

Ośno Lubuskie, dnia 21 lutego 2024 r.

Gmina Ośno Lubuskie
ul. Rynek 1
69-220 Ośno Lubuskie

ZF.271.2.2024

Wykonawcy

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz.U. z 2023 r., poz. 1605 ze zm.) przekazuję treść pytań i udzielonych wyjaśnień dotyczących treści SWZ w postępowaniu pn.: „Wymiana sieci wodociągowej oraz remont stacji uzdatniania wody w Lubieniu”, tj.:

1. Zwracamy się z uprzejmą prośbą o wprowadzenie następujących zmian do projektu umowy oraz wyjaśnienie zapisów specyfikacji warunków zamówienia:

Dotyczy projektu umowy:

Obecne zapisy dotyczące waloryzacji sprawiają, że może być ona pozorna i nie odzwierciedlać aktualnej sytuacji na rynku. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 1 ust. 10 pkt 5) ppkt g) tiret 4 z: „łączna wartość zmian wysokości wynagrodzenia Wykonawcy, dokonanych na podstawie postanowień ust. 5) lit. a) nie może być wyższa niż 5 % w stosunku do pierwotnej wartości umowy” na:

„łączna wartość zmian wysokości wynagrodzenia Wykonawcy, dokonanych na podstawie postanowień ust. 5) lit. a) nie może być wyższa niż 15 % w stosunku do pierwotnej wartości umowy”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zgadza się ze stwierdzeniem, że przewidziana klauzula waloryzacyjna może być pozorna. Według komunikatu GUS inflacja za styczeń 2024 r. wynosi 3,9 % i zgodnie z przewidywaniami analityków i prognozami, średnia w 2024 r. oraz 2025 r. nie będzie przekraczać 5 % (źródło: <https://nbp.pl/projekcja-inflacji-i-pkb-listopad-2023/>). Waloryzacja na poziomie 5% zabezpiecza interesy obu stron. Zapisy projektu umowy w powyższym zakresie pozostają bez zmian.

2. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca może ponieść odpowiedzialność tylko w sytuacji, gdy nie wywiązał się on ze swoich zobowiązań z przyczyn całkowicie od niego zależnych. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 4 ust. 29 z:

„29. Jeżeli Wykonawca nie usunie wad ujawnionych w okresie rękojmi lub gwarancji jakości w określonym przez Inspektora Nadzoru lub Zamawiającego terminie, uwzględniającym możliwości techniczne lub technologiczne dotyczące usunięcia wady, Zamawiający lub Inspektor Nadzoru po uprzednim zawiadomieniu Wykonawcy, jest uprawniony do zlecenia usunięcia wad podmiotowi trzeciemu na koszt i ryzyko Wykonawcy, przez zatrudnienie własnych specjalistów albo specjalistów strony trzeciej bez utraty praw wynikających z rękojmi. Koszty naprawy zostaną pokryte ze środków uzyskanych z zabezpieczenia roszczeń z tytułu rękojmi za wady”

na:

„29. Jeżeli Wykonawca nie usunie wad ujawnionych w okresie rękojmi lub gwarancji jakości w określonym przez Inspektora Nadzoru lub Zamawiającego terminie, uwzględniającym możliwości techniczne lub technologiczne dotyczące usunięcia wady, z przyczyn zależnych od Wykonawcy, Zamawiający lub Inspektor Nadzoru po uprzednim zawiadomieniu Wykonawcy, jest uprawniony do zlecenia usunięcia wad podmiotowi trzeciemu na koszt i ryzyko Wykonawcy, przez zatrudnienie własnych specjalistów albo specjalistów strony trzeciej bez utraty praw wynikających z rękojmi. Koszty naprawy zostaną pokryte ze środków uzyskanych z zabezpieczenia roszczeń z tytułu rękojmi za wady”.

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy w powyższym zakresie pozostają bez zmian.

3. Dotyczy projektu umowy:

Obecna konstrukcja zapisu § 5 ust. 2 pkt a) uniemożliwia Wykonawcy żądanie kary umownej w sytuacji, gdy to Zamawiający odstąpi od umowy z przyczyn całkowicie od niego zależnych. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 5 ust. 2 pkt a) z:

„a) 10 % wartości brutto umowy w razie odstąpienia przez Wykonawcę od umowy z powodu okoliczności, za które ponosi odpowiedzialność Zamawiający”

na:

„a) 10 % wartości brutto umowy w razie odstąpienia od umowy z powodu okoliczności, za które ponosi odpowiedzialność Zamawiający”.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę.

§ 5 ust. 2 pkt a) otrzymuje brzmienie:

„10 % wartości brutto umowy w razie odstąpienia od umowy z powodu okoliczności, za które ponosi odpowiedzialność Zamawiający”.

4. Dotyczy projektu umowy:

W związku z art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego, Wykonawca proponuje miarkowanie kar umownych i:

wykreślenie punktów d), l), r) oraz t) z ust. 3 w § 5; zmianę § 5 ust. 3 pkt q) z:

„q) w przypadku, gdy roboty budowlane będą wykonywane niezgodnie z dokumentacją projektową lub pozwoleniem na budowę w wysokości 10 000 zł za każdy dzień, liczony od dnia doręczenia wezwania, o którym mowa w § 2 ust. 1 pkt. 3) umowy”

na:

„q) w przypadku, gdy roboty budowlane będą wykonywane niezgodnie z dokumentacją projektową lub pozwoleniem na budowę w wysokości 1 000 zł za każdy dzień, liczony od dnia doręczenia wezwania, o którym mowa w § 2 ust. 1 pkt. 3) umowy”.

Odpowiedź:

Powyższe zapisy projektowanych warunków umowy pozostają bez zmian. Zamawiający zwraca uwagę, iż przytoczone przez Wykonawcę kary umowne odnoszą się do czynności istotnych z punktu widzenia prawidłowej i zgodnej z przepisami prawa realizacji umowy, jak również czynności związanych z jakością wykonywanych robót.

Powyższe oznacza, że Zamawiający przewiduje możliwość naliczania kar umownych jedynie w sytuacjach wyjątkowych, odbiegających od standardu jakościowego opisanego w SWZ, związanych z nienależytym wykonywaniem umowy przez Wykonawcę, braku współpracy i reakcji na zgłaszane przez Zamawiającego problemy.

Zgodnie z treścią § 5 ust.10 projektowanych postanowień umowy, Strony nie odpowiadają za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań umownych spowodowane zaistnieniem siły wyższej. Przez siłę wyższą strony rozumieją zdarzenie zewnętrzne o nadzwyczajnym charakterze, niezależne od Stron, niemożliwe lub wyjątkowo trudne do przewidzenia, np. klęski żywiołowe, huragany, pożary, epidemie; których skutkiem nie dało się zapobiec lub byłoby to wyjątkowo utrudnione.

Nie bez znaczenia pozostaje fakt, że § 2 ust. 1 pkt. 3) projektu umowy stanowi, że w przypadku stwierdzenia przez Zamawiającego nieprawidłowości w wykonywaniu umowy, Zamawiający poinformuje o tym Wykonawcę i wezwie go do zaprzestania naruszeń oraz jeśli dotyczy, wyznaczy termin na usunięcie nieprawidłowości.

Powyższe oznacza, że intencją Zamawiającego nie jest obciążanie karami umownymi Wykonawcę, który wykonuje umowę zgodnie z jej postanowieniami, a jedynie zabezpieczenie na wypadek dopuszczenia się rażących naruszeń ze strony Wykonawcy, które jest niezbędne do prawidłowej realizacji zamówienia publicznego.

5. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, że wszelkie ewentualne kary umowne powinny być bezsporne i nie powinny budzić wątpliwości żadnej ze Stron. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 5 ust. 8 z:

„8. Strony ustalają, iż Zamawiający może potrącić z wynagrodzenia wszelkie należności pieniężne należne od Wykonawcy na podstawie umowy, w tym w szczególności kary umowne, odszkodowania z tytułu nienależytego wykonania przedmiotu umowy, w tym odszkodowania za szkody przewyższające wysokość zastrzeżonych kar umownych, koszty ubezpieczenia Wykonawcy i koszty poniesione przez Zamawiającego w związku z wykonaniem zastępczym”

na:

„8. Strony ustalają, iż Zamawiający może potrącić z wynagrodzenia wszelkie należności pieniężne należne od Wykonawcy na podstawie umowy, w tym w szczególności bezsporne kary umowne, odszkodowania z tytułu nienależytego wykonania przedmiotu umowy, w tym odszkodowania za szkody przewyższające wysokość

zastrzeżonych kar umownych, koszty ubezpieczenia Wykonawcy i koszty poniesione przez Zamawiającego w związku z wykonaniem zastępczym”.

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy w powyższym zakresie pozostają bez zmian.

6. Dotyczy projektu umowy: Zgodnie z art. 647 i art. 654 Kodeksu cywilnego oraz dominującym poglądem w orzecznictwie jednym z podstawowych obowiązków Zamawiającego jest odbiór zgłoszonych przez Wykonawcę robót. Protokół z tej czynności stanowi podstawę do dokonania rozliczeń stron i umożliwia Wykonawcy żądanie zapłaty należnego mu wynagrodzenia, a na podstawie art. 395 § 2 Kodeksu cywilnego za świadczone usługi oraz za korzystanie z rzeczy należy się drugiej stronie odpowiednie wynagrodzenie. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 9 ust. 6 z: „6. Zamawiający w razie odstąpienia od umowy z przyczyn, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, zobowiązany jest do:...”

na:

„6. Zamawiający w razie odstąpienia od umowy zobowiązany jest do:...”.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę. § 9 ust. 6 otrzymuje następujące brzmienie:

„Zamawiający w razie odstąpienia od umowy zobowiązany jest do:

- a) dokonania odbioru robót przerwanych oraz zapłaty wynagrodzenia za roboty, które zostały wykonane do dnia odstąpienia,
- b) odkupienia materiałów, o których mowa w ust. 4 lit. c) po cenach wynikających z faktur ich zakupu przez Wykonawcę robót.”

7. Dotyczy projektu umowy:

Wyznaczenie jakiegokolwiek terminu bez porozumienia z Wykonawcą i uwzględnienia wszystkich okoliczności może doprowadzić do sytuacji, że Wykonawca nie będzie w stanie wykonać zadania w jednostronnie wyznaczonym terminie ze względu na kwestie techniczne lub logistyczne, które muszą zostać wzięte pod uwagę. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 10 ust. 4 z:

„4. Wykonawca zobowiązuje się usunąć na swój koszt wady i usterki stwierdzone w przedmiocie niniejszej umowy w okresie rękopisami w terminach technicznie i organizacyjnie uzasadnionych, wyznaczonych przez Zamawiającego”

na: „

4. Wykonawca zobowiązuje się usunąć na swój koszt wady i usterki stwierdzone w przedmiocie niniejszej umowy w okresie rękopisami w terminach technicznie i organizacyjnie uzasadnionych, wyznaczonych przez Zamawiającego w porozumieniu z Wykonawcą”;

Odpowiedź:

Zamawiający wyznacza termin technicznie i organizacyjnie uzasadniony. Powyższe zapisy projektowanych warunków umowy pozostają bez zmian.

zmianę § 10 ust. 10 z:

„10. W przypadku wystąpienia wad Wykonawca zobowiązany jest do ich usunięcia w terminie 7 dni, licząc od dnia przekazania powiadomienia o wadzie w formie dokumentowej, na własny koszt. Jeżeli usunięcie wady nie będzie możliwe z przyczyn technicznych lub konieczności wykonania robót, których realizacja uzależniona jest od warunków atmosferycznych usunięcie wady nastąpi w terminie uzgodnionym przez strony. Jeżeli strony nie uzgodnią terminu usunięcia wady Zamawiający jednostronnie wyznacza termin, w którym Wykonawca zobowiązany jest usunąć wadę”

na:

„10. W przypadku wystąpienia wad Wykonawca zobowiązany jest do ich usunięcia jeżeli jest to technicznie możliwe w terminie 14 dni, licząc od dnia przekazania powiadomienia o wadzie w formie dokumentowej, na własny koszt. Jeżeli usunięcie wady nie będzie możliwe z przyczyn technicznych lub konieczności wykonania robót, których realizacja uzależniona jest od warunków atmosferycznych usunięcie wady nastąpi w terminie uzgodnionym przez strony”

Odpowiedź:

Powyższe zapisy projektowanych warunków umowy pozostają bez zmian.

zmianę § 10 ust. 21 z:

“21. W przypadku braku możliwości usunięcia awarii w terminie 4 dni od dnia zgłoszenia, Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia i uruchomienia urządzeń i/lub sprzętu zastępczego, fabrycznie nowego, o parametrach zgodnych z wymaganiami Zamawiającego”

na:

“21. W przypadku braku możliwości usunięcia awarii w terminie 4 dni roboczych od dnia zgłoszenia, Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia i uruchomienia urządzeń i/lub sprzętu zastępczego, fabrycznie nowego, o parametrach zgodnych z wymaganiami Zamawiającego”.

Odpowiedź:

Powyższe zapisy projektowanych warunków umowy pozostają bez zmian.

8. Dotyczy projektu umowy: Obecne zapisy dotyczące gwarancji mogą przypisywać Wykonawcy odpowiedzialność nawet w sytuacji, gdy producenci udzielają gwarancji na krótszy okres. Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za producentów urządzeń. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 10 ust. 6 z:

“6. W przypadku, gdy Producent/Dostawca wbudowanych urządzeń i dostarczanych sprzętów udzieli gwarancję na okres krótszy niż w ofercie, Wykonawcę obowiązuje okres wskazany w ust. 2”

na:

“6. W przypadku, gdy Producent/Dostawca wbudowanych urządzeń i dostarczanych sprzętów udzieli gwarancję na inny okres niż w ofercie, Wykonawcę obowiązuje okres wskazany w gwarancji udzielonej przez producenta”.

Odpowiedź:

Powyższe zapisy projektowanych warunków umowy pozostają bez zmian. Zgodnie z pkt. XXII.7 SWZ w cenie Wykonawca uwzględni również: materiały pomocnicze, dostawę, montaż urządzeń, transport, składowanie i utylizację odpadów, akcesoria, organizację placu budowy, media niezbędne na czas budowy, koszty gwarancji i ubezpieczeń, koszty wynikające z realizacji warunków umowy itp. oraz okres realizacji inwestycji.

9. Dotyczy projektu umowy: Wykonawca udzielając gwarancji zobowiązuje się do naprawienia wszelkich wad i usterek, które wynikły z przyczyn tkwiących w przedmiocie umowy. Ponadto to Zamawiający w § 10 ust. 2 sam obliguje Wykonawcę do udzielenia takiej gwarancji. W związku z powyższym w przypadku ujawnienia wad lub usterek w przedmiocie zamówienia Zamawiający powinien w pierwszej kolejności skorzystać z uprawnień przysługujących mu z tytułu tejże gwarancji. Wnosimy zatem o zmianę § 10 ust. 9 z:

„9. Zamawiający może wykonać uprawnienia z tytułu rękojmi za wady, niezależnie od uprawnień wynikających z gwarancji”

na:

„9. Zamawiający może wykonać uprawnienia z tytułu rękojmi za wady, niezależnie od uprawnień wynikających z gwarancji, z tym że uprawnienia z rękojmi Zamawiający będzie realizował, gdy Wykonawca nie wykona obowiązków z gwarancji”.

Odpowiedź:

Powyższe zapisy projektowanych warunków umowy pozostają bez zmian. Zamawiający, zgodnie z przepisami kodeksu cywilnego, ma prawo decydować z jakich uprawnień skorzysta.

Burmistrz Ośna Lubuskiego

mgr Stanisław Kozłowski