanymi na tym etapie, z zastrzeżeniem art 22a ustawy Pzp.

Pytanie 9

Prosimy o potwierdzenie, iż data zgłoszenia przez wykonawcę gotowości do odbioru jest równoznaczna z terminem wykonania przedmiotu umowy. W przypadku wykonania przedmiotu umowy, powyższy zapis daje możliwość w trakcie spisywania protokołu odbioru końcowego uznania umowy za wykonaną w wyznaczonym terminie oraz pozwala na uniknięcie zarzutu zwłoki wykonawcy w sytuacji, gdy rzeczywistym powodem przekroczenia terminu są czynności odbioru albo odraczenie odbioru pod bezzasadnym zarzutem istnienia wad lub usterek wykonanych robót lub nieobecności przedstawicieli komisji. Podobne stanowisko zajął Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 18 kwietnia 2013 roku (sygn. I FSK 943/12) - Wykonanie usługi następuje w momencie faktycznego zakończenia prac i zgłoszenia tego faktu inwestorowi z wezwaniem go do odbioru prac. Natomiast samo sporządzenie protokołu zdawczo-odbiorczego stanowi jedynie potwierdzenie wykonania usługi.

Odpowiedź:

Zawiadomienie o zakończeniu robót i gotowości obiektu do odbioru końcowego potwierdzone przez inspektora nadzoru inwestorskiego (§ 6 pkt. 4 ogólnych warunków umowy) będzie traktowane jako zakończenie robót budowlanych.

BURMISTRZ

mgr inż. Arkadiusz Sulima