



Wyjaśnienia i zmiana treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ)

Dotyczy: Budowa dróg na terenie gminy Głogów Małopolski (znak sprawy: OR.271.4.2023)

Zamawiający działając na podstawie 284 ust. 2 i art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 20219 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) zwanej dalej „uPzp” przesyła wyjaśnienia do pytań przesłanych przez Wykonawcę i dokonuje zmiany treści SWZ

Wykonawca 1

Pytanie nr 1

Czy zamawiający zgodzi się na zmianę słupa konstrukcyjnego na profil 70x70?

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający dopuszcza rozwiązania równoważne pod warunkiem że rozwiązania te będą równe lub wyższe niż te, które przedstawia dokumentacja projektowa. Obowiązkiem oferenta jest przedstawienie (do oferty) niezależnych dokumentów świadczących o równoważności innego rozwiązania w zakresie wytrzymałości i eksploatacji.

Pytanie nr 2

Czy Zamawiający może podać kwotę, jaką zamierza przeznaczyć na realizację przedmiotu postępowania? Odpowiedź na to pytanie pozwoli na ograniczenie zaangażowania podmiotów, których koszty nie pozwalają na zmieszczenie się w budżecie.

Odpowiedź Zamawiającego

Zgodnie z art. 222 ust. 4 uPzp Zamawiający najpóźniej przed otwarciem ofert udostępni (na stronie internetowej prowadzonego postępowania) informację o kwocie jaką zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia. Nie mniej jednak zgodnie z art. 255 pkt 3 Zamawiający może zwiększyć ww. kwotę do ceny lub kosztu najkorzystniejszej oferty.

Pytanie nr 3

Czy w ramach strefy zamawianych robót występują jakiekolwiek sieci lub inne kolizje?

Odpowiedź Zamawiającego

Zgodnie z dokumentacją projektową załączoną do przedmiotowego postępowania

Pytanie nr 4

Czy występują ograniczenia w dojeździe do placu budowy dla sprzętu budowlanego i samochodów ciężarowych 4-osiowych niezbędnych do wykonania robót?

Odpowiedź Zamawiającego

W przypadku przekroczenia ewentualnych ograniczeń tonażowych, Wykonawca zobowiązany jest wystąpić do odpowiedniego zarządcy dróg na zezwolenie na przejazd.

Pytanie nr 5

Czy Zamawiający może udostępnić fotografie stanu istniejącego terenu przewidzianego pod inwestycję?

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający udostępnia wnioskowane fotografie.

Pytanie nr 6

Prosimy o odpowiedź, czy zestaw zabawowy ma mieć maksymalną wysokość upadku 120 cm? Na przedstawionej wizualizacji zestaw zabawowy posiada element "komin linowy", z którego wysokość upadku wynosi ok. 210 cm - w takim przypadku trzeba zmienić skład zestawu lub dopuścić większą wysokość upadku.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający dopuszcza wykonanie elementu sprawnościowego komin linowy do maksymalnej wysokości upadku 200 cm. Pozostałe elementy (podesty) Zestawu Zabawowego powinny być wykonane do maksymalnej wysokości upadku 120cm.

Pytanie nr 7

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie wymaga wykonania nawierzchni bezpiecznej pod montowane urządzenia.

Odpowiedź Zamawiającego

Nie, zgodnie z przedmiarem robót

Pytanie nr 8

Czy Zamawiający dopuści wykonanie dwóch zjeżdżalni rurowych - jednej prostej, a drugiej kręconej (śrubowej) oraz jednej zjeżdżalni prostej otwartej?

Odpowiedź Zamawiającego

Tak, pod warunkiem zgodności z PZT

Wykonawca 2**Pytanie nr 1**

Czy Zamawiający może podać kwotę, jaką zamierza przeznaczyć na realizację przedmiotu postępowania? Odpowiedź na to pytanie pozwoli na ograniczenie zaangażowania podmiotów, których koszty nie pozwalają na zmieszczenie się w budżecie.

Odpowiedź Zamawiającego

Zgodnie z art. 222 ust. 4 uPzp Zamawiający najpóźniej przed otwarciem ofert udostępni (na stronie internetowej prowadzonego postępowania) informację o kwocie jaką zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia. Nie mniej jednak zgodnie z art. 255 pkt 3 Zamawiający może zwiększyć ww. kwotę do ceny lub kosztu najkorzystniejszej oferty.

Pytanie nr 2

Czy w ramach strefy zamawianych robót występują jakiekolwiek sieci lub inne kolizje? Jeśli występują to wnosimy o udostępnienie stosownej inwentaryzacji z opisem i mapą.

Odpowiedź Zamawiającego

Zgodnie z dokumentacją projektową załączoną do przedmiotowego postępowania

Pytanie nr 3

Proszę o potwierdzenie, że Zamawiający udostępnił całą dokumentację projektową, techniczną niezbędną 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.

Odpowiedź Zamawiającego

Tak.

Pytanie nr 4

Proszę o potwierdzenie, że Zamawiający dysponuje wszelkimi wymaganymi prawem decyzjami administracyjnymi oraz uzgodnieniami niezbędnymi w celu wykonania zamówienia, które zachowują ważność na okres zgodny z wymaganym terminem realizacji, a skutki ewentualnych braków w tym zakresie nie obciążają Wykonawcy.

Odpowiedź Zamawiającego

Zakres zamówienia jest tożsamy z projektami, które są przedmiotem zamówienia, na podstawie którego Zamawiający dokonał zgłoszenia robót budowlanych do organu architektonicznego a ww. organ nie wniósł sprzeciwu.

Pytanie nr 5

Czy występują ograniczenia w dojeździe do placu budowy dla sprzętu budowlanego i samochodów ciężarowych 4-osiowych niezbędnych do wykonania robót?

Odpowiedź Zamawiającego

W przypadku ewentualnych ograniczeń tonażowych, Wykonawca zobowiązany jest wystąpić do odpowiedniego zarządcy dróg na zezwolenie na przejazd.

Pytanie nr 6

Proszę o potwierdzenie, że Wykonawca nie będzie miał w zakresie wykonania nawierzchni poliuretanowej pod urządzeniami placu zabaw.

Odpowiedź Zamawiającego

Zgodnie z przedmiarem robót będącym załącznikiem w powstępowaniu.

Pytanie nr 7

Zamawiający w Projekcie wskazuje konkretne wymiary i materiały urządzeń konkretnych producentów, a taka kombinacja sprawia, iż trudne jest zaoferowanie urządzeń innych, konkurencyjnych producentów. W związku z czym prosimy o dopuszczenie urządzeń równoważnych poprzez dopuszczenie tolerancji wymiarów $\pm 15\%$ od podanych w opisie technicznym. Wymiary w żaden sposób nie wpływają na funkcjonalność czy przeznaczenie sprzętu, dlatego nie powinny być z góry narzucone. Ich narzucenie wymaga zaoferowania wprost wskazanych w dokumentacji technicznej.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiając dopuszcza tolerancje wymiarów $\pm 10\%$ od podanych w opisie w zakresie wymiarów konstrukcyjnych.

Pytanie nr 8

Ze względu na różnorodność rozwiązań konstrukcyjnych urządzeń siłowni zewnętrznych proszę o wyrażenie zgody na urządzenia siłowni zewnętrznej wymiarów, które nie spowodują konieczności powiększenia strefy przeznaczonej na siłownię zewnętrzną.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiając dopuszcza tolerancje wymiarów $\pm 10\%$ od podanych w opisie w zakresie wymiarów konstrukcyjnych.

Pytanie nr 9

Czy Zamawiający wskaże miejsce składowania ewentualnego nadmiaru ziemi koniecznej do wywiezienia? Czy Wykonawca będzie musiał przedstawić dokumenty potwierdzające utylizację ziemi?

Odpowiedź Zamawiającego

Nadmiar ziemi należy rozplantować na działce będącej przedmiotem projektu w miejscach wskazanych przez Zamawiającego. Nie wymaga dokumentu utylizacji.

Pytanie nr 10

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na urządzenia wykonane z profili zamkniętych zabezpieczonych przed działaniem czynników zewnętrznych, dzięki zastosowaniu nowoczesnych technologii: obróbki strumieniowo - ścierniej, fosforanowania żelazowego, zastosowania podkładu cynkowego oraz malowania proszkowego?

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający wyrazi zgodę na urządzenia wykonane z profili zamkniętych (przy zastosowaniu nowoczesnych technologii: obróbki strumieniowo - ścierniej, fosforanowania żelazowego, zastosowania podkładu cynkowego oraz malowania proszkowego) pod warunkiem że rozwiązania konstrukcyjne będą równe lub wyższe niż te, które przedstawia dokumentacja

projektowa. Obowiązkiem oferenta jest przedstawienie (do oferty) niezależnych dokumentów świadczących o równoważności innego rozwiązania w zakresie wytrzymałości i eksploatacji.

Pytanie nr 11

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zjazd linowy o długości liny 22m?

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 12

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zestaw zabawowy z profili 80x80mm?

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający dopuszcza rozwiązania równoważne pod warunkiem że rozwiązania te będą równe lub wyższe niż te, które przedstawia dokumentacja projektowa. Obowiązkiem oferenta jest przedstawienie (do oferty) niezależnych dokumentów świadczących o równoważności innego rozwiązania w zakresie wytrzymałości i eksploatacji.

Pytanie nr 13

Zgodnie z treścią § 11 ust. 1 wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ, Zamawiający przewiduje kary umowne w wysokości:

- za zwłokę w wykonaniu określonego w umowie przedmiotu umowy w wysokości 1 000 zł za każdy dzień zwłoki, licząc od terminu umownego zakończenia przedmiotu umowy,
- za zwłokę w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze lub w okresie gwarancji i rękojmi za wady w wysokości 1 000 zł za każdy dzień zwłoki liczonej od dnia wyznaczonego na usunięcie wad,
- za odstąpienie od umowy z przyczyn za, które odpowiedzialność ponosi Wykonawca w wysokości 10 % wynagrodzenia umownego brutto za przedmiot umowy.
- z tytułu braku zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom w wysokości 2 000 zł,
z tytułu nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom w wysokości 2 000 zł,
- z tytułu niewypełnienia obowiązku przedstawienia projektu umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany, o której mowa w § 6 ust. 10 w wysokości 2 000 zł,
- jeżeli pomimo złożenia przez Zamawiającego zastrzeżeń do projektu umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu płatności Wykonawca zawrze taką umowę bez uwzględnienia stanowiska Zamawiającego zapłaci karę umowną w wysokości 2 000 zł,
- za niedopełnienie obowiązków, o których mowa w § 6 ust. 6, 17 i 18 – w wysokości 1 000 zł za każdy dzień zwłoki, przy czym kara umowna za naruszenie postanowień § 6 ust. 6, 17 i 18 będzie naliczana maksymalnie za 7 dni zwłoki,
- za niewykonanie obowiązków określonych w § 16 ust. 1 i 2 umowy w wysokości 1000 zł za każdy dzień zwłoki, przy czym kara umowna za naruszenie postanowień o których mowa będzie naliczana maksymalnie za 7 dni zwłoki,
- za każdy przypadek uczestniczenia w realizacji zamówienia osoby nie będącej zatrudnioną na podstawie umowy o pracę, także u podwykonawcy (naruszenie obowiązku z §

5 ust. 1 pkt 1) – w wysokości 2 000,00 zł. Powtórne stwierdzenie przypadku uczestnictwa w realizacji zamówienia tej samej osoby nie będącej zatrudnioną na podstawie umowy o pracę (także u podwykonawcy/dalszego podwykonawcy) sankcjonowane będzie naliczaniem dwukrotności kary umownej.

- za niewykonanie obowiązków określonych w § 13 ust. 4 umowy w wysokości 1 000 zł za każdy dzień zwłoki, przy czym kara umowna za naruszenie postanowień o których mowa będzie naliczana maksymalnie za 7 dni zwłoki,

- za każdy przypadek naruszenia postanowień Umowy w zakresie utrzymania porządku na terenie budowy i terenie przyległym oraz zasad postępowania z odpadami powstałymi wskutek budowy – w wysokości 1 000,00 zł.;

- za niezłożenie właściwego zabezpieczenia należytego wykonania umowy w zakresie zabezpieczenia roszczeń wynikających z rękojmi (o którym mowa w § 10) Wykonawca zapłaci karę umowną – w wysokości 5% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 8 ust. 2 umowy

W ocenie Wykonawcy, tak ukształtowane kary umowne są:

1. nieproporcjonalnie wysokie w stosunku do całości przedmiotu zamówienia,
2. rażąco odbiegają od rozmiaru potencjalnej szkody, możliwej do poniesienia przez Zamawiającego w efekcie nienależytego wykonania zobowiązania przez Wykonawcę.

Wykonawca zdaje sobie sprawę, że w reżimie zamówień publicznych to Zamawiający, jako gospodarz postępowania określa szczegółowe warunki kontraktowe, a zasada swobody umów wynikająca z art. 3531 KC, doznaje istotnego ograniczenia. Niemniej jednak uprawnienie Zamawiającego do jednostronnego kształtowania warunków przyszłej umowy nie może mieć charakteru absolutnego. Zamawiający nie powinien bowiem tracić z pola widzenia celu obciążania wykonawcy karami umownymi, które to kary stanowią surogat odszkodowania należnego z tytułu niewykonania bądź nienależytego wykonania umowy.

Pragniemy wskazać, że rażąco wygórowane kary umowne przekładają się bezpośrednio na wysokość ceny oferty. Wykonawca racjonalnie kalkulujący cenę ofertową musi bowiem uwzględnić w tej cenie nie tylko koszty wytworzenia przedmiotu umowy i zakładany zysk, ale również wszelkie ryzyka związane realizacją danego zamówienia, w tym zastrzeżone przez Zamawiającego kary umowne. Zawyżanie ceny ofertowej w związku z przerzuceniem nieproporcjonalnie wysokich kar na wykonawców doprowadzić może do nieefektywnego wydatkowania środków publicznych przez Zamawiającego bądź wręcz do konieczności unieważnienia postępowania, na skutek zaoferowania ceny w wysokości przewyższającej kwotę, jaką Zamawiający przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia.

Ponadto kara umowna, której wartość nie koresponduje z wysokością szkody, jaką może ponieść Zamawiający prowadzi do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego kosztem wykonawcy. Podkreślenia wymaga, że kara umowna, jako surogat odszkodowania, powinna zmierzać do naprawienia szkody wyrządzonej Zamawiającemu z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania świadczenia niepieniężnego, a nie stanowić dla niego źródło dodatkowego zysku. Za niedopuszczalne należy zatem uznać takie kształtowanie wysokości kar umownych które nie jest racjonalnie powiązane z możliwym uszczerbkiem po stronie Zamawiającego. W tym kontekście kary umowne powinny być określone w wysokości adekwatnej do ewentualnej szkody, tak aby mogły spełniać swoje funkcje, a nie zniechęcać wykonawców do brania udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego.

W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 11 pkt 1 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

Strony postanawiają, że obowiązującą ich formę odszkodowania stanowią kary umowne od wynagrodzenia brutto określonego w § 8 ust. 2.

Kary te będą naliczone w następujących wypadkach i wysokościach:

- za zwłokę w wykonaniu określonego w umowie przedmiotu umowy w wysokości 500 zł za każdy dzień zwłoki, licząc od terminu umownego zakończenia przedmiotu umowy,
- za zwłokę w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze lub w okresie gwarancji i rękojmi za wady w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto za każdy dzień zwłoki liczonej od dnia wyznaczonego na usunięcie wad,
- za odstąpienie od umowy z przyczyn za, które odpowiedzialność ponosi Wykonawca w wysokości 10 % wynagrodzenia umownego brutto za przedmiot umowy.
- z tytułu braku zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom w wysokości 1 000 zł,
- z tytułu nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom w wysokości 1 000 zł,
- z tytułu niewypełnienia obowiązku przedstawienia projektu umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany, o której mowa w § 6 ust. 10 w wysokości 1 000 zł,
- jeżeli pomimo złożenia przez Zamawiającego zastrzeżeń do projektu umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu płatności Wykonawca zawrze taką umowę bez uwzględnienia stanowiska Zamawiającego zapłaci karę umowną w wysokości 1 000 zł,
- za niedopełnienie obowiązków, o których mowa w § 6 ust. 6, 17 i 18 – w wysokości 500 zł za każdy dzień zwłoki, przy czym kara umowna za naruszenie postanowień § 6 ust. 6, 17 i 18 będzie naliczana maksymalnie za 7 dni zwłoki,
- za niewykonanie obowiązków określonych w § 16 ust. 1 i 2 umowy w wysokości 500 zł za każdy dzień zwłoki, przy czym kara umowna za naruszenie postanowień o których mowa będzie naliczana maksymalnie za 7 dni zwłoki,
- za każdy przypadek uczestniczenia w realizacji zamówienia osoby nie będącej zatrudnioną na podstawie umowy o pracę, także u podwykonawcy (naruszenie obowiązku z § 5 ust. 1 pkt 1) – w wysokości 1 000,00 zł. Powtórne stwierdzenie przypadku uczestnictwa w realizacji zamówienia tej samej osoby nie będącej zatrudnioną na podstawie umowy o pracę (także u podwykonawcy/dalszego podwykonawcy) sankcjonowane będzie naliczaniem dwukrotności kary umownej.
- za niewykonanie obowiązków określonych w § 13 ust. 4 umowy w wysokości 500 zł za każdy dzień zwłoki, przy czym kara umowna za naruszenie postanowień o których mowa będzie naliczana maksymalnie za 7 dni zwłoki,
- za każdy przypadek naruszenia postanowień Umowy w zakresie utrzymania porządku na terenie budowy i terenie przyległym oraz zasad postępowania z odpadami powstałymi wskutek budowy – w wysokości 500 zł.;
- za niezłożenie właściwego zabezpieczenia należytego wykonania umowy w zakresie zabezpieczenia roszczeń wynikających z rękojmi (o którym mowa w § 10) Wykonawca zapłaci karę umowną – w wysokości 5% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 8 ust. 2 umowy

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający dokonuje zmiany zapisów § 11 ust. 1 *Załącznik nr 3 - Wzór umowy*, który po zmianie plik otrzymuje nazwę **Załącznik nr 3 - Wzór umowy – po zmianie z dnia 17.03.2023 r.**

Pytanie nr 14

W nawiązaniu do wskazanych przez Zamawiającego, we wzorze umowy, możliwości zmian umowy, mając na uwadze obecną sytuację polityczną oraz gospodarczą zarówno na terenie Polski jak i jej sąsiadów prosimy o rozważenie możliwości dopuszczenia ewentualnej zmiany wynagrodzenia Wykonawcy na podstawie art. 455 ust. 1 pkt 4 ustawy Pzp w odniesieniu do nadzwyczajnego wzrostu cen materiałów i kosztów pracy, a więc okoliczności, których w rzeczywistości aktualnie nie można przewidzieć mimo odpowiednio starannego przygotowania postępowania o udzielenie zamówienia przez Zamawiającego, oraz starannego przygotowania oferty przez Wykonawcę z uwzględnieniem dostępnej wiedzy o możliwości wzrostu takich cen (gwałtowna dekoniunktura, ograniczenie dostępności surowców, istotny wzrost cen materiałów).

Przepis art. 455 ust. 1 pkt 4 ustawy Pzp podobnie jak przepisy art. 357[1] K.c oraz art. 358[1] § 3 k.c. stanowią mechanizmy o wyjątkowym charakterze, które mogą mieć zastosowanie wyłącznie w razie wystąpienia wskazanych w tych przepisach przesłanek. Znajdą one zastosowanie wyłącznie w przypadku zaistnienia zdarzeń (okoliczności), które na etapie prowadzonego postępowania lub w chwili zawarcia umowy nie mogły być uwzględnione, jeżeli Zamawiający, działając z należytą starannością, nie mógł ich przewidzieć. Zwracamy uwagę, iż wprowadzenie tego rodzaju przesłanek do aneksowania umowy nie stanowi obowiązku Zamawiającego ich stosowania ale otwiera taką możliwość w uzasadnionych przypadkach. Bez wprowadzenia zapisów dotyczących dopuszczalności zmian wynagrodzenia Wykonawcy na obecnym etapie skorzystanie z tej możliwości w przyszłości zostanie całkowicie wykluczone nawet jeżeli Strony umowy będą w pełni zgodne co do zaistnienia przesłanek uzasadniających konieczność zmiany wynagrodzenia.

Proponujemy dodanie zapisu w następującym kształcie:

Zamawiający, przewiduje również możliwość dokonywania zmian postanowień zawartej umowy, także w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w następujących okolicznościach:

- zmiana wynagrodzenia Wykonawcy w sytuacji nadzwyczajnego wzrostu cen materiałów i kosztów pracy, wynikających z sytuacji gospodarczej i politycznej kraju Wykonawcy lub kraju jego dostawców, co Wykonawca zobowiązany będzie do wykazania za pomocą rzetelnych środków dowodowych. W takim przypadku wynagrodzenie Wykonawcy zostanie zmienione proporcjonalnie do wykazanego wzrostu cen na podstawie przygotowanej przez Wykonawcę i zaakceptowanej przez Zamawiającego kalkulacji kosztów.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający § 15 ust. 10 *Załącznik Nr 3 – Wzór umowy* przewiduje możliwość zmiany zawartej umowy w stosunku do treści wybranej oferty w zakresie uregulowanym w art. 455 uPzp.

Zamawiający informuje, że termin składania ofert nie ulega zmianie i upływa w **dniu 21.03.2023 r. o godz. 10:00**

BURMISTRZ

(-)

mgr Paweł Baj

(podpisano kwalifikowanym podpisem)