Września 29.05.2025 r.

NI.272.6.2024

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na przebudowę drogi powiatowej nr 2926P Gozdowo - Nowa Wieś Królewska**

Zarząd Powiatu Wrzesińskiego na posiedzeniu w dniu 29.05.2025 roku zatwierdził odpowiedzi na pytania zadane przez wykonawców. W zawiązku z tym na podst. art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych odpowiadamy na pytania oraz na podst. art. 286 ust. 1 ustawy PZP modyfikujemy treść SWZ i w związku z modyfikacją, na podstawie art. 286 ust. 3, **przedłużamy termin do składania i otwarcia ofert z dnia 29.05.2025 r. na dzień 30.05.2025 r. godziny pozostają bez zmian.**

**Pytania do projektowanych postanowień umownych (zwanych dalej „*PPU*”) oraz Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanych dalej „SWZ’)**

**Pytanie 1**

**§5 PPU**

Wnosimy o dodanie w ramach obowiązków Zamawiającego postanowienia o  następującej treści: „*Udzielanie odpowiedzi na wnioski i pisma Wykonawcy wymagające zajęcia przez Zamawiającego stanowiska w sprawie w  terminie 7 dni od ich otrzymania*”, uzasadniając to tym, że brak jest zakreślenia jakichkolwiek ram czasowych w  jakich Zamawiający miałby podejmować działania niezbędne do  terminowej realizacji przedmiotu Umowy przez Wykonawcę, przez co Wykonawca w zasadzie pozbawiony jest realnej możliwości planowania powierzonych mu robót.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 2**

**§6 ust.5 PPU**

Wnosimy usunięcie ostatniego zdania tego postanowienia, co znajduje uzasadnienie w tym, że dokonanie odbioru nie może być uzależnione od usunięcia wad nieistotnych. Powyższe znajduje potwierdzenie w  wyroku Sądu Apelacyjnego w Warszawie wyrażone z dnia 3 sierpnia 2017 r. (sygn. akt I ACa 689/16), w którym sąd ten stwierdził, że „*odbiór robót jest obowiązkiem zamawiającego, a postanowienie umowne, które uzależnia prawo wykonawcy od podpisania bezusterkowego protokołu odbioru, uznać należy za  nieważne, jako sprzeczne z istotą umowy o roboty budowlane*”. Podobnie stanowisko zajął Sąd Apelacyjny w Warszawie, który w wyroku z dnia 28 stycznia 2016 r. (sygn. akt I ACa 253/15) przyjął, że  „*zapis umowy zawartej przez strony, mówiący, iż odbiór prac nastąpi jedynie wówczas, gdy zostanie sporządzony protokół odbioru bezusterkowego, pozostaje w sprzeczności z art. 647 kodeksu cywilnego, statuującym obowiązek inwestora odbioru prac, zatem zapis ten nie może być uznany za wiążący*”.

**Odpowiedź:**

**Zgodnie z §6 ust. 5 odbiór robót nie jest uzależniony od usunięcia wad nieistotnych, natomiast termin usunięcia wad nieistotnych zostanie określony w protokole odbioru.**

**Pytanie 3**

**§7 PPU**

Wnosimy o dodanie postanowienia, z którego będzie wynikać, że Zamawiający za  brak terminowej zapłaty wynagrodzenia umownego zobowiązany będzie zapłacić na rzecz Wykonawcy odsetki ustawowe za opóźnienie w transakcjach handlowych.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody. Ewentualne odsetki naliczane będą zgodnie z KC.**

**Pytanie 4**

**§9 ust.3 PPU**

Wykonawca wnosi o dodanie w tym postanowieniu zastrzeżenia, że termin na usunięcie wad i usterek może zostać wydłużony w przypadku: braku dostępności na rynku budowlanym materiałów niezbędnych do usunięcie tych wad i usterek, braku możliwości wykonania napraw ze względu na  występujące warunki atmosferyczne lub gdy jest to uzasadnione względami technologicznymi.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody. § 10 ust. 1 pkt 3 mówi, iż kara umowna naliczana jest w przypadku zwłoki.**

**Pytanie 5**

**§9 ust.1 PPU w zw. z §9 ust.4 PPU**

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy Zamawiający wymaga w ramach Umowy udzielenia przez Wykonawcę zarówno gwarancji jakości, jak i rękojmi za wady na okres oznaczony §9 ust.1 PPU. Jednocześnie, wnosimy o doprecyzowanie tej kwestii w treści Umowy, co pozwoli uniknąć ewentualnych utrudnień związanych z uzyskaniem umownych zabezpieczeń.

**Odpowiedź:**

**§ 9 ust. 1 reguluje termin gwarancji na wykonane roboty, natomiast rękojmie regulują przepisy KC.**

**Pytanie 6**

**§9 ust.5 PPU**

Wykonawca wnosi o zmianę tego postanowienia w taki sposób by skorzystanie z tego uprawnienia przez Zamawiającego w  opisanym przypadku możliwe było dopiero po bezskutecznym uprzednim wezwaniu Wykonawcy na  piśmie do podjęcia wymaganych działań w określonym terminie.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 7**

**§10 PPU**

Wykonawca wnosi, o wprowadzenie zmiany polegającej na tym, że wymienione w tym paragrafie Umowy kary umowne, naliczane były od wartości wynagrodzenia netto.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 8**

**§10 ust.1 PPU**

Wykonawca wnosi o:

**Pkt 1)** zmianę polegającą na tym bym opisane w tym punkcie przyczyny musiały być „zawinione”, albowiem Wykonawca powinien ponosić odpowiedzialność, w tym finansową, w sytuacji kiedy można przypisać mu winę;

**Pkt 2)** obniżenie wartości kary umownej do 1.000,00 zł**;**

**Pkt 5**) obniżenie wartości kary umownej do 1.000,00 zł;

**Pkt 6)** obniżenie wartości kary umownej do 1.000,00 zł;

**Pkt 7)** zmianę polegającą na tym, że kara umowna liczona będzie od wysokości konkretnej faktury wystawionej przez Podwykonawcę;

**Pkt 8)** obniżenie wartości kary umownej do 1.000,00 zł;

**Pkt 9)** obniżenie wartości kary umownej do 500,00 zł;

co znajduje uzasadnienie w tym, że obecną wysokość kar umownych należy uznać za rażąco wygórowaną.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 9**

**§10 ust.4 PPU**

Wykonawca wnosi o zmianę tego postanowienia w taki sposób by dotyczyło ono zarówno Zamawiającego, jak i Wykonawcy, co znajduje uzasadnienie w obowiązującej zasadzie równości Stron Umowy.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 10**

**§10 ust.8 PPU**

Wykonawca wnosi o zmianę tego postanowienia w taki sposób by zarówno Zamawiający, jak i Wykonawca mieli możliwość dochodzenia odpowiednio od drugiej Strony Umowy odszkodowania, w sytuacji gdy kary umowne nie pokryją szkody, co znajduje uzasadnienie w obowiązującej zasadzie równości Stron Umowy.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 11**

**§10 PPU**

Wykonawca wnosi o zastrzeżenie kar umownych ze strony Zamawiającego na rzecz Wykonawcy.

W  związku z  powyższym wnosimy o rozszerzenie katalogu kar umownych o  n/w  sankcje i  wprowadzenie dodatkowo w par. 10 PPU następującego zapisu:

*"Ponadto, Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne:*

1. *z tytułu zwłoki w przekazaniu terenu budowy/robót w wysokości 0,1 % wartości wynagrodzenia brutto za każdy dzień zwłoki;*
2. *z tytułu zwłoki w wyznaczeniu terminu i przystąpienia odbioru robót w wysokości 0,1 % wartości wynagrodzenia brutto za każdy dzień zwłoki;*
3. *z tytułu zwłoki w dokonaniu odbioru lub bezpodstawnej odmowie podpisania protokołu odbioru robót zgłoszonych przez Wykonawcę w wysokości 0,1% wartości wynagrodzenia brutto za każdy dzień zwłoki;*
4. *z tytułu zwłoki w wykonaniu obowiązku współpracy [o którym mowa we wniosku dot. §5 PPU] w  wysokości 0,1 % wartości wynagrodzenia brutto za każdy dzień zwłoki.”*

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 12**

**§11 ust.2 lit. c) PPU**

Wykonawca wnosi o rozszerzenie tego postanowienia również o „*zaniechania*” wyliczonych w nim podmiotów, co znajduje uzasadnienie w tym, że również takie okoliczności, jak bezczynność organów administracyjnych mogą mieć istotny wpływ na tempo, a tym samym na termin realizowania robót.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody. Ta okoliczność jest przewidziana w ww zapisie.**

**Pytanie 13**

**§11 PPU**

Wnosimy o wprowadzenie do Umowy następujących zapisów dotyczących możliwości zmiany Umowy w  zakresie wynagrodzenia umownego: „*Strony dopuszczają możliwość zmiany umowy w szczególności w zakresie wynagrodzenia umownego Wykonawcy w przypadku:*

1. *wystąpienia zmiany w dokumentacji projektowej lub konieczności usunięcia błędów w dokumentacji technicznej,*
2. *wystąpienia konieczności wykonania robót dodatkowych lub zamiennych, których zakres ma wpływ na  wysokość wynagrodzenia,*
3. *wstrzymania lub zawieszenia robót przez Zamawiającego lub wyznaczonego przez niego inspektora nadzoru inwestorskiego lub też inny uprawniony organ, z przyczyn nie leżących po stronie Wykonawcy i  uniemożliwiających dalsze prowadzenie robót, wynikających w szczególności z: wad i  braków w  dokumentacji projektowej lub innych dokumentów budowy mających wpływ na  realizację przedmiotu umowy, konieczności prowadzenia prac archeologicznych, zabezpieczenia znalezionego przedmiotu, który może stanowić zabytek, wystąpienia niebezpieczeństwa kolizji z  robotami prowadzonymi przez inne podmioty, wystąpienia konieczności uzyskania przez Wykonawcę dodatkowych decyzji, uzgodnień lub pozwoleń.*
4. *konieczności usunięcia kolizji z urządzeniem obcym, które nie zostało uwzględnione w opracowanej dokumentacji projektowej, a której usunięcie jest konieczne w celu realizacji inwestycji*
5. *w przypadku wystąpienia okoliczności przewidzianych w art. 436 ust. 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych.”*

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 14**

**§12 ust.1 pkt 5) PPU**

Wykonawca wnosi o zmianę tego postanowienia w taki sposób by skorzystanie przez Zamawiającego z  tego uprawnienia w  opisanym przypadku możliwe było dopiero po bezskutecznym uprzednim wezwaniu Wykonawcy na  piśmie do podjęcia wymaganych działań w określonym terminie.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 15**

**§12 PPU**

Wykonawca wnosi o dodanie następujących postanowień:

1. *Poza sytuacjami opisanymi w Kodeksie cywilnym, Wykonawca może odstąpić od Umowy z winy Zamawiającego w terminie 30 dni od dnia uzyskania przez Wykonawcę wiedzy o okoliczności uzasadniającej odstąpienie, jeżeli:*
2. *Zamawiający opóźnia się z przekazaniem Wykonawcy terenu budowy dłużej niż 14 dni i mimo wezwania z wyznaczeniem terminu nie podejmuje wymaganych działań,*
3. *Zamawiający opóźnia się z zapłatą wynagrodzenia na rzecz Wykonawcy o czas dłuższy niż 30 dni,*
4. *Zamawiający nie wypełnia ustalonych w ramach współpracy Stron swoich umownych obowiązków i  mimo wezwania z wyznaczeniem terminu nie podejmuje wymaganych działań [dot. wniosku do  §5  PPU]*

Umowa powinna być sporządzona z zachowaniem zasady równości Stron, a zatem uprawnieniom i  obowiązkom jednej Strony powinny odpowiadać takie same uprawnienia i obowiązki drugiej Strony. Ponadto, Wykonawca nie powinien ponosić odpowiedzialności finansowej za nienależyte działanie lub  zaniechanie Zamawiającego, jak również za wystąpienie okoliczności od Wykonawcy niezależnych.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 16**

**§13 ust.2 PPU**

Wykonawca wnosi o usunięcie tego postanowienia w całości, co znajduje uzasadnienie w tym, że  to  Zamawiający jest odpowiedzialny za przygotowanie i przeprowadzenie procesu inwestycyjnego, a  co za tym idzie Wykonawca nie powinien ponosić odpowiedzialności finansowej za za wystąpienie okoliczności od niego niezależnych.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 17**

**§16 PPU**

Wnosimy o dodanie postanowienia, z którego będzie wynikało, jaka jest hierarchia ważności dokumentów składających się na dokumentację regulującą sposób i zasady realizacji przedmiotu Umowy, w tym dokumentację projektową, w przypadku wystąpienia wewnętrznych sprzeczności w tej dokumentacji. Zwracamy się również z prośbą o potwierdzenie przez Zamawiającego, iż znana mu jest utrwalona linia orzecznicza KIO i Prezesa UZP, iż wszelkie spory związane z interpretacja zapisów SWZ muszą być rozstrzygane na korzyść wykonawcy (wyrok z dnia 7 października 2013 r., KIO 2260/13; zob. wyrok KIO z  24 stycznia 2014, sygn. KIO 47/14; wyrok KIO z 11 grudnia 2014 r., sygn. KIO 2493/14).

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**