



WP.3211.21.2023

Opole, 05.04.2023 r.

DO WSZYSTKICH WYKONAWCÓW POBIERAJĄCYCH SPECYFIKACJĘ WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Zarząd Dróg Wojewódzkich w Opolu, w odpowiedzi na pytania zadane przez wykonawcę do postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „**Rozbudowę drogi wojewódzkiej nr 463 w miejscowości Kadlub Turawski**”, wyjaśnia poniżej.

1. Pytanie.

Wykonawca zwraca się o wyjaśnienie przez Zamawiającego, w kontekście §2 ust. 4 Umowy, z jakich środków i kiedy zapłacone zostanie wynagrodzenie Wykonawcy należne za wykonanie przedmiotu Umowy w razie, gdyby wynagrodzenie to, obliczone zgodnie z postanowieniami §4 i §13, przekroczyć miało kwoty zawarte w planie finansowym na dany rok?

Zgodnie z §2 ust. 4 Umowy wynagrodzenie Wykonawcy nie przekroczy kwoty zawartej w planie finansowym na dany rok. Biorąc pod uwagę, że rozliczenie końcowe może ulec zmianie i będzie zgodne z obmiarem końcowym wykonanym po zrealizowaniu przedmiotu umowy, hipotetycznie może się okazać, że kwota należnego wynagrodzenia jest wyższa niż kwota zawarta w planie finansowym na dany rok. Z tego względu Wykonawca zwraca się z pytaniem jw.

Odpowiedź.

Pytanie dotyczy § 3 ust. 4. Wysokość wynagrodzenia wykonawcy w danym roku finansowym nie może przekroczyć kwoty zawartej w planie finansowym na dany rok. Jakakolwiek zmiana wysokości wynagrodzenia wykonawcy w danym roku wymaga zmiany planu finansowego i oparta jest o bieżący postęp robót i zatwierdzony przez zamawiającego zaktualizowany harmonogram rzeczowo-finansowy.

2. Pytanie.

Zwracamy się z pytaniem odnośnie do §3 ust. 10 Umowy – w jakim terminie Zamawiający będzie zobowiązany zatwierdzić przedłożony przez Wykonawcę harmonogram lub też wnieść do niego ewentualne uwagi?

Odpowiedź.

Zamawiający wskazuje, iż wyżej wymienione czynności zobowiązuje się wykonać niezwłocznie, z uwzględnieniem regulacji art. 354 oraz 355 Kodeksu cywilnego.

3. Pytanie.

Prosimy o wyjaśnienie §3 ust. 9 Umowy i ewentualnie dokonanie korekty jego treści: zgodnie z tym postanowieniem w razie, gdy Wykonawcą jest Konsorcjum Firm, a w trakcie realizacji przedmiotu umowy którykolwiek z członków Konsorcjum złożył wniosek o ogłoszenie upadłości i z tej przyczyny zajdzie konieczność wstrzymania realizacji umowy, wtedy termin wymieniony w ust. 8 lit. b) może zostać przedłużony. Ustęp 8 umowy nie zawiera podziału na litery, stąd pytanie, do jakiego terminu odwołuje się Zamawiający i czy intencją postanowienia jest możliwość przedłużenia terminu końcowego realizacji umowy?

Odpowiedź.

Zamawiający wskazuje, iż zapis § 3 ust. 9 rzeczony umowy w zakresie odwołania do terminu wskazanego w ust. 8 lit. b) jest oczywistą omyłką, z uwagi na fakt, iż rzeczona umowa nie przewiduje w swojej treści zapisu w postaci ust. 8 lit. b). Powyższą omyłkę zamawiający skorygował w ten sposób, że zapis § 3 ust. 9 rzeczony umowy odwołuje się do terminu wskazanego w ust. 8 rzeczony umowy tj. do 11 miesięcy od dnia podpisania umowy, a zatem

intencją takiego postanowienia umownego jest możliwość przedłużenia terminu końcowego realizacji umowy. W załączeniu poprawiony wzór umowy.

4. Pytanie.

Wykonawca zwraca się z zapytaniem o §4 ust. 8 Umowy, zgodnie z którym Wynagrodzenie umowne nie może być przedmiotem obrotu cesyjnego (przelew wierzytelności) za wyjątkiem sytuacji wynikającej z zapisów § 4 ust.7 niniejszej umowy. Czy Zamawiający dopuści sytuację, w której Wykonawca będzie uprawniony zbywać wierzytelności powstałe w wyniku realizacji umowy na bank/instytucję finansującą inwestycję?

Odpowiedź.

Zamawiający nie wyraża zgody na cesję wierzytelności powstałych w wyniku realizacji umowy na banki lub instytucje finansujące inwestycję.

5. Pytanie.

Wykonawca zwraca się z pytaniem co do §6 ust. 6 Umowy – w jakim terminie Zamawiający będzie zobowiązany zaakceptować przedłożone mu dokumenty lub zgłosić do nich ewentualne uwagi?

Odpowiedź.

Zamawiający wskazuje, iż wyżej wymienione czynności zobowiązuje się wykonać niezwłocznie, z uwzględnieniem regulacji art. 354 oraz 355 Kodeksu cywilnego.

6. Pytanie.

Wykonawca zwraca się o wyjaśnienie §6 ust. 10 Umowy, zgodnie z którym Wykonawca zobowiązany jest, przy wykonywaniu zadania objętego niniejszym zamówieniem zapewnić udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów samochodowych w rozumieniu art. 2 pkt 33 ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. – Prawo o ruchu drogowym na poziomie wymaganym ustawą o elektromobilności i paliwach alternatywnych (tekst jedn. Dz.U. 2022 poz. 1083 z późn. zm.). Udziału na jakim poziomie procentowym wymaga Zamawiający od Wykonawcy? Czy jest to 10%, wskazane w art. 68 ust. 2 Umowy?

Odpowiedź.

Zamawiający wymaga od wykonawcy zapewnienia udziału pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów samochodowych w rozumieniu art. 2 pkt 33 ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. – Prawo o ruchu drogowym na poziomie wynikającym z art. 68 ust. 2 ustawy o elektromobilności i paliwach alternatywnych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1083 – tekst jedn. z późn. zm.) tj. w wysokości co najmniej 10 %.

7. Pytanie.

Wykonawca zwraca się o zmianę w §7 ust. 4a) lit. a) Umowy poprzez jego usunięcie – zastrzeżona w tym postanowieniu sankcja w postaci odstąpienia od umowy w przypadku niespełnienia przez Wykonawcę wymogów związanych z klauzulą zatrudnienia jest bardzo daleko idąca i niewspółmierna do skali naruszenia. W razie uchybienia obowiązkowi związanym ze stosowaniem klauzuli zatrudnienia Wykonawca powinien mieć możliwość poprawy.

Odpowiedź.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę umowy w przedmiotowym zakresie.

8. Pytanie.

Wykonawca wnosi o usunięcie §7 ust. 9 Umowy i zastrzeżonej w nim sankcji w postaci możliwości odstąpienia od umowy w części niewykonanej z winy Wykonawcy w przypadku skierowania do realizacji umowy osób innych niż wskazane w ofercie wykonawcy lub w wykazie osób. Takie uchybienie powinno się wiązać z możliwością naliczenia kary umownej bądź skierowania do Wykonawcy wezwania do usunięcia danej osoby z placu budowy i odsunięcia jej od realizacji, nie zaś odstąpieniem od umowy.

Odpowiedź.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę umowy w przedmiotowym zakresie.

9. Pytanie.

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, w kontekście §8 ust. 5 Umowy, że w razie, gdy poddawane próbom urządzenia, materiały lub wykonawstwo są zgodne z umową, a próby zostały przeprowadzone na żądanie Koordynatora Inspektorów Nadzoru/Inspektora Nadzoru, koszt przeprowadzenia prób będzie obarczał Zamawiającego.

Odpowiedź.

Pytanie dotyczy § 9 ust. 5 projektu umowy. Zamawiający nie potwierdza założonej przez wykonawcę interpretacji wskazanego zapisu umowy. Obowiązkiem wykonawcy jest wykonanie robót w sposób spełniający założenia projektowe oraz zapisy STWiORB, które potwierdzają pozytywne lub eliminują negatywne wyniki prób sprawdzających, które będą w obu wypadkach obciążały wykonawcę

10. Pytanie.

Wykonawca zwraca się o wyjaśnienie przez Zamawiającego §11 ust. 3 Umowy – w jakim terminie od przedłożenia do oceny Zamawiający wyrazi swą zgodę lub zgłosi sprzeciw na użycie materiałów?

Odpowiedź.

Zamawiający wskazuje, iż wyżej wymienione czynności zobowiązuje się wykonać niezwłocznie, z uwzględnieniem regulacji przewidzianych w art. 354 oraz 355 Kodeksu cywilnego.

11. Pytanie.

Wykonawca zwraca się o potwierdzenie przez Zamawiającego, w kontekście §14 ust. 16 Umowy, że w przypadku, gdy czynności odbioru końcowego zostaną zakończone po upływie 11 miesięcy przewidzianych na realizację Umowy, lecz gotowość do odbioru zostanie przez Wykonawcę zgłoszona przed upływem 11 miesięcy, oznacza to, iż Wykonawca zrealizował umowę w terminie.

Odpowiedź.

Postanowienia § 14 ust. 16 Umowy należy interpretować zgodnie z § 3 ust. 8 umowy, zgodnie z którym: „Wykonawca zobowiązuje się niniejszym do zakończenia całości robót budowlanych oraz złożenia Zamawiającemu wszelkich dokumentów niezbędnych dla dokonania odbioru końcowego robót oraz wystawienia Protokołu Odbioru Końcowego Robót Inwestycyjnych zgodnie z zapisami § 14 niniejszej umowy w terminie: do 11 miesięcy od dnia podpisania umowy”. W związku z powyższym, zamawiający potwierdza, iż jeżeli gotowość do odbioru zostanie przez wykonawcę zgłoszona przed upływem 11 miesięcy, oznacza to, iż wykonawca zrealizował umowę w terminie, pod warunkiem stwierdzenia wypełnienia przez wykonawcę warunków określonych w umowie.

12. Pytanie.

Wykonawca wnosi o zmianę w §16 ust. 11 Umowy i zastrzeżenie, że warunkiem wykonania uprawnień z tytułu rękojmi za wady fizyczne jest złożenie przez Zamawiającego reklamacji niezwłocznie, lecz nie później niż 14 dni od wykrycia wady. Proponowany przez Zamawiającego termin 30 dni jest niebywale długi, a późne zgłoszenie wady może przyczynić się do zwiększenia jej zakresu i skutków.

Odpowiedź.

Zamawiający nie wyraża zgody na skrócenie powyższego terminu z 30 dni na 14 dni. Wskazany w umowie termin 30-dniowy, jest odpowiedni z uwagi na skalę robót budowlanych stanowiących przedmiotu zamówienia.

13. Pytanie.

Zwracamy się o zastrzeżenie w §16 ust. 13, że warunkiem zlecenia wykonania zastępczego będzie uprzednie skierowanie przez Zamawiającego do Wykonawcy wezwania do usunięcia wad w wyznaczonym terminie pod rygorem zlecenia wykonania zastępczego.

Odpowiedź.

Zamawiający wskazuje, iż §16 ust. 13 rzeczony umowy przewiduje, iż : „ Jeżeli Wykonawca nie usunie wad w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego, to Zamawiający może zlecić

usunięcie ich innemu podmiotowi na koszt Wykonawcy (wykonanie zastępcze)”. Mając na uwadze powyższe, należy podkreślić, iż umowa explicite przewiduje wyznaczenie uprzednio przez zamawiającego terminu wykonawcy na usunięcie wad, zanim zamawiający zleci ich usunięcie podmiotowi trzeciemu. Nieuzasadnione jest zatem podwójne skierowanie przez zamawiającego do wykonawcy wezwania do usunięcia wad w wyznaczonym terminie.

14. Pytanie.

Wykonawca wnosi o zmianę w §18 Umowy poprzez zastrzeżenie, że kary umowne są liczone od wartości netto, a nie brutto wynagrodzenia. Uzasadnieniem dla wniosku o zmianę jest zasada równego traktowania, wynikająca z unormowania ustawy Prawo zamówień publicznych. Zastrzeżenie naliczania kar umownych od wartości brutto powoduje nierówne traktowanie wykonawców, ponieważ w przypadku wykonawców zagranicznych kara będzie obliczana od wartości niższej, ponieważ podatek VAT jest doliczany wtedy wyłącznie w celu dokonania oceny ofert. Podobna sytuacja miałaby miejsce w przypadku Wykonawcy zwolnionego z podatku VAT. W celu zachowania zasady równego traktowania wykonawców biorących udział w postępowaniu o udzielenie zamówienia zasadnym jest naliczanie kar umownych od wartości netto.

Odpowiedź.

Zamawiający wyjaśnia, że w związku z tym, że zgodnie z brzmieniem art. 7 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022r., poz. 1710 – tekst jednolity z późn. zm.), przez cenę należy rozumieć cenę w rozumieniu art. 3 ust. 1 pkt 1 i ust. 2 ustawy z dnia 9 maja 2014 r. o informowaniu o cenach towarów i usług (Dz. U. z 2019 r., poz. 178); czyli wartość wyrażoną w jednostkach pieniężnych, którą kupujący jest obowiązany zapłacić przedsiębiorcy za towar lub usługę, uwzględniająca podatek od towarów i usług oraz podatek akcyzowy. Zamawiający podtrzymując swoje stanowisko wyrażone w § 18 Umowy, wskazując, że przewidziane umową kary umowne naliczane będą od wynagrodzenia brutto. Ponadto, zamawiający wskazuje, iż naliczanie kar umownych od wartości brutto wynagrodzenia jest powszechną praktyką rynkową i nie stanowi naruszeń zasady równego traktowania wykonawców.

15. Pytanie.

Zwracamy się o dokonanie zmiany w §23 ust. 1 pkt 3) umowy poprzez zastrzeżenie, że nie dotyczy on sytuacji, gdy Wykonawca z usprawiedliwionych powodów nie przystąpił do odbioru.

Odpowiedź.

Pytanie dotyczy § 23 ust. 1 pkt 1) projektu umowy. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 23 ust. 1 pkt 1) umowy.

16. Pytanie.

W nawiązaniu do wniosków poprzedzających wnosimy o usunięcie §23 ust. 1 pkt 3) umowy.

Odpowiedź.

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie § 23 ust. 1 pkt 3) umowy.

17. Pytanie.

Wnosimy o usunięcie §23 ust. 1 pkt 6) Umowy. Sam fakt zajęcia majątku Wykonawcy nie powinien w żadnym razie przesądzać o stworzeniu Zamawiającemu możliwości odstąpienia od umowy. Stanowi to zachwianie ekwiwalentności umowy i zasady pacta sunt servanda. Samo zaś wydanie nakazu zajęcia majątku nie oznacza przy tym przeszkody w realizacji danego zamówienia publicznego, na co wskazuje orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej (tak m.in. w wyroku z dnia 18.11.2014 r., KIO 2304/14).

Odpowiedź.

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie § 23 ust. 1 pkt 6) umowy.

W związku z powyższym zamawiający zmienia zapisy § 3 ust. 9 projektu umowy z:
„9. W przypadku, gdy Wykonawcą jest Konsorcjum Firm, a w trakcie realizacji inwestycji (tj. przedmiotu umowy) którykolwiek z Członków Konsorcjum złożył wniosek o ogłoszenie upadłości i z tej przyczyny zajdzie konieczność wstrzymania realizacji przedmiotu niniejszej umowy, wówczas termin wymieniony w ust. 8 lit. b powyżej może zostać przedłużony o czas trwania przerwy w robotach, przy czym czas ten nie będzie dłuższy niż czas niezbędny do załatwienia wszelkich spraw związanych z przejęciem robót przez pozostałych Partnerów Konsorcjum. Postanowienia § 23 ust. 2 umowy dotyczące inwentaryzacji wykonanych robót przez Konsorcjum, według stanu na dzień złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości, stosuje się odpowiednio. Zmiana umowy może nastąpić w formie pisemnego aneksu, na zasadach określonych w § 19 umowy.”,

na:

„9. W przypadku, gdy Wykonawcą jest Konsorcjum Firm, a w trakcie realizacji inwestycji (tj. przedmiotu umowy) którykolwiek z Członków Konsorcjum złożył wniosek o ogłoszenie upadłości i z tej przyczyny zajdzie konieczność wstrzymania realizacji przedmiotu niniejszej umowy, wówczas termin wymieniony w ust. 8 powyżej może zostać przedłużony o czas trwania przerwy w robotach, przy czym czas ten nie będzie dłuższy niż czas niezbędny do załatwienia wszelkich spraw związanych z przejęciem robót przez pozostałych Partnerów Konsorcjum. Postanowienia § 23 ust. 2 umowy dotyczące inwentaryzacji wykonanych robót przez Konsorcjum, według stanu na dzień złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości, stosuje się odpowiednio. Zmiana umowy może nastąpić w formie pisemnego aneksu, na zasadach określonych w § 19 umowy.”.

Dodatkowo zamawiający zmienia zapis:

1) w punkcie 12.1 specyfikacji warunków zamówienia z:

„12.1. Wymagany termin wykonania przedmiotu zamówienia: do 11 miesięcy od dnia podpisania umowy.”,

na:

„12.1. Wymagany termin wykonania przedmiotu zamówienia: do 11 miesięcy od dnia podpisania umowy. Do czasu realizacji robót nie wlicza się okresu zimowego. Okres zimowy trwa od 16 grudnia do 15 marca, liczony jako trzy miesiące.”,

2) w punkcie 2 formularza oferty z:

„2. Zobowiązujemy się do wykonania przedmiotu zamówienia w terminie do 11 miesięcy od dnia podpisania umowy.”,

na:

„2. Zobowiązujemy się do wykonania przedmiotu zamówienia w terminie do 11 miesięcy od dnia podpisania umowy. (Do czasu realizacji robót nie wlicza się okresu zimowego. Okres zimowy trwa od 16 grudnia do 15 marca, liczony jako trzy miesiące).”,

3) w § 3 ust. 8 projektu umowy z:

„8. Wykonawca zobowiązuje się niniejszym do zakończenia całości robót budowlanych oraz złożenia Zamawiającemu wszelkich dokumentów niezbędnych dla dokonania odbioru końcowego robót oraz wystawienia Protokołu Odbioru Końcowego Robót Inwestycyjnych zgodnie z zapisami § 14 niniejszej umowy w terminie: do 11 miesięcy od dnia podpisania umowy.”,

na:

„8. Wykonawca zobowiązuje się niniejszym do zakończenia całości robót budowlanych oraz złożenia Zamawiającemu wszelkich dokumentów niezbędnych dla dokonania odbioru końcowego robót oraz wystawienia Protokołu Odbioru Końcowego Robót Inwestycyjnych zgodnie z zapisami § 14 niniejszej umowy w terminie: do 11 miesięcy od dnia podpisania umowy. Do czasu realizacji Robót nie wlicza się okresu zimowego. Okres zimowy trwa od 16 grudnia do 15 marca, liczony jako trzy miesiące.”,

Mając na uwadze powyższe odpowiedzi zamawiający przedłuża termin składania ofert na dzień **21.04.2023 r.** na godz. **10:00**. Otwarcie ofert odbędzie się dnia **21.04.2023 r.** o godz. **10:30**.

W związku z przedłużeniem terminu składania ofert zamawiający zmienia zapisy:

1) w specyfikacji warunków zamówienia:

a) w punkcie 15 z:

„15. **TERMIN ZWIĄZANIA OFERTĄ.**

Wykonawca zostaje związany ofertą od dnia terminu składania ofert do dnia 05.05.2023 r. (włącznie).”,

na:

„15. **TERMIN ZWIĄZANIA OFERTĄ.**

Wykonawca zostaje związany ofertą od dnia terminu składania ofert do dnia 20.05.2023 r. (włącznie).”,

b) w punkcie 18.1 z:

„18.1. Ofertę należy składać za pośrednictwem Platformy zakupowej: <https://platformazakupowa.pl> lub poprzez profil nabywcy: https://platformazakupowa.pl/pn/zdw_opole w terminie do dnia 06.04.2023 r. do godz. 10:00.”,

na:

„18.1. Ofertę należy składać za pośrednictwem Platformy zakupowej: <https://platformazakupowa.pl> lub poprzez profil nabywcy: https://platformazakupowa.pl/pn/zdw_opole w terminie do dnia 21.04.2023 r. do godz. 10:00.”,

c) w punkcie 19.1 z:

„19.1. Otwarcie ofert odbędzie się dnia 06.04.2023 r. o godz. 10:30 w Zarządzie Dróg Wojewódzkich w Opolu, ul. Oleska 127 za pośrednictwem Platformy zakupowej: <https://platformazakupowa.pl> poprzez odszyfrowanie i otwarcie ofert.”,

na:

„19.1. Otwarcie ofert odbędzie się dnia 21.04.2023 r. o godz. 10:30 w Zarządzie Dróg Wojewódzkich w Opolu, ul. Oleska 127 za pośrednictwem Platformy zakupowej: <https://platformazakupowa.pl> poprzez odszyfrowanie i otwarcie ofert.”,

2) w ogłoszeniu o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych w sekcji „VIII – PROCEDURA”:

a) w punkcie 8.1.) z:

„Termin składania ofert: 2023-04-06 10:00”,

na:

„Termin składania ofert: 2023-04-21 10:00”,

b) w punkcie 8.3.) z:

„Termin otwarcia ofert: 2023-04-06 10:30”,

na:

„Termin otwarcia ofert: 2023-04-21 10:30”,

c) w punkcie 8.4.) z:

„Termin związania ofertą: do 2023-05-05”,

na:

„Termin związania ofertą: do 2023-05-20”.

Dodatkowo zamawiający dodaje zapis w sekcji: „IX – POZOSTAŁE INFORMACJE” ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych:

„IV. *Uzupełnienie informacji podanej w sekcji 4.2.10.*) Do czasu realizacji robót nie wlicza się okresu zimowego. Okres zimowy trwa od 16 grudnia do 15 marca, liczony jako trzy miesiące.”.

W związku z powyższym zamawiający zamieścił na stronie internetowej prowadzonego postępowania:

- 1) nowe strony 22, 24 i 26 specyfikacji warunków zamówienia,
- 2) nowy formularz oferty (załącznik nr 2),
- 3) nowy projekt umowy (załącznik nr 8),
- 4) ogłoszenie o zmianie ogłoszenia.

Powyższe odpowiedzi i zmiany stanowią integralną część specyfikacji warunków zamówienia.



DYREKTOR
Zarządu Dróg Wojewódzkich
w Olsztynie
Bartłomiej Horaczuk

