

ZAMAWIAJĄCY:

Państwowe Gospodarstwo Leśne
Lasy Państwowe Nadleśnictwo Olkusz
32-300 Olkusz; ul. Łukasińskiego 3

WYKONAWCY

**Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego
pn: „Budowa budynku biurowo-konferencyjnego siedziby Nadleśnictwa Olkusz wraz z
towarzystwą infrastrukturą techniczną oraz układem komunikacyjnym”
znak SA.270.2.2022**

Zamawiający informuje, że w dniu **13.07.2022 roku** wpłynęły zapytania do postępowania przetargowego znak SA.270.2.2022. Termin składania ofert upływa w dniu **1.08.2022 roku o godzinie 9:30**. Zamawiający, zgodnie z art. 284 ust.2 ustawy PZP, udziela wyjaśnień.

Treść zapytania wraz z wyjaśnieniami została umieszczona poniżej i zostanie przekazana Wykonawcom zgodnie z wymogami zawartymi w art.284 ust.6 ustawy PZP.

Zapytanie 1:

Prosimy o dokonanie następujących zmian w umowie: „W par.2 ust.7 wskazanie, że odmowa odbioru może nastąpić jedynie w przypadku zidentyfikowania przy odbiorze wad istotnych”

Odpowiedź:

Wychodząc naprzeciw propozycji wykonawcy, Zamawiający zmienia treść § 2 ust. 7 w ten sposób, że otrzymuje on następujące brzmienie :

„7. Jeżeli w toku czynności odbioru końcowego zostaną stwierdzone wady, które nadają się do usunięcia, to Zamawiający może odmówić odbioru robót do czasu usunięcia wad w terminie do 14 dni. Powyższe nie dotyczy wad nieistotnych”.

Zapytanie 2:

Prosimy o dokonanie następujących zmian w umowie: W par. 7 ust. 3 pkt. 1 usunięcie stwierdzenia „bez zastrzeżeń”.

Odpowiedź:

Wychodząc naprzeciw propozycji wykonawcy, Zamawiający zmienia treść § 7 ust. 3 pkt.1 w ten sposób, że otrzymuje on następujące brzmienie :

„ 1) protokół odbioru bez zastrzeżeń (nie dotyczy ewentualnych stwierdzonych wad nieistotnych),”

Zapytanie 3:

Prosimy o dokonanie następujących zmian w umowie: W par. 7 ust. 3 pkt. 1 — wskazanie, że brak złożenia przez podwykonawcę oświadczenia, o którym mowa w par. 7 ust. 4 pkt. 4 nie może wstrzymywać możliwości złożenia faktury.

Odpowiedź:

Zgodnie art. 447 ust. 1 p. 1 ustawy z dnia 11 września 2022 roku Prawo zamówień publicznych w przypadku zamówień na roboty budowlane, których termin wykonywania jest dłuższy niż 12 miesięcy, jeżeli umowa przewiduje zapłatę wynagrodzenia należnego wykonawcy w częściach,

warunkiem zapłaty, przez zamawiającego, drugiej i następnych części należnego wynagrodzenia za odebrane roboty budowlane jest przedstawienie dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcom i dalszym podwykonawcom, o których mowa w art. 464 ust. 1, biorącym udział w realizacji odebranych robót budowlanych.

Zamawiający wyjaśnia, że istotnie, pomimo iż wskazany przepis wprost stanowi o umowach zawartych na okres dłuższy niż 12 miesięcy, zawarta w nim regulacja wskazuje w sposób ogólny na dowody zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcom i dalszym podwykonawcom, bez ich szczegółowej konkretyzacji. Niemniej jednak brak enumeratywnego wyliczenia katalogu takich dowodów, nie pozbawia zamawiającego ich skonkretyzowania w dokumentach zamówienia, w tym w projektowanych postanowieniach umowy. Zamawiający wyjaśnia, że Wykonawca ma możliwość przedstawienia Zamawiającemu **różnych dowodów** zapłaty należnego podwykonawcom wynagrodzenia, a tym samym **treść projektowanych zapisów § 7 ust.4 p.4 umowy należy rozumieć w ten sposób, że:**

- w przypadku wykonywania robót przez Podwykonawcę, Wykonawca zobowiązany jest załączyć do wystawionej przez siebie faktury, co najmniej na 7 dni roboczych przed terminem płatności, co warunkuje wypłatę wynagrodzenia **dowód zapłaty zobowiązań wobec Podwykonawcy**, w przypadku kopii, potwierdzony za zgodność z oryginałem przez Wykonawcę. Dowodem takim może być np. potwierdzenie wykonania przelewu wynagrodzenia na rachunek podwykonawcy i będzie to dowód wystarczający. Oświadczenie Podwykonawcy, o treści wskazanej w projekcie umowy pozostaje najprostszym dowodem braku istnienia zobowiązań wykonawcy, jednakże to do wyboru wykonawcy pozostaje, czy do wystawionej przez siebie faktury dołączy dowód zapłaty zobowiązań wobec podwykonawcy (np. wskazane powyżej potwierdzenie przelewu), czy też oświadczenie podwykonawcy;

- pozostaje on w bezpośrednim związku z regulacją art. 447 ust.1 p.1 ustawy pzp dla umów, których termin wykonania jest dłuższy niż 12 miesięcy;

- zgodnie z treścią § 7 ust. 5 projektowanego zapisu umowy, w przypadku niezłożenia dokumentów, o których mowa powyżej, to jest oświadczenia podwykonawcy, **albo** dowodu zapłaty i uchylenia się od obowiązku zapłaty przez Wykonawcę Podwykonawcy lub przez Podwykonawcę dalszemu Podwykonawcy, Zamawiający może dokonać bezpośredniej zapłaty wymagalnego wynagrodzenia przysługującego Podwykonawcy, który zawarł zaakceptowaną przez Zamawiającego umowę o podwykonawstwo.

Tym samym zamawiający potwierdza możliwość wyboru przez wykonawcę środka dowodowego potwierdzającego wykonanie zobowiązań wobec podwykonawców, bądź w postaci przedłożonych zamawiającemu stosownych dowodów zapłaty, bądź w postaci oświadczenia podwykonawcy o wskazanej treści.

Zapytanie 4:

Prosimy o dokonanie następujących zmian w umowie:

Zmianę par. 8 ust. 1 pkt. 4), 5), 6), 7), 8), 9), 10) wzoru umowy poprzez znaczące obniżenie poziomu kar umownych do wysokości niewygórowanych, w tym uregulowanie kar w następujących progach:

a) Co do pkt. 4), 5) — w wysokości 0,01%

b) Co do pkt. 6), 7), 8), 9) i 10) — w wymiarze kwotowym, w wysokości 1000 zł za każde naruszenie

Odpowiedź:

Wychodząc naprzeciw propozycji wykonawcy, Zamawiający zmienia treść § 8 ust. 4), 5), 6), 7), 8), 9), 10) w ten sposób, że otrzymuje on następujące brzmienie :

„4) nieusunięcia z winy Wykonawcy wad stwierdzonych w czasie odbioru końcowego lub ujawnionych w okresie rękojmi i gwarancji - w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 5 ust. 1 za każdy dzień zwłoki liczony od upływu terminu wyznaczonego na usunięcie wad,

5) nieusunięcia wad w terminie dodatkowym - w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto,

o którym mowa w § 5 ust. 1, za każdy dzień opóźnienia liczony od upływu terminu dodatkowego,

- 6) braku zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom – w wysokości 5 000,00 zł. za każdy taki przypadek,
- 7) nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom – w wysokości 5 000,00 zł. za każdy dzień opóźnienia,
- 8) nieprzedłożenia do akceptacji projektu umowy, której przedmiotem są roboty budowlane, lub projektu jej zmiany - w wysokości 5 000,00 zł. za każdy taki przypadek,
- 9) nieprzedłożenia poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany - w wysokości 5 000,00 zł. za każdy taki przypadek,
- 10) braku zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty - w wysokości 5 000,00 zł. za każdy taki przypadek”.

Przyjęcie propozycji w we wnioskowanym przez Wykonawcę kształcie spowodowałoby, że kary umowne byłyby niewspółmiernie niskie w stosunku wartości przedmiotu zamówienia. Zamawiający wskazuje i przypomina, że celem kary umownej jest doprowadzenie do realne rzeczywistego faktycznego wykonania umowy. Tym samym kara umowna ma charakter dyscyplinujący, a jej wysokość powinna być adekwatna do wartości zamówienia. Stąd też kara umowna oprócz tego, że nie powinna być rażąco wygórowana nie powinna być również rażąco niska, albowiem w takim przypadku nie będzie zachowany jej dyscyplinujący charakter. Zamawiający zwraca uwagę, że określając wysokość kar umownych oraz sytuacje w których kara umowna zostanie naliczona, Zamawiający w treści § 8 ust. 1 pkt. 2, 3, 4, wskazuje, że przedmiotowa kara naliczona zostanie za każdy dzień zwłoki. Oznacza to (w odróżnieniu od opóźnienia), że wykonawca może uwolnić się od odpowiedzialności wykazując Zamawiającemu, że nie pozostaje w zwłoce, wskazując na zaistnienie okoliczności niezależnych od Wykonawcy powodujących, że nie był on w stanie usunąć wad w wyznaczonym terminie przy zachowaniu należytej staranności.

Zamawiający wskazuje, że zgodnie z wyrokiem KIO z 8 grudnia 2017 roku KIO 2455/17 zachowującym aktualność na gruncie nowych przepisów pzp udzielone w toku postępowania o zamówienie publiczne wyjaśnienia i modyfikacje dokumentów zamówienia zarówno dla wykonawców, jak i zamawiającego mają charakter wiążący.

Podpisać: