

Łękawica, dn. 06.09.2021 r.

RI.271.1.2.2021.IS

**Wykonawcy uczestniczący w postępowaniu
O udzielenie zamówienia publicznego pn:**

***Przebudowa drogi wewnętrznej w ramach zadania inwestycyjnego pn.:
„Modernizacja drogi dojazdowej do gruntów rolnych – ul. Zagrodowa w Łękawicy”***

Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 2, 6 oraz art. 286 ust 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 2019) informuje o wypłynięciu zapytań od Wykonawcy do SWZ, zamieszcza odpowiedzi oraz dokonuje zmiany SWZ:

1. Dotyczy SWZ rozdział XV pkt. 5: 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? Wskazujemy, iż treść niniejszego zapisu jest sprzeczna z normami kodeksu cywilnego, gdzie Wykonawca jest uprawniony do zgłoszenia roszczeń (w tym roszczenia o dodatkowe wynagrodzenie) na każdym etapie realizacji przedmiotu zamówienia, w szczególności, gdy roszczenia dotyczą dokumentacji Zamawiającego opracowanej w ramach należytej staranności opisanej w art. 99 ust.1 PZP. Postanowienia umowy nie mogą wyłączać możliwości dochodzenia roszczeń w oparciu o przepisy kodeksu cywilnego. Jak uznała KIO w wyroku z dnia 30 listopada 2017 r., KIO 2219/17 takie oświadczenie w sposób nieuprawniony przerzuca na wykonawcę odpowiedzialność za błędy dokumentacji projektowej, co jest wprost sprzeczne z art. 651 k.c. Zamawiający nie może oczekiwać sprawdzenia prawidłowości dokumentacji projektowej od wykonawcy, a taki nakaz wynika z literalnego brzmienia wskazanej klauzuli. Wykonawca ma jedynie obowiązek niezwłocznie zgłaszać dostrzeżone wady dokumentacji projektowej na etapie realizacji robót budowlanych, co nie powoduje jednak odpowiedzialności wykonawcy za wady tego projektu.

Za wady dokumentacji opracowanej przez Zamawiającego lub na jego rzecz odpowiada Zamawiający, tym samym niniejszy zapis jest zakazaną przesłanką umowną w myśl art. 433 ust.3 PZP.

Zamawiający potwierdza, że dokumentacja udostępniona przez Zamawiającego opisująca przedmiot umowy jest kompletna, nie zawiera błędów i posiada wszelkie niezbędne dane do prawidłowej realizacji zadania.

Zapis ujęty w rozdziale XV pkt 5 SWZ dotyczy błędów i przeoczeń popełnionych przez Wykonawcę w trakcie sporządzania oferty w oparciu o udostępnioną przez Zamawiającego SWZ wraz załącznikami.

2. Dotyczy wzór umowy §3 ust. 1: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie w jakim terminie od podpisania umowy Zamawiający przekaze Wykonawcy plac budowy?

Zamawiający dokonuje zmiany treści SWZ tj. w § 3 ust. 1 załącznika nr 4 SWZ (projekt umowy) otrzymuje brzmienie:

„ 1. Terminem rozpoczęcia robót będących przedmiotem umowy jest dzień przekazania placu budowy. Przekazanie placu budowy nastąpi z udziałem przedstawiciela Zamawiającego i Inspektora Nadzoru na podstawie podpisanego protokołu przekazania placu budowy w terminie do 7 dni od dnia podpisania umowy.”

3. Dotyczy wzór umowy §6 ust. 12: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie w jakiej odległości od terenu budowy może znajdować się miejsce wskazane przez Zamawiającego?

Zamawiający dokonuje zmiany treści SWZ tj. w § 6 ust. 12 załącznika nr 4 SWZ – projekt umowy otrzymuje brzmienie:

„ 12. Odzyskane materiały i urządzenia, nadające się do ponownego użytku (wskazane przez Inspektora Nadzoru, Zamawiającego) Wykonawca przewiezie je, za pokwitowaniem ilości i asortymentu we wskazane miejsce przez Zamawiającego, które zlokalizowane jest w odległości do 1 km od terenu budowy.”

4. Dotyczy wzór umowy §12 ust.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 "bezusterkowym odbiorem 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.

Zamawiający dokonuje zmiany treści SWZ tj. w § 12 ust. 3 załącznika nr 4 SWZ – (projekt umowy) otrzymuje brzmienie:

„ 3. Datą wykonania przedmiotu umowy będzie data podpisania przez strony protokołu odbioru końcowego robót.”

5. Dotyczy wzór umowy §13 ust. 9: Wnosimy o usunięcie zapisu. Wykonawca może odmówić usunięcia wady, gdyby to nie było możliwe, albo wymagałoby nadmiernych kosztów. W zakresie rękojmi za wady, mają odpowiednio zastosowanie przepisy umowy o sprzedaży.

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie tego zapisu.

6. Dotyczy wzór umowy §14 ust. 1 pkt.2): Wnosimy o zmianę wysokości kary do 0,1% wynagrodzenia, która jest powszechnie przyjęta w tego typu zamówieniach i nie narusza zasady miarkowania kar umownych. Zastosowanie kar umownych i ustalenie ich wysokości winno mieć charakter prewencyjny, a nie uciążliwy i mogący skutkować ponoszeniem rażących strat nawet w przypadku kilkudniowej zwłoki w wykonaniu. Zwracamy uwagę, że ustalenie przez Zamawiającego kar na niewygórowanym poziomie leży również w interesie Zamawiającego, aby uniknąć otrzymania od wykonawców zawyżonych ofert uwzględniających ryzyko ewentualnych wysokich kar umownych.

Zamawiający nie dokonuje zmiany zapisu.

7. Dotyczy wzór umowy §14 ust. 1 pkt.3): Wnosimy o zmianę wysokości kary do 0,1% wynagrodzenia, która jest powszechnie przyjęta w tego typu zamówieniach i nie narusza zasady miarkowania kar umownych.

Zamawiający nie dokonuje zmiany zapisu.

8. Dotyczy wzór umowy §14 ust. 1 pkt.4): Wnosimy o zmianę wysokości kary do 0,1% wynagrodzenia.

Zamawiający nie dokonuje zmiany zapisu.

9. Dotyczy wzór umowy §14 ust. 1 pkt.8): Prosimy o obniżenie kary do 1% wynagrodzenia.

Zamawiający nie dokonuje zmiany zapisu.

10. Dotyczy wzór umowy §18 ust. 1 pkt. 4): Prosimy o modyfikację, że odstąpienie z niniejszego tytułu może nastąpić po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy do zaprzestania naruszeń i wyznaczeniu mu w tym celu odpowiedniego terminu oraz bezskutecznym upływie wyznaczonego terminu.

Zamawiający dokonuje zmiany treści SWZ tj. w § 18 ust. 1 pkt 4 załącznika nr 4 SWZ – projekt umowy otrzymuje brzmienie:

„ 4. Wykonawca realizuje prace przewidziane niniejszą umową w sposób niezgodny z wskazaniami Zamawiającego lub niniejszą umową po uprzednim pisemnym wezwaniem i ustaleniem przez Zamawiającego terminu usunięcia nieprawidłowości, który wynosi 7 dni.”

WÓJT GMINY ŁĘKAWICA
Tadeusz Tomiczek