

Świnoujście, dnia 09.02.2023 r.

Nr sprawy BZP.271.1.46.2022

1. **Wykonawcy biorący udział w postępowaniu**
2. **Strona internetowa Zamawiającego na której umieszczono ogłoszenie o zamówieniu i udostępniono SWZ nr BZP.271.1.46.2022**

Dotyczy: „Budowa odcinkowego pomiaru prędkości w tunelu pod Świną w Świnoujściu w formule zaprojektuj i wybuduj”

Odpowiedzi na pytania wykonawców

Zamawiający na mocy przysługujących mu, w świetle przepisu art. 135 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 ze zm.), uprawnień, udziela wyjaśnień przekazując treść pytań i odpowiedzi wszystkim wykonawcom, biorącym udział w postępowaniu i publikując je również na stronie internetowej.

Pytanie nr 1

W treści SWZ Zamawiający określił, iż "Zabezpieczenia należytego wykonania umowy w innej formie niż w pieniądzu, musi zawierać klauzulę, że:

- Gwarant/poręczyciel zobowiązuje się dokonać wypłaty do wysokości sumy gwarancyjnej na pierwsze pisemne żądanie Zamawiającego – nieodwołalnie, bezwarunkowo i bezzwłocznie w terminie maksymalnie 30 dni, bez konieczności jego uzasadnienia".

Zapis taki należy bezspornie uznać jako sprzeczny z przepisami PZP ale i samym celem Gwarancji Należytego Wykonania Umowy. Zgodnie z art. 450 PZP, Zabezpieczenie może być wnoszone, według wyboru wykonawcy, w jednej lub w kilku następujących formach. Zgodnie z treścią PZP, Zabezpieczenie jest wnoszone w związku z należyтым wykonaniem umowy i ma na celu pokrycie ewentualnych roszczeń Zamawiającego z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. Tym samym sama Gwarancja i podstawa jej wypłaty nie może być w jakikolwiek sposób nieuzasadniona. Gwarant wypłaca nieodwołalnie, bezwarunkowo i bezzwłocznie kwotę Gwarancji, jednak dopiero wówczas, gdy Wykonawca dopuścił się nienależytego wykonania umowy lub jej niewykonania. Tym samym, żądanie wypłaty Gwarancji bez żadnej podstawy będzie prowadziło do tego, że działania takie należy traktować jako bezpodstawne wzbogacenie, co jest niedopuszczalne

nie tylko na gruncie PZP ale i pozostałych przepisów. Tym samym, pytający wnosi zmianę tego zapisu i nadanie mu następującego brzmienia: "Zabezpieczenia należytego wykonania umowy w innej formie niż w pieniądzu, musi zawierać klauzulę, że:

- Gwarant/poręczyciel zobowiązuje się dokonać wypłaty do wysokości sumy gwarancyjnej na pierwsze pisemne żądanie Zamawiającego – nieodwołalnie, bezwarunkowo i bezzwłocznie w terminie maksymalnie 30 dni, od dnia otrzymania pierwszego pisemnego wezwania do zapłaty wskazującego, iż Wykonawca nie wykonał albo nienależycie wykonał zobowiązanie wynikające z Umowy lub ponosi odpowiedzialność za niewykonanie albo nienależyte wykonanie zobowiązania wynikającego z Umowy."

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza wymóg wskazania w żądaniu podstawy tego żądania wypłaty z gwarancji (poręczenia), jednak z treści gwarancji (poręczenia) nie może wynikać zobowiązanie Zamawiającego jako beneficjenta gwarancji (poręczenia) do uzasadnienia żądania wypłaty pozwalające gwarantowi na ocenę zasadności żądania wypłaty. Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.

z up. PREZYDENTA MIASTA

Ewa Bimkiewicz
Kierownik
Biura Zamówień Publicznych