

Zakrzewo, 15 października 2024 r.

RO.271.2.7.2024.JB

Sprawa: wyjaśnienie treści specyfikacji warunków zamówienia na realizację zadania pn.: „Wykonanie robót związanych z modernizacją istniejącego oświetlenia na terenie gminy Zakrzewo”.

Gmina Zakrzewo, ul. Leśna 1, 87 - 707 Zakrzewo, informuje, że w toku prowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na realizację zadania pn.: „Wykonanie robót związanych z modernizacją istniejącego oświetlenia na terenie gminy Zakrzewo”, pismem z dnia 14 października 2024 r. wykonawca zwrócił się do zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji warunków zamówienia /SWZ/.

W związku z powyższym, działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r., poz. 1320), Gmina Zakrzewo, ul. Leśna 1, 87 - 707 Zakrzewo, przekazuje treść zapytania wraz z wyjaśnieniami.

Wykonawca zwrócił się o następujące wyjaśnienie:

„1. W § 13 ust. 4-6 Projektu umowy, Zamawiający wskazał regulacje dot. ujawnienia wad w trakcie odbioru. Ust. 6 dot. stwierdzenia wad nienadających się do usunięcia, zaś ust. 4 dot. wad nadających się do usunięcia. W ust. 4 nie zastosowano jednak rozgraniczenia na wady istotne i nieistotne, stanowiącego standardową praktykę kontraktową. Czy istnieje możliwość zastąpienia aktualnej treści ust. 4, następującą treścią: „Jeżeli w toku czynności odbioru końcowego zostaną stwierdzone wady: 1) nadające się do usunięcia, jednak uniemożliwiające użytkowanie przedmiotu zamówienia zgodnie z przeznaczeniem i zachowaniem zasad bezpieczeństwa (**wady istotne**) – Zamawiający może odmówić odbioru do czasu usunięcia wad i wyznaczyć termin ich usunięcia nie dłuższy niż 14 dni, chyba że konieczne będzie ustalenie innego, organizacyjnie lub technicznie uzasadnionego terminu, 2) nadające się do usunięcia i nie stanowiące przeszkody w użytkowaniu przedmiotu zamówienia zgodnie z przeznaczeniem i zachowaniem zasad bezpieczeństwa (**wady nieistotne**) – Zamawiający odbierze przedmiot umowy, wyznaczając termin ich usunięcia nie dłuższy niż 14 dni, chyba że konieczne będzie ustalenie innego, organizacyjnie lub technicznie uzasadnionego terminu. Po otrzymaniu od Wykonawcy zgłoszenia o usunięciu wad, Zamawiający wznowia czynności odbioru”?

2. W § 3 ust. 1 pkt 3 Projektu umowy, Zamawiający wskazał: „(...) Za termin zakończenia robót uważa się datę podpisania bezusterkowego protokołu odbioru końcowego robót, o którym mowa w § 13 niniejszej umowy i jest równoznaczne z umownym terminem wykonania umowy”.

Czy istnieje możliwość zastąpienia sformułowania „datę podpisania bezusterkowego protokołu końcowego robót” określeniem „datę podpisania protokołu końcowego robót bez uwag w zakresie wad istotnych”?

3. W § 10 ust. 9 Projektu umowy, Zamawiający wskazał: „Postawę do wystawienia faktury końcowej stanowić będzie bezusterkowy protokół odbioru końcowego”. Czy istnieje możliwość zastąpienia sformułowania „bezusterkowy protokół odbioru końcowego” określeniem „protokół odbioru końcowego bez uwag w zakresie wad istotnych”?

4. W § 13 ust. 3 Projektu umowy, Zamawiający wskazał: „(...) Zakończenie prac komisji odbiorowej spisaniem protokołu bezusterkowego jest równoznaczne z potwierdzeniem terminu

zakończenia prac, określonym przez Wykonawcę w powiadomieniu o gotowości odbioru robót”. Czy istnieje możliwość zastąpienia wyrażenia „protokołu bezusterkowego” wyrażeniem „protokołu odbioru końcowego bez uwag w zakresie wad istotnych”?

5. W § 14 ust. 1 pkt 3 Projektu umowy, Zamawiający wskazał: „w przypadku ujawnienia w okresie gwarancji wad i usterek Zamawiający poinformuje o tym Wykonawcę na piśmie, wyznaczając mu termin do ich usunięcia”. Powyższa regulacja jest bardzo ogólna, a należy mieć na względzie, że na czas niezbędny do usunięcia wad/ usterek dot. oprav oświetleniowych wpływa wiele czynników, m.in. warunki atmosferyczne, dostępność materiałów na rynku. Czy istnieje zatem możliwość doprecyzowania ww. punktu, poprzez dodanie: „(...) nie dłuższy niż 14 dni, chyba że konieczne będzie ustalenie innego, organizacyjnie lub technicznie uzasadnionego terminu”?

6. W § 15 ust. 1 pkt 1 Projektu umowy, Zamawiający wskazał karę umowną, jaką zapłaci Wykonawca: „za odstąpienie od umowy przez Zamawiającego z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Wykonawca w wysokości 10,00% wynagrodzenia brutto”. W § 15 ust. 2 pkt 1 natomiast wskazano analogiczną karę, jaką zapłaci Zamawiający. Czy istnieje możliwość każdorazowego zastąpienia fragmentu „z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność (...)” sformułowaniem „z przyczyn zawinionych przez (...)”? Taka konstrukcja zapewni, że Strona poniesie odpowiedzialność jedynie za sytuację przez nią zawinioną.

7. W § 15 ust. 3 Projektu umowy, Zamawiający wskazał: „Łączna wysokość kar umownych naliczonych przez Zamawiającego w związku z realizacją umowy przez Wykonawcę nie może przekroczyć 50% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 10 ust. 5”. Krajowa Izba odwoławcza w wyroku z dnia 22 sierpnia 2023 r. (sygn. akt 2327/23) wskazała, że zgodnie z utrwaloną linią orzecniczą KIO, łączna maksymalna dopuszczalna wartość kar umownych, których mogą dochodzić strony umowy o udzielenie zamówienia publicznego, waha się w granicach od 10% wynagrodzenia netto do 30% wynagrodzenia brutto wykonawcy. Czy istnieje zatem możliwość zmiany treści § 15 ust. 3 Projektu umowy, poprzez wskazanie: „Łączna wysokość kar umownych, jakich mogą dochodzić Strony, nie może przekroczyć 30% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 10 ust. 5”?

Odpowiedź

Ad. 1. Zamawiający nie wyraża zgody.

Ad. 2. Zamawiający nie wyraża zgody.

Ad. 3. Zamawiający nie wyraża zgody.

Ad. 4. Zamawiający nie wyraża zgody.

Ad. 5. W § 14 ust. 1 pkt 3 Projektu umowy otrzymuje brzmienie: „3) w przypadku ujawnienia w okresie gwarancji wad i usterek Zamawiający poinformuje o tym Wykonawcę na piśmie, wyznaczając mu termin do ich usunięcia nie dłuższy niż 14 dni,”

Ad. 6. Zamawiający nie wyraża zgody.

Ad. 7. W § 15 ust. 3 Projektu umowy otrzymuje brzmienie: „3. Łączna wysokość kar umownych, jakich mogą dochodzić Strony, nie może przekroczyć 30% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 10 ust. 5”

WÓJT
Artur Nenczak