

Andrychów, dnia 1 sierpnia 2024 r.

Gmina Andrychów

Rynek 15

34-120 Andrychów

Nr referencyjny: BZP.271.21.2024

Dotyczy: postępowanie o udzielenie zamówienia klasycznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji pn.: Zagospodarowanie terenu Stadionu Beskid w Andrychowie - etap I

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA (SWZ)

Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 z późn. zm.) wyjaśnia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ):

Pytanie 1

W związku z naruszeniem przez Zamawiającego art. 16 pkt 1, 2 i 3 w zw. z art. 8 ust. 1 PZP oraz art. 99 PZP w zw. z art. 647 KC poprzez przyznanie przez Zamawiającego w §2 ust. 4 oraz §5 ust. 1.7.1, 1.8, 2.3, 2.3.3, 2.5.1, 2.6, 3.2.2 wzoru Umowy uprawnienia do wstrzymania podpisania protokołu odbioru częściowego i/lub końcowego w przypadku ujawnienia każdej wady lub drobnej usterki - czyli ustanowienie konieczności sporządzenia tzw. protokołów bezusterkowych. Dokonanie odbioru wykonanych przez Wykonawcę robót budowlanych przez Zamawiającego powinno nastąpić w sytuacji gdy wystąpią wady nieistotne (które będą mogły zostać usunięte po odbiorze i których zakres oraz terminy usunięcia zostaną określone w protokole odbioru końcowego), a uprawnienie Zamawiającego do wstrzymania się z odbiorem przysługiwać mu będzie wyłącznie w przypadku wad o istotnym charakterze (uniemożliwiających normalne korzystanie z

przedmiotu umowy). Prosimy o modyfikację wyżej wymienionych punktów i wykreślenie warunku bezusterkowości.

Odpowiedź 1

Zamawiający zmienia umowę w tym zakresie.

Pytanie 2

W związku z naruszeniem przez Zamawiającego art. 8 ust. 1 PZP w zw. z art. 16 pkt 3) PZP i art. 463 i 464 ust. 3 PZP poprzez nałożenie na Wykonawcę: a) w §11 pkt 4.2 wzoru Umowy obowiązku zgodnie z którym kwoty wynikające z umów podwykonawczych zawieranych przez Wykonawcę nie mogą przekroczyć wartości wynagrodzenia Wykonawcy b) w §11 pkt 4.3 wzoru Umowy obowiązku zgodnie z którym okresy rozliczeniowe wynagrodzenia podwykonawcy bądź tożsame jak w niniejszej Umowie podczas gdy obowiązki te mają charakter nieproporcjonalny gdyż Zamawiający nie jest stroną umowy podwykonawczej. Przepisy art. 463 i 464 ust. 3 PZP nie dają Zamawiającemu prawa do nieograniczonej ingerencji w sposób realizacji umów podwykonawczych, a w szczególności możliwości wpływania na treść umów podwykonawczych w zakresie ustalania wysokości wynagrodzenia podwykonawcy czy ustalania okresów rozliczeniowych wynagrodzenia podwykonawcy czy ustalania wszelkich warunków handlowych w ramach umów których nie jest stroną, lecz przepisy te gwarantują podwykonawcy minimalne standardy w zakresie wypłaty wynagrodzenia co najmniej na takim samym poziomie jak te ustalone w umowie między wykonawcą, a zamawiającym. Jeśli umowa podwykonawcza spełnia minimalne standardy tj. nie kształtuje prawa podwykonawcy do otrzymania wynagrodzenia w sposób mniej korzystny niż wykonawcy na bazie umowy zawartej pomiędzy wykonawcą, a zamawiającym, wówczas ingerencja Zamawiającego w treść umowy podwykonawczej wykracza poza treść przepisów ustawy PZP 3 jak w niniejszym przypadku. Wnosimy o wykreślenie wyżej wymienionych punktów 4.3 oraz części 4.2 paragrafu 11.

Odpowiedź 2

Zamawiający nie wprowadzi zmian do umowy.

Pytanie 3

W związku z naruszeniem przez Zamawiającego art. 99 ust. 1 PZP, art. 433 pkt 3 ustawy PZP w związku z art. 16 pkt 1,2,3, art. 8 ust 1 ustawy PZP, art. 3531 KC w zw. z art. 647 i art. 649 KC poprzez nieuzasadnione i bezpodstawne przerzucenie na wykonawcę w § 16 pkt 2.1 wzoru Umowy odpowiedzialności i ryzyka finansowego realizacji przedmiotu umowy w przedłużonym czasie, z przyczyn nieleżących po stronie Wykonawcy, a zawinionych przez Zamawiającego - co Zamawiający przyznaje wprost w §16 pkt. 2.1.5, 2.1.6, 2.1.7, 2.1.8 lub niezależnych od obydwu stron tj. od działania organów administracji publicznej, czy zmiany warunków atmosferycznych. Zamawiający przewiduje w takiej sytuacji możliwość zmiany wyłącznie terminu bez możliwości zmiany wynagrodzenia, w przypadku gdy dojdzie do udzielenia zamówienia uzupełniającego lub opóźnień wynikających z działań lub zaniechań Zamawiającego lub w innych przypadkach np. wystąpienia siły wyższej, odmiennych od dokumentacji warunków czy zgód ze strony organów administracyjnych, czy zaistnienia warunków atmosferycznych uniemożliwiających prowadzenie robót, podczas gdy takie ryzyko stanowi wyłączne ryzyko Zamawiającego, a jego przerzucenia na wykonawcę jest zakazane klauzulą abuzywna z art. 433 pkt 3 ustawy PZP. Wnosimy o dopuszczenie również zmiany wynagrodzenia dla wszystkich sytuacji opisanych w pkt 2.1 paragrafu 16 wzoru Umowy .

Odpowiedź 3

Zamawiający zmienia umowę w tym zakresie.

Pytanie 4

W związku z naruszeniem przez Zamawiającego art. 16 pkt. 1) ustawy Pzp, art. 99 ust. 1 ustawy Pzp, art. 433 pkt 3 ustawy Pzp w związku z art. 8 ust 1 ustawy Pzp, art. 5 kc, art. 58 kc, art. 3531 kc w zw. z art. 647 kc i art. 651 kc poprzez niezasadne i bezpodstawne przerzucenie na wykonawcę odpowiedzialności i ryzyk, które leżą po stronie Zamawiającego, a tym samym nadużywanie swojego prawa do tworzenia warunków umowy o zamówienie publiczne poprzez wymaganie w §7 pkt 1.10) wzoru Umowy, aby Wykonawca uwzględnił w cenie "przeprowadzenie na żądanie Zamawiającego w miejscach

przez niego wskazanych, wszelkich badań jakościowych wykonanych robót i zastosowanych materiałów". Wnosimy o doprecyzowanie aby w przypadku gdy badania potwierdzą prawidłową jakość robót i materiałów to wszelkie koszty zostaną pokryte przez Zamawiającego.

Odpowiedź 4

Zamawiający nie wprowadzi zmian do umowy.

Pytanie 5

W związku z naruszeniem przez Zamawiającego art. 16 pkt. 1) ustawy Pzp, poprzez wprowadzenie podwójnej kary w przypadku odstąpienia od umowy (paragraf 14 punkt 3 oraz paragraf 15 punkt 3). Wnosimy o wykreślenie punktu 3 z paragrafu 14 oraz wprowadzenie zasady wzajemności poprzez określenie identycznej kary umownej w przypadku odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z winy Zamawiającego.

Odpowiedź 5

Zamawiający zmienia umowę w tym zakresie.

Pytanie 6

Wnosimy o wykreślenie punktu 7 z paragrafu 6. Wykonawca, nawet przy dochowaniu należytej staranności, nie ma możliwości uwzględnić wszystkich niekorzystnych warunków atmosferycznych w harmonogramie.

Odpowiedź 6

Zamawiający nie wprowadzi zmian do umowy.

Załącznik:

1. Projekt umowy po zmianie.

Sprawę prowadzi: Referat Zamówień Publicznych, tel. (33) 842-99-52