

## INFORMACJA O ZMIANIE TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: **Remontów dróg na terenie Gminy Porąbka w 2021r.**

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z **art. 284 ust. 2** ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (tj. Dz.U. z 2021r. poz. 1129 ze zm.), wykonawca zwrócił się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ (zapytanie z dnia 23.07.2021r.). Zamawiający udzielając niżej wskazanych wyjaśnień na zadane pytania dostrzegł konieczność wprowadzenia na podstawie **art. 286 ust.1** ustawy Pzp zmian w treści SWZ oraz **zmiany terminu składania i otwarcia ofert w postępowaniu nr ZP.271.1.5.2021:**

### **Pytanie nr 1:**

Dotyczy wzór umowy §1 ust. 6: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy dokumentacja udostępniona przez Zamawiającego opisująca przedmiot umowy jest kompletna, nie zawiera błędów i posiada wszelkie niezbędne dane do prawidłowej realizacji zadania?

### **Odpowiedź:**

Według aktualnej wiedzy zamawiającego – tak.

### **Pytanie nr 2:**

Dotyczy rozdział 1 ust. 6 pkt. 4 SWZ: Wnosimy o usunięcie określenie odbioru robót jako bezusterkowego. W orzecznictwie dominuje pogląd zakładający, że odbiór robót budowlanych nie może zostać uzależniony od braku wad bądź usterek (wyr. SN, V CSK 99/07 wyr. SA w Katowicach, V ACa 935/15). Gdyby inwestor miał prawo odmówić odbioru w przypadku istnienia jakiegokolwiek wady odbiory przeciągałyby się w czasie, a nierzadko nigdy nie dochodziłyby do skutku (wyr. SA w Gdańsku, V ACa 332/13). Przyjęcie, że odmowę odbioru uzasadnia każde odstępstwo od stanu idealnego byłoby więc sprzeczne z naturą umowy o roboty budowlane i naruszałoby równowagę między stronami pozostawiając wykonawcę w niepewności co do uzyskania wynagrodzenia (wyr. SA w Szczecinie, I ACa 138/16). Jeżeli w umowie znalazłoby się postanowienie, w myśl którego odbiór prac nastąpi jedynie wówczas, gdy zostanie sporządzony protokół odbioru bezusterkowego, nie mogłoby on być uznany za wiążące (wyr. SA w Warszawie, I ACa 253/15, V ACa 1302/17). Jeżeli inwestor odwołuje się do odbioru bezusterkowego takie zachowanie pozostaje bez wpływu na wynagrodzenie wykonawcy - staje się ono wymagalne z chwilą, w której po wykonaniu robót odbiór powinien nastąpić (wyr. SA w Białymstoku, I ACa 629/14).

### **Odpowiedź:**

**Część II, rozdział 1, ust.6 pkt 4 SWZ otrzymuje brzmienie:**

- 4) ***Warunki płatności dla każdej z części zamówienia:** nie dopuszcza się fakturowania częściowego. Płatność za zrealizowaną część zamówienia nastąpi po zakończeniu całości prac w ramach tej części i odbiorze robót. Płatność będzie realizowana w terminie **do 30 dni** od przedstawienia faktury za wykonane i odebrane protokołem końcowym roboty.*

### **Pytanie nr 3:**

Dotyczy wzór umowy §1 ust. 3: Wskazujemy, iż art. 99 ust. 1 PZP nakłada na Zamawiającego obowiązek opisu przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący. W standardzie staranności wykonawcy nie powinno się upatrywać obowiązku weryfikacji konieczności prowadzenia robót niewskazanych w dokumentacji. Ciężkie do oszacowania przez Wykonawcę są koszty wykonania robót zamiennych.

**Odpowiedź:**

Z uwagi na zastosowane w postępowaniu rozliczenie ryczałtowe zamawiający w treści SWZ zwraca uwagę na konieczność uwzględnienia przez wykonawcę przy wycenie robót także pewnych realiów rynkowych wynikających z szybkiego postępu technicznego w sferze technologii wykonawstwa oraz w sferze produkcji materiałów budowlanych. To właśnie szybki postęp powoduje w praktyce, iż w okresie między opracowaniem dokumentacji technicznej na wykonanie określonych robót budowlanych, a jego przekazaniem do realizacji i następnie samą realizacją robót dochodzi do sytuacji, w których za zgodą obu stron następuje wykonywanie robót bądź to przy zastosowaniu innej technologii, bądź też z zastosowaniem innych materiałów w porównaniu do przewidzianych dokumentacją. Wykonawcy, jako profesjonalni uczestnicy postępowań o udzielenie zamówienia publicznego, ale przede wszystkim jako czynni uczestnicy rynku budowlanego z pewnością dysponują wiedzą szerszą a niżeli zamawiający w zakresie tego postępu i wyceniając roboty stanowiące przedmiot niniejszego postępowania mogą ocenić ryzyko wystąpienia w tych konkretnych przypadkach możliwości czy konieczności realizacji robót zamiennych w stosunku do robót wskazanych w SWZ.

W związku ze swoim stanowiskiem zamawiający nie dokona zatem zmiany treści §1 ust.3 projektu umowy.

**Pytanie nr 4:**

Dotyczy wzór umowy §2 ust. 4: Prosimy o modyfikację zapisu lub podanie podstawy prawnej przerzucania wykonawcę ryzyka ponoszenia kosztów z tytułu wystąpienia robót zamiennych. Wnosimy o zmianę, że przypadku gdyby roboty zamienne spowodowały wzrost kosztów Wykonawca będzie uprawniony do dodatkowego wynagrodzenia.

**Odpowiedź:**

W ocenie zamawiającego na podstawie niżej przywołanych zapisów projektu umowy (załącznik nr 7 do SWZ) wykonawca będzie mógł wystąpić o zmianę wynagrodzenia w sytuacji, gdyby ewentualne roboty zamienne spowodowały wzrost jego kosztów:

Zgodnie z treścią §18 projektu umowy „Zmiany umowy” ust. 3:

**„3. Wykonawca jest uprawniony do żądania zmiany wynagrodzenia należnego z tytułu realizacji umowy odpowiednio w przypadkach określonych w ust. 2.”.**

Przywołany ust.2 §18 projektu umowy ma natomiast następujące brzmienie:

**„2. Wykonawca jest uprawniony do żądania zmiany umowy w zakresie materiałów, parametrów technicznych, technologii wykonania robót budowlanych, sposobu i zakresu wykonania przedmiotu umowy w następujących sytuacjach:**

- 1) konieczności zrealizowania jakiegokolwiek części robót, objętej przedmiotem umowy, przy zastosowaniu odmiennych rozwiązań technicznych lub technologicznych, niż wskazane w dokumentacji projektowej, a wynikających ze stwierdzonych wad tej dokumentacji lub zmiany stanu prawnego w oparciu, o który je przygotowano, gdyby zastosowanie przewidzianych rozwiązań groziło niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem przedmiotu umowy,
- 2) konieczności realizacji robót wynikających z wprowadzenia w dokumentacji projektowej zmian uznanych za nieistotne odstępstwo od projektu budowlanego, wynikających z art. 36a ust. 1 ustawy Prawo budowlane,
- 3) wystąpienia warunków geologicznych, geotechnicznych lub hydrologicznych odbiegających w sposób istotny od przyjętych w dokumentacji projektowej, rozpoznania terenu w zakresie znalezisk archeologicznych, występowania niewybuchów lub niewypałów, które mogą skutkować w świetle dotychczasowych założeń niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem przedmiotu umowy,
- 4) wystąpienia warunków terenu budowy odbiegających w sposób istotny od przyjętych w dokumentacji projektowej, w szczególności napotkania niezainwentaryzowanych lub błędnie zainwentaryzowanych sieci, instalacji lub innych obiektów budowlanych,
- 5) konieczności zrealizowania przedmiotu umowy przy zastosowaniu innych rozwiązań technicznych lub materiałowych ze względu na zmiany obowiązującego prawa,
- 6) wystąpienia niebezpieczeństwa kolizji z planowanymi lub równolegle prowadzonymi przez inne podmioty inwestycjami w zakresie niezbędnym do uniknięcia lub usunięcia tych kolizji,
- 7) wystąpienia siły wyższej uniemożliwiającej wykonanie przedmiotu umowy zgodnie z jej postanowieniami,

- 8) zmiana zakresu przedmiotu umowy może mieć miejsce w przypadku zaistnienia niemożliwych do wcześniejszego przewidzenia i niezależnych od stron okoliczności powodujących niecelowość, zbędność czy bezzasadność realizacji poszczególnych elementów przedmiotu umowy z punktu widzenia Zamawiającego przy jednoczesnym obniżeniu wynagrodzenia o wartość niezrealizowanych elementów przedmiotu umowy,
- 9) zmiana zakresu umowy może wystąpić także w przypadku wystąpienia sytuacji braku możliwości realizacji poszczególnych elementów przedmiotu umowy przyjętych w opisie przedmiotu zamówienia z uwagi na protesty mieszkańców czy protesty społeczne, uwarunkowania techniczne czy okoliczności formalno-prawne, przy jednoczesnym obniżeniu wynagrodzenia o wartość niezrealizowanych elementów przedmiotu umowy”.

#### **Pytanie nr 5:**

Dotyczy wzór umowy §7 ust. 2 pkt. 7): Wnosimy o usunięcie zapisu, gdyż obecny zapis jest niezgodny z art. 40 Ustawy o Drogach Publicznych. Skoro zezwolenie na zajęcie pasa drogowego i wymiar opłaty oraz ewentualne nałożenie kary następuje w drodze decyzji administracyjnej, należy wskazać, iż zobowiązanym z tego tytułu jest strona, czyli inwestor. Wskazane przez dr K. Sobieralskiego (Zajęcie pasa drogowego a zamówienia publiczne Przetargi Publiczne nr 3/2007, s. 27) stanowisko zostało powszechnie przyjęte przez UZP, który uznaje za niedopuszczalne praktyki stosowane przez zamawiających, wyłaniających wykonawcę w trybie przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych (dalej: Pzp), gdy już w specyfikacji warunków zamówienia określa się, że wykonawcę obciążać będą koszty zajęcia pasa drogowego (opłaty i kary). Zatem jeśli w trakcie przeprowadzanej inwestycji zachodzi konieczność zajęcia pasa drogowego, to uzyskanie zezwolenia, wniesienie opłaty czy też poniesienie konsekwencji niezastosowania się do przepisów należy do zadań zamawiającego.

#### **Odpowiedź:**

**Z treści §7 ust.2 załącznika nr 7 do SWZ – projekt umowy, zostaje wykreślony pkt 7.**

#### **Pytanie nr 6:**

Dotyczy wzór umowy §7 ust. 16: Wnosimy o modyfikację zapisu. Siła wyższa jest okolicznością niezależną od stron dlatego jej wystąpienie powinno uprawniać wykonawcę do przedłużenia terminu zakończenia robót.

#### **Odpowiedź:**

Przedłużenie terminu zakończenia robót z powodu wystąpienia „siły wyższej” zostało uregulowane w treści §18 „Zmiany umowy” ust.1 pkt 12:

„1. Strony mają prawo do **przedłużenia terminu zakończenia robót** o okres trwania przyczyn, z powodu których będzie zagrożone dotrzymanie terminu zakończenia robót, w następujących sytuacjach:

.....

12) *gdy wystąpi siła wyższa uniemożliwiająca wykonanie przedmiotu umowy zgodnie z jej postanowieniami...*”

#### **Pytanie nr 7:**

Dotyczy karta gwarancji jakości. Prosimy o doprecyzowanie, że termin gwarancji biegnie na nowo dla danej części/ elementu robót.

#### **Odpowiedź:**

Wzór Karty gwarancji jakości w ust. 6 „Ogólne warunki gwarancji jakości” pkt. 11 **otrzymuje brzmienie:**

**„11) W przypadku usunięcia przez wykonawcę istotnej wady, lub wykonania wadliwej części robót budowlanych na nowo, termin gwarancji dla części robót wykonanych wadliwie lub dotkniętych wadami - biegnie na nowo od chwili wykonania wadliwej części robót budowlanych lub usunięcia wad”.**

W związku z wprowadzanymi zmianami zamawiający informuje o zmianie terminu składania oraz otwarcia ofert, oraz terminu związania ofertą:

**1. Dotychczasowy zapis rozdziału III SWZ, podrozdziału 2 ust. 1 i 3 oraz podrozdział 3 ust. 1:**

otrzymują brzmienie:

**III. Informacje o przebiegu postępowania**

**1. Sposób oraz terminy składania i otwarcia ofert**

- 1) Ofertę należy złożyć w terminie do dnia **05.08.2021r. do godziny 1000.**
- 2) .....
- 3) Otwarcie ofert nastąpi w dniu **05.08.2021r. o godzinie 1200.** z zastrzeżeniem pkt. 5.

**3. Termin związania ofertą**

- 1) Wykonawca pozostaje związany ofertą **do dnia 03.09.2021r.**

W załączeniu:

Treść SWZ po zmianie z dnia 28.07.2021r.

Treść załącznika nr 2 do SWZ - formularz oferty po zmianie z 28.07.2021r.

Treść załącznika nr 7 do SWZ - projekt umowy po zmianie z 28.07.2021r.

Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia z dnia 28.07.2021r.

**WÓJT GMINY PORĄBKA**  
**Paweł Zemanek**