

Wg rozdzielnika

Dotyczy: postępowania w sprawie zamówienia : „**Modernizacja odcinków dróg wojewódzkich-
Modernizacja DW 781 Chrzanów Targanice – etap2**”

W odpowiedzi na złożony przez Wykonawcę wniosek o wyjaśnienie treści SIWZ w niniejszym postępowaniu, Zamawiający – Zarząd Dróg Wojewódzkich w Krakowie Rejon Dróg Wojewódzkich w Krakowie z/s w Zabierzowie informuje, iż na podstawie art. 38 ust.1,2, i 4 ustawy - Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r. poz. 1843, ze zm., zwanej dalej ustawą PZP) udziela odpowiedzi na następujące pytania:

Pytanie nr 1

1. Dotyczy wzór umowy §4 ust.1: wnosimy o rozpisanie kwoty wynagrodzenia na kwotę netto i brutto. Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie co w przypadku, gdy Zamawiający zaniżył przedmiar (bez względu na tego przyczynę) i w wyniku obmiaru wartość robót przekroczy kwotę wskazaną w §4 ust.1 ? Czy Wykonawca ma zaprzestać wykonania umowy czy oczekiwać na podpisanie Aneksu?

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapis w § 4 ust. 1 .

Zamawiający informuje, iż wynagrodzenia umowne ma charakter kosztorysowy, w związku z czym w sytuacji wskazanej w pytaniu (jeżeli będzie mieć ona miejsce – choć Zamawiający nie sądzi, iżby przedmiar miał być zaniżony co do zakresu / ilości) zastosowanie mieć będą ogólne przepisy KC oraz przepisy ustawy Pzp. W przypadku zaistnienia podstawy do zmiany postanowień umowy kwestia ta będzie na bieżąco weryfikowana i regulowana – zgodnie z obowiązującym prawem.

Pytanie nr 2

2. Dotyczy wzór umowy §4 ust.2: Wnosimy o modyfikację zapisu, iż wysokość wynagrodzenia brutto może ulec zmianie w przypadku zmiany stawki VAT. Zmiana stawki VAT - jak podnosi zarówno KIO, jak również sądy powszechne (w tym SN) - jest okolicznością niezależną od Stron i nie można przerzucać na Wykonawcę - straty związanej ze wzrostem podatku.

Odpowiedź

Zamawiający informuje, że w § 4 ust. 2 wzoru umowy wyraźnie wskazano, że wynagrodzenie brutto określone w § 4 ust. 1 wzoru umowy nie ulegnie zmianie przez cały czas trwania umowy. Umowa nie przewiduje również żadnych klauzul waloryzacyjnych z uwagi na relatywnie nieodległy termin realizacji zamówienia. Mając powyższe na uwadze Zamawiający informuje, iż ustawowa zmiana stawki podatku VAT (tj. jej zwiększenie) nie będzie powodowała podwyższenia wynagrodzenia umownego brutto.

Pytanie nr 3

3. Dotyczy wzór umowy § 5 ust. 9: Wnosimy o modyfikację zapisu, iż zabezpieczenie staje się własnością Zamawiającego w części niezbędnej do zgodnego z umową wykonania robót i pokrycia roszczeń z tytułu rękojmi.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na postulowaną modyfikację zapisu § 5 ust. 9 wzoru umowy (zał. nr 7 SIWZ) z uwagi na brak uzasadnienia i potrzeby takiej zmiany.

92
Wp

Zamawiający informuje, iż zgodnie z ustawowo przyznanymi uprawnieniami Zamawiający ma możliwość zatrzymania całego zabezpieczenia należytego wykonania umowy w momencie zaistnienia okoliczności / sytuacji zabezpieczonej tą instytucją, natomiast jeżeli po ustaleniu ostatecznie zakresu i poziomu zaspokojenia posiadanych z tego tytułu roszczeń (np. po usunięciu skutków nienależytego wykonania zamówienia lub niewykonania zobowiązań z tytułu rękojmi) pozostaną niewykorzystane w tym celu środki z zabezpieczenia Zamawiający będzie zobowiązany je rozliczyć (w tym zwrócić środki niewykorzystane).

Pytanie nr 4

4. Dotyczy wzór umowy §6 ust. 5: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie w jakiej odległości od terenu budowy znajduje się najbliższa jednostka terenowa Zamawiającego?

Odpowiedź

Zamawiający informuje, iż najbliższa jednostka terenowa Zamawiającego znajduje się w m. Kęty – w odległości ok. 20 km od terenu budowy.

Pytanie nr 5

5. Dotyczy wzór umowy § 6 ust. 11: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie w jakim terminie nastąpi ewentualna akceptacja przez Zamawiającego materiałów?

Odpowiedź

Wykonawca dokona zgłoszenia materiału do akceptacji ze strony Zamawiającego w terminie nie krótszym niż 14 dni przed jego wbudowaniem – jest to okres, w którym Zamawiający ma możliwość zgłoszenia ewentualnych uwag lub akceptację materiału.

Pytanie nr 6

6. Dotyczy wzór umowy § 6 ust. 15 pkt 9 a):Wnosimy o modyfikację i dodanie zapisu, iż zmiana pracownika na żądanie Zamawiającego będzie możliwa w stosunku do pracownika, który nadal nienależycie wykonuje prace pomimo uprzedniego pisemnego wezwania Zamawiającego.

Odpowiedź

Nie wyrażamy zgody, podtrzymujemy zapis umowy.

Pytanie nr 7

7. Dotyczy wzór umowy § 7 ust. 2: Prosimy o wydłużenie terminu usunięcia wad do 14 dni-stosowanego przez Zamawiającego w podobnych zamówieniach. Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy Zamawiający wydłuży 5 dniowy termin na usunięcie wad w przypadku gdy rodzaj wad/technologia ich usuwania będą wymagały ustalenia dłuższego terminu na ich usunięcie?

Odpowiedź

Zamawiający informuje, iż we wzorze umowy znajduje się określenie ogólnych (standardowych) terminów na usunięcie wad i usterek, przy czym terminy te wskazane zostały na okoliczność niewyznaczenia w danej sprawie terminu indywidualnego. Zamawiający potwierdza zatem, iż biorąc pod uwagę charakter wady i wymogi technologiczne jej usunięcia uzasadniające wskazanie terminu dłuższego, niż ogólne wskazane w umowie, wyznaczony w konkretnej sprawie termin konieczny na jej usunięcie będzie dostosowany do przedmiotu wady, co będzie przedmiotem bieżących uzgodnień na gruncie współpracy umownej.

Pytanie nr 8

8. Dotyczy wzór umowy § 8 ust. 1: Wnosimy o dodanie możliwości przeprowadzania odbiorów częściowych oraz o określenie w jakich terminach od zgłoszenia będą dokonywane.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na postulowaną modyfikację trybu dokonywania odbiorów częściowych z uwagi na relatywnie niedługi okres realizacji zamówienia, wprowadzenie odbiorów częściowych nie wydaje się konieczne.

Pytanie nr 9

9. Dotyczy wzór umowy § 9 ust. 1: Wnosimy o zmianę formy rozliczenia na fakturowanie częściowe-miesięczne do 90 % wartości umowy w celu optymalizacji oferty i obniżenia kosztów finansowania inwestycji.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na postulowaną modyfikację trybu rozliczania wynagrodzenia umownego z uwagi na relatywnie niedługi okres realizacji zamówienia, wprowadzenie płatności częściowych nie wydaje się konieczne.

Pytanie nr 10

10. Dotyczy wzór umowy §11 ust. 1 pkt. f) Wnosimy o usunięcie zapisu lub modyfikację, iż Zamawiający może od umowy odstąpić, jeżeli Wykonawca pomimo pisemnego wezwania do wypełnienia obowiązku nie dostarczył dokumentów potwierdzających zawarcie wymaganych umów ubezpieczeń.

Odpowiedź

Nie wrażamy zgody, podtrzymujemy zapis umowy.

Pytanie nr 11

11. Dotyczy wzór umowy §11 ust.3 Wnosimy o modyfikację zapisu kara za zwłokę/ opóźnienie i kara za odstąpienie od umowy nie podlegają kumulacji. Zgodnie z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 3 lipca 2008 r. (sygn. akt: V ACa 199/08) nie jest dopuszczalnym kumulowanie kary umownej za odstąpienie od umowy z karą za opóźnienie/zwłokę w terminowym zakończeniu zadania.

Odpowiedź

Na wstępie Zamawiający informuje, iż § 11 ust. 3 wzoru umowy nie dotyczy kwestii kar umownych, wobec czego Zamawiający domniemuje, iż pytanie odnosi się do zapisów § 11 ust. 8 wzoru umowy.

Zamawiający nie wyraża zgody na wskazaną w pytaniu modyfikację zapisów § 11 ust. 8 wzoru umowy (zał. nr 7 SIWZ) w sposób wskazany w pytaniu – z uwagi na brak uzasadnienia i potrzeby takiej zmiany.

Zamawiający nie uważa, iżby w sytuacji określenia w umowie limitu (łączniej maksymalnej wysokości) kar umownych (zgodnie z zapisem § 11 ust. 8 zdanie ostatnie) potrzebnym były zapisy dotyczące braku kumulacji kar z poszczególnych tytułów. Niezależnie od powyższego Zamawiający nadmienia, iż interpretacja problematyki kar umownych obecna w orzecznictwie i doktrynie generalnie nie wyłącza możliwości kumulowania kar umownych z różnych tytułów.

Pytanie nr 12

12. Dotyczy wzór umowy §11 ust.8 pkt 2): Wnosimy o zmianę kary za opóźnienie na karę za zwłokę. Wykonawca nie może odpowiadać za opóźnienia w dotrzymaniu terminów umownych zależne np. od Zamawiającego.

Na poparcie niniejszego stanowiska można wskazać wyrok SN z dnia z 17.06.2003 r.. III CKN 122/01: "Kara umowna ma na celu naprawienie szkody poniesionej przez wierzyciela na skutek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. W art. 483 § 1 k.c. wyraźnie mowa jest o naprawieniu szkody, które następuje przez zapłatę kary umownej, a w art. 484 § 1 k.c. ustawodawca wskazuje, że kara umowna należy się bez względu na wysokość poniesionej szkody. Ustawowe określenie "bez względu na wysokość poniesionej szkody" nie może być utożsamiane z określeniem "niezależnie od poniesienia szkody".

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na wskazaną w pytaniu modyfikację zapisów § 11 ust. 8 pkt 2 (analogicznie także pkt 1) wzoru umowy (zał. nr 7 SIWZ) w sposób wskazany w pytaniu – z uwagi na brak uzasadnienia i potrzeby takiej zmiany (przy czym domniemuje się – z uwagi na nieprecyzyjność pytania – iż dotyczy ono wniosku o zmianę kary za opóźnienia na karę za zwłokę).

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż w § 11 wzoru umowy jako uzupełnienie wskazanych zapisów ust. 8 pkt 1 i 2 dodany został nowy ust. 14, który jednoznacznie określa, iż w przypadku wykazania przez Wykonawcę, że dane opóźnienie wynika z przyczyn od niego niezależnych, kary przewidziane w § 11 ust. 8 pkt 1 i 2 umowy nie będą naliczane. Niniejsza konstrukcja wyczerpuje w ocenie Zamawiającego kwestię relacji zastrzeganych kar umownych do okoliczności będących powodem ich naliczenia.

Pytanie nr 13

13. Dotyczy wzór umowy §11 ust.8 pkt 3): Wnosimy o zmianę kary za opóźnienie na karę za zwłokę. Wykonawca nie może odpowiadać za opóźnienia w dotrzymaniu terminów umownych zależne np. od Zamawiającego.

Odpowiedź

Patrz odpowiedź na pytanie 12.

Pytanie nr 14

14. Dotyczy wzór umowy §11 ust.8 pkt 4): Wnosimy o zmianę wysokości kary za odstąpienie do 10 % wynagrodzenia, która jest powszechnie przyjęta w tego typu zamówieniach i nie narusza zasady miarkowania kar umownych.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na wskazaną w pytaniu modyfikację zapisów w § 11 ust. 8 pkt 4 wzoru umowy (zał. nr 7 SIWZ).

Zamawiający nie uważa, iżby określona w ramach tego zapisu kara była zbyt wygórowana, czy niewspółmierna – wobec przedmiotu niniejszego zamówienia.

Niniejsze pismo staje się częścią Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

Rozdzielnik:
www.zdw.krakow.pl
1 x a/a

Kierownik
Rejonu Dróg Wojewódzkich
Wawryka
mgr inż. Grzegorz Wawryka