

## BURMISTRZ RAKONIEWIC

---

Rakoniewice 05.07.2022r.

Dotyczy: Dotyczy: Postępowania o zamówienie publiczne w trybie podstawowym bez negocjacji pn. „Budowa drogi gminnej Jabłonna - Blinek”, znak sprawy GG.271.10.2022.TS  
W dniu 04 i 05 lipca 2022 r. do Zamawiającego wpłynęły zapytania dotyczące w/w zamówienia

Poniżej zamieszczamy pytania i odpowiedzi  
Szanowni Państwo,

### **Wnioski o wyjaśnienie treści SWZ dla zamówienia publicznego pn. „Budowa drogi gminnej Jabłonna -Blinek”.**

#### Pytanie 1

Dotyczy Rozdział III SWZ – OPISU PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA w zw. z § 1 ust. 2 pkt 2.1 Załącznika nr 7 do SWZ -Wzoru Umowy : Zgodnie ze wskazanym przepisem SWZ Zadanie inwestycyjne obejmuje m.in. opracowania projektowe. Prosimy o wyjaśnienie w jakim zakresie zadanie ma obejmować opracowania projektowe oraz gdzie w przedmiarze robót została wyszczególniona pozycja odnosząca się do takich opracowań ? Wskazujemy, że zadanie dotyczy realizacji przedmiotu zamówienia w systemie „buduj”, a Zamawiający jest zobowiązany do opisu przedmiotu zamówienia zgodnie z art. 99 i art. 102 ustawy z 11 września 2019 roku – Prawo zamówień publicznych.

#### **Odpowiedź:**

**dotyczy Inwentaryzacja powykonawcza**

#### Pytanie 2

Dotyczy pkt 7 Rozdział XIV SWZ – Sposobu Obliczania Ceny: Zgodnie ze wskazanym przepisem „ Oferowana cena musi obejmować koszty wszystkich następujących po sobie czynności niezbędnych dla zapewnienia zgodności wykonania tych robót z dokumentacją projektową i wymaganiami podanymi w szczególności w Specyfikacjach technicznych Wykonania i Odbioru Robót, przedmiar robót, wzór umowy oraz zakres wynikający z własnej kalkulacji robót tymczasowych i prac towarzyszących nie objętych dokumentacją z uwzględnieniem wszystkich potencjalnych ryzyk ekonomicznych jakie mogą wystąpić przy realizacji przedmiotu umowy, a wynikających z okoliczności, których nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy. Tym samym w cenie oferty należy uwzględnić wszystkie koszty ewentualnych robót nieujętych w SWZ, a koniecznych do wykonania ze względu na sztukę budowlaną, zasady wiedzy technicznej, rygory technologiczne i obowiązujące przepisy prawa”. Prosimy o wykreślenie wskazanego zapisu, gdyż Wykonawca nie jest zobowiązany do wykonania jakichkolwiek prac, które nie wynikają z opisu przedmiotu Zamówienia. Zamawiający nie może minimalizować własnego ryzyka wynikającego z braków w dokumentacji projektowej czy niedostatecznego opisu przedmiotu

zamówienia poprzez przerwianie na Wykonawcę wszelkich ryzyk związanych z realizacją. Prosimy o wykreślenie wskazanego przepisu oraz o potwierdzenie, że przedmiar robót został wykonany bez naruszenia obowiązujących przepisów i Zamawiający załączył do SWZ całą dokumentację potrzebną 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:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę pkt 7 Rozdział XIV SWZ – Sposobu Obliczania Ceny**

Pytanie 3

Dotyczy § 1 ust. 6 Załącznika nr 7 do SWZ -Wzoru Umowy: Zgodnie ze wskazanym przepisem „ Wykonawca oświadcza, iż znane mu są wszelkie uwarunkowania faktyczne i prawne związane z wykonaniem przedmiotu niniejszej umowy, w szczególności oświadcza, iż znany mu jest sposób i warunki dostępu do terenu budowy, a także, że zbadał teren budowy oraz jego otoczenie, jak również że zapoznał się z udostępnioną dokumentacją Zamawiającego i uzyskał wszelkie informacje tak, aby mieć pełną wiedzę o nich. Wszelkie zastrzeżenia Wykonawcy, dotyczące terenu budowy zgłoszone po dniu zawarcia niniejszej umowy nie mogą być podstawą do dochodzenia roszczeń od Zamawiającego oraz do żądania przez Wykonawcę przesunięcia terminu wykonania robót”. Prosimy o usunięcie wskazanego zapisu. Zamawiający nie może oczekiwać sprawdzenia prawidłowości dokumentacji projektowej od wykonawcy, a żądanie od wykonawcy złożenia przed podpisaniem umowy oświadczenia, że znane mu są wszelkie uwarunkowania faktyczne i prawne związane z wykonaniem przedmiotu niniejszej umowy, w szczególności oświadcza, iż znany mu jest sposób i warunki dostępu do terenu budowy, a także, że zbadał teren budowy oraz jego otoczenie, jak również że zapoznał się z udostępnioną dokumentacją Zamawiającego i uzyskał wszelkie informacje tak, aby mieć pełną wiedzę o nich, stanowi nieuprawnione przerwianie na wykonawcę odpowiedzialność za błędy dokumentacji projektowej, co jest wprost sprzeczne z przepisami Kodeksu cywilnego, w tym z art. 651 k.c. (wyrok KIO z dnia 30 listopada 2017 r., KIO 2219/17; również Sąd Najwyższy w uzasadnieniu wyroku z dnia 27 marca 2000 r., III CKN 629/98). Jak wynika z orzecznictwa sądowego wykonawcy nie mają obowiązku szczegółowego sprawdzania dostarczonego projektu. Takie stanowisko zaprezentował Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 27.03.2000 r. (III CKN 629/98). SN stwierdził także, że obowiązek zawiadomienia zamawiającego spoczywający na wykonawcy obejmuje sytuacje, w których sprawdzenie projektu nie wymaga specjalistycznej wiedzy z zakresu projektowania (wyrok SN z dnia 26.06.2008 r.). Wykonawcy powinni mieć więc świadomość, że nie muszą podejmować się dodatkowego szczegółowego sprawdzania dostarczonej dokumentacji. Spotkać można się nawet z poglądem sądu, stwierdzającym, że wykonawca w ogóle co do zasady nie ma obowiązku sprawdzać ani weryfikować dokumentacji projektowej (wyrok SO w Olsztynie z dnia 26 listopada 2014 r., sygn. akt: I C 742/13).

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 1 ust. 6 Załącznika nr 7 do SWZ -Wzoru Umowy**

#### Pytanie 4

Dotyczy § 3 ust. 2 Załącznika nr 7 do SWZ -Wzoru Umowy: Prosimy o potwierdzenie, że „podpisanie protokołu odbioru robót z wynikiem pozytywnym”, które stanowi podstawę do rozliczenia prac oznacza podpisanie protokołu odbioru końcowego bez wad istotnych.

#### **Odpowiedź**

**Zamawiający potwierdza, że przez podpisanie protokołu odbioru robót z wynikiem pozytywnym należy rozumieć podpisanie protokołu odbioru końcowego bez wad istotnych.**

#### Pytanie 5

Dotyczy § 4 ust. 2 Załącznika nr 7 do SWZ -Wzoru Umowy: W jakim terminie, licząc od podpisania umowy, Zamawiający przekaze Wykonawcy teren budowy ?

#### **Odpowiedź:**

**Przekazanie terenu budowy nastąpi niezwłocznie po zgłoszeniu przez Wykonawcę z którym zawarta zostanie umowa, gotowości do jego przejęcia.**

#### Pytanie 6

Dotyczy § 5 ust. 1 Załącznika nr 7 do SWZ -Wzoru Umowy: W jakim terminie Zamawiający zakończy czynności odbioru końcowego licząc od dnia przystąpienia do odbioru? Wskazujemy, że odbiór końcowy robót należy - obok zapłaty wynagrodzenia - do podstawowych obowiązków umownych Zamawiającego. Jego termin ma dla wykonawcy znaczenie kluczowe, ponieważ zależy od niego możliwość wystawienia faktury końcowej; od tego terminu rozpoczynają bieg terminy gwarancji i rękojmi; termin ten ma też znaczenie w kontekście treści gwarancji ubezpieczeniowej na zabezpieczenie należytego wykonania umowy. Stąd też termin, w którym powinno dojść do zakończenia procedury odbiorowej, powinien zostać uregulowany w umowie.

#### **Odpowiedź:**

**Termin zakończenia odbioru końcowego uzależniony będzie od kompletności, zgodności z umową oraz jakości przedmiotu umowy oddanego przez Wykonawcę zamawiającemu do odbioru.**

#### Pytanie 7

Dotyczy § 8 ust. 3 Załącznika nr 7 do SWZ -Wzoru Umowy: W celu zachowania zasady równowagi pomiędzy pozycją stron umowy prosimy o zmianę wskazanego zapisu i nadanie mu brzmienia: „Strony mają prawo dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach określonych w Kodeksie cywilnym, jeżeli szkoda przewyższy wysokość kar umownych”. Zastrzeżenie takiego prawa jedynie dla Zamawiającego wprowadza niczym nieuzasadnioną nierówność stron stosunku zobowiązaniowego, ze szkodą dla Wykonawcy. Wskazujemy, że uprawnienie Zamawiającego do ustalenia warunków umowy nie ma charakteru absolutnego, gdyż zamawiający nie może swego prawa podmiotowego nadużywać (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 15 maja 2015 r., sygn. akt KIO 892/15).

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 8 ust. 3 Załącznika nr 7 do SWZ -Wzoru Umowy.**

Pytanie 8

Dotyczy § 8 ust. 4 Załącznika nr 7 do SWZ -Wzoru Umowy: Prosimy o usunięcie wskazanego zapisu albo o jego zmianę. Wskazujemy, zgodnie z orzecznictwem kumulacja kar umownych za odstąpienie i nienależyte wykonanie umowy nie jest dopuszczalna. Zgodnie z uchwałą SN z 18.07.2012 r. (III CZP 39/12) odstępującemu nie przysługuje roszczenie o zapłatę kary umownej na wypadek zwłoki lub opóźnienia, jeżeli w umowie zastrzeżono również taką karę w związku z odstąpieniem od umowy. Wskazujemy, iż skutek odstąpienia dochodzi do rozwiązania umowy ze skutkiem wstecznym, co oznacza, że w takiej sytuacji żadna ze stron nie może dochodzić kar umownych z tytułu nienależytego wykonania umowy. Z tego względu po odstąpieniu od umowy wyłączona jest możliwość kumulatywnego dochodzenia kary umownej za odstąpienie i kar zastrzeżonych na wypadek nienależytego wykonania umowy.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 8 ust. 4 Załącznika nr 7 do SWZ -Wzoru Umowy**

Pytanie 9

Dotyczy § 8 ust. 5 Załącznika nr 7 do SWZ -Wzoru Umowy: Prosimy o zmianę wskazanego zapisu tak, aby określenie wskazanej w tym przepisie łącznej maksymalnej wysokości kar umownych odnosiło się do możliwości ich dochodzenia w ustalonym limicie przez każdą ze stron, a nie tylko przez Zamawiającego. Zgodnie z art. 436 pkt 3) Ustawy Pzp Umowa zawiera postanowienia określające w szczególności łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony, a nie tylko Zamawiający.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 8 ust. 5 Załącznika nr 7 do SWZ -Wzoru Umowy**

Pytanie 10

Wykonawca prosi o uzupełnienie dokumentacji projektowej o opinię geotechniczną oraz o informację do jakiej grupy nośności zostało zakwalifikowane podłoże na przedmiotowym zadaniu.

**Odpowiedź:**

**Podłoże sklasyfikowano do grupy nośności G1**

Pytanie 11

Zgodnie z opisem technicznym budowa drogi będzie prowadzona całą szerokością jezdni. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający zgodzi się na całkowite zamknięcie drogi dla ruchu (z możliwością przejazdu tylko mieszkańców).

**Odpowiedź:**

**Zamawiający wyraża zgodę**

Pytanie 12

Dotyczy § 7 ust. 1 Załącznika nr 7 do SWZ -Wzoru Umowy: Prosimy o zmianę § 7 ust. 1 na: „Wykonawca udziela Zamawiającemu..... miesięcznej gwarancji jakości wykonania przedmiotu umowy, z wyjątkiem oznakowania poziomego cienkowarstwowego, którego okres gwarancji jakości wykonania przedmiotu umowy ustala się na 12 miesięcy (...)”

Wobec powyższego prosimy o przesunięcie terminu składania ofert na dzień 15.07.2022 r.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 7 ust. 1 Załącznika nr 7 do SWZ -Wzoru Umowy, Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu składania ofert.**

Pytanie 13

Dotyczy § 8 ust. 1 pkt) 3-6 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy: Wnosimy o zmianę wskazanych przepisów i obniżenie kar umownych jako rażąco wygórowanych minimum do poziomu 0,3%. Kara umowna ma na celu zdyscyplinowanie wykonawcy, jednakże określenie jej przez Zamawiającego na rażąco wysokim poziomie prowadzi do naruszenia zasady współżycia społecznego i powoduje nadmierną nierówność stron. Wskazujemy, że zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż zamawiający naruszył dyrektywy kształtowania treści SWZ zawarte w PZP (por. wyroki KIO z dn. 20 listopada 2015 r., sygn. KIO 2399/15 oraz z dn. 31 lipca 2015 r., sygn. KIO 1519/15).

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 8 ust. 1 pkt) 3-6 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy**

Pytanie 14

Dotyczy § 8 ust. 5 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy: Prosimy o obniżenie limitu kar dla Stron umowy do poziomu 15% Wynagrodzenia kosztorysowego netto. Wskazujemy, że zgodnie z orzecnictwem i stanowiskiem Sądu Najwyższego kara umowna wprowadzona do umowy w ramach swobody kontraktowania ma na celu zapewnienie skuteczności więzi powstałej między stronami w ramach zawartej umowy, a także służy realnemu wykonaniu zobowiązań (por. Wyrok SN z 08.08.2008 r., V CSK 85/08, LEX nr 457785). Sąd Najwyższy zaznacza, że „w sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, w związku z którym ją zastrzeżono, można ją uważać za rażąco wygórowaną (Wyrok SN z 20.05.1980 r., I CR 229/80, LEX nr 2534), także wtedy kara umowna może zostać uznana za rażąco wygórowaną, gdy „w zastrzeżonej wysokości jawić się będzie jako nieadekwatna” (Wyrok SA w Katowicach z 17.12.2008 r., V ACa 483/08, LEX nr 491137). Kara umowna ma na celu zdyscyplinowanie wykonawcy, jednakże określenie jej przez Zamawiającego na rażąco wysokim poziomie prowadzi do naruszenia zasady współżycia społecznego i powoduje nadmierną nierówność stron. Kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej

przez wierzyciela szkody (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13).Zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż zamawiający naruszył dyrektywy kształtowania treści SWZ zawarte w PZP (por. wyroki KIO z dn. 20 listopada 2015 r., sygn. KIO 2399/15 oraz z dn. 31 lipca 2015 r., sygn. KIO 1519/15). Mając to na uwadze wskazujemy, że w odniesieniu do limitu kar umownych ustanowionego na poziomie 40% wynagrodzenia umownego brutto, Zamawiający w istocie kreuje kary umowne na rażąco wygórowanym poziomie.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 8 ust. 5 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy**

**Pytanie 15**

Prosimy o obniżenie wysokości sankcji ujętej w § 8 ust.3-6, do 0,5% wartości umów podwykonawczych a nie 2% pełnej wartości umowy – w obecnym brzmieniu określone sankcje mają charakter zdecydowanie wygórowany – 2 % w sytuacji gdy nie wypełnienie podstawowego obowiązku umownego tj. nie wykonania umowy w terminie to 0,2 % .  
z góry dziękuję za pozytywne rozpatrzenie naszej prośby.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 8 ust. 3-6 Załącznika nr 7 do SWZ – Wzoru Umowy**

Burmistrz Rakoniewic

*/ - /dr Gerard Tomiak*