



NZ.261.24.2021

Wg rozdzielnika

Dotyczy postępowania: **Rozbudowa ul. Glinik**. Sprawa znak: 14/III/2021.

Identyfikator postępowania: cedb8543-580a-4671-ab92-86f2c415fdd3

Zarząd Dróg Miasta Krakowa, zgodnie z art. 284 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych przekazuje treść pytań oraz udzielone odpowiedzi:

Zestaw 01

Pytanie 1:

W związku z ogłoszoną w środę 11 marca 2020 przez Światową Organizację Zdrowia pandemią choroby COVID-19 nastąpiło wejście w życie regulacji prawnych wprowadzających szczególne środki na czas pandemii, tj. Rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz. U. 2020 poz. 491), zmienionego następnie Rozporządzeniem Ministra Zdrowia z dnia 24 marca 2020 r. zmieniającym rozporządzenie w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz. U. 2020 poz. 522) oraz Rozporządzeniem Ministra Zdrowia z dnia 25 marca 2020 r. zmieniającym rozporządzenie w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz. U. 2020 poz. 531) w związku z pandemią wirusa COVID-19. Ponadto dniu 25 marca 2020 r. weszły w życie Rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie:

- szczególnych rozwiązań w okresie czasowego ograniczenia funkcjonowania jednostek systemu oświaty w związku z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19,
- zmieniające rozporządzenie w sprawie czasowego ograniczenia funkcjonowania jednostek systemu oświaty w związku z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, które zawiesza funkcjonowanie placówek oświatowych w okresie do 10 kwietnia 2020 r. z możliwością jego przedłużenia.

Jednocześnie stały wzrost przypadków zachorowań na COVID-19 wprowadza konieczność stałego monitorowania i dostosowywania się do środków zapobiegawczych wprowadzanych przez Rząd Rzeczypospolitej Polskiej, co w najbliższym czasie może mieć bezpośredni wpływ na funkcjonowanie przedsiębiorstw, w tym naszej spółki. W związku z rozprzestrzenianiem się wirusa SARS-CoV-2 na terenach zagrożonych mogą zostać zastosowane takie działania jak: blokady komunikacyjne i ograniczenia transportu, zamykanie całych miast, stref gospodarczych czy zakładów przemysłowych. Nie można wykluczyć, że podobne działania będą miały miejsce na terytorium Polski. To z kolei może wpłynąć negatywnie na współpracę z podwykonawcami, dostawcami, projektantami itp. Wykonawca wskazuje, że powyższa sytuacja w dalszej perspektywie – której ramy czasowe na dzień składania oferty pozostają nieznane - może spowodować istotne problemy z wykonaniem umowy oraz jej ewentualnych terminów pośrednich w terminach określonych umownie. W związku z powyższym Wykonawca zapytuje, czy Zamawiający przewiduje możliwość wydłużenia czasu na ukończenie wykonania umowy, jak również wydłużenie czasu na wykonanie terminów pośrednich w przypadku wykazania przez Wykonawcę przeszkód w realizacji Umowy związanych z pandemią COVID-19? Jakich dowodów będzie oczekiwał Zamawiający w celu wykazania powyższych okoliczności?

Odpowiedź 1:

Zamawiający w istotnych postanowieniach umowy w par 15 ust. 1 pkt 13 wprowadził odpowiednie postanowienia dotyczące wpływu obowiązującego stanu epidemii COVID-19 na

wykonanie umowy, w tym także na termin zakończenia robót budowlanych w następującym brzmieniu:

13) ogłoszenia stanu zagrożenia epidemicznego lub stanu epidemii chorób zakaźnych u ludzi, w szczególności COVID-19, w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 5 grudnia 2008 r. o zapobieganiu oraz zwalczaniu zakażeń i chorób zakaźnych u ludzi lub innych przepisów szczególnych, o ile okoliczności wystąpienia stanu zagrożenia epidemicznego lub stanu epidemii chorób zakaźnych u ludzi, w szczególności COVID-19, mają wpływ na należyte wykonanie tej umowy. Zamawiający, po stwierdzeniu, że okoliczności związane z wystąpieniem stanu zagrożenia epidemicznego lub stanu epidemii chorób zakaźnych u ludzi, w szczególności COVID-19 wpływają na należyte wykonanie niniejszej umowy, może w uzgodnieniu z wykonawcą dokonać zmiany umowy poprzez:

- a) zmianę terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowe zawieszenie wykonywania umowy lub jej części,
- b) zmianę sposobu wykonywania umowy,
- c) zmianę zakresu świadczenia wykonawcy (zmniejszenie) i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia lub sposobu rozliczenia wynagrodzenia wykonawcy. Wykonawca niezwłocznie po wystąpieniu okoliczności opisanych powyżej, jeżeli mają one wpływ na należyte wykonanie umowy przedstawia Zamawiającemu oświadczenia lub dokumenty potwierdzające wpływ okoliczności związanych z wystąpieniem stanu zagrożenia epidemicznego lub stanu epidemii chorób zakaźnych u ludzi, w szczególności COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy.

Jeżeli przesłanki wskazane w pkt 13 dotyczące zmian do Umowy w związku z występowaniem COVID-19 mają wpływ na termin realizacji umowy, w tym także wpływ na terminy pośrednie, termin realizacji umowy może być wydłużony jedynie o okres trwania przeszkody uniemożliwiającej wykonywanie Przedmiotu umowy w terminie pierwotnie ustalonym.

Zamawiające nie wprowadza zamkniętego katalogu dowodów potwierdzających wpływ stanu epidemii COVID-19 na należyte wykonanie umowy, jedynie przyjmuje zasadę, że z dokumentów powinno wynikać, że określone okoliczności są związane ze stanem epidemii COVID-19 i mają wpływ na należyte wykonanie umowy, w tym także na jej termin. Zamawiający jedynie dla przykładu podaje, że takimi dowodami mogą być np. decyzje o skierowaniu pracowników wykonawcy na kwarantannę w związku z zakażeniem COVID-19, lub dokumenty potwierdzających pobieranie zasiłku chorobowego, opiekuńczego związanego z chorobą COVID-19, pisma dostawców o zawieszeniu działalności w związku z COVID-19.

Pytanie 2:

W związku z ogłoszoną w środę 11 marca 2020 przez Światową Organizację Zdrowia pandemią choroby COVID-19 nastąpiło wejście w życie regulacji prawnych wprowadzających szczególne środki na czas pandemii, tj. Rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz. U. 2020 poz. 491), zmienionego następnie Rozporządzeniem Ministra Zdrowia z dnia 24 marca 2020 r. zmieniającym rozporządzenie w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz. U. 2020 poz. 522) oraz Rozporządzeniem Ministra Zdrowia z dnia 25 marca 2020 r. zmieniającym rozporządzenie w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz. U. 2020 poz. 531) w związku z pandemią wirusa COVID-19. Ponadto dniu 25 marca 2020 r. weszły w życie Rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie:

- szczególnych rozwiązań w okresie czasowego ograniczenia funkcjonowania jednostek systemu oświaty w związku z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19,
- zmieniające rozporządzenie w sprawie czasowego ograniczenia funkcjonowania jednostek systemu oświaty w związku z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, które zawiesza funkcjonowanie placówek oświatowych w okresie do 10 kwietnia 2020 r. z możliwością jego przedłużenia.

Jednocześnie stały wzrost przypadków zachorowań na COVID-19 wprowadza konieczność stałego monitorowania i dostosowywania się do środków zapobiegawczych wprowadzanych przez Rząd Rzeczypospolitej Polskiej, co w najbliższym czasie może mieć bezpośredni wpływ na funkcjonowanie przedsiębiorstw, w tym naszej Spółki. W związku z rozprzestrzenianiem się wirusa SARS-CoV-2 na terenach zagrożonych mogą zostać zastosowane takie działania jak: blokady komunikacyjne i ograniczenia transportu, zamykanie całych miast, stref gospodarczych czy zakładów przemysłowych. Nie można wykluczyć, że podobne działania będą miały miejsce na terytorium Polski. To z kolei może wpłynąć negatywnie na współpracę z podwykonawcami, dostawcami, projektantami itp., a także wzrost cen produktów, usług i kosztów siły roboczej, którego rozmiarów nie sposób przewidzieć w momencie składania oferty. Wykonawca wskazuje, że powyższa sytuacja w dalszej perspektywie może spowodować istotne i nadzwyczajny wzrost kosztów wykonania umowy, co może narazić Wykonawcę na istotne straty. W związku z powyższym Wykonawca zapytuje, czy Zamawiający przewiduje możliwość podwyższenia wynagrodzenia z tytułu wykonania Umowy i w jakim zakresie w przypadku wykazania przez Wykonawcę istotnego wzrostu kosztów realizacji Umowy związanych z pandemią COVID-19? Jakich dowodów będzie oczekiwał Zamawiający w celu wykazania powyższych okoliczności?

Odpowiedź 2:

Zamawiający nie przewiduje podwyższenia wynagrodzenia Wykonawcy w związku z występowaniem pandemii choroby COVID-19. W związku z czym ewentualny wzrost cen, produktów, usług lub kosztów siły roboczej spowodowany występowaniem na terenie kraju COVID-19 winien zostać uwzględniony przez Wykonawcę na etapie kalkulowania oferty.

Zestaw 05

Pytanie 2:

§ 4 ust. 3 pkt 2) lit c)

Wnosimy o modyfikację zapisu i wykreślenie obowiązku przedłożenia przez Wykonawcę protokołów częściowych odbiorów robót podwykonawczych przed odbiorem częściowym dokonanym przez Zamawiającego. Zapis ten uniemożliwia Wykonawcy dokonać odbioru częściowego prac od podwykonawcy po zatwierdzeniu ich przez Zamawiającego.

Odpowiedź 2:

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisu o obowiązku przedłożenia przez wykonawcę protokołów częściowych odbiorów robót podwykonawczych. Przedmiotem odbiorów częściowych jest ukończenie pewnego zakresu robót. W przypadku kiedy podwykonawcy lub dalsi podwykonawcy wykonywali daną część przedmiotu umowy, która jest przedmiotem odbiorów częściowych, Wykonawca winien także dokonać odbioru tego zakresu od podwykonawców.

Pytanie 3:

§4 ust. 3 pkt. 3 lit. g)

Wnosimy o modyfikację zapisu poprzez uszczegółowienie, iż chodzi o stwierdzenie w trakcie odbioru końcowego wad istotnych Przedmiotu umowy.

Odpowiedź 3:

W projektowanych postanowieniach umowy Zamawiający w § 1 ust. 1 pkt 14 zdefiniował pojęcie wady. Wada - polega na wykonaniu danych robót lub ich części niezgodnie z Umową, z dokumentacją projektową, specyfikacją techniczną lub z zasadami wiedzy technicznej. Obecnie w orzecznictwie Sądu Najwyższego dominuje stanowisko, zgodnie z którym obowiązek Zamawiającego odebrania obiektu nie może być pojmowany mechanicznie tzn. że jego powstanie jest niezależne od rodzaju, zakresu i wagi stwierdzonych wad. Przyjmuje się, że inwestor ma

prawo odmówić odebrania obiektu w przypadku, gdy został on wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej (por. wyr. SN z 21.4.2017 r., I CSK 333/16, Legalis; wyr. SN z 7.3.2013 r., II CSK 476/12, Legalis; wyr. SN z 24.7.2009 r., II CSK 61/09, Legalis; por. również M. Podleś, Odpowiedzialność, w: Prawo handlowe (red. P. Pinior, P. Relidzyński, W. Wyrzykowski, E. Zielińska, M. Żaba), 2019, s. 84).

Pytanie 4:

§ 4 ust. 3 pkt. 5) lit. c)

W § 4 ust. 3 pkt. 5) lit. c) projektu umowy wskazano, że przeglądy gwarancyjne będą przeprowadzane co roku w dniu każdej kolejnej rocznicy odbioru końcowego. Termin ten nie powinien być sztywny, gdyż rocznica odbioru końcowego może wypaść np. w dzień ustawowo wolny od pracy. Czy Zamawiający zawiadomi z wyprzedzeniem Wykonawcę o konkretnej dacie corocznego przeglądu gwarancyjnego oraz związanego z nim odbioru gwarancyjnego?

Odpowiedź 4:

Odnośnie ustalania terminów przeglądów gwarancyjnych Zamawiający stosować będzie obowiązujące przepisy kodeksu cywilnego, to jest art. 115 k.c. wskazującego, że jeżeli koniec terminu do wykonania czynności przypada na dzień uznany ustawowo za wolny od pracy lub na sobotę, termin upływa następnego dnia, który nie jest dniem wolnym od pracy ani sobotą.

Pytanie 5:

§ 5 ust. 8 pkt. 3)

Wnosimy o zmianę przewidzianego w § 5 ust. 8 pkt. 3) Umowy obowiązku dostarczenia listy podwykonawców, którzy nie wykonywali robót, usług lub dostaw, który to załącznik ma być podpisany przez wszystkich podwykonawców, na obowiązek dostarczenia przez Wykonawcę jego własnego oświadczenia zawierającego nazwy podwykonawców, którzy nie wykonywali robót. Dostarczenie podpisanej przez wszystkich podwykonawców listy, w tym tych którzy nie wykonywali danych robót, może okazać się praktycznie niemożliwe, gdyż po wykonaniu przez danego podwykonawcę części robót, dalszy kontakt z nim może być utrudniony, bezpodstawnie podwykonawca może też odmówić złożenia podpisu, ponadto występowanie pandemii COVID-19 jest dodatkowym utrudnieniem. W rezultacie nałożony obowiązek może utrudnić Wykonawcy uzyskanie płatności od Zamawiającego, z przyczyn od niego niezależnych. Obowiązek złożenia oświadczenia własnego przez Wykonawcę, bez obowiązku każdorazowego zbierania podpisów od wszystkich podwykonawców, byłby wystarczający.

Odpowiedź 5:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę tych postanowień. Zamawiający ponosi solidarną odpowiedzialność za wynagrodzenie podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom dlatego też wymaga od wykonawcy aby przedkładał oświadczenia podwykonawców lub dalszych podwykonawców zamiast jedynie oświadczenia samego wykonawcy. W dobie COVID-19 Zamawiający dopuszcza składanie podpisów pod takim oświadczeniem w formie podpisu elektronicznego.

Pytanie 6:

§ 5 ust. 8 pkt. 4)

Jakiego wynagrodzenia podwykonawców ma dotyczyć oświadczenie? Nie wynika to obecnie z umowy. Wnosimy o modyfikację zapisu i dodanie w § 5 ust. 8 pkt. 4) Umowy zastrzeżenia, że oświadczenia złożone przez podwykonawców, mają dotyczyć potwierdzenia otrzymania przez podwykonawców całości wymagalnego wynagrodzenia za wykonane roboty.

Pytanie 7:

§ 5 ust. 8 pkt. 6)

Jakiego wynagrodzenia podwykonawców mają dotyczyć potwierdzenia przelewów? Wnosimy o uszczegółowienie poprzez dodanie słowa „wymagalnego” w dwóch miejscach – „potwierdzenie przelewu na rachunek bankowy podwykonawców, którzy wykonywali roboty, usługi lub dostawy w ramach składanej faktury wymagalnej kwoty /kwot (.....) ewentualnie wraz z kserokopią innego dokumentu świadczącego o dokonaniu na rzecz podwykonawcy zapłaty całości wymagalnego wynagrodzenia za wykonane przez podwykonawcę roboty w ramach składanej faktury (...)

Pytanie 8:

§ 5 ust. 9

Wnosimy o uszczegółowienie, poprzez wskazanie, że chodzi o fakturę końcową. „Do faktury końcowej Wykonawca zobowiązany jest dołączyć dodatkowo”. Z treści punkt 1) i 2) wskazanego ustępu wynika, że obowiązki tam wskazane dotyczą zakończenia zadania inwestycyjnego, o którym mowa w § 2 ust 1 – czyli wykonania całości kontraktu. Przystawienie szczegółowego rozliczenia umów zawartych z podwykonawcami oraz złożenie przez podwykonawców oświadczeń, że otrzymali całość wynagrodzenia z tytułu zawartych z nimi umów, jest możliwe dopiero wraz z fakturą końcową. W przeciwnym razie, Wykonawca ani podwykonawcy nie mogliby wystawiać faktur częściowych, gdyż podwykonawcy musieliby od razu otrzymać całość wynagrodzenia określonego w zawartych z nimi umowach, by móc złożyć opisane oświadczenie.

Odpowiedź 8:

Zamawiający zmienia § 5 ust. 9 projektowanych postanowień umowy w ten sposób, że § 5 ust. 9 pierwsze zdanie otrzymuje brzmienie: ” Do faktury końcowej Wykonawca zobowiązany jest dołączyć dodatkowo:”.

Pytanie 9:

§ 5 ust. 9 pkt. 2)

Jakiego wynagrodzenia podwykonawców i dalszych podwykonawców ma dotyczyć oświadczenie? Wnosimy o modyfikację zapisu poprzez dodanie zastrzeżenia, że chodzi o wymagalne wynagrodzenie podwykonawców lub dalszych podwykonawców.

Pytanie 10:

§5 ust 10

Wnosimy o modyfikację i wskazanie, że chodzi o wymagalne wynagrodzenia podwykonawców. „(...) Wykonawca otrzyma wynagrodzenie w wysokości pomniejszonej o wysokości wymagalnego wynagrodzenia podwykonawców(...)

Odpowiedź 6, 7, 9, 10:

W powołanych powyżej zapisach Zamawiający nie dopuszcza zmiany projektowanych postanowień umowy poprzez dodawanie wyrażenia „wymagalnego”. Biorąc pod uwagę fakt, że, Zamawiający ponosi solidarną odpowiedzialność za wypłatę wynagrodzenia podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom w momencie składania faktury do zapłaty przez wykonawcę należne podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy wynagrodzenie musi być uregulowane, nawet jeżeli nie stało się ono wymagalne.

Pytanie 11:

§5 ust. 12

Wnosimy o modyfikację zapisu. Roszczenia podwykonawcy mogą być bezzasadne, więc Wykonawca powinien mieć możliwość udzielenia stosownych wyjaśnień Zamawiającemu i złożenia oświadczenia np. że żądana przez podwykonawcę kwota jest sporna, lub bezzasadna.

Nie powinno mieć miejsca uzależnienie zapłaty wynagrodzenia Wykonawcy od uprzedniego dokonania płatności na rzecz podwykonawcy.

Ponadto wnosimy o dodanie: „(...) Wykonawca jest zobowiązany do zwrotu Zamawiającemu wszelkich kwot zasadnie wypłaconych z tego tytułu podwykonawcy.(...)”

Odpowiedź 11:

Zamawiający wyjaśnia, że § 5 ust. 12 należy czytać łącznie z § 7, w którym została szczegółowo opisana procedura postępowania w przypadku kiedy podwykonawca lub dalszy podwykonawca zwróci się z żądaniem do zamawiającego o bezpośrednią zapłatę wynagrodzenia należnego podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy. Procedura ta uwzględnia możliwość wypowiedzenia się przez wykonawcę co do zgłaszanych żądań wypłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy przez Zamawiającego.

Pytanie 12:

§ 9 ust. 3

Prosimy o modyfikację zapisu i wskazanie, że jeśli Wykonawca nie potwierdzi w wyznaczonym terminie otrzymania reklamacji Zamawiający jest obowiązany skontaktować się z nim bezpośrednio np. telefonicznie i potwierdzić, czy reklamacja wpłynęła. Z uwagi na problemy techniczne np. z pocztą elektroniczną Wykonawca może nie otrzymać reklamacji, więc zastrzeżenie to jest w interesie Zamawiającego i usprawni proces reklamacji, gdyż dopiero gdy Wykonawca będzie faktycznie posiadać treść reklamacji, może przystąpić do jej rozpatrzenia.

Odpowiedź 12:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 13:

§9 ust. 5

Wnosimy o modyfikację zapisu. Wykonawca powinien zawsze zostać powiadomiony, że Zamawiający zamierza samodzielnie usunąć wady i powinno mu zostać umożliwione usunięcie tych wad we współpracy z Zamawiającym.

Odpowiedź 13:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 14:

§ 9 ust. 8

Wnosimy o modyfikację, poprzez dodanie: „(...) dwukrotnie będzie przedmiotem Reklamacji z tej samej przyczyny, to (...)”

Odpowiedź 14:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 15:

§ 9 ust. 12

Wnosimy o modyfikację, poprzez uszczegółowienie, iż chodzi o wady, które ujawnia się i zostaną zgłoszone przed upływem gwarancji.

Odpowiedź 15:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektowanych postanowień umowy, gdyż odpowiadają one postanowieniom kodeksu cywilnego. W przypadku wątpliwości co do czasu

ujawnienia się tych wad to na Zamawiającym będzie ciążył obowiązek udowodnienia, że wady powstały przed upływem gwarancji.

Pytanie 16:

§ 9 ust. 14

Wnosimy o wykreślenie, zawiera taką samą treść jak § 9 ust. 12. Aktualność zachowuje uwaga do § 9 ust. 12.

Odpowiedź 16:

Zamawiający skreśla w § 9 ust. 14.

Pytanie 17:

§ 9 ust. 15

Postanowienie, iż Wykonawca udziela rękojmi znajduje się już w ust. 1 paragrafu 9, gdzie wskazano 5 letni okres rękojmi. Wnosimy o ujednolicenie zapisów i wyjaśnienia Zamawiającego. Ponadto w niniejszym paragrafie nie przewidziano sytuacji, w której wykonawca naprawi wadę na podstawie gwarancji, wówczas uprawnienia z rękojmi w tym zakresie powinny wygasać, a nie pozostawać w zawieszeniu. Wnosimy o modyfikację.

Odpowiedź 17:

Zamawiający zmienia § 9 ust. 15 projektowanych postanowień umowy, który otrzymuje brzmienie:

„ 15. Zamawiający może wykonywać uprawnienia z tytułu gwarancji niezależnie od uprawnień wynikających z rękojmi. Jednakże w razie wykonywania przez Zamawiającego uprawnień z gwarancji bieg terminu do wykonania uprawnień z tytułu rękojmi ulega zawieszeniu z dniem zawiadomienia Wykonawcy o wadzie. Termin ten biegnie dalej od dnia odmowy przez Wykonawcę wykonania obowiązków wynikających z gwarancji albo bezskutecznego upływu czasu na ich wykonanie.”.

Ponadto Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z art. 579 § 1 KC Zamawiający jako uprawniony może wykonywać uprawnienia z tytułu rękojmi za wady fizyczne niezależnie od uprawnień wynikających z gwarancji, co nie oznacza, że może to robić równocześnie – ustawodawca posłużył się wszakże zwrotem „niezależnie”, nie zaś „równocześnie”. Żadnemu z reżimów odpowiedzialności nie jest w przepisach KC przyznany prymat. Ponadto w § 2 wskazuje się, że wykonywanie uprawnień z gwarancji nie wpływa na odpowiedzialność z tytułu rękojmi, natomiast wykonywanie uprawnień z gwarancji wpłynie na wykonywanie uprawnień z rękojmi, gdyż usunięcie wady w ramach gwarancji uczyni bezprzedmiotowym wykonanie obowiązku zobowiązanego z rękojmi.

Pytanie 18:

§ 9 ust. 17

Opis urządzeń i gestora sieci są niedokładne, proszę o uszczegółowienie np. poprzez wprowadzenie załącznika, na jakie konkretnie uprzedzenia udzielono gwarancji. Czy dotyczy to wyłącznie urządzeń w zakresie ich przebudowy?

Pytanie 19:

§ 9 ust. 21

Wnosimy o modyfikację zapisu. Wykonawca powinien zawsze zostać powiadomiony, że Zamawiający zamierza samodzielnie usunąć wady i powinno mu zostać umożliwione usunięcie tych wad we współpracy z Zamawiającym.

Pytanie 20:

§ 9 ust. 24

Wnosimy o modyfikację, poprzez dodanie: „(...) dwukrotnie będzie przedmiotem Reklamacji z tej samej przyczyny, to (...)”

Pytanie 21:

§ 9 ust. 29

Wnosimy o modyfikację, poprzez uszczegółowienie, iż chodzi o wady, które ujawnia się i zostaną zgłoszone przed upływem gwarancji.

Odpowiedź 18, 19, 20, 21:

Dotyczy urządzeń gestorów sieci, których sieci kolidują z projektowanym zamierzeniem i są opisane w warunkach technicznych usunięcia kolizji z projektowanym zamierzeniem.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę tych zapisów. Zapisy te zostały wprowadzone do umowy na wniosek gestorów sieci, których sieci będą przebudowane w związku z kolizją sieci z projektowanym zamierzeniem. Biorąc pod uwagę fakt, że sieci te dostarczają energię elektryczną, gaz zostały wprowadzone tak szczegółowe postanowienia. W przypadku wątpliwości co do czasu ujawnienia się tych wad to na Zamawiającym będzie ciążył obowiązek udowodnienia, że wady powstały przed upływem gwarancji.

Pytanie 22:

§ 11 ust.4

Wnosimy o modyfikację poprzez zmianę zapisu ze wskazaniem, że zabezpieczenie terenu nastąpi na koszt strony, z której przyczyny nastąpiło odstąpienie od umowy.

Odpowiedź 22:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę tych zapisów.

Pytanie 23:

§11 ust. 9

Wnosimy o dodanie słowa „inwentaryzacji” (...) dokonania i dostarczenia Zamawiającemu inwentaryzacji robót (...)”

Odpowiedź 23:

Zamawiający zmienia § 11 ust. 9 zdanie pierwsze projektowanych postanowień umowy, który otrzymuje brzmienie:

”9. W przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze Stron Wykonawca zobowiązany jest do dokonania i dostarczenia Zamawiającemu inwentaryzacji robót wg stanu na dzień odstąpienia, potwierdzonej przez Inspektorów nadzoru Zamawiającego.”

Pytanie 24:

§ 13 ust. 10

Wystąpienie koniecznych robót dodatkowych może warunkować możliwość realizacji kluczowych części zamówienia, fakt ich wystąpienia jest niezależny od Wykonawcy i procedura ich zlecenia, w każdym wypadku nie stanowi zwłoki Wykonawcy. Prosimy o modyfikację.

Pytanie 25:

§ 13 ust. 19

Wystąpienie robót zamiennych może warunkować możliwość realizacji kluczowych części zamówienia, fakt ich wystąpienia jest niezależny od Wykonawcy i procedura ich zlecenia, w każdy wypadku nie stanowi zwłoki Wykonawcy. Prosimy o modyfikację.

Odpowiedź 24, 25:

Zamawiający wyjaśnia, że tylko w przypadku kiedy okoliczność wystąpienia konieczności wykonania „koniecznych prac dodatkowych” lub robót zamiennych nie pozwoli Wykonawcy na wykonywanie żadnego frontu robót stanowiących Przedmiot niniejszej umowy i wymagać będzie wstrzymania wykonania wszystkich robót stanowiących Przedmiot umowy, co zostanie potwierdzone wpisem w dzienniku budowy i potwierdzone przez Inspektora nadzoru ze strony Zamawiającego nie będzie stanowił zwłoki Wykonawcy w realizacji Przedmiotu umowy.

Pytanie 26:

§ 15 ust. 1 pkt. 2 i 3

Wystąpienie koniecznych robót dodatkowych czy zamiennych może warunkować możliwość realizacji kluczowych części zamówienia, fakt ich wystąpienia jest niezależny od Wykonawcy i procedura ich zlecenia, może także w innych sytuacjach nich wyszczególnione powodować konieczność wydłużenia terminu realizacji zamówienia. Wnosimy o modyfikację.

Odpowiedź 26:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę tych postanowień umowy.

Zestaw 10

Pytanie 1:

Dotyczy wzór umowy §2 ust. 4 pkt 1): 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?

Odpowiedź 1:

Zgodnie z posiadaną wiedzą zamawiającego dokumentacja jest kompletna, nie zawiera błędów i posiada wszystkie niezbędne dane do prawidłowej realizacji zadania. Jednakże nie zwalnia to wykonawcy z obowiązku sprawdzenia, czy dostarczona przez zamawiającego dokumentacja projektowa jest kompletna i nie zawiera błędów, a następnie zawiadomić zamawiającego o dostrzeżonych uchybieniach co wynika z art. 651 k.c. , który też będzie mieć zastosowanie w przypadku niniejszego zamówienia publicznego.

Wykonawca nie ma obowiązku dokonywać w każdym przypadku szczegółowego sprawdzenia dostarczonego projektu w celu wykrycia jego ewentualnych wad. Wykonawca robót budowlanych nie musi bowiem dysponować specjalistyczną wiedzą z zakresu projektowania; musi jedynie umieć odczytać projekt i realizować inwestycję zgodnie z tym projektem oraz zasadami sztuki budowlanej. Obowiązek nałożony na wykonawcę przez art. 651 KC należy rozumieć w ten sposób, że musi on niezwłocznie zawiadomić zamawiającego o niemożliwości realizacji inwestycji na podstawie otrzymanego projektu lub też o tym, że realizacja dostarczonego projektu spowoduje powstanie obiektu wadliwego.

Pytanie 2:

Dotyczy wzór umowy §3 ust.11: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie w jakiej odległości od terenu budowy może znajdować się miejsce zagospodarowania wskazane przez inspektora nadzoru jeśli będzie znajdować się poza terenem budowy?

Odpowiedź 2:

Miejsce zagospodarowania materiałów z rozbiórki będzie na terenie placu budowy.

Pytanie 3:

Dotyczy wzór umowy §4 ust. 3 pkt. 4c): Wnosimy o modyfikację zapisu w zakresie odmowy odbioru z powodu niewłaściwego wykonania jako nieprecyzyjnego dającego Zamawiającemu dowolność zastosowania. Zamawiający nie może odmówić odbioru, chyba że wady są istotne.

Odpowiedź 3:

W projektowanych postanowieniach umowy Zamawiający w § 1 ust. 1 pkt 14 zdefiniował pojęcie wady. **Wada** - polega na wykonaniu danych robót lub ich części niezgodnie z Umową, z dokumentacją projektową, specyfikacją techniczną lub z zasadami wiedzy technicznej. Obecnie w orzecznictwie Sądu Najwyższego dominuje stanowisko, zgodnie z którym obowiązek Zamawiającego odebrania obiektu nie może być pojmowany mechanicznie tzn. że jego powstanie jest niezależne od rodzaju, zakresu i wagi stwierdzonych wad. Przyjmuje się, że inwestor ma prawo odmówić odebrania obiektu w przypadku, gdy został on wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej (por. wyr. SN z 21.4.2017 r., I CSK 333/16, Legalis; wyr. SN z 7.3.2013 r., II CSK 476/12, Legalis; wyr. SN z 24.7.2009 r., II CSK 61/09, Legalis; por. również M. Podleś, Odpowiedzialność, w: Prawo handlowe (red. P. Pinior, P. Relidziński, W. Wyrzykowski, E. Zielińska, M. Żaba), 2019, s. 84).

Pytanie 4:

Dotyczy wzór umowy §5 ust.1: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie co w przypadku, gdy Zamawiający zaniżył przedmiary (bez względu na tego przyczynę) i w wyniku obmiaru wartość robót przekroczy kwotę wskazaną w §6 ust.1 ? Czy Wykonawca ma zaprzestać wykonania umowy czy oczekiwać na podpisanie Aneksu?

Odpowiedź 4:

Zamawiający wyjaśnia, że wynagrodzenie wskazane w projektowanych postanowieniach umowy ma charakter mieszany - obmiarowo – ryczałtowy . Zgodnie z § 5 istotnych postanowień umowy, Wykonawca za wykonanie Przedmiotu umowy otrzyma wynagrodzenie rozliczne na podstawie ilości wykonanych i odebranych robót, na podstawie kosztorysu powykonawczego według niezmiennych cen określonych w kosztorysie ofertowym, jednak nie więcej niż kwota wskazana w ofercie. Zamawiający wyjaśnia, że przedmiar jest jedynie dokumentem pomocniczym, pozwalającym sporządzić wykonawcy ofertę. Przedmiar nie określa ilości robót budowlanych jakie mają zostać wykonane. Zgodnie z art. 103 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych Zamawiający opisuje przedmiot zamówienia na roboty budowlane za pomocą dokumentacji projektowej oraz specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót budowlanych, a nie w oparciu o przedmiary. Dlatego też jeżeli jakaś pozycja robót nie została ujęta w przedmiarze a z dokumentacji projektowej wynika, że ma być wykonana, wykonawca w trybie art.135 ustawy Prawo zamówień publicznych ma prawo domagać się wyjaśnienia treści specyfikacji warunków zamówienia odnośnie skorygowania brakujących pozycji przedmiaru z dokumentacją projektową, a w przypadku zawarcia umowy wykonać cały zakres wynikający z dokumentacji projektowej w ramach ceny ofertowej. Zamawiający wyjaśnia, że takie rozbieżności pomiędzy dokumentacją projektową a przedmiarami nie traktuje jako koniecznych robót dodatkowych, ujętych w par 13 ust. 2 istotnych postanowień umowy. Przedmiar robót jest elementem dokumentacji projektowej służącej opisowi przedmiotu zamówienia, jednak jego rola w określaniu zakresu i charakteru przedmiotu zamówienia jest ograniczona. Przedmiar robót powinien zawierać zestawienie przewidywanych do wykonania robót podstawowych w kolejności technologicznej ich wykonania wraz z ich szczegółowym opisem lub wskazaniem podstaw ustalających szczegółowy opis oraz wskazaniem właściwych specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych, z wyliczeniem i zestawieniem ilości jednostek przedmiarowych robót podstawowych. Pomimo zawartego w nim zestawienia robót i ich opisu,

przedmiar nie służy zdefiniowaniu robót, lecz skalkulowaniu kosztów ich realizacji. Wyszczególnienie w przedmiarze nakładów, materiałów i robocizny ma na celu odzwierciedlenie koniecznych do poniesienia nakładów w celu realizacji zamówienia, co z kolei jest niezbędne do wyliczenia ceny oferty. Jak wskazała KIO w wyr. z 2.5.2013 r. (KIO 886/13, Legalis), przedmiar robót jest dokumentem wtórnym i dopełniającym projekt i specyfikację techniczną wykonania i odbioru robót i nie determinuje w sposób wyłączny zakresu prac objętych przedmiotem zamówienia. Wobec tego zawarte w przedmiarze robót zestawienia mają zobrazować skalę roboty budowlanej i służyć pomocą wykonawcom w oszacowaniu kosztów inwestycji, wobec czego przedmiarowi robót można przypisać przede wszystkim charakter dokumentu pomocniczego, który służy do czynności skalkulowania kosztów realizacji zadania, a nie wyszczególnienia materiałów i prac, jakie składają się na zamówienie. Również z charakteru umowy o roboty budowlane (art. 648 § 2 oraz art. 649 KC) wynika, że dla ustalenia zakresu robót budowlanych ma znaczenie cała dokumentacja, przy czym to projekt jest tym dokumentem, który ma rozstrzygające znaczenie: wymagana przez właściwe przepisy dokumentacja stanowi część składową umowy; w razie wątpliwości poczytuje się, że wykonawca podjął się wszystkich robót objętych projektem stanowiącym część składową umowy.

Pytanie 5:

Dotyczy wzór umowy §5 ust.4. W jakiej wysokości Zamawiający przewiduje środki finansowe na rok 2021? Informacja ta jest niezbędna w celu rzetelnej kalkulacji kosztów ewentualnego kredytowania zadania.

Odpowiedź 5:

Zamawiający przewiduje środki finansowe na rok 2021 w wysokości: 7 000 000,00 zł brutto. Pozostała kwota w roku 2022.

Pytanie 6:

Dotyczy wzór umowy §5 ust.4. Co będzie brane pod uwagę przez Zamawiającego przy ustalaniu kwot finansowania na poszczególne lata?

Odpowiedź 6:

Wysokość środków finansowych jakie Zamawiający posiada w poszczególnych latach.

Pytanie 7:

Dotyczy wzór umowy §5 ust.4. Prosimy o wskazanie ewentualnych maksymalnych różnic od proponowanych kwot, w przypadku zmian.

Odpowiedź 7:

Zasady zmian wysokości limitów finansowych zostały określone w §5 ust. 5, 6, 7 projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 8:

Dotyczy wzór umowy §5 ust.4. Czy określone kwoty będą powiązane z harmonogramem robót i kwoty wynagrodzenia będą odpowiadać planowanemu zaawansowaniu w wykonaniu Przedmiotu umowy? Co w przypadku, gdy z harmonogramu będzie wynikało, że Wykonawca przekroczy maksymalną kwotę wynagrodzenia planowanego na dany rok? Czy Zamawiający przewiduje zwiększenie kwoty w takim przypadku? Czy Zamawiający dokona odbioru robót wykonanych ponad limit? Niniejsze informacje są niezbędne to prawidłowej kalkulacji oferty, w tym wliczenia kosztów ewentualnego kredytowania części zakresu prac.

Odpowiedź 8:

W przypadku zmiany środków finansowych na realizację umowy w danym roku zostanie także zmieniony harmonogram finansowo – rzeczowy, tak aby odpowiadał on aktualnie zabezpieczonym środkom finansowym pozwalającym Zamawiającemu na dokonanie zapłaty wynagrodzenia za odebrany zakres robót w danym roku. W przypadku gdy w danym roku zostanie przekroczony limit finansowy, Zamawiający nie dokona odbioru wykonanej części robót, na co pozwalają postanowienia umowy, zgodnie z którymi został wyłączony ze stosowania art. 654 k.c.

Pytanie 9:

Dotyczy wzór umowy §5 ust. 8 pkt. 4): Wnosimy o dookreślenie „wymagalnego” wynagrodzenia.

Odpowiedź 9:

W powołanych powyżej zapisach Zamawiający nie dopuszcza zmiany projektowanych postanowień umowy poprzez dodawanie wyrażenia „wymagalnego”. Biorąc pod uwagę fakt, że, Zamawiający ponosi solidarną odpowiedzialność za wypłatę wynagrodzenia podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom w momencie składania faktury do zapłaty przez wykonawcę należne podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy wynagrodzenie musi być uregulowane, nawet jeżeli nie stało się ono wymagalne.

Pytanie 10:

Dotyczy wzór umowy §6 ust. 2: Wnosimy o skrócenie terminu do 7 dni. Termin przedstawiony we wzorze umowy niepotrzebnie wydłuża proces związany z dochowaniem formalności.

Odpowiedź 10:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę tego zapisu. Jednakże w praktyce Zamawiający stara się przed upływem umownego terminu zgłaszać swój sprzeciw lub akceptację co do postanowień projektów umów z podwykonawcami.

Pytanie 11:

Dotyczy wzór umowy §6 ust. 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.

Odpowiedź 11:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę tego zapisu. Jednakże w praktyce Zamawiający stara się przed upływem umownego terminu zgłaszać swój sprzeciw lub akceptację co do postanowień projektów umów z podwykonawcami.

Pytanie 12:

Dotyczy wzór umowy §6 ust. 12: Wnosimy o modyfikację zapisu, iż obowiązek przedkładania umów, których przedmiotem są dostawy lub usługi dotyczy umów o wartości przekraczającej 50 000,00 zł „z wyłączeniem umów o podwykonawstwo, których przedmiotem są dostawy lub usługi o wartości mniejszej niż 0,5 % wartości umowy w sprawie zamówienia publicznego. Wyłączenie, o którym mowa w zdaniu poprzednim nie dotyczy umów o podwykonawstwo o wartości większej niż 50 000,00 zł.”

Odpowiedź 12:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę tego zapisu.

Pytanie 13:

Dotyczy wzór umowy §9 ust. 7: Prosimy o potwierdzenie, że okres gwarancji biegnie na nowo dla danego elementu.

Odpowiedź 13:

Zamawiający potwierdza, że gwarancja biegnie na nowo dla nowego elementu.

Pytanie 14:

Dotyczy wzór umowy §9 ust. 20: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy Zamawiający przedłuży 7 dniowy termin jeśli rodzaj wad/ technologia ich usuwania będą wymagały ustalenia dłuższego terminu na ich usunięcie?

Odpowiedź 14:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę tych zapisów. Zapisy § 9 ust. 17-29 zostały wprowadzone do umowy na wniosek gestorów sieci, których sieci będą przebudowane w związku z kolizją sieci z projektowanym zamierzeniem. Biorąc pod uwagę fakt, że sieci te dostarczają energię elektryczną/ gaz mieszkańcom Krakowa zostały wprowadzone tak szczegółowe postanowienia.

Pytanie 15:

Dotyczy wzór umowy §9 ust. 21: Prosimy o modyfikację zapisu, iż Zamawiający będzie uprawniony do zlecenia usunięcia wad osobie trzeciej po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy i wyznaczeniu mu dodatkowego terminu.

Odpowiedź 15:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę tych zapisów. Zapisy § 9 ust. 17-29 zostały wprowadzone do umowy na wniosek gestorów sieci, których sieci będą przebudowane w związku z kolizją sieci z projektowanym zamierzeniem. Biorąc pod uwagę fakt, że sieci te dostarczają energię elektryczną/ gaz mieszkańcom Krakowa zostały wprowadzone tak szczegółowe postanowienia.

Pytanie 16:

Dotyczy wzór umowy §9 ust. 7: Prosimy o potwierdzenie, że okres gwarancji biegnie na nowo dla danego elementu

Odpowiedź 16:

Zamawiający potwierdza, że gwarancja biegnie na nowo dla nowego elementu.

Pytanie 17:

Dotyczy wzór umowy §10 ust.4: Prosimy o wskazanie łącznej maksymalnej wysokości kar umownych, których mogą dochodzić strony zgodnie z art. 436 pkt.3 ustawy PZP. Zwracamy uwagę, że Zamawiający podał jedynie maksymalny poziom kar w zakresie zwłoki w wykonaniu, a nie dla wszystkich kar, do czego Zamawiający jest zobowiązany zgodnie z art. 436 pkt.3 ustawy PZP.

Odpowiedź 17:

Podana w § 10 ust. 4 wysokość kar umownych wynosząca 30% kwoty określonej w § 5 ust. 1 projektowanych postanowień umowy dotyczy wszystkich kar umownych.

Pytanie 18:

Dotyczy wzór umowy §11 ust.4: Wnosimy o modyfikację „na koszt strony z przyczyn której nastąpiło odstąpienie od umowy.

Odpowiedź 18:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę tych zapisów.

Pytanie 19:

Dotyczy wzór umowy §11 ust.6 pkt. 1): Wnosimy o dookreślenie „z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy”.

Odpowiedź 19:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę tych zapisów.

Pytanie 20:

Dotyczy wzór umowy §13 ust. 20: Prosimy o wskazanie minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron zgodnie z art. 433 pkt. 4) ustawy PZP.

Odpowiedź 20:

Zamawiający wyjaśnia, że przedmiot zamówienia opisany został w oparciu o dokumentację projektową. Zamawiającemu zależy na wykonaniu pełnego zakresu tej dokumentacji i na etapie postępowania nie zakłada, że jakaś jej część nie zostanie wykonana. Jednakże może tak się zdarzyć, iż pojawią się tzw. roboty zaniechane. Zamawiający wskazuje, że w § 13 została przewidziana procedura związana z rezygnacją z części robót i w przypadku takich robót zostanie zawarty aneks do umowy, który dla swej ważności wymaga także i zgody wykonawcy. Dlatego też nie można mówić o arbitralnej decyzji zamawiającego dotyczącej rezygnacji z tych robót bez uwzględnienia zdania wykonawcy.

Pytanie 21:

Dotyczy wzór umowy § 16 ust. 10: Prosimy o wydłużenie terminu do 28 dni.

Odpowiedź 21:

§ 16 nie posiada ustępu 10.

Zestaw 14**Pytanie 1:**

§3 ust. 1 pkt 3 Projektowanych Postanowień Umowy. Prosimy o wyjaśnienie czego dotyczy „okres wyłączenia z ruchu”.

Odpowiedź 1:

Okres wyłączenia z ruchu jest to okres czasu, w związku z robotami budowlanymi związanymi z rozbudową ulicy Glinik ulica ta zostanie wyłączona z ruchu drogowego, co oznacza brak ogólnodostępnego przejazdu zarówno na odcinku ulicy Glinik jak i na całej jej długości.

Pytanie 2:

§5 ust. 4 PPU. Prosimy o podanie przewidywanych limitów finansowych na rok 2021 i 2022.

Odpowiedź 2:

Zamawiający przewiduje środki finansowe na rok 2021 w wysokości: 7 000 000,00 zł brutto. Pozostała kwota w roku 2022.

Pytanie 3:

Z całościowej regulacji przepisów ustawy P.z.p i aktów wykonawczych wynika bezsprzeczny obowiązek Zmawiającego polegający na konieczności precyzyjnego, jednoznacznego i przygotowanego w ściśle określonej formie opisu przedmiotu zamówienia na roboty budowlane. Natomiast zgodnie z SWZ, część I, pkt 1 Zamawiający opisuje przedmiot Zamówienia jako przebudowa ul. Glinik o długości ok 1 150 mb. Zamawiający udostępnił dokumentację projektową obejmującą przebudowę ul. Glinik o długość 1 540 mb, jednocześnie nie podając dokładnego kilometraża przebudowy ul. Glinik, które jest objętym postępowaniem przetargowym. Opisując w sposób niejednoznaczny przedmiot zamówienia Zamawiający pozbawia Wykonawców możliwości dokonania rzetelnej wyceny oferty, która powinna być dokonywana w oparciu o jednoznaczne i jednolicie interpretowane przez wszystkich wykonawców kryteria. Prowadzi to z kolei do niemożliwości przyjęcia przez wszystkich wykonawców tych samych założeń przy budowie swoich ofert, a tym samym obliczenia ich ceny, która stanowi kryterium wyboru ofert w niniejszym postępowaniu tj. 60%. Jednocześnie Zamawiający zgodnie z §5 ust. 1 określił górny pułap wynagrodzenia kosztorysowego. Cechą charakterystyczną wynagrodzenia kosztorysowego, o czym Zmawiający doskonale wie, jest jego wynikowy charakter, co oznacza, że ostateczna wysokość wynagrodzenia jest zależna od rozmiaru wykonanego świadczenia i zostaje wyliczona według cen i stawek przyjętych w kosztorysie. Wynagrodzenie to ma zatem charakter orientacyjny, a jego ostateczna wysokość zostaje ustalona po zakończeniu realizacji umowy. Zdaniem Wykonawcy wskazany w §5 ust. 1 sposób rozliczenia wypacza jego zasadniczy charakter. Dodatkowo istnieje podejrzenie, że ilości przedmiarowe opisujące przedmiot Zamówienia, są zaniżone co może rodzić niebezpieczeństwo, iż Wykonawca nie otrzyma zapłaty za wykonane prace w sytuacji przekroczenia kwoty wskazanej przez niego w złożonej ofercie. Zdaniem Wykonawcy taki sposób opisu przedmiotu Zamówienia i tak ukształtowane PPU są jednostronnie korzystne dla Zamawiającego (wyrok KIO dnia 13 grudnia 2019 r., sygn. akt KIO 2416/19). Wykonawca prosi o jednoznaczny opis przedmiotu Zamówienie, w tym m.in. wskazanie dokładnego kilometraża przebudowy ul. Glinik objętego postępowaniem przetargowym, jak również zmianę sposobu rozliczenia przedmiotu Umowy na kosztorysowe, bez górnego limitu wynagrodzenia.

Odpowiedź 3:

Zamawiający w dniu 06.05.2021 r. odpowiadając na pytanie nr 1 z zestawu 12 i 13 podał kilometraż przebudowy ul. Glinik.

Zamawiający wyjaśnia, że wynagrodzenie wskazane w projektowanych postanowieniach umowy ma charakter mieszany - obmiarowo - ryczałtowy. Zgodnie z § 5 istotnych postanowień umowy, Wykonawca za wykonanie Przedmiotu umowy otrzyma wynagrodzenie rozliczne na podstawie ilości wykonanych i odebranych robót, na podstawie kosztorysu powykonawczego według niezmiennych cen określonych w kosztorysie ofertowym, jednak nie więcej niż kwota wskazana w ofercie. Zamawiający wyjaśnia, że przedmiar jest jedynie dokumentem pomocniczym, pozwalającym sporządzić wykonawcy ofertę. Przedmiar nie określa ilości robót budowlanych jakie mają zostać wykonane. Zgodnie z art. 103 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych Zamawiający opisuje przedmiot zamówienia na roboty budowlane za pomocą dokumentacji projektowej oraz specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót budowlanych, a nie w oparciu o przedmiary. Dlatego też jeżeli jakaś pozycja robót nie została ujęta w przedmiarze a z dokumentacji projektowej wynika, że ma być wykonana, wykonawca w trybie art.135 ustawy Prawo zamówień publicznych ma prawo domagać się wyjaśnienia treści specyfikacji warunków zamówienia odnośnie skorygowania brakujących pozycji przedmiaru z dokumentacją projektową, a w przypadku zawarcia umowy wykonać cały zakres wynikający z dokumentacji projektowej w ramach ceny ofertowej. Zamawiający wyjaśnia, że takie rozbieżności pomiędzy dokumentacją projektową a przedmiarami nie traktuje jako koniecznych

robót dodatkowych, ujętych w par 13 ust. 2 istotnych postanowień umowy. Przedmiar robót jest elementem dokumentacji projektowej służącej opisowi przedmiotu zamówienia, jednak jego rola w określaniu zakresu i charakteru przedmiotu zamówienia jest ograniczona. Przedmiar robót powinien zawierać zestawienie przewidywanych do wykonania robót podstawowych w kolejności technologicznej ich wykonania wraz z ich szczegółowym opisem lub wskazaniem podstaw ustalających szczegółowy opis oraz wskazaniem właściwych specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych, z wyliczeniem i zestawieniem ilości jednostek przedmiarowych robót podstawowych. Pomimo zawartego w nim zestawienia robót i ich opisu, przedmiar nie służy zdefiniowaniu robót, lecz skalkulowaniu kosztów ich realizacji. Wyszczególnienie w przedmiarze nakładów, materiałów i robocizny ma na celu odzwierciedlenie koniecznych do poniesienia nakładów w celu realizacji zamówienia, co z kolei jest niezbędne do wyliczenia ceny oferty. Jak wskazała KIO w wyr. z 2.5.2013 r. (KIO 886/13, Legalis), przedmiar robót jest dokumentem wtórnym i dopełniającym projekt i specyfikację techniczną wykonania i odbioru robót i nie determinuje w sposób wyłączny zakresu prac objętych przedmiotem zamówienia. Wobec tego zawarte w przedmiarze robót zestawienia mają zobrazować skalę roboty budowlanej i służyć pomocą wykonawcom w oszacowaniu kosztów inwestycji, wobec czego przedmiarowi robót można przypisać przede wszystkim charakter dokumentu pomocniczego, który służy do czynności skalkulowania kosztów realizacji zadania, a nie wyszczególnienia materiałów i prac, jakie składają się na zamówienie. Również z charakteru umowy o roboty budowlane (art. 648 § 2 oraz art. 649 KC) wynika, że dla ustalenia zakresu robót budowlanych ma znaczenie cała dokumentacja, przy czym to projekt jest tym dokumentem, który ma rozstrzygające znaczenie: wymagana przez właściwe przepisy dokumentacja stanowi część składową umowy; w razie wątpliwości poczytuje się, że wykonawca podjął się wszystkich robót objętych projektem stanowiącym część składową umowy.

Zamawiający na zgodnie z art. 286 ust. 1 Pzp zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia, w następującym zakresie:

W projektowanych postanowieniach umowy stanowiących załącznik nr 2 do SWZ wprowadza się poniższą zmianę:

W § 4 ust. 1 pkt 1) projektowanych postanowień umowy jest:
przekazanie terenu budowy nastąpi protokolarnie w terminie dni od zawarcia umowy.

W § 4 ust. 1 pkt 1) projektowanych postanowień umowy powinno być:
przekazanie terenu budowy nastąpi protokolarnie w terminie 7 dni od zawarcia umowy.

W § 5 ust. 9 zdanie pierwsze projektowanych postanowień umowy jest:
Do faktury Wykonawca zobowiązany jest dołączyć dodatkowo:

W § 5 ust. 9 zdanie pierwsze projektowanych postanowień umowy powinno być:
Do faktury końcowej Wykonawca zobowiązany jest dołączyć dodatkowo:

Zamawiający skreśla w § 9 ust. 14.

W § 9 ust. 15 projektowanych postanowień umowy jest:
Wykonawca udziela Zamawiającemu rękojmi na przedmiot umowy. Okres rękojmi za wady równy jest okresowi udzielonej gwarancji. Zamawiający może wykonywać uprawnienia z tytułu gwarancji niezależnie od uprawnień wynikających z rękojmi. Jednakże w razie wykonywania przez Zamawiającego uprawnień z gwarancji bieg terminu do wykonania uprawnień z tytułu rękojmi

ulega zawieszeniu z dniem zawiadomienia Wykonawcy o wadzie. Termin ten biegnie dalej od dnia odmowy przez Wykonawcę wykonania obowiązków wynikających z gwarancji albo bezskutecznego upływu czasu na ich wykonanie.

W § 9 ust. 15 projektowanych postanowień umowy powinno być:

Zamawiający może wykonywać uprawnienia z tytułu gwarancji niezależnie od uprawnień wynikających z rękojmi. Jednakże w razie wykonywania przez Zamawiającego uprawnień z gwarancji bieg terminu do wykonania uprawnień z tytułu rękojmi ulega zawieszeniu z dniem zawiadomienia Wykonawcy o wadzie. Termin ten biegnie dalej od dnia odmowy przez Wykonawcę wykonania obowiązków wynikających z gwarancji albo bezskutecznego upływu czasu na ich wykonanie.”.

W § 11 ust. 9 zdanie pierwsze projektowanych postanowień umowy jest:

W przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze Stron Wykonawca zobowiązany jest do dokonania i dostarczenia Zamawiającemu robót wg stanu na dzień odstąpienia, potwierdzonej przez Inspektorów nadzoru Zamawiającego.

W § 11 ust. 9 zdanie pierwsze projektowanych postanowień umowy powinno być:

W przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze Stron Wykonawca zobowiązany jest do dokonania i dostarczenia Zamawiającemu inwentaryzacji robót wg stanu na dzień odstąpienia, potwierdzonej przez Inspektorów nadzoru Zamawiającego.

Zgodnie z art. 286 ust. 7 Pzp dokonana zmianę treści SWZ, Zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Otrzymują:

1 x strona internetowa prowadzonego postępowania

1 x aa NZ