

Zamawiający:

Wielopole Skrzyńskie, dnia 11.05.2021 r.

**Gmina Wielopole Skrzyńskie**  
**39-110 Wielopole Skrzyńskie 200**

## **Wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia**

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn: „**Budowa drogi gminnej Glinik koło cmentarza**” - oznaczonego symbolem: **RRz.271.3.2021**

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. poz. 2019 ze zm.) – dalej: ustawa Pzp, wykonawcy zwrócili się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

Działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy Pzp, Zamawiający przekazuje Wykonawcom ubiegającym się o przedmiotowe zamówienie treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia wraz z wyjaśnieniami Zamawiającego:

### **Pytania:**

1. *Dotyczy wzór umowy art. 1 pkt. 1.6: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy dokumentacja udostępniona przez Zamawiającego opisująca przedmiot umowy jest kompletna, nie zawiera błędów i posiada wszelkie niezbędne dane do prawidłowej realizacji zadania?*
2. *Dotyczy wzór umowy art. 4 pkt. 4.1: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie w jakich terminach od zgłoszenia inspektor nadzoru będzie dokonywał odbioru robót zanikających i ulegających zakryciu.*
3. *Dotyczy wzór umowy art. 4 pkt. 6.6 ppk. k): Prosimy o usunięcie zapisu, Wykonawca nie może przedłożyć oświadczenia o braku roszczeń przez dokonaniem odbioru przez Zamawiającego i zapłatą wynagrodzenia z tego tytułu. W przypadku braku zgody na usunięcie prosimy o podanie podstawy prawnej niniejszego zapisu.*
4. *Dotyczy wzór umowy art. 5 pkt. 5.4: Wnosimy o skrócenie terminu do 7 dni na zgłoszenie zastrzeżeń przez Zamawiającego. Termin przedstawiony we wzorze umowy niepotrzebnie wydłuża proces związany z dochowaniem formalności biorąc pod uwagę w szczególności krótki okres realizacji zamówienia publicznego.*
5. *Dotyczy wzór umowy art. 5 pkt. 5.17 ppkt.b): Prosimy o modyfikację, że kopie umów o pracę zostaną zanonimizowane w sposób zapewniający ochronę danych osobowych zgodnie z przepisami.*
6. *Dotyczy wzór umowy art. 6 pkt. 6.1: Prosimy o skrócenie terminu gwarancji i rękojmi w zakresie oznakowania cienkowarstwowego do 12 miesięcy, zaś grubowarstwowego do 36 miesięcy. Wydłużenie gwarancji ponad wskazany okres spowoduje konieczność jego powtórnego wielokrotnego odnawiania/wykonania — co Wykonawca zmuszony jest ująć w ofercie.*
7. *Dotyczy wzór umowy art. 6 pkt. 6.3: Prosimy o modyfikację zapisu „Jeżeli Wykonawca nie usunie w wyznaczonym terminie zgłoszonych wad lub usterek”. Usunięcie wad lub usterek na koszt Wykonawcy przed upływem terminu ich usunięcia byłoby przedwczesne.*
8. *Dotyczy wzór umowy art. 8 pkt. 8.3: Wnosimy o modyfikację zapisu- określenie odbioru jako „bezusterkowego” jest niezgodne z przepisem art. 647 k.c., w którym to ustawodawca posłużył się pojęciem "odbioru robót", nie zaś "bezusterkowego odbioru robót". Ww. stanowisko Sąd Najwyższy podzielił w wyroku z dnia 7 marca 2013 r. (sygn. akt II CSK 476/12). Zaakceptowano tam dominujący pogląd orzecznictwa, iż w sytuacji, gdy wykonawca*

zgłosił zakończenie robót budowlanych wykonanych zgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej, 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 ewentualny wykaz wszystkich ujawnionych wad z terminami ich usunięcia lub oświadczeniem Zamawiającego o wyborze innego uprawnienia przysługującego mu z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze. Jednocześnie zwrócono uwagę, że odmowa odbioru będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy przedmiot zamówienia będzie mógł być kwalifikowany jako wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania. W orzecznictwie dominuje pogląd zakładający, że odbiór robót budowlanych nie może zostać uzależniony od braku wad bądź usterek (wyr. SN, V CSK 99/07 wyr. SA w Katowicach, V ACa 935/15). Gdyby inwestor miał prawo odmówić odbioru w przypadku istnienia jakiegokolwiek wady odbiór przeciągałby się w czasie, a nierzadko nigdy nie dochodziłoby do skutku (wyr. SA w Gdańsku, V ACa 332/13). Przyjęcie, że odmowę odbioru uzasadnia każde odstępstwo od stanu idealnego byłoby więc sprzeczne z naturą umowy o roboty budowlane i naruszałoby równowagę między stronami pozostawiając wykonawcę w niepewności co do uzyskania wynagrodzenia (wyr. SA w Szczecinie, I ACa 138/16). Jeżeli w umowie znalazłoby się postanowienie, w myśl którego odbiór prac nastąpi jedynie wówczas, gdy zostanie sporządzony protokół odbioru bezusterkowego, nie mogłoby on być uznany za wiążące (wyr. SA w Warszawie, I ACa 253/15, V ACa 1302/17). Jeżeli inwestor odwołuje się do odbioru bezusterkowego takie zachowanie pozostaje bez wpływu na wynagrodzenie wykonawcy - staje się ono wymagalne z chwilą, w której po wykonaniu robót odbiór powinien nastąpić (wyr. SA w Białymstoku, I ACa 629/14).

9. Dotyczy wzór umowy art. 8 pkt. 8.4: Wnosimy o usunięcie określenia odbioru jako „bezusterkowego”.

10. Dotyczy wzór umowy art. 8 pkt. 8.7: Prosimy o modyfikację, że Zamawiający będzie uprawniony do wstrzymania wypłaty należnego wynagrodzenia w części równej sumie kwot wynikających z nieprzedstawionych dowodów zapłaty.

11. Dotyczy wzór umowy art. 8 pkt. 8.8 tiret pierwsze: Wnosimy o zmianę, że wynagrodzenie w przypadku podwyższenia stawki podatku VAT wynagrodzenie netto pozostanie bez zmian, a wynagrodzenie brutto ulegnie stosownemu podwyższeniu. Zmiana stawki VAT - jak podnosi zarówno KIO, jak również sądy powszechne (w tym SN) - jest okolicznością niezależną od Stron i nie można przerzucać na Wykonawcę - straty związanej ze wzrostem podatku. Niniejszy zapis stanowi, iż w przypadku podwyższenia stawki podatku VAT, oferta netto Wykonawcy ulegnie zmianie, co jest niedopuszczalne w ramach ustawy PZP, a także niniejszej umowy, która jest rozliczana wg. cen jednostkowych tabeli elementów rozliczeniowych stanowiącej załącznik do Umowy. W przypadku braku zgody na wykreślenie wnosimy o podanie podstawy prawnej do zmiany cen jednostkowych oferty po zawarciu umowy w trybie ustawy PZP.

12. Prosimy o wyjaśnienie czy w przypadku gdy nazwy podwykonawców nie są znane na etapie składania oferty Zamawiający dopuszcza określenie jedynie zakresów planowanych do powierzenia ewentualnym podwykonawcom, a w miejscu nazwa firmy podana była by informacja „podwykonawca nie znany na tym etapie” przy założeniu, że wykonawca nie polega na zasobach danych firm.

13. Z uwagi na szereg coraz większych obostrzeń związanych z zagrożeniem epidemiologicznym, a tym samym duże ograniczenia w uzyskaniu ofert od podwykonawców i dostawców zwracamy się z prośbą o przedłużenie terminu do składania ofert o minimum 14 dni. Dodatkowy czas na weryfikację i należyte przygotowanie oferty jest niezbędny.

#### **Odpowiedzi:**

Ad. 1. Dokumentacja udostępniona przez Zamawiającego spełnia wszelkie wymogi dokumentacji budowlanej koniecznej do realizacji przedmiotowej inwestycji.

Ad. 2. Inspektor nadzoru będzie dokonywał odbioru robót zanikających i ulegających zakryciu w terminie niezwłocznym od zgłoszenia przez Wykonawcę.

Ad. 3. Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisu, podstawę prawną stanowi art. 353<sup>1</sup> kodeksu cywilnego (t.j. Dz. U. z 2020 r., poz. 1740).

Ad. 4. Zamawiający pozostawia zapis SWZ w tym zakresie bez zmian.

Ad. 5. Zamawiający pozostawia zapis SWZ w tym zakresie bez zmian, gdyż żąda wyłącznie danych niezbędne do weryfikacji zatrudnienia zgodnie z art. 438 Pzp, który przewiduje możliwość żądania przez Zamawiającego poświadczonych za zgodność z oryginałem kopii umowy o pracę zatrudnionego pracownika zawierającej informacje, w tym dane osobowe, niezbędne do weryfikacji zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, w szczególności imię i nazwisko zatrudnionego pracownika, datę zawarcia umowy o pracę, rodzaj umowy o pracę i zakres obowiązków pracownika.

Ad. 6. Zamawiający pozostawia zapis SWZ w tym zakresie bez zmian.

Ad. 7. Przedmiotowy zapis należy interpretować łącznie z art. 6.2 umowy.

Ad.8. Zapis wzoru umowy tj. art. 8 pkt 8.3 brzmi: „Płatność ostatniej części zamówienia następuje po dokonaniu odbioru końcowego.” Wobec powyższego w tym przepisie umowy nie ma mowy o bezusterkowym odbiorze jak wskazuje występujący o udzielenie wyjaśnień.

Ad. 9. Zapis art. 8 pkt 8.4 zgodnie z sugestią występującego o udzielenie wyjaśnień ulega zmianie poprzez wykreślenie z zapisu ww. postanowienia umowy określenia odbioru „bezusterkowego”. Ponadto Zamawiający informuje, że analogiczny zapis w pkt 8.5 umowy t.j. określenia odbioru „bezusterkowego” również ulega zmianie poprzez wykreślenie słowa „bezusterkowego”.

Ad. 10. Zamawiający pozostawia zapis SWZ w tym zakresie bez zmian.

Ad. 11. Zamawiający pozostawia zapis SWZ w tym zakresie bez zmian.

Ad. 12. Zamawiający dopuszcza określenie jedynie zakresów planowanych do powierzenia ewentualnym podwykonawcom poprzez podanie nazwy i wartość lub % części zamówienia, a w miejscu nazwa firmy podanie informacji „podwykonawca nie znany na tym etapie”.

Ad. 13. Zamawiający pozostawia zapis SWZ w tym zakresie bez zmian.

Mając na uwadze treść udzielonych wyjaśnień, oraz potrzebę usunięcia rozbieżności pomiędzy ich treścią a treścią dokumentu zamówienia, zamawiający, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp, wprowadza następujące zmiany do SWZ:

**- zmienia się zapisy w projekcie umowy zgodnie z udzielonymi odpowiedziami oraz zapisy umowy dotyczące zabezpieczenia należytego wykonania umowy, ponieważ były niezgodne z zapisami SWZ, w tym % wysokość ZNWU.**

**WÓJT**  
*[Podpis]*  
mgr inż. Marek Tęszar  
Kierownik zamawiającego

