

Zebrzydowice, dnia 15.02.2022 r.

GMINA ZEBRZYDOWICE
ul. Ks. A. Janusza 6
43-410 ZEBRZYDOWICE
NIP 5482430901
-IR

IR.271.1.2022

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie art. 275 pkt. 1 o udzielenie zamówienia publicznego powyżej 130 000 zł na realizację zadania p.n.: „**Przebudowa dróg gminnych na terenie Gminy Zebrzydowice**”

W związku z zapytaniem, które wpłynęło w sprawie w/w postępowania udzielamy następujących odpowiedzi:

ZAPYTANIE I:

Pytanie 1:

Dotyczy wzór umowy §2 ust. 1: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie jaki jest przewidywany termin otrzymania promesy?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż otrzymanie promesy nastąpi zgodnie z §9 Regulaminu Naboru Wniosków o dofinansowanie Edycja nr 1 Programu Rządowy Fundusz Polski Ład: Program Inwestycji Strategicznych obowiązującego od dnia 2 lipca 2021 r.

Pytanie 2:

Dotyczy wzór umowy §4 ust.5 tiret pierwsze: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy Zamawiający wyraża zgodę, aby zaliczka była przekazywana na inne konto, niż to na które będą przekazywane przyszłe płatności wynikające z faktur Wykonawcy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 3:

Dotyczy wzór umowy §4 ust.6: Wnosimy o wykreślenie słowa „bezusterkowy” w odniesieniu do protokołu odbioru wykonanych robót. Orzecznictwo i doktryna stoją na stanowisku, że strony umowy o roboty budowlane nie mogą uzależniać wypłaty wynagrodzenia należnego wykonawcy od braku jakichkolwiek usterek w zakresie wykonanych robót budowlanych (tak m.in. SN w wyroku z dnia 22.06.2007 r. sygn. akt. V CSK 99/07). Niedopuszczalne jest również uznanie dzieła/robót za wykonane, tylko w przypadku wystąpienia stanu bezusterkowości. Przedmiotowy pogląd dominuje w orzecznictwie sądów powszechnych. Przykładowo wskazujemy wyrok SA w Szczecinie z dnia 26.04.2017 r. sygn. akt I ACa 1008/16, gdzie Sąd stwierdził: „Z niewykonaniem zobowiązania z umowy

o roboty budowlane (umowy o dzieło) mamy do czynienia wówczas, gdy roboty budowlane nie zostały wykonane w ogóle bądź gdy wada jest tego rodzaju, że uniemożliwia normalne wykorzystanie rezultatu robót lub odbiera im cechy wyraźnie oznaczone w umowie istotnie zmniejszając ich wartość”. Podobnie SA w Warszawie, w wyroku z dnia 03.08.2017 r. sygn. akt I ACa 689/16: „W sytuacji, gdy wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych i brak jest wad istotnych, zamawiający jest zobowiązany do ich odbioru. W protokole z tej czynności, stanowiącym pokwitowanie spełnienia świadczenia i podstawę dokonania rozliczeń stron, niezbędne jest zawarcie ustaleń co do jakości wykonanych robót, w tym ewentualnego wykazu wszystkich ujawnionych wad z terminami ich usunięcia lub oświadczeniem inwestora o wyborze innego uprawnienia przysługującego mu z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze. Odmowa odbioru będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy stwierdzone wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania”.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż zgodnie z umową stwierdzone w protokole odbioru robót ewentualne usterki zostaną wykonane we wskazanym terminie do ich usunięcia. Nie wykonanie ich w wyznaczonym terminie wiąże się z możliwością powierzenia ich realizacji innemu Wykonawcy – co będzie skutkowało zapłatą po ich wykonaniu i spisaniu bezusterkowego protokołu odbioru.

Pytanie 4:

Dotyczy wzór umowy §7 ust.5: Wnosimy o wydłużenie terminu płatności podwykonawcom do 30 dni od daty doręczenia faktury. Zwracamy uwagę, że Wykonawca otrzyma jedynie 5% zaliczki natomiast resztę wynagrodzenia dopiero po zakończeniu i odbiorze robót. W przypadku braku zgody prosimy o podanie podstawy prawnej niniejszego zapisu.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż dokonał zmiany we wzorze umowy w §7 ust.5. Zmodyfikowany wzór umowy został zamieszczony na stronie prowadzonego postępowania pod adresem: <https://platformazakupowa.pl/pn/zebrzydowice>

Pytanie 5:

Dotyczy wzór umowy §8 ust.2: Wnosimy o wykreślenie słowa „bezusterkowego” w odniesieniu do protokołu odbioru wykonanych robót.

Orzecznictwo i doktryna stoją na stanowisku, że strony umowy o roboty budowlane nie mogą uzależniać wypłaty wynagrodzenia należnego wykonawcy od braku jakichkolwiek usterek w zakresie wykonanych robót budowlanych (tak m.in. SN w wyroku z dnia 22.06.2007 r. sygn. akt. V CSK 99/07). Niedopuszczalne jest również uznanie dzieła/robót za wykonane, tylko w przypadku wystąpienia stanu bezusterkowości. Przedmiotowy pogląd dominuje w orzecznictwie sądów powszechnych. Przykładowo wskazujemy wyrok SA w Szczecinie z dnia 26.04.2017 r. sygn. akt I ACa 1008/16, gdzie Sąd stwierdził: „Z niewykonaniem zobowiązania z umowy o roboty budowlane (umowy o dzieło) mamy do czynienia wówczas, gdy roboty budowlane nie zostały wykonane w ogóle bądź gdy wada jest tego rodzaju, że uniemożliwia normalne wykorzystanie rezultatu robót lub odbiera im cechy wyraźnie oznaczone w umowie istotnie zmniejszając ich wartość”. Podobnie SA w Warszawie, w wyroku z dnia 03.08.2017 r. sygn. akt I ACa 689/16: „W sytuacji, gdy wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych i brak

jest wad istotnych, zamawiający jest zobowiązany do ich odbioru. W protokole z tej czynności, stanowiącym pokwitowanie spełnienia świadczenia i podstawę dokonania rozliczeń stron, niezbędne jest zawarcie ustaleń co do jakości wykonanych robót, w tym ewentualnego wykazu wszystkich ujawnionych wad z terminami ich usunięcia lub oświadczeniem inwestora o wyborze innego uprawnienia przysługującego mu z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze. Odmowa odbioru będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy stwierdzone wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania”.

Wnosimy o uznanie za moment wykonania przedmiotu umowy, dzień zgłoszenia robót do odbioru przez Wykonawcę, potwierdzonego przez przedstawiciela zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż zgodnie z umową stwierdzone w protokole odbioru robót ewentualne usterki zostaną wykonane we wskazanym terminie do ich usunięcia. Nie wykonanie ich w wyznaczonym terminie wiąże się z możliwością powierzenia ich realizacji innemu Wykonawcy – co będzie skutkowało zapłatą po ich wykonaniu i spisaniu bezusterkowego protokołu odbioru.

Zamawiający uznaje, iż zakończenie wykonania przedmiotu umowy jest moment podpisania protokołu odbioru robót.

Pytanie 6:

Dotyczy wzór umowy §11 ust.1 pkt. g): Wnosimy o zmianę podstawy odstąpienia z opóźnienia na zwłokę.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż zmieniono zapis we wzorze umowy w §11 ust.1 lit. g. Zmodyfikowany wzór umowy został zamieszczony na stronie prowadzonego postępowania pod adresem: <https://platformazakupowa.pl/pn/zebrzydowice>

Pytanie 7:

Dotyczy wzór umowy §11 ust.7 pkt. a): Prosimy o dodanie „i pomimo jednorazowego wezwania przez Zamawiającego do prawidłowej realizacji, nie nastąpiła zmiana sposobu wykonywania”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu.

Pytanie 8:

Dotyczy wzór umowy §13 ust.1 pkt. b)-c): Prosimy o zmianę podstawy naliczenia kary z opóźnienia na zwłokę. Zgodnie z art. 433 pkt. 1) ustawy PZP projektowane postanowienia umowne nie mogą przewidywać odpowiedzialności Wykonawcy za opóźnienie chyba, że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia. W przypadku braku zgody na zmianę prosimy o uzasadnienie zgodnie z przywołanym przepisem.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż zmieniono zapis we wzorze umowy w §13 ust.1 lit. b. oraz c. Zmodyfikowany wzór umowy został zamieszczony na stronie prowadzonego postępowania pod adresem: <https://platformazakupowa.pl/pn/zebrzydowice>

Pytanie 9:

Dotyczy wzór umowy §13 ust.6: Wnosimy o dookreślenie, iż kara za zwłokę/ opóźnienie i kara za odstąpienie od umowy nie podlegają kumulacji. Zgodnie z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 3 lipca 2008 r. (sygn. akt: V ACa 199/08) nie jest dopuszczalnym kumulowanie kary umownej za odstąpienie od umowy z karą za opóźnienie w terminowym zakończeniu zadania.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż kary umowne kumulują się w zakresie §13 ust. 1 od lit. b do lit. k., w których nie znajduje się kara za odstąpienie od umowy (§13 ust. 1 lit. a.). §13 ust.6 uprawnia Zamawiającego do naliczania kar umownych za odstąpienie od umowy (§13 ust. 1 lit. a.) oraz jednocześnie za sytuacje zaistniałe w §13 ust. 1 od lit. b do lit. k.

ZAPYTANIE II:

Pytanie 1:

Proszę o przekazanie w formie edytowalnej wykazu materiałów, sprzętu i robocizny oraz tabeli elementów scalonych, o których mowa w punkcie 9 rozdziału XXVI. OPIS SPOSOBU OBLICZENIA CENY SWZ. Bez przekazania wyżej wymienionych formularzy oferty złożone w postępowaniu będą nieporównywalne.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż zgodnie z SWZ Rozdział XXVI pkt. 8 dopuszczalne jest zastosowanie kalkulacji własnej zamiast przywołanych w przedmiarach ST / KNR, dotyczy to także nakładów R, M, S i tabeli elementów scalonych.

ZAPYTANIE III:

Pytanie 1:

Prosimy o sprecyzowanie wartości, o której mowa w roz IV pkt 2 SWZ tzn wysokość zaliczki (nie mniejszej niż 5%) udzielonej przez Zamawiającego - dla Wykonawcy inwestycji.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż udzieli zaliczki w kwocie 5 % wartości oferty brutto.

WÓJT GMINY ZEBRZYDOWICE

Andrzej KONDZIOLKA