

Ożarowice, dnia 17 lipca 2024 r.

Gmina Ożarowice
ul. Dworcowa 15
42-625 Ożarowice

ZPIZ.271.7.2024

**Wykonawcy ubiegający się
o udzielenie zamówienia**

WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ NR 3

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia „**Budowa kanalizacji sanitarnej w Zendek - Strąków**”

Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm., dalej „ustawa Pzp”) udostępnia treść zapytań Wykonawców oraz wyjaśnienia treści specyfikacji warunków zamówienia (SWZ).

Pytanie 4 (kontynuacja numeracji)

Firma [...] zwraca się z prośbą do Zamawiającego o wydłużenie terminu realizacji zadania. Prośbę swą motywujemy tym, iż na decyzję środowiskową czas oczekiwania wynosi ok. 4 miesiące, na mapy geodezyjne czas oczekiwania wynosi ok. 2-3 miesiąca oraz na ten moment Zamawiający nie posiada miejsca posadowienia pompowni co również wpłynie na czas realizacji dokumentacji projektowej.

W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o wydłużenie terminu realizacji dokumentacji projektowej do 12 miesięcy oraz analogicznie wykonanie robót budowlanych do dnia 19.06.2026r.

Odpowiedź

Zamawiający dokonał już stosownych zmian.

Pytanie 5

dot. §2 ust. 1 wzoru umowy – terminu wykonania przedmiotu umowy

Zamawiający zakłada realizację robót budowlanych: od dnia przekazania placu budowy do dnia 19 grudnia 2025 r. Przy założeniu zawarcia umowy jeszcze w roku 2024 przewidywany czas realizacji robót budowlanych przypadnie na 2025 rok, przy czym część tego czasu obejmować będzie okres zimowy, gdzie realizacja robót może okazać się niemożliwa. De facto okres realizacji robót budowlanych może skrócić się do 6 lub mniej miesięcy.

Wnosimy do Zamawiającego o weryfikację, czy założony termin realizacji inwestycji jest realny i możliwy do dotrzymania? Wnosimy o jego wydłużenie do 30 czerwca 2026 r.

Odpowiedź

Zamawiający dokonał już stosownych zmian.

Pytanie 6

dot. §2 ust. 2 wzoru umowy – odbiór przedmiotu umowy

Za datę wykonania robót budowlanych uznaje się potwierdzony dzień gotowości do odbioru końcowego, podczas którego nie stwierdzono wad, o których mowa w §13 ust. 6. Wnosimy do Zamawiającego o przedstawienie informacji, kto ma potwierdzać gotowość do odbioru i na jakiej podstawie prawnej? Istotne jest również wyjaśnienie kryteriów potwierdzania dnia gotowości do odbioru – według jakich kryteriów niesprecyzowany podmiot ma dokonywać tej oceny?

Odpowiedź

Gotowość do obioru zostanie potwierdzona w protokole odbioru końcowego podpisanym przez Strony na podstawie daty zgłoszenia Wykonawcy o wykonaniu zamówienia.

Jeśli zatem na podstawie zgłoszenia do odbioru końcowego odbiór ten zostanie dokonany, za datę wykonania zamówienia zostanie uznany dzień zgłoszenia do odbioru końcowego.

Pytanie 7

dot. §3 ust. 1 pkt 4 wzoru umowy – oświadczenie wykonawcy

Zgodnie z Umową, Wykonawca oświadcza, że posiada pełną i aktualną wiedzę na temat zakresu i warunków realizacji zamówienia, jaką powinien posiadać profesjonalny Wykonawca na podstawie dokumentacji projektowej, w tym robót, które powinien przewidzieć zachowując należytą staranność przy uwzględnieniu zawodowego charakteru prowadzonej działalności oraz w oparciu o zasady wiedzy technicznej. Wnosimy do Zamawiającego o przedstawienie informacji, w jaki sposób Wykonawca ma złożyć oświadczenie o powyższej treści, oparte m.in. o okoliczności wynikające z dokumentacji projektowej („na podstawie dokumentacji projektowej”), jeśli zadanie realizowane jest w systemie zaprojektuj i wybuduj, a zatem dokumentacja projektowa na dzień złożenia oświadczenia nie istnieje?

Odpowiedź i zmiana SWZ

W projektowanych postanowieniach umowy w § 3 ust. 1 pkt 4 wyrazy „na podstawie dokumentacji projektowej” zastępuje się wyrazami „na podstawie programu funkcjonalno-użytkowego”.

Pytanie 8

dot. §4 ust 1 wzoru umowy – przedmiot umowy

Przedmiot umowy obejmuje wykonanie kompletnego projektu budowlanego, technicznego i wykonawczego oraz stosownie do potrzeb, inne projekty niezbędne z punktu widzenia celu, jakim jest wykonanie robót budowlanych, zgodnie z Umową, wytycznymi, obowiązującymi

przepisami prawa, normami i zasadami wiedzy technicznej.

Prosimy o doprecyzowanie o jakiego rodzaju wytyczne może chodzić? Czy Zamawiający, na etapie realizacji prac projektowej, przewiduje przedstawianie Wykonawcy jakichkolwiek wytycznych w formie skonkretyzowanych uwag co do koniecznych do zastosowania rozwiązań technicznych, technologicznych lub materiałowych ?

Brak sprecyzowania kwestii wzmiankowanych wytycznych (czym mogą być te wytyczne) rodzi realne ryzyko że Zamawiający będzie narzucał Wykonawcy konkretne rozwiązania np. materiałowe, które mogą mieć znaczący wpływ na koszt wykonania robót, pod rygorem braku akceptacji sporządzonej dokumentacji.

Dotychczasowe doświadczenia Wykonawcy niestety potwierdzają taką praktykę dlatego wnosimy o potwierdzenie, że wytyczne do sporządzanej dokumentacji mogą dotyczyć wyłącznie wymagań opisanych w PFU a Zamawiający nie będzie narzucał Wykonawcy jakichkolwiek rozwiązań.

Odpowiedź

Generalne wytyczne projektowe oraz materiałowe zostały określone w warunkach zamówienia i są one wiążące dla Stron. Ewentualne wytyczne będą odnosić się do kwestii rozstrzyganych przez Zamawiającego, np. w wyniku zaproponowania przez Wykonawcę wariantów projektowych czy innego rozstrzygnięcia, o które wnioskuje Wykonawca lub które będzie niezbędne. Nie mogą one być sprzeczne z opisem przedmiotu zamówienia.

Pytanie 9

dot. §4 ust 6 wzoru umowy – odbiór dokumentacji projektowej

Zgodnie z powyższym zapisem, dokumentacja projektowa podlega zaakceptowaniu przez Zamawiającego w terminie do 14 dni od dnia jej przekazania.

Wykonawca wnosi o przedstawienie, według jakich kryteriów Zamawiający będzie akceptował lub odmówi akceptacji dokumentacji projektowej? Jeśli brak akceptacji dokumentacji, oznacza brak jej odbioru w oparciu o kryteria „stwierdzenia wad lub braków dokumentacji”, Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, jakie wady stanowią podstawę braku akceptacji dokumentacji projektowej. Jeśli brak akceptacji dokumentacji uzasadniają wyłącznie wady lub braki istotne dokumentacji, Wykonawca wnosi o sprecyzowanie tej kwestii, względnie – wskazanie podstawy prawnej możliwości odmowy odbioru dokumentacji projektowej w oparciu o nieistotne wady lub braki.

Odpowiedź

Przez wady dokumentacji projektowej należy rozumieć jej niekompletność lub niezgodność z programem funkcjonalno-użytkowym, umową lub przepisami prawa, do których odwołano się w opisie przedmiotu zamówienia.

Pytanie 10

dot. §13 ust 5 wzoru umowy – dokumentacja odbiorowa

Wykonawca wnosi o sprecyzowanie pojęcia „komplet dokumentów pozwalających na ocenę prawidłowego wykonania przedmiotu odbioru”, albowiem posłużenie się sformułowaniem „w

szczegółności” implikuje wniosek, że jest to katalog otwarty. Wykonawca stoi na stanowisku, że jeżeli odbiór końcowy warunkowany jest przekazaniem dokumentów, o których mowa w §13 ust. 5 wzoru umowy, to katalog ten powinien być jasny, czytelny i zamknięty, a nie otwarty. Chodzi o to, by Wykonawca nie został zaskoczony jakimikolwiek ponadnormatywnymi wymaganiami Zamawiającego lub inspektora nadzoru, co do wymogów dokumentacji odbiorowej. Tożsamy wniosek należy zastosować odnośnie §13 ust. 5 pkt 7 wzoru umowy, który również zawiera katalog otwarty.

Odpowiedź

Zamawiający określił minimalny wymagany zakres dokumentacji odbiorowej. Ewentualne przedłożenie innych dokumentów leży w gestii Wykonawcy. W odniesieniu do § 13 ust. 5 pkt 7 umowy należy zauważyć, że zakres dokumentacji zgłoszeniowej precyzyjnie określa ustawa Prawo budowlane. Wykonawca winien więc przekazać wszystkie dokumenty niezbędne do złożenia wniosku o pozwolenie na użytkowanie lub zawiadomienia o zakończeniu budowy.

Pytanie 11

dot. §14 ust 1 wzoru umowy – roboty dodatkowe lub zamienne

W pierwszej kolejności wykonawca wskazuje, że wykonanie robót dodatkowych jest niezbędne do kontynuowania robót podstawowych. Z tego względu roboty dodatkowe mają bezpośredni wpływ na czas wykonania zamówienia. Zatem do czasu zawarcia aneksu o roboty dodatkowe nie jest możliwe prawidłowe prowadzenie robót podstawowych, których realizacja powinna być zawieszona. Z doświadczenia Wykonawcy wynika, że czas przygotowania i zawierania aneksu do umowy ze strony Zamawiającego jest często bardzo długi. Wnosimy zatem o wyjaśnienie:

- w jakim terminie Zamawiający podpisze aneks do umowy dotyczący robót dodatkowych?

Wnioskujemy o wprowadzenie tygodniowego terminu na zawarcie aneksu.

- czy przedłużająca (ponad wyżej zakreślony termin) się procedura sporządzenia lub zawarcia aneksu, będzie uprawniać wykonawcę do zawieszenia robót z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego?

- wnosimy o wprowadzenie procedury na wypadek braku dojścia przez strony do porozumienia w kwestii wysokości wynagrodzenia poprzez obowiązek spisania protokołu rozbieżności, umożliwiającego zawarcie aneksu co do konieczności realizacji robót, z ewentualnym późniejszym dochodzeniem roszczeń.

Odpowiedź

Zamawiający nie określi terminu na zawarcie aneksu na roboty dodatkowe ani nie wprowadzi dodatkowej procedury w tym zakresie, ponieważ zawarcie aneksu wymaga indywidualnej analizy sprawy i okoliczności, dokonywane jest na podstawie przepisów ustawy Pzp oraz stanowi uprawnienie Zamawiającego, a Wykonawca co do zasady nie musi być realizatorem tych robót. Jednocześnie wpływ na termin zawarcia aneksu z ww. powodów mają z założenia okoliczności nieprzewidywalne od Stron oraz zależne od Wykonawcy, jak np. termin złożenia prawidłowej wyceny robót. Wymagane decyzje Zamawiającego będą podejmowane niezwłocznie.

Ponadto Zamawiający zauważa, że w przypadku wykonywania robót dodatkowych, termin wykonania zamówienia może ulec zmianie o czas uniemożliwienia wykonywania robót.

Pytanie 12

dot. §15 ust 8 wzoru umowy – usuwanie wad w ramach gwarancji

Wykonawca wnosi o sprecyzowanie oraz uzupełnienie wzoru umowy o kryteria oceny dokonywanej przez Zamawiającego, a to w zakresie nienależytego sposobu usuwania przez Wykonawcę wady. Wykonawcy zależy na ustaleniu, według jakich konkretnych kryteriów Zamawiający będzie dokonywał oceny, że Wykonawca nienależycie usuwa wadę, albowiem sankcja z tego tytułu, jest niezwykle poważna dla Wykonawcy, stąd istnieje potrzeba wyjaśnienia tej kwestii.

Odpowiedź

Przez nienależyte usuwanie wad należy każdorazowo rozumieć sytuację, w której Wykonawca podjął się usunięcia wady, ale nieskutecznie. W wyniku usuwania wady Wykonawca powinien ją całkowicie wyeliminować. Definicja wady zgodnie z § 15 ust. 4.

Pytanie 13

dot. §16 ust 1 pkt 5 i 6 wzoru umowy – kary umowne

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy kary umowne, o których mowa w §16 ust. 1 pkt 5 i 6 wzoru umowy, do których naliczenia uprawniony jest Zamawiający, są karami umownymi za brak spełnienia przez Wykonawcę świadczenia pieniężnego lub opóźnienie w spełnieniu świadczenia pieniężnego, a zatem, czy są to klauzule umowne dotknięte sankcją bezwzględnej nieważności (art. 58 §1 i 2 k.c.).

Odpowiedź

Wskazane zapisy umowy nie będą objęte sankcją nieważności, ponieważ zgodnie z ustawą Pzp – będącą w zaistniałym przypadku ustawą nadrzędną do kodeksu cywilnego – umowa, której przedmiotem są roboty budowlane, zawiera postanowienia dotyczące wysokości kar umownych z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom.

Pytanie 14

dot. §17 ust 4 pkt 3 lit a – zmiany minimalnego wynagrodzenia

Zamawiający określił, że zmiana wysokości wynagrodzenia Wykonawcy jest dopuszczalna w przypadku zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (tekst jednolity Dz.U. z 2020, poz. 2207 ze zm.), jeżeli zmiana ta będzie miała wpływ na koszty wykonania zamówienia. Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, jakich dokumentów (dowodów) Zamawiający będzie wymagał dla wykazania wpływu tej zmiany na koszt zamówienia? Czy całość ewentualnych dowodów została uregulowana w §17 ust. 6 wzoru umowy, czy będą wymagane również inne dowody? Czy dowody te należy odnieść również do zmian statuowanych w §17 ust. 4 pkt 3 lit b i c wzoru umowy, a jeśli nie, to jakie w tych przypadkach dowody (dokumenty) będą wymagane przez Zamawiającego?

Odpowiedź

W każdym przypadku, o którym mowa w § 17 ust. 4 umowy, Wykonawca zobowiązany będzie przedstawić kalkulację potwierdzającą wpływ zmian na koszty wykonania zamówienia. Zgodnie z § 17 ust. 6 pkt 4 umowy Zamawiający będzie upoważniony do żądania dokumentów potwierdzających kalkulację (wykaz w odpowiedzi na pytanie 15).

Pytanie 15

dot. §17 ust 6 pkt 4 – zmiany minimalnego wynagrodzenia

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, jakich dokumentów (dowodów) Zamawiający będzie wymagał dla potwierdzenia przedstawionej przez Wykonawcę kalkulacji?

Odpowiedź

Jak wskazano w umowie – szczegółowej kalkulacji przed i po wprowadzeniu zmian oraz wg uprawnienia listy obecności na budowie oraz dokumentów wskazanych w § 5 ust. 6 umowy.

Pytanie 16

dot. §17 ust 6 pkt 5 i 7 – zmiany minimalnego wynagrodzenia

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy klauzula §17 ust. 6 pkt 7 wzoru umowy, umożliwiająca złożenie wniosku o zmianę wynagrodzenia dopiero po upływie 12 miesięcy od daty zawarcia Umowy i dopuszczenie zmiany wyłącznie w zakresie kosztów robót niewykonanych, stanowi o wyłączeniu możliwości bieżącej waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy, w przypadku niezapowiedzianej zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę lub stawki godzinowej przez prawodawcę?

Odpowiedź

Zgodnie z ustawą Pzp wskazana klauzula waloryzacyjna dotyczy umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy. Ustawodawca wyszedł z założenia, że w perspektywie rocznej Wykonawca jest w stanie skalkulować wynagrodzenie z uwzględnieniem minimalnego wynagrodzenia za pracę (przykładowo znana jest już stawka na 2025 rok). Tylko po upływie 12 miesięcy od zawarcia umowy Wykonawca będzie upoważniony do zmiany wynagrodzenia.

Pytanie 17

dot. §18 ust 1, 2, 3 i 7 wzoru umowy – zmiany cen materiałów lub kosztów

Postanowienia umowy ukształtowane przez Zamawiającego w w/w sposób, w istotny sposób naruszają ratio legis art. 439 ust. 1 ustawy PZP, w ocenie Wykonawcy mają na celu obejście i przeczą celowi tego przepisu, którym jest przywrócenie zachwiania równowagi ekonomicznej stron umowy, a także przeczy zasadzie współdziałania Zamawiającego i Wykonawcy przy realizacji zamówienia publicznego. Zamawiający jedynie formalnie wywiązał się z obowiązku przewidzianego w art. 439 PZP gdyż:

- określił poziom zmiany cen materiałów lub kosztów uprawniający strony do żądania zmiany wynagrodzenia Jeżeli zmiana ceny materiałów lub kosztów, o której mowa w §18 ust. 1 wzoru umowy, względem ceny lub kosztów przyjętych w celu ustalenia wynagrodzenia Wykonawcy

zawartego w ofercie, zmieni się o co najmniej 8%, przy czym nie określił o jakie ceny chodzi – rynkowe, poniesione przez wykonawcę, określane w SECOCENBUD? Czy chodzi o wszystkie ceny czy poszczególnych materiałów?

- określił współczynnik wynagrodzenia niepodlegającego waloryzacji na poziomie 0,5, czyli przerzucił na Wykonawcę zasadniczą część ryzyka inflacyjnego;
- określił maksymalną wysokość zmiany wynagrodzenia na 2%.

W ocenie Wykonawcy, skonstruowane przez Zamawiającego postanowienia dotyczące zasad waloryzacji są niejasne, co realnie uniemożliwia dokonanie waloryzacji. Dlatego postulujemy:

- określenie poziomu zmiany cen w odniesieniu do skonkretyzowanych materiałów oraz miesięcznych lub kwartalnych wskaźników wzrostu cen produkcji budowlano-montażowej;
- określenie sposobu ustalenia zmiany wynagrodzenia poprzez odniesienie się do w/w wskaźników miesiąc do miesiąca lub kwartał do kwartału w odniesieniu do poziomu z miesiąca otwarcia ofert lub z miesiąca ostatniej waloryzacji;
- wykreślenie postanowienia dotyczącego maksymalnej wysokości zmiany wynagrodzenia (§17 ust. 7 wzoru umowy).

Odpowiedź

Waloryzacji podlega całkowite wynagrodzenie Wykonawcy z uwzględnieniem wskaźnika, z zastrzeżeniem, że do zmiany nie wlicza się zmiany kosztów wynagrodzeń, o których mowa w § 17 ust. 4 pkt 3.

Zamawiający podtrzymuje zapisy projektowanych postanowień umowy oraz podkreśla, że:

- Zamawiający w § 18 ust. 2 odwołał się do konkretnego wskaźnika cen produkcji budowlano-montażowej publikowanego comiesięcznie przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego, tj. zgodnie z ustawą Pzp, który będzie miał odniesienie do całkowitego wynagrodzenia Wykonawcy;
- Zmiana wynagrodzenia może następować miesiąc do miesiąca pod warunkiem wystąpienia minimalnej zmiany poziomu cen. Początkowym terminem ustalenia zmiany wynagrodzenia jest miesiąc podpisania umowy, z zastrzeżeniem art. 439 ust. 3 ustawy Pzp;
- Postanowienie dotyczące maksymalnej wysokości zmiany wynagrodzenia jest obligatoryjne na mocy ustawy Pzp.

Pytanie 18

dot. §18 ust 6 – zmiany cen materiałów lub kosztów

W kontekście powyższego postulatu Wykonawcy, wnosi się również o:

- rezygnację z obowiązku przedkładania dowodów potwierdzających zmiany cen na koszty wykonania przedmiotu umowy.

W przypadku braku rezygnacji z powyższego, Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, jakich dokumentów (dowodów) Zamawiający będzie wymagał dla wykazania wpływu zmiany cen materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia.

Odpowiedź i zmiana SWZ

Po analizie sprawy Zamawiający dokonuje poniższej zmiany SWZ.

§ 18 ust. 6 projektowanych postanowień umowy otrzymuje brzmienie:

„Warunkiem wprowadzenia zmiany wynagrodzenia jest wykazanie przez Stronę wnioskującą, że zmiana cen materiałów lub kosztów wpływa na koszty wykonania zamówienia. Dowodami potwierdzającymi wyliczenia mogą być w szczególności faktury, umowy i oferty.”

Pytanie 19

dot. §19 ust 1 pkt 4 – podstawy odstąpienia od umowy

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego, co rozumie pod podjęciem „zajęcia majątku Wykonawcy lub jego znacznej części”, czy chodzi o zajęcie dokonane przez Komornika, czy też inny podmiot oraz ewentualnie egzemplifikację składników majątku, których zajęcie, determinuje w ocenie Zamawiającego przyjęcie, że doszło do „zajęcia majątku Wykonawcy lub jego znacznej części”.

Odpowiedź

We wskazanym zapisie umowy należy odnieść się do skutku zajęcia majątku, tj. uniemożliwienia realizacji przedmiotu umowy.

(-) Grzegorz Czapla
Wójt Gminy Ożarówice