

PWiK-ZP/11/2022

Ząbki, 14.11.2022 r.

**Dotyczy: Przetarg otwarty nieograniczony ROBOTY BUDOWLANE ZWIĄZANE Z BUDOWĄ STACJI UZDATNIANIA WODY „POŁUDNIE”, NA DZIAŁCE NR EWID. 29/8 OBREB 03-35 PRZY UL. POWSTAŃCÓW W ZĄBKACH**

**OTRZYMUJĄ WSZYSCY WYKONAWCY, KTÓRZY POBRALI DIWZ W POSTĘPOWANIU O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO**

W związku z zapytaniem Wykonawców, Zamawiający odpowiada na następujące pytania:

1. Wykonawca wnosi o zmianę zapisów „za opóźnienie” z §13 wzoru Umowy przewidujących kary umowne w ust.1 tegoż paragrafu pod pkt 2), 7) na zapisy przewidujące kary umowne „za zwłokę” lub „opóźnienie z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy”.  
*W przypadku braku zgody na powyższą zmianę wnosimy o wyjaśnienie czemu Zamawiający zastrzega dla Wykonawcy kary za opóźnienie, a nie za zwłokę?*

Uzasadnienie:

Zastrzeżenie kar umownych za każdy dzień opóźnienia oznacza, iż Wykonawca poniesie odpowiedzialność bez względu na to, czy opóźnienie powstało z jego winy, podczas gdy zwłoka (tzw. kwalifikowane opóźnienie) oznacza niedotrzymanie terminu spowodowane przyczynami, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność. W związku z tym, iż odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu kar umownych ma charakter odpowiedzialności odszkodowawczej zgodnie z art. 471 kodeksu cywilnego („kara umowna jest surogatem odszkodowania” zgodnie z tezą wyroku Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z dnia 28 lipca 2005 r., sygn. I A Ca 368/05, „kara umowna zastępuje odszkodowanie należne wierzycielowi w wypadku szkody wywołanej niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zobowiązania...” – kodeks cywilny tom II, komentarz do artykułów 450-1088 pod redakcją K. Pietrzykowskiego 6.wydanie C.H. Beck Warszawa 2011, str. 91), *Wykonawca powinien zostać pociągnięty do odpowiedzialności (obciążony karą umowną) wyłącznie jeżeli opóźnienie, którego efektem jest niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania, stanowi skutek zawinionego zachowania (działanie i zaniechanie) Wykonawcy.*

Odpowiedź:

**Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisów „za opóźnienie” z §13 wzoru Umowy przewidujących kary umowne w ust.1 tegoż paragrafu pod pkt 2), 7) na zapisy przewidujące kary umowne „za zwłokę”.**

2. Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający dysponuje wszelkimi wymaganymi prawem decyzjami administracyjnymi, w tym pozwoleńiami oraz niezbędnymi uzgodnieniami koniecznymi do wykonania przedmiotu umowy, które to decyzje i uzgodnienia zachowują ważność na okres realizacji Umowy.

Odpowiedź:

**Zamawiający potwierdza, że posiada wymagane decyzje i pozwolenia administracyjne potrzebne do realizacji budowy na czas przewidzianej realizacji prac.**

3. Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający udostępnił całą dokumentację projektową, techniczną niezbędną do wykonania przedmiotu Umowy oraz, że dokumentacja ta jest kompletna i odzwierciedla stan faktyczny w zakresie warunków realizacji inwestycji

Odpowiedź:

**Zamawiający potwierdza, że udostępnił całą, posiadaną dokumentację projektową, techniczną niezbędną do realizacji prac.**

4. Wykonawca wnosi o odstąpienie od załączania do oferty kosztorysu ofertowego.

Uzasadnienie:

Wynagrodzenie ryczałtowe, które przewidziane jest w tym postępowaniu oznacza wynagrodzenie za całość dzieła lub usługi w jednej sumie pieniężnej lub wartości globalnej. Jego istotę stanowi określenie przysługującego Wykonawcy wynagrodzenia z góry, bez przeprowadzenia szczegółowej analizy kosztów wytwarzania zamawianego dzieła czy usługi. Wynagrodzenie ryczałtowe obejmuje bowiem wykonanie przez Wykonawcę pełnego zakresu robót określonych w treści DIWZ niezależnie od tego, czy do oferty został dołączony kosztorys ofertowy, czy też nie.

Brak jest zatem, co do zasady, podstaw do żądania kosztorysu ofertowego na etapie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sytuacji ustalenia przez Zamawiającego wynagrodzenia w postaci ceny ryczałtowej. Kosztorys ofertowy może stanowić pomoc w przypadku wyjaśnień udzielanych na żądanie zamawiającego w celu ustalenia, czy oferta zawiera rażąco niską cenę, lub też obowiązek jego złożenia może towarzyszyć zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego z wybranym wykonawcą.

Odpowiedź:

**Zamawiający modyfikuje treść DIWZ poprzez określenie, że obowiązek złożenia kosztorysu ofertowego nastąpi przed zawarciem umowy z wybranym wykonawcą w postępowaniu o udzielenie zamówienia sektorowego.**

5. Z uwagi na krótki termin składania ofert wskazany przez Zamawiającego Wykonawca wnosi o zmianę terminu na dzień 01.12.2022r. Jest to niezbędny czas na pozyskanie ofert zewnętrznych dostawców, Podwykonawców w celu stworzenia Zamawiającemu rzetelnej i konkurencyjnej oferty.

Odpowiedź:

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu składania ofert.**

6. Zgodnie z DIWZ cyt. „Do dnia podpisania umowy Wykonawca przedstawi Zamawiającemu do zatwierdzenia harmonogram rzeczowo-finansowy w rozbiciu na etapy miesięczne.” jednocześnie w zamieszczonym formularzu na platformie zakupowej należy dołączyć wypełniony harmonogram-rzeczowo finansowy. Prosimy o odstąpienie od konieczności dołączenia harmonogramu-rzeczowo finansowego do oferty bądź też o ujednoczenie zapisów w dokumentach postępowania przetargowego w tym uaktualnienia wzoru harmonogramu – załącznik nr 1 do IPU jest nieaktualny i zakłada start realizacji zadania w maju 2022 roku.

Odpowiedź:

**Zamawiający udostępnił plik harmonogramu rzeczowo-finansowego stanowiący wyłącznie wzór do uzupełnienia danych przez Wykonawcę. W związku z wątpliwością Wykonawcy Zamawiający udostępnił plik HRF z propozycją zaktualizowanych dat dla realizacji w aktualnym postępowaniu.**

7. Prosimy o wyjaśnienie co Zamawiający rozumie poprzez zapis „Istotnych Postanowień Umowy (IPU)” stanowiących Załącznik nr 1 do DIWZ- §12 ust. 9, tj. cyt.:„9. Jeżeli Wykonawca nie spełnia warunku udziału w postępowaniu na etapie realizacji umowy- to nastąpi rozwiązanie umowy z winy Wykonawcy”. Oceny warunków udziału w postępowaniu Zamawiający dokonuje na etapie postępowania przetargowego, a przed podpisaniem umowy, w związku z powyższym Strony podpisując umowę uznają, że wszystkie warunki udziału w postępowaniu zostały spełnione. Prosimy o wyjaśnienie zapisu projektu umowy.

Odpowiedź:

**Zamawiający wyjaśnia: Chodzi o sytuację, gdy Wykonawca na etapie przetargowym i w chwili podpisywania umowy spełniał wszystkie wymagania określone w IPU, jednakże na etapie realizacji umowy, utracił określone uprawnienia, kompetencje, możliwości albo przestał spełniać wymagania określone przez Zamawiającego, na skutek zdarzeń który wystąpiły dopiero po podpisaniu umowy.**

8. Wykonawca, w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn zawinionych przez siebie, ponosi, zgodnie z projektem umowy, odpowiedzialność w wysokości 20% wynagrodzenia brutto, w związku z powyższym zwracamy się z prośbą usunięcia zapisu §12 ust. 6. IPU, z którego wynika dodatkowo, w powyższym przypadku, kara w postaci zatrzymania przez Zamawiającego całości wniesionego przez Wykonawcę zabezpieczenia. Z powyższych zapisów "łącznie" wynika, iż za odstąpienie od umowy, z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę, Wykonawca będzie ponosił odpowiedzialność w wysokości aż 30% wynagrodzenia brutto.

Odpowiedź:

**Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie na etapie podpisywania Umowy par. 12 ust. 6 Umowy.**

9. Zamawiający w IPU przedstawił bardzo rygorystyczne kary w stosunku do Wykonawcy, przy jednoczesnym nie określeniu żadnych kar jeśli chodzi o Zamawiającego. Wnosimy o zmianę/wpisane do projektu umowy tożsamy kar, jakie Zamawiający będzie musiał zapłacić Wykonawcy w przypadku odstąpienia od umowy, z przyczyn nie zawinionych przez Wykonawcę, tj. dopisanie w §13 ust. 7. "(...)oraz 20% wynagrodzenia brutto określonego w §3 ust. 1" lub, jeśli Zamawiający nie zgodzi się na wykreślenie zapisów §12 ust. 6 IPU o dopisanie w §13 ust. 7. "(...)oraz 30% wynagrodzenia brutto określonego w §3 ust. 1"- jako karę tożsamą jak w przypadku kar naliczanych Wykonawcy.

Odpowiedź:

**Zamawiający na etapie podpisywania Umowy w par. 13 Umowy, po ust. 7, doda ust. 8 w brzmieniu:**

**„8. W przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego bądź Wykonawcę z winy leżącej po stronie Zamawiającego, Zamawiający zobowiązany jest do zapłaty Wykonawcy – oprócz wynagrodzenia, o którym mowa w ust. 7 powyżej - kary umownej w wysokości 20% wynagrodzenia brutto określonego w § 3 ust. 1.”**

10. Wyznaczony przez Zamawiającego termin siedmiodniowy termin na podpisanie umowy po wybraniu oferty w opinii Wykonawcy za krótki. W tym terminie Wykonawca wraz z Zamawiającym oraz Gwarantem będzie musiał uzgodnić treść dokumentu zabezpieczenia należytego wykonania umowy, co z naszego doświadczenia może zająć w dłuższej niż wyznaczone 7 dni. W związku z tym wnosimy o wydłużenie terminu na podpisanie umowy po wyborze oferty do 14 dni.

Odpowiedź:

**Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie terminu podpisania Umowy po wyborze oferty do 14 dni.**

11. Ze względu na konieczność magazynowania urobku z robót ziemnych poza terenem inwestycji zwracamy się z prośbą o informację czy Inwestor dysponuje terenem na tymczasowe gromadzenie mas ziemnych, a jeśli tak to w jakiej odległości od planowanej inwestycji.

Odpowiedź:

**Zamawiający nie dysponuje terenem na tymczasowe gromadzenie mas ziemnych z urobku budowy nowej Stacji Uzdatniania Wody.**

PREZES ZARZĄDU

Janusz Tomasz Czarnogórski