

ZP 271.5.2022

Do wszystkich Wykonawców nr post.: 5/2022

Dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego nr 5/2022

Wójt Gminy Górzycza działając zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129), przekazuję treść zapytania do Specyfikacji Warunków Zamówienia wraz z wyjaśnieniami, w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na zadanie **„Modernizacja Stacji Uzdatniania wody wraz z infrastrukturą i uszczelnienie sieci kanalizacyjnej w miejscowości Górzycza gmina Górzycza**

Pytanie do treści SIWZ:

Ponadto zwracamy się z uprzejmą prośbą o wprowadzenia następujących zmian do projektu umowy:

1. Dotyczy projektu umowy:

Zdaniem Wykonawcy zapis § 4 ust. 8 jest zbyt szeroki i nieprecyzyjny. Ponadto w przypadku ewentualnych nieprawidłowości w wykonaniu robót mogą one zostać wykonane raz jeszcze poprawnie, a w takiej sytuacji nie będzie podstaw do niezapłacenia należnego Wykonawcy wynagrodzenia. W związku z powyższym wnosimy o wykreślenie ust. 8 z § 4.

2. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż standardowym zapisem w umowach jest 30-dniowy termin zapłaty wynagrodzenia Podwykonawcy. Ponadto zapisy § 6 ust. 9 przewidują termin zapłaty Podwykonawcy nie dłuższy niż 30 dni. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 6 ust. 2 pkt d) z:

„d) termin zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy nie dłuższy niż 21 dni od dnia doręczenia wykonawcy, faktury lub rachunku, potwierdzających wykonanie zleconej podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy roboty budowlanej”

na:

„d) termin zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy nie dłuższy niż **30** dni od dnia doręczenia wykonawcy, faktury lub rachunku, potwierdzających wykonanie zleconej podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy roboty budowlanej”.

3. Dotyczy projektu umowy:

Zgodnie z zapisami § 10 ust. 1 Wykonawca ponosi odpowiedzialność z tytułu rękojmi na zasadach określonych w Kodeksie cywilnym. Ponadto według Wykonawcy udzielona nawet 120-miesięczna

gwarancja w wystarczający sposób zabezpiecza interesy Zamawiającego, gdyż Wykonawca udzielając gwarancji potwierdza swoją gotowość do dokonania wszelkich koniecznych napraw przedmiotu umowy, które wynikły z przyczyn tkwiących w urządzeniu. Wnosimy zatem o wykreślenie ust. 2 z § 10.

4. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż to on jako podmiot z wieloletnim doświadczeniem i ponoszący odpowiedzialność z tytułu gwarancji powinien decydować o sposobie usunięcia wady. W związku z powyższym wnosimy o wykreślenie ust. 7 z § 10.

5. Dotyczy projektu umowy:

Zdaniem Wykonawcy zgłoszenie przez Zamawiającego awarii lub innej nieprawidłowości w działaniu sprzętu powinno nastąpić jak najkrótszym terminie, aby w ten sposób uniknąć pogłębiania się usterki. Wnosimy zatem o doprecyzowanie § 10 ust. 10 i jego zmianę z:

„10. O wykryciu wady w okresie gwarancji Zamawiający obowiązany jest zawiadomić Wykonawcę e-mailem _____ oraz pisemnie”

na:

„10. O wykryciu wady w okresie gwarancji Zamawiający obowiązany jest zawiadomić **niezwłocznie** Wykonawcę e-mailem _____ oraz pisemnie”.

6. Dotyczy projektu umowy:

Wyznaczenie terminu na usunięcie wad bez porozumienia z Wykonawcą może doprowadzić do sytuacji, że Wykonawca nie będzie w stanie wykonać zadania w jednostronnie wyznaczonym terminie ze względu na kwestie techniczne lub logistyczne, które muszą zostać wzięte pod uwagę. Ponadto Wykonawca może ponosić odpowiedzialność tylko w sytuacji, gdy nie wywiązał on się ze swoich zobowiązań z przyczyn całkowicie od niego zależnych. W związku z tym wnosimy o:

a) zmianę § 10 ust. 11 z:

„11. Ustala się następujące terminy usunięcia wad:

a) W przypadku zgłoszenia wady uniemożliwiającej dalszą prawidłową eksploatację lub powodującą zagrożenie bezpieczeństwa ludzi i mienia, wada zostanie usunięta niezwłocznie – nie później niż w terminie 48 godzin od daty zawiadomienia.

b) Pozostałe wady nie skutkujące zagrożeniem określonym pod lit. a) i nie wykluczające eksploatacji obiektu, Wykonawca usunie w terminie 14 dni roboczych od daty zgłoszenia przez Zamawiającego lub Użytkownika.

c) W uzasadnionych przypadkach na uzasadniony wniosek Wykonawcy, Zamawiający może określić dłuższy termin na usunięcie wad niż określony pod lit. a) i b)”

na:

a) W przypadku zgłoszenia wady uniemożliwiającej dalszą prawidłową eksploatację lub powodującą zagrożenie bezpieczeństwa ludzi i mienia, wada zostanie usunięta niezwłocznie –

jeżeli jest to technicznie możliwe nie później niż w terminie 48 godzin od daty

zawiadomienia.

b) Pozostałe wady nie skutkujące zagrożeniem określonym pod lit. a) i nie wykluczające eksploatacji obiektu, Wykonawca usunie, **jeżeli jest to technicznie możliwe**, w terminie 14 dni roboczych od daty zgłoszenia przez Zamawiającego lub Użytkownika.

c) W uzasadnionych przypadkach na uzasadniony wniosek Wykonawcy, Zamawiający określi dłuższy termin na usunięcie wad niż określony pod lit. a) i b)";

b) zmianę § 10 ust. 16 z:

„16. W przypadku ujawnienia wad w przedmiocie umowy w trakcie realizacji robót Zamawiający ma prawo żądania ich usunięcia w określonym terminie na koszt Wykonawcy”

na:

„16. W przypadku ujawnienia wad w przedmiocie umowy w trakcie realizacji robót Zamawiający ma prawo żądania ich usunięcia w określonym, **technicznie możliwym** terminie na koszt Wykonawcy”;

c) zmianę § 10 ust. 18 z:

„18. Jeżeli Wykonawca nie usunie wskazanej wady w terminach, o których mowa w ust. 6 powyżej, Zamawiający ma prawo zlecić usunięcie takiej wady osobie trzeciej na koszt Wykonawcy”

na:

„18. Jeżeli Wykonawca **z przyczyn od niego zależnych** nie usunie wskazanej wady w terminach, o których mowa w ust. 6 powyżej, Zamawiający ma prawo zlecić usunięcie takiej wady osobie trzeciej na koszt Wykonawcy”;

d) zmianę § 15 ust. 13 pkt a) z:

„a) nadające się do usunięcia - Zamawiający odmawia odbioru do czasu usunięcia wad albo obniża wynagrodzenie usuwając wadę na koszt i ryzyko Wykonawcy, **gdy Wykonawca z przyczyn od niego zależnych takiej wady nie usunie**”;

e) zmianę § 16 ust. 3 z:

„3. Jeżeli Wykonawca nie usunie wad ujawnionych w okresie gwarancji lub rękojmi w określonym przez Zamawiającego terminie, uwzględniającym możliwości techniczne lub technologiczne dotyczące usunięcia wady, Zamawiający, po uprzednim zawiadomieniu Wykonawcy, jest uprawniony do zlecenia usunięcia wad podmiotowi trzeciemu na koszt i ryzyko Wykonawcy”

na:

„3. Jeżeli Wykonawca **z przyczyn od niego zależnych** nie usunie wad ujawnionych w okresie gwarancji lub rękojmi w terminie, uwzględniającym możliwości techniczne lub technologiczne dotyczące usunięcia wady, Zamawiający, po uprzednim zawiadomieniu Wykonawcy, jest uprawniony do zlecenia usunięcia wad podmiotowi trzeciemu na koszt

i ryzyko Wykonawcy”.

7. Dotyczy projektu umowy:

W celu doprecyzowania istotnych dla Wykonawcy zapisów umowy wnosimy o zmianę § 10 ust. 14 z:

„14. W przypadku usunięcia przez Wykonawcę istotnej wady, to jest wady uniemożliwiającej użytkowanie przedmiotu umowy zgodnie z przeznaczeniem, lub wykonania wadliwej części robót budowlanych na nowo, termin gwarancji biegnie na nowo od chwili wykonania tych robót budowlanych lub usunięcia wad. W innych przypadkach termin gwarancji ulega przedłużeniu o czas w ciągu, którego wskutek wady przedmiotu objętego gwarancją Zamawiający z gwarancji nie mógł korzystać”

na:

„14. W przypadku usunięcia przez Wykonawcę istotnej wady, to jest wady uniemożliwiającej użytkowanie przedmiotu umowy zgodnie z przeznaczeniem, lub wykonania **od nowa** wadliwej części robót budowlanych **uniemożliwiającej użytkowanie przedmiotu umowy**, termin gwarancji biegnie na nowo od chwili wykonania tych robót budowlanych lub usunięcia wad. W innych przypadkach termin gwarancji ulega przedłużeniu o czas w ciągu, którego wskutek wady przedmiotu objętego gwarancją Zamawiający z **przedmiotu umowy** nie mógł korzystać”.

8. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca udzielając gwarancji zobowiązuje się do naprawienia wszelkich wad i usterek, które wynikły z przyczyn tkwiących w przedmiocie umowy. Ponadto to Zamawiający w § 10 ust. 3 sam obliuguje Wykonawcę do udzielenia takiej gwarancji. W związku z powyższym w przypadku ujawnienia wad lub usterek w przedmiocie zamówienia Zamawiający powinien w pierwszej kolejności skorzystać z uprawnień przysługujących mu z tytułu tejże gwarancji. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 10 ust. 20 z:

„20. Zamawiający zastrzega sobie prawo korzystania z uprawnień z tytułu rękojmi niezależnie od uprawnień wynikających z gwarancji”

na:

„20. Zamawiający zastrzega sobie prawo korzystania z uprawnień z tytułu rękojmi niezależnie od uprawnień wynikających z gwarancji, **z tym że uprawnienia z tytułu rękojmi Zamawiający będzie realizował, gdy Wykonawca nie wykona obowiązków z gwarancji**”

9. Dotyczy projektu umowy:

W celu doprecyzowania istotnych dla Wykonawcy zapisów umowy i ujednolicenia zapisów wnosimy o:

a) zmianę § 16 ust. 4 z:

„4. Odbiory gwarancyjne będą przeprowadzane dwukrotnie: w ostatnim miesiącu przed upływem terminu gwarancji i w ostatnim miesiącu przed upływem terminu rękojmi ustalonego

w umowie”

na:

„4. **Odbiór ostateczny będzie przeprowadzony** dwukrotnie: w ostatnim miesiącu przed upływem terminu gwarancji i w ostatnim miesiącu przed upływem terminu rękojmi ustalonego w umowie”;

b) zmianę § 16 ust. 5 z:

„5. Odbiór gwarancyjny będzie dokonywany przez Zamawiającego z udziałem Wykonawcy w celu ustalenia stanu przedmiotu umowy przed zakończeniem obowiązywania okresu gwarancji i rękojmi”;

na:

„5. Odbiór **ostateczny** będzie dokonywany przez Zamawiającego z udziałem Wykonawcy w celu ustalenia stanu przedmiotu umowy przed zakończeniem obowiązywania okresu gwarancji i rękojmi”;

c) zmianę § 16 ust. 6 z:

„6. Odbiór gwarancyjny potwierdzany jest protokołem odbioru usunięcia wad (jeżeli takie wystąpią), sporządzanym po usunięciu wszystkich wad ujawnionych w okresie gwarancji lub rękojmi”

na:

„6. Odbiór **ostateczny** potwierdzany jest protokołem odbioru usunięcia wad (jeżeli takie wystąpią), sporządzanym po usunięciu wszystkich wad ujawnionych w okresie gwarancji lub rękojmi”;

d) zmianę § 16 ust. 7 z:

„7. Jeżeli podczas odbioru gwarancyjnego okaże się, że nie zostały usunięte wszystkie ujawnione wady, co skutkuje niemożliwością użytkowania obiektu, którego dotyczą roboty budowlane stanowiące przedmiot umowy, Zamawiający, po uprzednim zawiadomieniu Wykonawcy, jest uprawniony do zlecenia usunięcia wad podmiotowi trzeciemu na koszt i ryzyko Wykonawcy”

na:

„7. Jeżeli podczas odbioru **ostatecznego** okaże się, że nie zostały **z przyczyn zależnych od Wykonawcy** usunięte wszystkie ujawnione wady, co skutkuje niemożliwością użytkowania obiektu, którego dotyczą roboty budowlane stanowiące przedmiot umowy, Zamawiający, po uprzednim zawiadomieniu Wykonawcy, jest uprawniony do zlecenia usunięcia wad podmiotowi trzeciemu na koszt i ryzyko Wykonawcy”.

10. Dotyczy projektu umowy:

Obecna konstrukcja zapisu § 16 ust. 8 nie określa maksymalnego terminu, w którym miałyby się

odbyć odbiór ostateczny. Zapis w obecnej formie umożliwiłby Zamawiającego umieszczanie tego odbioru w bliżej nieokreślonym terminie. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 16 ust. 8 z:

„8. Odbioru ostatecznego dokonuje się po upływie okresu gwarancji i rękojmi. Odbiór ostateczny służy potwierdzeniu usunięcia wszystkich wad ujawnionych w okresie gwarancji lub rękojmi (jeżeli takie wystąpiły) i potwierdzenia wypełnienia przez Wykonawcę wszystkich obowiązków wynikających z umowy”

na:

„8. Odbiór ostateczny służy potwierdzeniu usunięcia wszystkich wad ujawnionych w okresie gwarancji lub rękojmi (jeżeli takie wystąpiły) i potwierdzenia wypełnienia przez Wykonawcę wszystkich obowiązków wynikających z umowy”.

11. Dotyczy projektu umowy:

W związku z art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego, Wykonawca proponuje miarkowanie kar umownych. Obecne zapisy § 18 mogłyby prowadzić do powstania kary umownej w rażąco wygórowanej wysokości oraz nieuzasadnionego nadmiernego wzbogacenia się Zamawiającego. Wnosimy zatem o:

a) zmianę § 18 ust. 1 pkt a) z:

„a) w przypadku nieterminowego wykonania Przedmiotu Umowy w wysokości 1% całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w § 17 ust. 1 Umowy za każdy dzień zwłoki, w stosunku do terminów realizacji określonych w § 11 Umowy”

na:

„a) w przypadku nieterminowego wykonania Przedmiotu Umowy w wysokości **0,1%** całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w § 17 ust. 1 Umowy za każdy dzień zwłoki, w stosunku do terminów realizacji określonych w § 11 Umowy”;

b) zmianę § 18 ust. 1 pkt b) z:

„b) za opóźnienie w usunięciu wad stwierdzonych w okresie gwarancji i rękojmi w wysokości 2% wynagrodzenia całkowitego brutto określonego w § 17 ust. 1 Umowy, za każdy dzień zwłoki, liczony od dnia następnego po upływie terminu o którym mowa w § 11 ust. 1 Umowy”

na:

„b) za opóźnienie w usunięciu wad stwierdzonych w okresie gwarancji i rękojmi w wysokości **0,2%** wynagrodzenia całkowitego brutto określonego w § 17 ust. 1 Umowy, za każdy dzień zwłoki, liczony od dnia następnego po upływie terminu o którym mowa w § 11 ust. 1 Umowy”;

c) zmianę § 18 ust. 1 pkt f) z:

„f) z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom w wysokości 0,2% wynagrodzenia całkowitego brutto określonego w § 17 ust. 1 Umowy, za każdy przypadek naruszenia”

na:

„f) z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom w wysokości **0,1%** wynagrodzenia całkowitego brutto określonego w § 17 ust. 1 Umowy, za każdy przypadek naruszenia”;

d) zmianę § 18 ust. 1 pkt g) z:

„g) za brak zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty w wysokości 0,2 % wynagrodzenia całkowitego brutto określonego w § 17 ust. 1 umowy, za każdy przypadek naruszenia”

na:

„g) za brak zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty w wysokości **0,1 %** wynagrodzenia całkowitego brutto określonego w § 17 ust. 1 umowy, za każdy przypadek naruszenia”

e) zmianę § 18 ust. 1 pkt i) na zapis zgodny z § 22 ust. 9:

„i) w przypadku niespełnienia przez wykonawcę lub jego podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę wynikającego z § 22 umowy, wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 2.000 zł brutto za każdy stwierdzony przypadek (każdą osobę); kara może być nakładana wielokrotnie, jeżeli Zamawiający podczas kontroli stwierdzi, że dana osoba w dalszym ciągu nie jest zatrudniona na umowę o pracę, chyba że Wykonawca wykaże, że nie zostały spełnione przesłanki do zatrudnienia tej osoby na podstawie stosunku pracy wynikającego z Kodeksu Pracy”

na:

„i) w przypadku niespełnienia przez wykonawcę lub jego podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę wynikającego z § 22 umowy, wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości **500,00** zł brutto za każdy stwierdzony przypadek (każdą osobę); kara może być nakładana wielokrotnie, jeżeli Zamawiający podczas kontroli stwierdzi, że dana osoba w dalszym ciągu nie jest zatrudniona na umowę o pracę, chyba że Wykonawca wykaże, że nie zostały spełnione przesłanki do zatrudnienia tej osoby na podstawie stosunku pracy wynikającego z Kodeksu Pracy”.

12. Dotyczy projektu umowy:

Z uwagi na cel umowy i brak możliwości oszacowania ewentualnych konsekwencji odszkodowawczych, które absolutnie nie są możliwe do oceny przy proponowanym zapisie, prosimy o wykreślenie ust. 2 z § 18, ewentualnie o jego zmianę, z której będzie wynikała maksymalna kwotowa odpowiedzialność Wykonawcy w odniesieniu do jego wynagrodzenia umownego.

13. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, że wszelkie ewentualne kary umowne powinny być bezsporne i nie

budzić wątpliwości żadnej ze Stron. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 18 ust. 4 z:

„4. Wykonawca upoważnia Zamawiającego do potrącenia kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy”

na:

„4. Wykonawca upoważnia Zamawiającego do potrącenia **bezsportnych** kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy”.

14. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż umowa zawierana przez Strony należy do grupy umów cywilnoprawnych, a ich podstawową zasadą jest równość stron. Ponadto należy zauważyć, iż zapisy umowne powinny zapewnić przynajmniej minimalną ochronę interesów Wykonawcy. Nawiązuje do powyższego art. 5 Kodeksu cywilnego, który stanowi, że nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno - gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, iż podstawą każdej umowy i celem nadrzędnym jest wspólne działanie Zamawiającego i Wykonawcy mające na celu osiągnięcie oczekiwanego przez Zamawiającego efektu. Przez pojęcie „wspólne działanie” należy rozumieć takie czynności, które nie wymuszają uprzywilejowanej pozycji żadnej ze Stron. Odwołując się do wyżej wymienionych zasad współżycia społecznego oraz zasady równości stron, wnosimy o zmianę § 18 ust. 6 z:

„6. Wykonawca może żądać od Zamawiającego zapłaty kary umownej z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn zawinionych przez Zamawiającego z wyjątkiem okoliczności za które Zamawiający nie ponosi odpowiedzialności, w wysokości 10% wynagrodzenia całkowitego brutto określonego w § 17 ust. 1 Umowy”

na:

„6. Wykonawca może żądać od Zamawiającego zapłaty kary umownej z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn **zależnych od** Zamawiającego z wyjątkiem okoliczności za które Zamawiający nie ponosi odpowiedzialności, w wysokości **20%** wynagrodzenia całkowitego brutto określonego w § 17 ust. 1 Umowy”.

15. Dotyczy projektu umowy:

Obecna konstrukcja zapisu § 20 ust. 8 w przypadku odstąpienia od umowy pozwala Zamawiającemu na zatrzymanie materiałów, urządzeń i sprzętu, za które Wykonawca nie otrzymał należnego mu wynagrodzenia. Wnosimy zatem o zmianę § 20 ust. 8 z:

„8. Jeżeli Zamawiający odstąpił od umowy z przyczyn, które wystąpiły po stronie Wykonawcy, to wszelkie znajdujące się na terenie budowy materiały, urządzenia, sprzęt, roboty wykonane zostaną przekazane protokolarnie Zamawiającemu przez Wykonawcę”

na:

„8. Jeżeli Zamawiający odstąpił od umowy z przyczyn, które wystąpiły po stronie Wykonawcy, to wszelkie znajdujące się na terenie budowy materiały, urządzenia, sprzęt, **za które Zamawiający nie dokonał zapłaty wynagrodzenia winny być na żądanie Zamawiającego przez Wykonawcę usunięte z placu budowy, natomiast wykonane roboty zostaną przekazane protokolarnie Zamawiającemu przez Wykonawcę**”.

Odpowiedzi na pytania

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu