

Starostwo Powiatowe w Gorzowie Wielkopolskim

ul. J. Pankiewicza 5-7
tel. 95 7330 400

66-400 Gorzów Wielkopolski
fax. 95 7330 401

www.powiatgorzowski.pl
starostwo@powiatgorzowski.pl

Gorzów Wlkp. dnia 16.11.2020 r.

DO WSZYSTKICH ZAINTERESOWANYCH

Dotyczy postępowania IRS.272.09.2020.TCz

Wykonanie w systemie zaprojektuj i wybuduj zadania inwestycyjnego „Przebudowa wraz z rozbudową drogi powiatowej nr 1406F na odcinku Wawrów-Czechów. Etap II”

Zamawiający działając na podstawie przepisów art. 38 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych – w związku z zapytaniami jednego z wykonawców udziela następujących odpowiedzi:

Pytanie nr 1

Dotyczy § 3 ust. 2 załącznika nr 7: z czego wynika dziesięciodniowy termin na „wprowadzenie na teren robót”, liczony od zawarcia umowy? Czy w przypadku zamówienia obejmującego projektowanie i wykonanie robót, do tego z końcowym terminem przypadającym 15 listopada 2022 roku, termin na przekazanie wykonawcy terenu robót wynoszący 10 dni od zawarcia umowy jest poprawnie określony? Czy zamawiający nie zakłada, że w pierwszym okresie po zawarciu umowy wykonawca będzie prowadził prace projektowe? Jaki jest sens przekazywania terenu robót w ww. terminie, skoro dokumentacja projektowa tych robót dopiero będzie powstawać? Dlaczego wykonawca ma odpowiadać za „teren robót” (jak należy rozumieć chodzi o teren budowy), na którym – do czasu zatwierdzenia projektu – nie będzie można prowadzić jakichkolwiek robót? Czy termin na „wprowadzenie na teren robót” nie powinno być liczone od np. zatwierdzenia projektu?

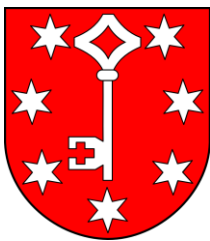
Odpowiedź;

Zamawiający zastępuje wyrażenie „*zawarcia umowy*” na wyrażenie „*przekazania Wykonawcy robót budowlanych zatwierdzonego projektu i dokumentacji technicznej*”

Pytanie nr 2

Dotyczy § 5 ust. 1 pkt 5 załącznika nr 7: przepis ten mówi, że zamawiający ma zakończyć czynności odbioru „w ciągu 10 dni od dnia jego rozpoczęcia”, przy czym chodzi o czynności odbioru końcowego (którego dot. poprzedzający ww. przepis § 5 ust. 1 pkt 4; ponadto dla jedynego innego odbioru, o którym mowa w § 5 ust. 1, termin na jego dokonanie określono w § 5 ust. 1 pkt 3 - § 5 ust. 1 pkt 5 musi zatem dotyczyć czynności odbioru końcowego). Tymczasem § 11 ust. 4 stanowi, że „Przedstawiciele Zamawiającego zakończą czynności odbioru w ciągu 30 dni od dnia jego rozpoczęcia”, a również ten przepis odnosi się do odbioru końcowego. Jaki jest zatem termin na dokonanie tego odbioru – liczony od dnia rozpoczęcia tego odbioru: 10 dni czy 30 dni?

Odpowiedź:



Starostwo Powiatowe w Gorzowie Wielkopolskim

ul. J. Pankiewicza 5-7
tel. 95 7330 400

66-400 Gorzów Wielkopolski
fax. 95 7330 401

www.powiatgorzowski.pl
starostwo@powiatgorzowski.pl

Termin na dokonanie tego odbioru liczony od dnia rozpoczęcia tego odbioru jest ustalony na 10 dni.

Pytanie nr 3

Dotyczy pkt 18 Części I SIWZ oraz § 6 ust. 1 pkt 5 załącznika nr 7: Kto przygotowuje harmonogram, który będzie stanowił załącznik nr 1 do umowy? Z § 6 ust. 1 pkt 5 wynika, że ma to zrobić wykonawca – w 7 dni od „podpisania umowy”. Wątpliwości co do tego budzi pkt 18 Części I SIWZ (chodzi o drugi pkt 18, gdyż numer taki mają dwa kolejne punkty Części I SIWZ), który mówi: „Całe zadanie inwestycyjne należy przeprowadzić zgodnie z Harmonogramem stanowiącym Załącznik nr 1 do umowy. Wykonawca zobowiązany jest wnieść uwagi do Harmonogramu do 14 dni od dnia podpisania umowy. Pod rygorem nieważności uwagi wymagają zatwierdzenia przez Zamawiającego”. Trudno wyobrazić sobie, żeby wykonawca najpierw – w 7 dni od „podpisania umowy” – sporządził harmonogram, do którego później – w terminie „do 14 dni od dnia podpisania umowy” – ten sam wykonawca miałby wnieść uwagi; postanowienie pkt 18 Części I SIWZ sprawia wrażenie, jakby odnosiło się do sytuacji, w której harmonogram przygotowuje podmiot inny niż wykonawca (tylko w takim przypadku postanowienie o wniesieniu uwag do harmonogramu ma sens), co jednak kłóci się z § 6 ust. 1 pkt 5 załącznika nr 7.

Odpowiedź:

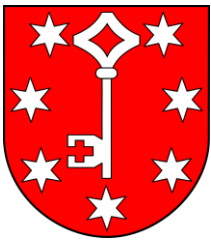
Zamawiający wykreśla z pkt 18 SIWZ zdania: **„Wykonawca zobowiązany jest wnieść uwagi do Harmonogramu do 14 dni od dnia podpisania umowy. Pod rygorem nieważności uwagi wymagają zatwierdzenia przez Zamawiającego.”**

Pytanie nr 4

Dotyczy § 11 ust. 5 załącznika nr 7: przepis ten przewiduje, że zamawiający może „przerwać odbiór” w razie stwierdzenia „wad bądź usterek” – do czasu ich usunięcia. Proszę wskazać podstawę ustawową dla tego uprawnienia. Wykonawca wskazuje, że wystąpienie wad co do zasady nie stanowi przeszkody w odbiorze ani nie umożliwia zamawiającemu uchylenia się od wykonania jego ustawowego obowiązku, jakim jest odbiór robót (por. wyrok Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z 27 października 2017 roku ws. I ACa 321/17, wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z 06 września 2016 roku ws. V ACa 935/15, wyrok Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z 31 sierpnia 2016 roku ws. I ACa 282/16, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 24 maja 2016 roku ws. I ACa 1094/15, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 28 stycznia 2016 roku ws. I ACa 253/15, wyrok Sądu Apelacyjnego w Krakowie z 28 stycznia 2014 roku ws. I ACa 1447/13, wyrok Sądu Apelacyjnego we Wrocławiu z 18 października 2012 roku ws. I ACa 1046/12, wyrok Sądu Apelacyjnego w Gdańsku z 24 lutego 2012 roku ws. V ACa 198/12, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 13 kwietnia 2011 roku ws. VI ACa 1200/10, wyrok Sądu Apelacyjnego w Poznaniu z 17 grudnia 2009 roku ws. I ACa 874/09, a także wyrok Sądu Najwyższego z 22 czerwca 2007 roku ws. V CSK 99/07). Wykonawca wskazuje, że odmowa dokonania odbioru przedmiotu umowy przez inwestora (zamawiającego) z powodu wad jak również uchylenie się od dokonania odbioru z ww. przyczyn jest postępowaniem nieuprawnionym, nie podlegającym usankcjonowaniu za pomocą umowy oraz narażającym zamawiającego m.in. na ryzyko jednostronnego odbioru przez wykonawcę.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia § 11 ust. 5 załącznika nr 7 bowiem przedmiotowe zapisy są fakultatywne.



Starostwo Powiatowe w Gorzowie Wielkopolskim

ul. J. Pankiewicza 5-7
tel. 95 7330 400

66-400 Gorzów Wielkopolski
fax. 95 7330 401

www.powiatgorzowski.pl
starostwo@powiatgorzowski.pl

Pytanie nr 5

Dotyczy § 11 ust. 12 załącznika nr 7: proszę wymienić wszystkie sytuacje, w których zamawiający uważa się za uprawnionego do odmowy odbioru Przedmiotu Umowy – mając na uwadze, że m.in. wystąpienie wad co do zasady nie stanowi przeszkody w odbiorze ani nie umożliwia zamawiającemu uchylenia się od wykonania jego ustawowego obowiązku, jakim jest odbiór robót.

Odpowiedź:

Postanowienia § 11 ust. 12 załącznika nr 7 nie wymagają uzupełnienia.

Pytanie nr 6

Dotyczy § 12 ust. 1 załącznika nr 7: na jakiej podstawie będą wystawiane „przejściowe faktury VAT”? Zwykle faktury „przejściowe” albo „częściowe” są wystawiane na podstawie protokołów odbioru częściowego, ale załącznik nr 7 wyraźnie mówi tylko o odbiorach robót zanikających, odbiorze końcowym i odbiorze ostatecznym (§ 5 ust. 1 pkt 3-5, § 6 ust. 1 pkt 17-18 jak i z § 11)? Czy podstawą wystawienia przejściowych faktur VAT będzie bliżej nieokreślony odbiór, o którego protokole mowa w § 12 ust. 2 (przepis ten jest tak sformułowany, że nie sposób ustalić, czy chodzi w nim o protokół odbioru końcowego czy jakiegoś innego)? A może podstawą wystawienia przejściowych faktur VAT będą „odbioru prac”, o których mowa w § 12 ust. 4? Czy podstawą wystawienia przejściowych faktur VAT będzie tylko i wyłącznie osiągnięcie terminu przewidzianego w harmonogramie rzeczowo-finansowym, o którym § 4 ust. 5 mówi, że „Etapy rozliczenia prac będą następować zgodnie z Harmonogramem stanowiącym Załącznik nr 1 do niniejszej umowy”, zaś § 6 ust. 1 pkt 5 mówi, że „umożliwia rozliczanie przejściowe etapowe robót”?

Odpowiedź:

Postanowienia § 12 ust. 2 załącznika nr 7 dotyczą również odbiorów częściowych

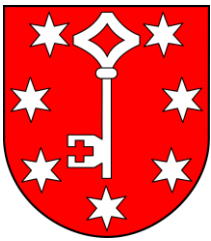
Pytanie nr 7

Dotyczy § 14 ust. 1 pkt 1 załącznika nr 7: dlaczego kara przewidziana w tym przepisie naliczana jest za opóźnienie, a nie za wadę? Jak zamawiający uzasadnia obciążanie wykonawcy konsekwencjami zdarzeń, które nie są zawinione przez wykonawcę (jeśli przesłanką kary jest opóźnienie, to wykonawca będzie odpowiadał m.in. za działania i zaniechania podmiotów trzecich, w tym zamawiającego)?

Odpowiedź:

Zastrzeżenie odpowiedzialności Wykonawcy na wypadek „opóźnienia” wprowadzono do umowy zgodnie z art. 473 § 1 w zw. z art. 353 (1) k.c. Zgodnie z art. 473 § 1 dłużnik może przez umowę przyjąć odpowiedzialność za niewykonanie lub za nienależyte wykonanie zobowiązania z powodu oznaczonych okoliczności, za które na mocy ustawy odpowiedzialności nie ponosi. Ma to służyć zabezpieczeniu interesów Zamawiającego przez stworzenie gwarancji pełnej kontroli nad realizowanym zamówieniem, a także skłonić Wykonawcę do aktywności w toku realizacji zamówienia, planowania i organizacji procesu budowlanego oraz kontaktu z Zamawiającym i zgłaszania wszelkich okoliczności, wskazanych w art. 651 k.c. oraz innych okoliczności, które mogą mieć wpływ na termin realizacji zamówienia, a które w świetle § 5 ust. 3 w zw. z § 13 ust. 1 i 2 umowy mogą skutkować zmianą warunków umowy.

Zamawiający stoi na stanowisku, iż działając z należyłą starannością Wykonawca, będący profesjonalistą, jest w stanie przed upływem terminu realizacji zobowiązania ocenić czy i z jakiej przyczyny nie jest w stanie dochować warunków realizowanej umowy, a tym samym z



Starostwo Powiatowe w Gorzowie Wielkopolskim

ul. J. Pankiewicza 5-7
tel. 95 7330 400

66-400 Gorzów Wielkopolski
fax. 95 7330 401

www.powiatgorzowski.pl
starostwo@powiatgorzowski.pl

odpowiednim wyprzedzeniem podjąć niezbędne działania służące ochronie jego własnych interesów prawnych. W świetle obowiązujących przepisów prawa oraz zapisów niniejszej umowy stanowiącej załącznik nr 7a do SIWZ Wykonawca wyposażony został bowiem w narzędzia służące ochronie jego interesów w sytuacji, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania nie wynika z jego winy. Służą temu zarówno obowiązek informacyjny wynikający z art. 651 k.c., instytucja zmiany umowy, o której mowa w § 5 ust. 3 umowy, jak i w dalszej kolejności uprawnienia wynikające z art. 484 § 2 i art. 486 k.c.

Pytanie nr 8

Dotyczy § 14 ust. 1 pkt 2 załącznika nr 7. Proszę wyjaśnić:

- 1) na czym polega „nieprawidłowe zatrudnienie osób przewidzianych do zatrudnienia w formie umowy o pracę”,
 - 2) jak zamawiający będzie ustalał „prawidłowość” zatrudnienia w formie umowy o pracę.
- Wykonawca rozumie przesłankę „niezatrudnienia” w formie umowy o pracę osoby, co do której określono wymóg zatrudnienia w formie umowy o pracę, natomiast wykonawca nie rozumie, jak można zatrudnić kogoś „nieprawidłowo” w formie umowy o pracę.

Odpowiedź

Zamawiający skreśla wyrażenie „nieprawidłowe”

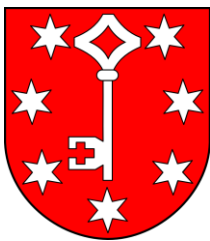
Pytanie nr 9

Dotyczy § 14 ust. 1 pkt 3 załącznika nr 7: dlaczego kara przewidziana w tym przepisie naliczana jest za opóźnienie, a nie za wadę? Jak zamawiający uzasadnia obciążanie wykonawcy konsekwencjami zdarzeń, które nie są zawinione przez wykonawcę (jeśli przesłanką kary jest opóźnienie, to wykonawca będzie odpowiadał m.in. za działania i zaniechania podmiotów trzecich, w tym zamawiającego)?

Odpowiedź:

Zastrzeżenie odpowiedzialności Wykonawcy na wypadek „opóźnienia” wprowadzono do umowy zgodnie z art. 473 § 1 w zw. z art. 353 (1) k.c. Zgodnie z art. 473 § 1 dłużnik może przez umowę przyjąć odpowiedzialność za niewykonanie lub za nienależyte wykonanie zobowiązania z powodu oznaczonych okoliczności, za które na mocy ustawy odpowiedzialności nie ponosi. Ma to służyć zabezpieczeniu interesów Zamawiającego przez stworzenie gwarancji pełnej kontroli nad realizowanym zamówieniem, a także skłonić Wykonawcę do aktywności w toku realizacji zamówienia, planowania i organizacji procesu budowlanego oraz kontaktu z Zamawiającym i zgłaszania wszelkich okoliczności, wskazanych w art. 651 k.c. oraz innych okoliczności, które mogą mieć wpływ na termin realizacji zamówienia, a które w świetle § 5 ust. 3 w zw. z § 13 ust. 1 i 2 umowy mogą skutkować zmianą warunków umowy.

Zamawiający stoi na stanowisku, iż działając z należyłą starannością Wykonawca, będący profesjonalistą, jest w stanie przed upływem terminu realizacji zobowiązania ocenić czy i z jakiej przyczyny nie jest w stanie dochować warunków realizowanej umowy, a tym samym z odpowiednim wyprzedzeniem podjąć niezbędne działania służące ochronie jego własnych interesów prawnych. W świetle obowiązujących przepisów prawa oraz zapisów niniejszej umowy stanowiącej załącznik nr 7a do SIWZ Wykonawca wyposażony został bowiem w narzędzia służące ochronie jego interesów w sytuacji, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania nie wynika z jego winy. Służą temu zarówno obowiązek informacyjny wynikający z art. 651 k.c., instytucja zmiany umowy, o której mowa w § 5 ust. 3 umowy, jak i w dalszej kolejności uprawnienia wynikające z art. 484 § 2 i art. 486 k.c.



Starostwo Powiatowe w Gorzowie Wielkopolskim

ul. J. Pankiewicza 5-7
tel. 95 7330 400

66-400 Gorzów Wielkopolski
fax. 95 7330 401

www.powiatgorzowski.pl
starostwo@powiatgorzowski.pl

Pytanie nr 10

Dotyczy § 15 ust. 4 pkt 2 załącznika nr 7: z czego wynika dziewięćdziesięciodniowy termin na rozpoczęcie robót, po przekroczeniu którego zamawiający będzie mógł rozwiązać umowę? Czy w przypadku zamówienia obejmującego projektowanie i wykonanie robót, do tego z końcowym terminem przypadającym 15 listopada 2022 roku, 90 dni to poprawnie określony termin na rozpoczęcie robót? Czy należy na podstawie tego terminu wnioskować, że harmonogram, który będzie stanowił załącznik nr 1 do umowy, musi przewidywać wykonanie kompletnej dokumentacji projektowej oraz uzyskanie jej zatwierdzenia w czasie krótszym niż 90 dni od zawarcia umowy?

Odpowiedź:

90-dniowy termin na rozpoczęcie robót jest liczony od dnia przekazania Wykonawcy robót budowlanych zatwierdzonego projektu i dokumentacji technicznej. Termin wykonania projektu i dokumentacji technicznej zostanie określony w harmonogramie uzgodnionym z Zamawiającym po podpisaniu umowy.

Starosta Gorzowski

(-) Magdalena Słomińska

Sporządził:
Tomasz Czerwonko
Marek Ślusarski