

Odpowiedzi i wyjaśnienia do wniosku z dnia 17.06.2024

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 2 Pzp na zadanie pn.:

„Rozbudowa infrastruktury sportowej w gminie Kudowa-Zdrój”

Postępowanie zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych

Ogłoszenie nr 2024/BZP 00350654 z dnia 2024-06-04.

Strona internetowa prowadzonego postępowania: <https://platformazakupowa.pl/pn/kudowa>

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. 2023 poz. 1605 ze zm.) – zwana dalej ustawą, Zamawiający udziela odpowiedzi na złożone pytania i wnioski dotyczące zapisów podanych w Specyfikacji Warunków Zamówienia:

Pytanie nr 1

W nawiązaniu do zapisów z § 5 ust. 2 Istotnych Postanowień Umowy dotyczących konieczności uwzględnienia w cenie kosztów ubezpieczenia prowadzonych robót, prosimy o jednoznaczne określenie, czy Zamawiający wymaga od Wykonawcy zawarcia ubezpieczenia CAR.

Odpowiedź:

Wymogi dotyczące posiadania wymaganych ubezpieczeń w związku z realizacją przedmiotu zamówienia zostały określone w § 4 Istotnych Postanowień Umowy.

Pytanie nr 2

Ze względu na długi okres realizacji zamówienia (13 miesięcy od dnia podpisania umowy) prosimy o dopuszczenie składania faktur częściowych w systemie miesięcznym. Obecny system płatności zmusza wykonawcę do kredytowania inwestycji przez większość czasu jej realizacji. Zmiana ta zatem umożliwiłaby złożenie ofert w przedmiotowym postępowaniu większej ilości wykonawcom, co przyczyniłoby się to do zwiększenia konkurencyjności złożonych ofert.

Pragniemy nadmienić, że również w przypadku wynagrodzenia wykonawcy, pokrywanego z dofinansowania otrzymanego przez Zamawiającego z Rządowego Funduszu Polski Ład: Program Inwestycji Strategicznych możliwe jest fakturowanie częściowe w systemie miesięcznym. We wstępnej promesie dofinansowania inwestycji z Rządowego Funduszu Polski Ład: Programu Inwestycji Strategicznych stanowiącej załącznik nr 7 do Regulaminu Naboru Wniosków o dofinansowanie z Rządowego Funduszu Polski Ład: Program Inwestycji Strategicznych w pkt 5.1)b) mowa, że w przypadku Inwestycji realizowanych w okresie dłuższym niż 12 miesięcy na podstawie jednej umowy – wypłata dofinansowania w dwóch transzach – pierwsza po zakończeniu wydzielonego etapu prac w ramach realizacji Inwestycji, druga – po zakończeniu realizacji Inwestycji:

- pierwsza transza w wysokości nie wyższej niż 50 % kwoty dofinansowania,
- druga transza w wysokości pozostałej do zapłaty kwoty dofinansowania.

Jednocześnie zgodnie z pkt 6 powyższego dokumentu Na podstawie art. 35 ust. 1 ustawy z dnia 9 czerwca 2022 r. o zmianie ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1265) Umowa/umowy z Wykonawcą/Wykonawcami Inwestycji może przewidywać inny sposób wypłaty wynagrodzenia Wykonawcy, co nie narusza obowiązku wypłaty zaliczki o której mowa w pkt 1 lit. b.

Zamawiający więc, nawet w przypadku wypłaty wynagrodzenia pokrywanego z dofinansowania z Rządowego Funduszu Polski Ład, może przewidzieć inny sposób wypłaty Wynagrodzenia niż w dwóch transzach.

Odpowiedź:

Zapisy w SWZ pozostają bez zmian.

Pytanie nr 3

Prosimy o uwzględnienie poniższych kar umownych w projekcie umowy:

Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne:

- za opóźnienie w zapłacie wynagrodzenia należnego wykonawcy w wysokości 0,01% wynagrodzenia brutto za każdy dzień opóźnienia, licząc od upływu ustalonego terminu na zapłatę,
- za opóźnienie w odbiorze przedmiotu umowy w wysokości 0,01% wynagrodzenia brutto za każdy dzień opóźnienia,

- z tytułu nieuzasadnionego przedłużania czynności odbioru w wysokości 0,01% wynagrodzenia brutto za każdy dzień opóźnienia, licząc od upływu ustalonego terminu na rozpoczęcie lub zakończenie czynności odbiorowych.

Zgoda na uwzględnienie kar umownych zrównoważy prawa i obowiązki stron.

Odpowiedź:

Zapisy w SWZ pozostają bez zmian.

Pytanie nr 4

Prosimy o zmianę wysokości kar umownych, o których mowa w § 8 ust. 1 pkt 12) Istotnych Postanowień Umowy, które zawiera rażąco wygórowane kary umowne w stosunku do wykonawcy, podczas gdy obowiązkiem Zamawiającego sporządzenie wzoru umowy, który będzie zawierał kary umowne adekwatne do wysokości możliwych do poniesienia szkód.

Zbyt wygórowane kary, to naruszenia art. 8 ust. 1 PZP w zw. z art. 483 § 1 KC w zw. z art. 484 § 2 KC w zw. z art. 3531 KC w zw. z art. 5 KC.

Wzór umowy zawiera nadmiernie szykanujący system kar umownych, oderwanych od wysokości możliwych do poniesienia szkód poprzez ustalenie kar na rażąco wysokim poziomie co jest okolicznością narażającą wykonawców na nieproporcjonalne do wielkości zamówienia szkody, a także nieustalenie terminu, do upływu które mogą być naliczane kary umowne. Powyższe okoliczności powodują, że kary umowne mogą zostać wykorzystane w sposób sprzeczny z funkcją naprawienia powstałej szkody, jaką po winna pełnić kary umowne oraz w sposób sprzeczny z zasadami współżycia społecznego.

Sąd Najwyższy w uzasadnieniu wyroku z 29 listopada 2013 roku, sygn. akt I CSK 124/13, dotyczącym przesłanki miarkowania kar umownych jako rażąco wygórowanych wskazał, iż „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody. Celem miarkowania kary umownej jest natomiast ochrona równowagi interesów stron i zapobieżenie nadmiernemu obciążeniu dłużnika oraz niesłusznemu wzbogaceniu wierzyciela”.

System kar umownych, zawarty w § 8 ust. 1 pkt 12) Istotnych Postanowień Umowy opiera się na ustaleniu wysokości każdej kary umownej w stosunku do całkowitego wynagrodzenia należnego wykonawcy za realizację przedmiotu zamówienia.

Jest to o tyle istotne, że sam Zamawiający przewiduje koszt realizacji przedmiotu umowy w wysokości około 6 mln złotych brutto.

Zatem, kara umowna zostanie naliczona w następujący sposób:

1) § 8 ust. 1 pkt 12) Istotnych Postanowień Umowy: z tytułu niedokonania zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu płatności wynagrodzenia podwykonawcy, mimo wezwania skierowanego przez Zamawiającego, w wysokości 2% (dwa procent) szacunkowego wynagrodzenia umownego brutto Wykonawcy, o którym mowa w § 5 ust. 1 umowy; tj. w wysokości około 120.000 zł. Nie ma przy tym znaczenia czy powyższa kara dotyczy umowy podwykonawczej o wartości robót budowlanych wynoszących 100 zł czy 100 tys. zł.

Powyższe okoliczności przesądzają o tym, że w niniejszym przypadku mamy do czynienia z karą rażąco wygórowaną – w zakresie kary opisanej przez Zamawiającego w § 8 ust. 1 pkt 12) Istotnych Postanowień Umowy.

Mając na uwadze prosimy o dokonanie modyfikacji § 8 ust. 1 pkt 12) Istotnych Postanowień Umowy w ten sposób, że obniżona zostanie wartość kary umownej i zostanie ona powiązana z czynnością, której dotyczy oraz zostanie zrównana z wysokością kar umownych, do jakich ma prawo Wykonawca.

Odpowiedź:

Zapisy w SWZ pozostają bez zmian.

Pytanie nr 5

Prosimy o zmianę treści § 14 ust 7, 11, 12, 16 poprzez nadanie im brzmienia:

§ 14 ust 7: „7. zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia; Poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia uprawniający Strony Umowy do żądania zmiany wynagrodzenia ustala się na 2% w stosunku do poziomu cen tych samych materiałów lub kosztów z dnia składania ofert. Początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia ustala się na dzień zaistnienia przesłanki w postaci wzrostu wynagrodzenia ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia o 2%.”

§ 14 ust 11: „11. W sytuacji wzrostu ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia powyżej 2% Wykonawca jest uprawniony złożyć Zamawiającemu pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po zmianie ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia Wniosek powinien zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i wskazanie podstaw prawnych oraz dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia Wykonawcy po zmianie Umowy.”

§ 14 ust 12: „12. W sytuacji spadku ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia powyżej 2% Zamawiający jest uprawniony złożyć Wykonawcy pisemną informację o zmianę Umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po zmianie ceny materiałów lub kosztów

związanych z realizacją zamówienia. Informacja powinna zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i wskazanie podstaw prawnych oraz dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia Wykonawcy po zmianie Umowy."

§ 14 ust 16: „16. Maksymalna wartość poszczególnej zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia, o których mowa w ust. 1 pkt 5 to 20% wynagrodzenia za zakres Przedmiotu umowy niezrealizowany jeszcze przez Wykonawcę przed dniem złożenia wniosku, a łączna maksymalna wartość wszystkich zmian wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia to 20% wynagrodzenia, o którym mowa w § 4 ust. 1;

Zamawiający poprzez wprowadzenie minimalnego poziomu zmiany cen na poziomie 15% oraz maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia na poziomie 5/2% tylko pozornie wprowadził postanowienia dotyczące klauzul waloryzacyjnych. W przypadku zastosowania powyższych parametrów wprowadzonych przez Zamawiającego, waloryzacja najprawdopodobniej nigdy nie zostanie uruchomiona w ramach przedmiotowej umowy, co jest sprzeczne z art. 439 ustawy Pzp.

Odpowiedź:

Zapisy w SWZ pozostają bez zmian.

Pytanie nr 6

Zwracamy się z prośbą o przesunięcie terminu składania ofert o tydzień tj. na dzień 26.06.2024r.

Zmiana terminu umożliwi wykonawcom szczegółowe zapoznanie się z zakresem zamówienia, co bezpośrednio wpłynie na rzetelność ofert cenowych złożonych w Państwa postępowaniu i przyczyni się do zwiększenia zainteresowanie wśród wykonawców tym postępowaniem. Zmiana terminu składania ofert z pewnością wpłynie korzystnie na konkurencyjność złożonych ofert w przedmiotowym postępowaniu.

Odpowiedź:

Zapisy w SWZ pozostają bez zmian.

BURMISTRZ

Aneta Potoczna

.....
Kierownik Zamawiającego