Szprotawa, <el:data>02.06.2021</el:data><el:kod\_kreskowy></el:kod\_kreskowy>

**<el:adresat>**

**Do wszystkich Wykonawców**

Nr sprawy: <el:nr\_sprawy>ZP.271.12.2021

</el:nr\_sprawy>

**Dotyczy : „Przebudowa (modernizacja) dróg dojazdowych do gruntów rolnych w obrębie miejscowości Bobrowice, Borowina, Siecieborzyce, Witków w gminie Szprotawa oraz modernizacja dróg gminnych dzielnicy Sowiny w Szprotawie i drogi wewnętrznej w miejscowości Długie”.**

**Odpowiedzi na zapytania do SWZ oraz zmiany SWZ**

Zamawiający informuje, że na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 2019) odpowiada na otrzymane zapytania do SIWZ:

Pytanie 1

Dotyczy § 4 pkt 1) załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy: Zgodnie z § 4 pkt 1) załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy do obowiązków Zamawiającego należy protokolarne przekazanie placu budowy. Prosimy o wyjaśnienie w jakim terminie Zamawiający przekaże Wykonawcy teren budowy?

Pytanie 2

Dotyczy § 9 ust. 3 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy: Czy zamawiający przewiduje możliwość fakturowania częściowego? Zwracamy się z prośbą o zwiększenie fakturowania, gdyż w przypadku braku fakturowania poniżej 90% ceny ofertowej brutto wykonawcy będą zmuszeni do kredytowania wykonywanych robót, co bezpośrednio przełoży się na zwiększenie ceny ofertowej. Dlatego też zmiana fakturowania na częściowe do 90% ceny ofertowej brutto będzie korzystna zarówno dla wykonawcy i Zamawiającego.

Pytanie 3

Dotyczy § 2 ust. 2 Rozdziału V SWZ – Projektowane postanowienia umowy oraz Rozdziału 2 pkt 2 SWZ: Prosimy o potwierdzenie, że:

a) 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.

b) w przypadku wystąpienia braków lub błędów w zakresie opisu przedmiotu zamówienia określonego w dokumentacji załączonej do SWZ i stanowiącej podstawę wyceny oferty, w przypadku konieczności wykonania robót wynikających z zaistnienia ww. okoliczności wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.

c) Wykonawca nie jest zobowiązany do wykonania żadnych robót, których konieczność wykonania nie była możliwa do uwzględnienia na podstawie dokumentacji załączonej do SWZ.

d) OPZ nie zawiera luk ani niejasności.

W przypadku braku potwierdzenia jw. Wykonawca wskazuje, że Zamawiający wbrew ustawowemu obowiązkowi wskazanemu w art. 99 ustawy Pzp, opisuje przedmiot zamówienia w sposób niejednoznaczny i niewyczerpujący, skoro zakłada istnienie luk bądź niejasności w OPZ, co ma wpływ na złożenia przez wykonawców konkurencyjnych ofert.

Pytanie 4

Dotyczy § 1 ust. 14 oraz § 15 ust. 2 pkt 1 lit a) Załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy:

Czy trwająca pandemia wirusa SARS-CoV-2 i choroby COVID-19 stanowi oraz – po zawarciu umowy na przedmiotowe zamówienia publiczne – będzie stanowić siłę wyższą ? Niniejszy wniosek o wyjaśnienie treści SIWZ jest podyktowany tym, że § 1 ust. 14 Załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy mówi w kontekście siły wyższej o zdarzeniach „nieprzewidywalnych”, natomiast ww. pandemia jest okolicznością znaną stronom, ale nieznane i niemożliwe do przewidzenia są natomiast jej skutki, w tym wpływ na możliwość terminowego wykonania przedmiotu zamówienia.

Pytanie 5

Dotyczy § 1 ust. 7 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy oraz § 8 ust. 9 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy: Prosimy o wyjaśnienie jaka jest podstawa prawna do odmowy dokonania odbioru w przypadku stwierdzenia wad oraz czy Zamawiający odmówi dokonania odbioru również w przypadku ujawnienia wad nieistotnych? Wykonawca wskazuje, że w myśl ustawy oraz orzecznictwa – dokonanie odbioru i zapłata wynagrodzenia są podstawowymi obowiązkami zamawiającego, od których nie można się uchylać nawet w przypadku stwierdzenia wad przedmiotu umowy (por. wyrok Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z 27 października 2017 roku ws. I ACa 321/17, wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z 06 września 2016 roku ws. V ACa 935/15, wyrok Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z 31 sierpnia 2016 roku ws. I ACa 282/16, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 24 maja 2016 roku ws. I ACa 1094/15, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 28 stycznia 2016 roku ws. I ACa 253/15, wyrok Sądu Apelacyjnego w Krakowie z 28 stycznia 2014 roku ws. I ACa 1447/13, wyrok Sądu Apelacyjnego we Wrocławiu z 18 października 2012 roku ws. I ACa 1046/12, wyrok Sądu Apelacyjnego w Gdańsku z 24 lutego 2012 roku ws. V ACa 198/12, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 13 kwietnia 2011 roku ws. VI ACa 1200/10, wyrok Sądu Apelacyjnego w Poznaniu z 17 grudnia 2009 roku ws. I ACa 874/09, a także wyrok Sądu Najwyższego z 22 czerwca 2007 roku ws. V CSK 99/07). Wykonawca wskazuje, że odmowa dokonania odbioru przedmiotu umowy przez zamawiającego z powodu wad jak również uchylanie się od dokonania odbioru z ww. przyczyn jest postępowaniem nieuprawnionym, nie podlegającym usankcjonowaniu za pomocą umowy oraz narażającym zamawiającego m.in. na ryzyko jednostronnego odbioru przez wykonawcę.

Pytanie 6

Dotyczy § 1 ust. 8 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy oraz § 8 ust. 1 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy: Prosimy o wyjaśnienie w jakich terminach Zamawiający przystąpi do czynności odbioru gwarancyjnego oraz w jakim terminie je zakończy? W jakim terminie Zamawiający powiadomi Wykonawcę o terminie odbioru ostatecznego?

Pytanie 7

Dotyczy § 5 ust. 2 pkt 16 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy

Czy odpowiedzialność Wykonawcy za zabezpieczenie instalacji, urządzeń i obiektów na terenie robót i w jej bezpośrednim otoczeniu, o której mowa w tym przepisie, odnosi się tylko do istniejących instalacji, które zostały poprawnie zinwentaryzowane i zaznaczone w dokumentacji projektowej przekazanej Wykonawcy przez Zamawiającego? Jeśli odpowiedzialność ma być ponoszona w szerszym zakresie, proszę wskazać jej podstawę.

Pytanie 8

Dotyczy § 5 ust. 2 pkt 11 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy

Zgodnie z § 5 ust. 2 pkt 11 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy Wykonawca ma obowiązek ponoszenia pełnej odpowiedzialności za stan i przestrzeganie przepisów bhp, ochronę ppoż. i dozór mienia na terenie robót, jak i za wszelkie szkody powstałe w trakcie trwania robót na terenie przejętym od Zamawiającego lub mających związek z prowadzonymi robotami, w tym również na sąsiednich nieruchomościach. Prosimy o wyjaśnienie czy w powołanym przepisie umownym chodzi wyłącznie o szkody, za które odpowiedzialność można przypisać wykonawcy. Zgodnie z art. 433 pzp projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać odpowiedzialności wykonawcy za okoliczności, za które wyłączną odpowiedzialność ponosi zamawiający.

Pytanie 9

Dotyczy § 6 ust. 13 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy

Zgodnie z § 6 ust. 13 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy „Wykonawca w trakcie realizacji umowy zobowiązany jest do bieżącego informowania Zamawiającego o wszelkich zmianach danych podwykonawców, a także do przekazywania Zamawiającemu informacji na temat nowych podwykonawców, którym w późniejszym okresie zamierza powierzyć realizację części zamówienia.” Prosimy o wyjaśnienie na jakich zasadach Wykonawca jest zobowiązany realizować wskazany obowiązek informacyjny, a w szczególności jaki jest zakres informacji na temat nowych podwykonawców, które podlegają przekazaniu Zamawiającemu?

Pytanie 10

Dotyczy § 8 ust. 8 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy

Zgodnie z § 8 ust. 8 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy, „W przypadku stwierdzenia w trakcie odbioru wad i usterek, Zamawiający może odmówić odbioru do czasu ich usunięcia, a Wykonawca usunie je na własny koszt w terminie wyznaczonym przez Zamawiającym.” Proszę potwierdzić, że tylko stwierdzenie w trakcie czynności odbiorowych wad istotnych przedmiotu umowy będzie stanowiło podstawę do odmowy dokonania odbioru. Wykonawca wskazuje, że tylko w przypadku wystąpienia wad istotnych nienadających się do usunięcia i które uniemożliwiają korzystanie przez Zamawiającego z przedmiotu Umowy, istnieje prawna podstawa do odmowy dokonania odbioru. Potwierdza to wyrok Sądu Najwyższego z dnia 8 stycznia 1999 roku, I CKN 957/97, zgodnie z którym „ Inwestor/ Zamawiający może odmówić odbioru jedynie w przypadku, gdy przedmiot zamówienia został wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie nadaje się do użytkowania”.

Pytanie 11

Dotyczy § 11 ust. 1 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy oraz Rozdział 18 pkt 2 SWZ

O jakich „urządzeniach” jest mowa w § 11 ust. 1 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy? Postanowienia Rozdział 18 pkt 2 SWZ przewidują udzielenie przez Wykonawcę gwarancji i rękojmi na wykonane roboty budowlane oraz użyte/dostarczone materiały. Prosimy o wyjaśnienie ww. rozbieżności.

Pytanie 12

Dotyczy § 12 ust. 1-4 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy

proszę podać ustawową podstawę, z której zamawiający wywodzi możliwość narzucenia wykonawcy zobowiązanie wykonania i określonego sposobu wyceny robót, o których mowa w § 12 ust. 1-4 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy, a zatem robót, które nie są objęte zamówieniem publicznym i których wykonawca nie ma obowiązku wykonywać.

Pytanie 13

Dotyczy § 13 ust. 2 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy

Wobec brzmienia art. 395 § 1 kc proszę uzupełnić § 13 ust. 2 Projektu umowy oznaczając w nim termin, w którym Wykonawca będzie uprawniony do odstąpienia od umowy. Wykonawca przypomina w powyższym kontekście, że art. 395 § 1 kc ma charakter iuris cogentis, a ustawodawca zakazał za jego pomocą zastrzegania w umowach bezterminowego prawa do odstąpienia.

Pytanie 14

Dotyczy § 14 ust. 3 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy

Proszę o wyjaśnienie czy zamawiający może skorzystać z tego uprawnienia niezależnie od sytuacji związanej z pandemią COVID-19? Wykonawca wskazuje w tym zakresie, że obecnie obowiązuje art. 15r1 ust. 1 ustawy z 2.03.2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych, który stanowi, iż „W okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.”

Pytanie 15

Dotyczy § 14 ust. 4 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy

Wnosimy o zmianę § 14 ust. 4 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy tak, aby prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, jeżeli kara umowna nie pokrywa poniesionej szkody było zastrzeżone dla Stron.

Pytanie 16

Dotyczy § 15 ust. 2 pkt 1 ppkt e) załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy

§ 15 ust. 2 pkt 1 ppkt e) załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy dopuszcza zmiany postanowień umowy w zakresie zmiany terminu realizacji umowy, w następstwie braku rozwiązań projektowych lub błędów w dokumentacji projektowej stwierdzonych w czasie trwania robót o czas niezbędny do ich uzupełnienia. Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający zapewnia nadzór autorski?

Pytanie 17

Dotyczy § 15 ust. 2 pkt 2 Załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy

Zapis § 15 ust. 2 pkt 2 Załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy dopuszcza zmiany wysokości wynagrodzenia w następstwie zaistnienia konieczności wykonania robót dodatkowych, robót zamiennych lub potrzeby zaniechania niektórych robót w celu prawidłowej realizacji przedmiotu umowy. Prosimy o wskazanie minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron zgodnie z art. 433 pzp.

Pytanie 18

Dotyczy §15 ust. 2 pkt 1 załącznika nr 6 do SWZ – Wzoru umowy

Prosimy o wyjaśnienie czy przesłanką zmiany terminu realizacji umowy będzie również okoliczność przedłużającego się postępowania przetargowego?

1. Wykonawca prosi o uzupełnienie dokumentacji projektowej o szczegółowe specyfikacje techniczne
2. Zgodnie z opisem technicznym w m. Sowino, ul Wolności do ułożenia jest warstwa wiążąco-wyrównawcza o grubości 2 cm. Uzyskanie odpowiednich parametrów technicznych (zagęszczenie i zawartość wolnych przestrzeni w warstwie) przy układaniu mieszanki na warstwę wyrównawczą na istniejącą, zdeformowaną nawierzchnię w grubości 2 cm jest obarczone dużym ryzykiem. Wykonawca prosi o zmianę konstrukcji poprzez zwiększenie grubości warstwy wiążąco-wyrównawczej do minimum 4 cm.

Pytanie 19

Jaka całkowitą grubość podbudowy z kruszywa łamanego 0/31,5 mm Wykonawca powinien uwzględnić w wycenie przebudowy dróg w miejscowości Bobrowice, Borowina, Długie ,Siecieborzyce i Witków?

**Odpowiedzi Zamawiającego:**

Odp. 1

Zamawiajacy przekaże teren budowy w terminie do 5 dni od podpisania umowy

Odp.2

Zamawiający nie przewiduje fakturowania częściowego.

Odp.3

Zamawiajacy zamieścił całą dokumentację którą posiada w tym zakresie, niezbedną do wykonania przedmiotu zamówienia. W przypadku braków lub błędów dokumentacji projektowej w wyniku których Wykonawca bez jego winy żle wyceni zamówienie nie ujmując prac które w wyniku błędów lub braków Dokumentacji projektowej powinny zostać wycenione, Zamawiający może w takiej sytuacji podjać decyzję o udzieleniu zamówienia dodatkowego nieobjętego pierwotnie zakresem dokumentacji.

Odp.4

Wykonawca w myśl art. 15r ust 1-3 ustawy z 2.03.2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19 zobowiązany jest poinformować zamawiającego o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie umowu dołączając na potwierdzenie odpowiednie dokumenty. Zamawiajacy na podstawie otrzymanych dokumentów w terminie 14 dni od ich otrzymania podejmie swoje stanowisko co do zasadności przedłużenia terminu realizacji zamówienia

Odp.5

Na podstawie art. 647 k.c. oraz paragrafu 8 umowy jeżeli wykonawca zgłosi zakończenie robót budowlanych, to inwestor zobowiązany będzie dokonać ich odbioru, a w protokole z tej czynności zawrze ustalenia co do jakości wykonanych robót, w tym ewentualny wykaz wszystkich ujawnionych wad i usterek z terminami ich usunięcia przez wykonawcę. Odmowa odbioru robót przez inwestora bedzie uzasadniona w przypadku, gdy przedmiot zamówienia zostanie wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady bedą na tyle istotne, że obiekt nie będzie nadawał się do użytkowania (por wyrok Sądu Najwyższego z dnia 7 marca 2013 r., II CSK 476/12, LEX nr 1314394; wyrok Sądu Apelacyjnego w Krakowie z dnia 28 stycznia 2014 r., I ACa 1447/13, LEX nr 1544807).

Odp.6

Zamawiający zawiadomi wykonawcę o terminie odbioru gwarancyjnego nie póżniej niż na 7 dni przed upływem terminu gwarancji. Termin zakończenia przeglądu gwarancyjnego będzie zależał od wielkości i ilości stwierdzonych usterek i terminu ich usunięcia.

Odp.7

Tak, odpowiedzialność Wykonawcy za zabezpieczenie instalacji, urządzeń i obiektów na terenie robót i w jej bezpośrednim otoczeniu, odnosi się do istniejących instalacji, które zostały zinwentaryzowane i zaznaczone na aktualnych mapach geodezyjnych, które wykonawca ma obowiązek pobrać z właściwego Wydziału Geodezji Starostwa Powiatowego w Żaganiu na potrzeby realizacji przedmiotowych robót, zgodnie z paragrafem 5 ust 2 pkt 9) umowy. Prace ziemne w pobliżu instalacji należy wykonywać z należytą ostrożnością i tam gdzie to konieczne wykonywać recznie.

Odp.8.

Tak, przywołany przepis umowy mówi o szkodach, za które odpowiedzialność można przypisać wykonawcy.

Odp.9

Zgodnie z paragrafem 6 umowy Wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawcy zamówienia zamierzający zawrzeć umowę o podwykonawstwo jest zobowiązany do przedłożenia Zamawiającemu projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane wykonywane w ramach realizacji zamówienia, przy czym podwykonawca lub dalszy podwykonawca jest zobowiązany dołączyć zgodę Wykonawcy na zawarcie dalszej umowy o podwykonawstwo o treści zgodnej z projektem przedłożonej Zamawiającemu umowy.

Zamawiającemu należy przedkładać również wszelkie projekty zmian umów o podwykonawstwo, a także w terminie 7 dnia od dnia ich zawarcia – poświadczone za zgodność z oryginałem kopie zawartych umów o podwykonawstwo robót budowlanych wykonywanych w ramach realizacji zamówienia, oraz zmian do nich. Do przedłożonych Zamawiającemu kopii umów o podwykonawstwo oraz zmian do nich, Wykonawca zobowiązany jest załączyć poświadczone za zgodność z oryginałem kopie dokumentów potwierdzających prawo osób podpisujących umowę – lub zmianę do niej, do reprezentacji Stron tejże umowy zgodnie z odpowiednim dokumentem rejestrowym.

Odp.10

Tak, odmowa odbioru robót przez Zamawiającego bedzie uzasadniona tylko w przypadku, gdy przedmiot zamówienia zostanie wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady bedą na tyle istotne, że obiekt nie będzie nadawał się do użytkowania.

Odp.11

Wykonawca udziela zgodnie z paragrafem 11 umowy gwarancji i rękojmi na wykonane roboty budowlane oraz wbudowane materiały i urządzenia. Zapis standardowo stosowany w umowa o roboty budowlane. Fragment mówiący o wbudowanych urządzeniach odnosi się do sytuacji w której w ramach umowy lub ewentualnej zmiany umowy w wyniku np. robót dodatkowych zostaną wbudowane jakiekolwiek urządzenia.

Odp.12

Zamawiajacy nie zmienia zapisów SWZ w tym zakresie

Odp.13

Zamawiający zmienia brzmienie paragrafu 13 ust 3 załącznika nr 6 do SWZ na następujące: *Odstąpienie od umowy, o którym mowa w ust. 1 i 2, następuje w ciągu 30 dni od daty wystąpienia przesłanki uzasadniającej odstąpienie, następuje w formie pisemnej pod rygorem nieważności takiego oświadczenia i powinno zawierać uzasadnienie.*

Odp.14

Wykonawca w myśl art. 15r ust 1-3 ustawy z 2.03.2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19 zobowiązany jest poinformować zamawiającego o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie umowu dołączając na potwierdzenie odpowiednie dokumenty. Zamawiajacy na podstawie otrzymanych dokumentów w terminie 14 dni od ich otrzymania podejmie swoje stanowisko co do zasadności naliczenia kar umownych.

Odp.15

Zamawiający nie wprowadza zmian SWZ w tym zakresie.

Odp.16

Zamawiający nie zapewnia nadzoru autorskiego.

Odp. 17

Zamawiający zmienia zapis paragrafu 15 ust 2 pkt 2 na następijacy:

*Zmiany wysokości wynagrodzenia w następstwie zaistnienia konieczności wykonania robót dodatkowych, robót zamiennych lub potrzeby zaniechania niektórych robót w celu prawidłowej realizacji przedmiotu umowy do 15% pierotnej wartości umowy.*

Odp.18

Przedłużajace się postepowanie przetargowe nie będzie przesłanką zmiany terminu realizacji zamówienia.

Szczegółowe specyfikacje techniczne zostały załączone wraz z innymi dokumentami wchodzącymi w skład SWZ.

Zamawiajacy informuje że należy przyjąć 3 centymetrową grubość warstwy wiążąco-wyrównawczej.

Odp.19

Wykonawca powinien uwzględnić następujące grubości warstw podbudowy :

dolna warstwa podbudowy 10 cm , górna warstwa podbudowy 5 cm - łącznie 15 cm

Od niniejszej decyzji przysługują środki ochrony prawnej określone w ustawie z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 2019) - dział IXI "Środki ochrony prawnej".

Z poważaniem