

Jelenia Góra, dnia 3 kwietnia 2019 r.

BZP.272.1.3.2019

**Wyjaśnienia dotyczące treści *Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia*
„Przebudowa drogi powiatowej nr 2735D etap I, Radomierz-Janowice Wielkie,
km 0+000 do 3+130 [intensywne opady deszczu lipiec 2012 r.]”**

Na podstawie art. 38 ust. 1 pkt 3 oraz ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. *Prawo zamówień publicznych* (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, Powiat Jeleniogórski – Starostwo Powiatowe w Jeleniej Górze przedstawia poniżej odpowiedzi na pytania dotyczące treści *Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia*, zwanej dalej SIWZ.

Pytanie 1:

Dotyczy Działu XXVI pkt 1 SIWZ oraz formularza ofertowego:

1) Prosimy o wyjaśnienie czy wykonawca jest zobligowany do podania w formularzu ofertowym nazw podwykonawców (nie będących podmiotami na zasobach których powołuje się wykonawca), jeśli na etapie składania oferty nazwy podwykonawców nie są jeszcze znane;

2) Z jakimi konsekwencjami musi liczyć się wykonawca, który nie poda nazw podwykonawców. Zgodnie z ugruntowaną już linią orzeczniczą, wykonawca nie jest zobligowany do podania firm podwykonawców już na etapie składania oferty, a brak podania w ofercie nazw podwykonawców (nawet jeżeli zamawiający tego wymagał) nie jest zagrożone sankcją w postaci odrzucenia oferty (tak między innymi KIO 192/17, KIO 234/17, KIO 1925/17, czy KIO 2230/17).

Podobne stanowisko zajmuje również Urząd Zamówień Publicznych w opinii prawnej w sprawie obowiązku wskazania nazw firm podwykonawców w ofercie wykonawcy (Informator UZP nr 4/2017), gdzie UZP wskazuje, iż „Przepis art. 36b ust. 1 ustawy Pzp, nie określa zasad wypełnienia powyższego żądania [tj. wskazania nazw podwykonawców] ani nie wskazuje granicy czasowej, w której przedmiotowy wymóg musi zostać przez wykonawcę zrealizowany.” Co więcej „Przepis art. 96 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp wskazuje również, iż identyfikacja podwykonawcy (ujawnienie nazwy podwykonawcy przez wykonawcę zamówienia) może nastąpić zasadniczo na każdym etapie prowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Tym samym, niepodanie przez wykonawców informacji, o których mowa w art. 36b ust. 1 ustawy Pzp tj. nazw firm podwykonawców wraz ze składaną ofertą nie może skutkować negatywnymi konsekwencjami, w tym w szczególności odrzuceniem takich ofert”.

W związku z powyższym wnosimy o zmianę żądania w zakresie podania przez Wykonawcę w ofercie firm podwykonawców, o ile nazwy firm podwykonawców są już znane.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że znane są mu wykładnie prawa i orzecznictwo w zakresie przytoczonych w pytaniu przepisów art. 36b ust. 1 ustawy Pzp.

W odniesieniu do obu w/w zapytań, Zamawiający wyjaśnia, że w *Formularzu ofertowym* wykonawcy zobowiązani są podać zakres (części) zamówienia, których wykonanie zamierzają powierzyć podwykonawcom, a także firmy tych podwykonawców. Jeśli nazwy podwykonawców (z wyłączeniem podwykonawców, na których zasoby Wykonawca powołuje się w celu wykazania spełniania warunków udziału w postępowaniu oraz braku istnienia podstaw do wykluczenia) nie są Wykonawcy znane na etapie składania ofert, Wykonawca nie podaje tych danych.

Podanie przez Wykonawcę żądanych informacji dotyczy wszystkich podwykonawców, nie tylko tych, na których zasoby powołuje się Wykonawca. W związku z powyższym Zamawiający,

realizując nałożony na niego obowiązek wynikający z art. 36b ust. 1 ustawy Pzp, wymaga od wykonawców, aby podali w *Formularzu ofertowym* które części zamówienia zamierzają powierzyć podwykonawcom, a także firmy tych podwykonawców. Natomiast brak podania nazw podwykonawców – w szczególności w sytuacji, gdy Wykonawca nie dysponuje tymi danymi na etapie składania ofert – nie będzie dyskwalifikować Wykonawcy, ponieważ przepisy ustawy Pzp nie przewidują żadnych sankcji z tytułu niewskazania w ofercie informacji o zamiarze powierzenia części zamówienia podwykonawcom, ani danych tych podwykonawców.

Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, że żądanie w powyższym zakresie (ujęte w ust. 2 pkt 1 Działu XXVI SIWZ) wynika wprost z przepisu art. 36b ust. 1 ustawy Pzp, który nakłada na zamawiających obowiązek żądania od wykonawców tego rodzaju informacji, przy czym podkreślić należy, że przepis nie wskazuje, iż żądanie ma odnosić się wyłącznie do wykonawcy, któremu zamówienie zostanie udzielone, czyli na etapie po otwarciu ofert, ani też nie określa momentu, w którym Zamawiający winien wystąpić z tym żądaniem. Tym samym wymóg podania przedmiotowych informacji w ofercie Wykonawcy jest w pełni uzasadniony i wiążący. Ponadto podkreślić należy, że dane, o których mowa art. 36b ust. 1 ustawy Pzp, których podania Zamawiający wymaga w *Formularzu ofertowym*, wykonawcy podają również w oświadczeniu składanym wraz z ofertą, tj. w *Oświadczeniu na podstawie art. 25a ustawy Pzp (dotyczącym braku podstaw do wykluczenia z postępowania)*, stanowiącym Załącznik Nr 2 do SIWZ. Zatem moment podania tych informacji na etapie składania ofert jest zgodny z przepisem art. 25a ust. 5 ustawy Pzp.

Zamawiający informuje, że nie rezygnuje z żądania podania przez wykonawców w ofercie informacji, o których mowa w art. 36b ust. 1 ustawy Pzp, jednak – w celu dostosowania zapisów *Formularza ofertowego* oraz ust. 2 pkt 1 Działu XXVI SIWZ do udzielonych wyjaśnień – niezwłocznie wprowadzi zmiany w treści w/w dokumentów, poprzez rozszerzenie zapisu dotyczącego wskazania w ofercie danych dotyczących podwykonawstwa i podwykonawców o dodatkową treść, tj.: „(...) o ile firmy podwykonawców są już znane”.

Pytanie 2:

Prosimy o umieszczenie na stronie internetowej Zamawiającego projektów tymczasowej oraz docelowej organizacji ruchu – w związku z przyjętą technologią (MCE) przebudowa drogi musi odbywać się przy całkowitym zamknięciu.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że niezwłocznie zamieści projekty tymczasowej i stałej organizacji ruchu – jako Załączniki Nr 15a, 15b i 15c do SIWZ – na n/p stronie internetowej:

<http://www.powiat.jeleniogorski.pl/index.php/pliki/zp/zp-2019/1-3-19>.

Pytanie 3:

W związku z wymogiem Zamawiającego dot. doświadczenia Wykonawcy, tj. wykonania min. jednej roboty polegającej na remoncie, przebudowie, rozbudowie lub budowie drogi o długości co najmniej 1.000 m i wartości brutto co najmniej 1.000.000,00 zł, wnosimy o zmianę wymogu posiadania polisy ubezpieczeniowej od odpowiedzialności cywilnej z 2.000.000,00 zł na 1.000.000,00 zł.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe i niezwłocznie zmodyfikuje warunek udziału w postępowaniu w zakresie sytuacji finansowej lub ekonomicznej poprzez zmianę treści SIWZ (w Dziale V w ust. 1 pkt 2 lit. b) oraz *Ogłoszenia o zamówieniu* (w Sekcji III.1.2).

Pytanie 4:

Prosimy o zmianę fakturowania z jednorazowego na częściowe – jeden raz w miesiącu. Jest to bardzo duża inwestycja i nie może być w całości finansowana przez wykonawcę do czasu zakończenia.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na powyższe. Tym samym określony w SIWZ sposób rozliczenia z Wykonawcą za wykonane prace pozostaje bez zmian, tj. jednorazowo – po zrealizowaniu pełnego zakresu zadania na podstawie jednej faktury VAT.

Pytanie 5:

Prosimy o umieszczenie na stronie internetowej Zamawiającego decyzji zezwalającej na wycinkę drzew.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że decyzje wydane przez Wójta Gminy Janowice Wielkie (nr UG.6131.5020.14.29.2018.TCH z dnia 27.02.2018 r. i nr UG.6131.3812.5366.23.55.2018.TCH z dnia 07.11.2018 r.), w sprawie zezwolenia na wycinkę 27 drzew, nie stanowią dokumentacji przetargowej i nie podlegają publikacji na stronie internetowej Zamawiającego. Zamawiający udostępnił Wykonawcom wykaz drzew przeznaczonych do wycinki, objętych w/w decyzjami, w formie Załącznika Nr 12 do SIWZ oraz Załącznika Nr 1 do *Projektu umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ). Ponadto, lokalizacja drzew została określona w *Projekcie zagospodarowania terenu*, stanowiącym część *Dokumentacji technicznej* (Załącznika Nr 5 do SIWZ). Jednocześnie Zamawiający informuje, że termin wykonania wycinki określony w w/w decyzjach upływa z dniem 31.12.2019 r., natomiast nasadzeń – z dniem 30.04.2020 r.

Pytanie 6:

Prosimy o uzupełnienie dokumentacji technicznej o uzgodnienia z zarządcami sieci (wodociągowa, teletechniczna, elektroenergetyczna) i umieszczenie na stronie internetowej Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że lokalizacja w/w sieci udokumentowana jest w *Projekcie zagospodarowania terenu*, stanowiącym część *Dokumentacji technicznej* (Załącznika Nr 5 do SIWZ), opublikowanej na stronie internetowej:

<http://www.powiat.jeleniogorski.pl/index.php/pliki/zp/zp-2019/1-3-19>.

Pytanie 7:

W SIWZ Dziale XVII – OPIS SPOSOBU OBLICZENIA CENY – w pkt. 4 Zamawiający informuje: „W cenie należy ująć wszelkie koszty niezbędne dla prawidłowego i pełnego wykonania przedmiotu zamówienia, w tym koszty (...), w szczególności (...) wdrożenia tymczasowej organizacji ruchu na czas wykonywania robót oraz jej likwidacji.

W Dziale III – OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA – w pkt. 6 Zamawiający informuje: „Przedmiot zamówienia obejmuje wdrożenie tymczasowej oraz stałej organizacji ruchu – na podstawie zatwierdzonych projektów organizacji ruchu, które Zamawiający przekaże wybranemu Wykonawcy na etapie realizacji zamówienia. Na potrzeby sporządzenia oferty przetargowej, Zamawiający udostępnia w dokumentacji postępowania Wykaz znaków drogowych do zamontowania i wymiany w ramach realizacji przedmiotowej przebudowy, stanowiący Załącznik Nr 13 do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. Jednocześnie Zamawiający informuje, że dysponuje projektami tymczasowej organizacji ruchu w dwóch wariantach: uwzględniającym

wyłączenie drogi z ruchu pojazdów i wyznaczenie objazdów oraz uwzględniającym utrzymanie ruchu, tj. ruchu otwieranego i zamykanego.”.

Cena za wykonanie przedmiotu zamówienia jest ceną ryczałtową, Zamawiający nie dopuszcza złożenia ofert wariantowych. Prosimy o niezwłoczne zamieszczenie na stronie Zamawiającego projektów tymczasowej organizacji ruchu, ponieważ posiadanie dwóch wariantów projektu, tj. z uwzględnieniem wyłączenia drogi z ruchu i drugiej uwzględniającej ruch „otwierany i zamykany” ma istotny wpływ na wartość oferty. Ponadto prosimy o jednoznaczną informację, który projekt będzie obowiązywał na czas realizacji przedmiotu zamówienia. W przypadku braku precyzyjnego określenia przedmiotu zamówienia w zakresie wariantu tymczasowej organizacji ruchu, wnosimy o unieważnienie postępowania.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że niezwłocznie zamieści projekty tymczasowej organizacji ruchu – jako Załączniki Nr 15b i 15c do SIWZ – na n/p stronie internetowej:

<http://www.powiat.jeleniogorski.pl/index.php/pliki/zp/zp-2019/1-3-19>.

Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, że posiada dwa zatwierdzone projekty tymczasowej organizacji ruchu: pierwszy – uwzględniający wyłączenie drogi z ruchu pojazdów, drugi – uwzględniający utrzymanie ruchu, tj. ruchu wahadłowego. Oba posiadane przez Zamawiającego warianty będą stosowane przez wybranego Wykonawcę w trakcie realizacji robót drogowych – każdy na innym etapie oraz w zależności od rodzaju i technologii prowadzonych prac. Przyjęty w tymczasowej organizacji ruchu wariant, dotyczący wykonania robót przy całkowitym wyłączeniu drogi powiatowej z ruchu pojazdów, ma być stosowany wyłącznie w odniesieniu do robót wykluczających drugie rozwiązanie (tj. z utrzymaniem ruchu pojazdów), przy jednoczesnym zminimalizowaniu czasu zamknięcia drogi, tak aby w jak najmniejszym stopniu utrudniać ruch lokalny i komunikacyjny. Procedura zastosowania w/w wariantu nastąpi wyłącznie po wcześniejszym uzgodnieniu z samorządami lokalnymi, inwestorem oraz inspektorem nadzoru.

Podnosząc powyższe, oba projekty tymczasowej organizacji ruchu będą miały zastosowanie w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia, zaś użyte w SIWZ sformułowanie „warianty” nie daje możliwości składania ofert wariantowych.

Zamawiający jednocześnie informuje, że niezwłocznie wprowadzi modyfikację treści SIWZ, *Ogłoszenia o zamówieniu* oraz *Projekt umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ) – w zakresie zapisów dotyczących projektów tymczasowej organizacji ruchu – celem doprecyzowania sposobu realizacji przedmiotu zamówienia w związku z udzielonymi wyjaśnieniami.

Pytanie 8:

Prosimy o określenie gatunków drzew do nasadzenia, ponieważ ma to istotny wpływ na cenę oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że Wykonawca zobowiązany będzie nasadzić drzewa liściaste należące do gatunków rodzimych dla flory polskiej o prawidłowo ukształtowanej koronie i pniu o obw. pnia 10-12 cm.

Zamawiający informuje, że niezwłocznie dokona modyfikacji treści SIWZ oraz *Ogłoszenia o zamówieniu*, a także *Projekt umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ).

Pytanie 9:

Prosimy o potwierdzenie, że pielęgnacja w okresie gwarancyjnym na nasadzenia i trawniki wynosi 3 lata.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że okres gwarancji na nasadzenia drzew – w zakresie utrzymania biologicznej żywotności – wynosi 3 lata. Jednocześnie Zamawiający informuje, że w powyższym zakresie niezwłocznie dokona modyfikacji treści SIWZ (poprzez dodanie lit. c w pkt 10 ust. 9 Działu III SIWZ), *Ogłoszenia o zamówienia* (poprzez dodanie lit. c w pkt 10 ust. 9 Sekcji II.4), a także *Formularza ofertowego* (Załącznika Nr 1 do SIWZ) oraz *Projekt umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ).

Pytanie 10:

Dotyczy § 1 ust. 5 projektu umowy

Wnosimy o określenie hierarchii dokumentów celem uniknięcia sporów w przypadku wystąpienia rozbieżności pomiędzy zapisami poszczególnych dokumentów, który z nich jest wiążący.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wszystkie dokumenty tworzące *Dokumentację projektowo-techniczną* są wiążące. Rysunki i część opisowa dokumentacji są dokumentami wzajemnie się uzupełniającymi. Wszystkie elementy ujęte w specyfikacji technicznej, opisie technicznym, a nie ujęte na rysunkach lub ujęte na rysunkach, a nie ujęte w specyfikacji technicznej i opisie technicznym, winny być traktowane tak jakby były ujęte we wszystkich.

Zamawiający informuje, że niezwłocznie dokona modyfikacji treści § 1 ust. 5 *Projekt umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ), a także treści SIWZ (w Dziale III) i *Ogłoszenia o zamówienia* (w Sekcji II.4).

Pytanie 11:

Dotyczy § 4 ust. 1 projektu umowy

Jak będzie wyglądała procedura uzgadniania harmonogramu z inspektorem.

Odpowiedź:

Uzgadnianie *harmonogramu rzeczowo-finansowego robót* między Wykonawcą a inspektorem nadzoru inwestorskiego odbywać się będzie za pośrednictwem Zamawiającego. Wykonawca prześle do Zamawiającego drogą e-mail (na wskazany przez Zamawiającego adres e-mail) lub pisemnie projekt harmonogramu, zawierający terminy wykonania poszczególnych działów z *Kosztorysu ofertowego* i ich koszt brutto, który po akceptacji ze strony Zamawiającego i inspektora nadzoru inwestorskiego stanowić będzie integralną część umowy.

Zamawiający informuje, że niezwłocznie wprowadzi zmiany w treści SIWZ, *Ogłoszenia o zamówieniu* oraz *Projekcie umowy* (Załączniku Nr 4 do SIWZ) – w celu dostosowania zapisów powyższych dokumentów do udzielonych wyjaśnień. Jednocześnie Zamawiający informuje, że dokona zmiany w zakresie terminu przedłożenia Zamawiającemu uzgodnionego z inspektorem nadzoru inwestorskiego *harmonogramu rzeczowo-finansowego robót* – z 3 dni na 3 dni robocze od daty zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Pytanie 12:

Dotyczy § 4 ust. 3 projektu umowy

Wnosimy o modyfikację zapisu. Wykonawca może oświadczyć, że otrzymał dokumentację, nie może jednak oświadczyć, że nie wnosi co do niej zastrzeżeń. Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualne błędy projektanta, tym bardziej te, które nie są ujawnione na etapie składania oferty. Trudno wymagać od wykonawcy, aby jeszcze przed złożeniem oferty w takim stopniu zweryfikował dokumentację projektową (i teren budowy), żeby mógł ocenić jej

prawidłowość i brak ewentualnych błędów, które mogą ujawnić się dopiero w toku wykonywania robót.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe i dokona modyfikacji treści § 4 ust. 4 (po zmianach dotychczasowy ust. 3 otrzyma nr 4) *Projekt umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ). Ponadto Zamawiający dokona zmiany treści *Formularza ofertowego* (Załącznika Nr 1 do SIWZ) – w celu dostosowania zapisów powyższych dokumentów do udzielonych wyjaśnień.

Pytanie 13:

Dotyczy § 4 ust. 4 projektu umowy

Jak będzie wyglądała procedura uzgadniania.

Odpowiedź:

Uzgadnianie wykonywanych prac odbywać się będzie na bieżąco na placu budowy, a także telefonicznie, mailowo, a w szczególnie skomplikowanych przypadkach – w formie pisemnej.

Zamawiający informuje, że niezwłocznie dokona modyfikacji treści § 4 ust. 5 (po zmianach dotychczasowy ust. 4 otrzyma nr 5) *Projekt umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ) – w celu dostosowania zapisów powyższych dokumentów do udzielonych wyjaśnień.

Pytanie 14:

Dotyczy § 7 projektu umowy

Wnosimy o dookreślenie „szkody powstałe z winy Wykonawcy”.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe i dokona modyfikacji treści § 7 *Projekt umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ).

Pytanie 15:

Dotyczy § 8 ust. 3 projektu umowy

W jakim terminie nastąpią odbiory częściowe i robót zanikających. Podano jedynie termin, w którym Zamawiający jest zobowiązany do odbiorów przystąpić.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że dokona odbioru robót częściowych oraz zanikających lub ulegających zakryciu, niezwłocznie, w terminie nie dłuższym niż 2 dni robocze od momentu przystąpienia do ich odbioru.

Zamawiający niezwłocznie wprowadzi zmianę treści § 8 ust. 3 *Projekt umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ) poprzez doprecyzowanie terminu odbioru przedmiotowych robót.

Pytanie 16:

Dotyczy § 8 ust. 5 projektu umowy

Wnosimy o usunięcie określenia „bez uwag i bez stwierdzenia wad lub usterek” jako niezgodnego z przepisem art. 647 k.c., w którym to ustawodawca posłużył się pojęciem „odbioru robót”, nie zaś „bezusterkowego odbioru”. W/w stanowisko Sąd Najwyższy podzielił w wyroku z dnia 7 marca 2013 r. (sygn. akt II CSK 476/12). Zaakceptowano tam dominujący pogląd orzecznictwa, iż w sytuacji, gdy wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych wykonanych zgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej, zamawiający jest zobowiązany do ich odbioru. W protokole z tej czynności, stanowiącym pokwitowanie spełnienia świadczenia i podstawę dokonania rozliczeń stron, niezbędne jest zawarcie ustaleń, co do jakości wykonanych robót, w tym ewentualny wykaz wszystkich ujawnionych wad z terminami ich usunięcia lub oświadczeniem zamawiającego o wyborze innego uprawnienia przysługującego mu z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe i niezwłocznie zmodyfikuje treść § 8 ust. 5 *Projekt umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ).

Pytanie 17:

Dotyczy § 8 ust. 7 projektu umowy

W jakim terminie nastąpi odbiór ostateczny. Wskazano jedynie datę, w której Zamawiający powinien do niego przystąpić.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że dokona odbioru ostatecznego robót, w terminie nie dłuższym niż 3 dni robocze od momentu przystąpienia do ich odbioru.

Zamawiający niezwłocznie wprowadzi zmianę treści § 8 ust. 7 *Projekt umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ) poprzez doprecyzowanie terminu odbioru przedmiotowych robót.

Pytanie 18:

Dotyczy § 8 ust. 8 projektu umowy

Wnosimy o usunięcie określenia „bez uwag i bez stwierdzenia wad lub usterek” jako niezgodnego z przepisem art. 647 k.c., w którym to ustawodawca posłużył się pojęciem „odbioru robót”, nie zaś „bezusterkowego odbioru”. W/w stanowisko Sąd Najwyższy podzielił w wyroku z dnia 7 marca 2013 r. (sygn. akt II CSK 476/12). Zaakceptowano tam dominujący pogląd orzecznictwa, iż w sytuacji, gdy wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych wykonanych zgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej, zamawiający jest zobowiązany do ich odbioru. W protokole z tej czynności, stanowiącym pokwitowanie spełnienia świadczenia i podstawę dokonania rozliczeń stron, niezbędne jest zawarcie ustaleń, co do jakości wykonanych robót, w tym ewentualny wykaz wszystkich ujawnionych wad z terminami ich usunięcia lub oświadczeniem zamawiającego o wyborze innego uprawnienia przysługującego mu z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze. Jednocześnie zwrócono uwagę, że odmowa odbioru będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy przedmiot zamówienia będzie mógł być kwalifikowany jako wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że niezwłocznie zmodyfikuje treść *Projekt umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ) w zakresie zasad odbioru robót, tj. dokona zmiany treści § 8 ust. 8, a także doda w § 8 ust. 9.

Pytanie 19:

Dotyczy § 9 ust. 1 pkt 1 projektu umowy

Wnosimy o modyfikację zapisu – Zamawiający może odmówić odbioru jedynie jeżeli wady mają charakter istotny i po usunięciu wad istotnych przystąpić do ponownego odbioru. W uzasadnieniu powyższego przywołujemy stanowisko Sądu Najwyższego w wyroku z dnia 7 marca 2013 r. (sygn. akt II CSK 476/12). Zwrócono uwagę, że odmowa odbioru będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy przedmiot zamówienia będzie mógł być kwalifikowany jako wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że niezwłocznie zmodyfikuje treść *Projekt umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ) w zakresie postępowania przy stwierdzeniu przy odbiorze wad lub usterek, tj. dokona zmiany treści § 9 ust. 1.

Pytanie 20:

Dotyczy § 9 ust. 1 pkt 2 projektu umowy

Wnosimy o modyfikację zapisu. Zamawiający może od umowy odstąpić lub żądać wykonania przedmiotu umowy po raz drugi jeśli wady lub usterki nie nadają się do usunięcia i uniemożliwiają użytkowanie zgodnie z przeznaczeniem. W przypadku gdy wady nie nadają się do usunięcia, lecz umożliwiają użytkowanie zgodnie z przeznaczeniem, Zamawiający może obniżyć odpowiednio wynagrodzenie.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości obniżenia wynagrodzenia w opisanej sytuacji. Jednocześnie informujemy, że dotychczasowy pkt 2 w ust. 1 § 9 po zmianie otrzyma nr 3.

Pytanie 21:

Dotyczy § 9 ust. 3 projektu umowy

Co Zamawiający będzie brał pod uwagę przy wyznaczaniu terminu na usunięcie wad? Rodzaj wad/technologię ich usuwania?

Odpowiedź:

Przy wyznaczaniu terminu na usunięcie wad Zamawiający uwzględnić będzie rodzaj wad, technologię ich usuwania oraz przewidywane warunki atmosferyczne umożliwiające ich realizację, a także stanowisko uzasadnione Wykonawcy.

Zamawiający informuje, że niezwłocznie zmodyfikuje treść *Projektu umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ) w zakresie § 9 ust. 3.

Pytanie 22:

Dotyczy § 9 ust. 4 projektu umowy

Wnosimy o modyfikację „opóźnienia” na „zwłokę”. Wykonawca nie może odpowiadać za opóźnienia w dotrzymaniu terminów umownych, zależne np. od Zamawiającego. Wnosimy o dodanie „po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy i wyznaczeniu mu dodatkowego terminu na usunięcie wad”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

Pytanie 23:

Dotyczy § 12 ust.1 projektu umowy

Wnosimy o usunięcie określenia „bezusterkowego” jako niezgodnego z przepisem art. 647 k.c., w którym to ustawodawca posłużył się pojęciem „odbioru robót”, nie zaś „bezusterkowego odbioru”. W/w stanowisko Sąd Najwyższy podzielił w wyroku z dnia 7 marca 2013 r. (sygn. akt II CSK 476/12). Zaakceptowano tam dominujący pogląd orzecznictwa, iż w sytuacji, gdy wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych wykonanych zgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej, zamawiający jest zobowiązany do ich odbioru. W protokole z tej czynności, stanowiącym pokwitowanie spełnienia świadczenia i podstawę dokonania rozliczeń stron, niezbędne jest zawarcie ustaleń, co do jakości wykonanych robót, w tym ewentualny wykaz wszystkich ujawnionych wad z terminami ich usunięcia lub oświadczeniem zamawiającego o wyborze innego uprawnienia przysługującego mu z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze. Jednocześnie zwrócono uwagę, że odmowa odbioru będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy przedmiot zamówienia będzie mógł być kwalifikowany jako wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania.

Odpowiedź:

Sformułowanie użyte w § 12 ust. 1 ma na celu określenie terminu początkowego biegu okresu gwarancji i rękojmi, który rozpocząć się ma w momencie odbioru pełnowartościowego przedmiotu umowy – bez wad i usterek. Zgodnie ze zmianą dokonaną w § 8 *Projekt umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ), zapis ten nie odnosi się do rozliczeń za realizację przedmiotu umowy. Tym samym Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę.

Pytanie 24

Dotyczy § 13 ust. 5 projektu umowy

Wnosimy o dookreślenie: zabezpieczenie staje się własnością Zamawiającego w wysokości odpowiadającej części zamówienia, która została należycie wykonana lub odpowiadającej nieusuniętym wadom.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę, ponieważ ograniczenie kwoty zabezpieczenia do wysokości części zamówienia, która została nienależycie wykonana, już na etapie zawarcia umowy, abstrahując od rzeczywistych kosztów, nie zabezpiecza należycie ewentualnych roszczeń Zamawiającego z tytułu nienależytego wykonania umowy lub nieusunięcia wad.

Pytanie 25:

Dotyczy § 13 ust. 6 projektu umowy

Co Zamawiający rozumie pod pojęciem uznania za należycie wykonane? Czy jest to data podpisania protokołu odbioru ostatecznego?

Odpowiedź:

Pod pojęciem uznania za należycie wykonany przedmiot umowy Zamawiający uznaje dzień podpisania protokołu ostatecznego odbioru przedmiotu umowy, o którym mowa w § 8 ust. 9 *Projekt umowy* (po zmianach, które zostały wprowadzone w dniu 03.04.2019 r.).

Pytanie 26:

Dotyczy § 15 ust. 1 pkt 1 lit. b projektu umowy

Wnosimy o zmianę kary na karę za zwłokę. Wykonawca nie może odpowiadać za opóźnienia w dotrzymaniu terminów umownych, zależne np. od Zamawiającego. Na poparcie naszego stanowiska można wskazać wyrok SN z dnia 17.06.2003 r. III CKN 122/01: „Kara umowna ma na celu naprawienie szkody poniesionej przez wierzyciela na skutek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. W art. 483 § 1 k.c. wyraźnie mowa jest o naprawieniu szkody, które następuje przez zapłatę kary umownej, a w art. 484 § 1 k.c. ustawodawca wskazuje, że kara umowna należy się bez względu na wysokość poniesionej szkody. Ustawowe określenie „bez względu na wysokość poniesionej szkody” nie może być utożsamiane z określeniem „niezależnie od poniesionej szkody”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę. Zgodnie z utrwalonym orzecznictwem sądowym celem kary umownej jest zagwarantowanie realnego wykonania zobowiązania oraz zdyscyplinowanie stron.

Pytanie 27:

Dotyczy § 15 ust. 1 pkt 1 lit. c projektu umowy

Wnosimy o zmianę kary na karę za zwłokę. Wykonawca nie może odpowiadać za opóźnienia w dotrzymaniu terminów umownych, zależne np. od Zamawiającego. Na poparcie naszego stanowiska można wskazać wyrok SN z dnia 17.06.2003 r. III CKN 122/01: „Kara umowna ma

na celu naprawienie szkody poniesionej przez wierzyciela na skutek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. W art. 483 § 1 k.c. wyraźnie mowa jest o naprawieniu szkody, które następuje przez zapłatę kary umownej, a w art. 484 § 1 k.c. ustawodawca wskazuje, że kara umowna należy się bez względu na wysokość poniesionej szkody. Ustawowe określenie „bez względu na wysokość poniesionej szkody” nie może być utożsamiane z określeniem „niezależnie od poniesionej szkody”.

Odpowiedź:

Odpowiedź tożsama z odpowiedzią na pytanie nr 26.

Pytanie 28:

Dotyczy § 15 ust. 1 pkt 1 lit. d projektu umowy
Wnosimy o modyfikację kary na karę za zwłokę.

Odpowiedź:

Odpowiedź tożsama z odpowiedzią na pytanie nr 26.

Pytanie 29:

Dotyczy § 15 ust. 1 pkt 1 lit. i projektu umowy
Wnosimy o modyfikację kary na karę za zwłokę.

Odpowiedź:

Odpowiedź tożsama z odpowiedzią na pytanie nr 26.

Pytanie 30:

Dotyczy § 15 ust. 1 pkt 2 projektu umowy
Wnosimy o zrównanie wysokości kar analogicznie jak w przypadku odstąpienia Zamawiającego, zgodnie z zasadą równości stron.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę.

Pytanie 31:

Dotyczy § 16 ust. 5 pkt 2 projektu umowy
Wnosimy o modyfikację kary na karę za zwłokę.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę.

Pytanie 32:

Dotyczy § 17 ust. 2 pkt 1 projektu umowy
Czy w przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT (tj. jej zwiększenia), Zamawiający podwyższy kwotę brutto? W związku z nieostrością stwierdzenia „Zamawiający przewiduje”, prosimy o udzielenie odpowiedzi twierdzącej lub przeczącej, nie rodzącej wątpliwości interpretacyjnych.

Odpowiedź:

W § 17 ust. 4 i 5 *Projekt umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ) Zamawiający określił zasady wprowadzenia zmiany w treści umowy w zakresie zmiany wartości brutto wynagrodzenia Wykonawcy – w przypadku wprowadzenia w trakcie trwania umowy zmiany stawki podatku od towarów i usług VAT. Zmiana tego rodzaju może polegać zarówno na zwiększeniu wynagrodzenia brutto Wykonawcy, jak i jego zmniejszeniu – w zależności od tego czy wysokość stawki podatku VAT zostanie przez ustawodawcę podwyższona, czy też obniżona. W związku z powyższym Zamawiający informuje, że w przypadku podwyższenia stawki podatku VAT, zmiana umowy polegać będzie na podwyższeniu kwoty brutto wynagrodzenia Wykonawcy.

Sformułowanie użyte w umowie, jak również w SIWZ (w Dziale XXI – w ust. 3) oraz *Ogłoszeniu o zamówieniu* (w Sekcji IV.5 – w ust. 2), tj. „Zamawiający przewiduje możliwość zmiany postanowień umowy na podstawie art. 144 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy”, nie powoduje trudności interpretacyjnych. Opis możliwych zmian i warunków ich wprowadzenia, powoduje, że przewidywane przez Zamawiającego możliwe zmiany będą wprowadzone do umowy, o ile spełnione zostaną określone w umowie przesłanki. Jeżeli w trakcie trwania umowy nastąpi ustawowa zmiana stawki podatku VAT, a Wykonawca wypełni zobowiązania określone w ust. 4 i 5 *Projekt umowy*, Zamawiający dokona zmiany umowy w zakresie wysokości wynagrodzenia brutto Wykonawcy.

Pytanie 33:

Dotyczy § 18 ust. 1 projektu umowy

Wnosimy o dookreślenie w jakim terminie od powzięcia wiadomości o okoliczności uzasadniającej odstąpienie Zamawiający może od umowy odstąpić. Podano jedynie termin na odstąpienie w zakresie pkt 1.

Odpowiedź:

Przepisy nie wymagają wskazania terminu maksymalnego na odstąpienia od umowy i tym samym Zamawiający wskazał przede wszystkim okoliczności, w których może odstąpić od umowy, przy czym w § 18 ust. 1 pkt: 1 i 5 *Projekt umowy* podał terminy odstąpienia w dniach, w § 18 ust. 1 pkt: 3 i 4 *Projekt umowy* określił, że odstąpienie nastąpi w trybie natychmiastowym, zaś w § 18 ust. 1 pkt: 2 i 6 *Projekt umowy* nie doprecyzował terminów, w związku z czym w zakresie w/w punktów 2 i 6 ust. 1 w § 18 *Projekt umowy* Zamawiający dookreślił, że odstąpienie od umowy w sytuacjach tam opisanych nastąpi „bezzwłocznie”, tj. wprowadzi zmianę w treści § 18 ust. 1 pkt 2 i 6 *Projekt umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ).

Pytanie 34:

Prosimy o podanie wymaganych parametrów dla barier sprężystych – poziom powstrzymywania, szerokość pracująca.

Odpowiedź:

Parametry dla barier sprężystych zostały określone w graficznym załączniku do niniejszych wyjaśnień, dotyczącym zastosowania barier sprężystych, który zostanie niezwłocznie wprowadzony do dokumentacji postępowania jako Załącznik Nr 16 do SIWZ i opublikowany na stronie internetowej: <http://www.powiat.jeleniogorski.pl/index.php/pliki/zp/zp-2019/1-3-19>.

Pytanie 35:

Prosimy o określenie wielkości znaków pionowych oraz generacji folii.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wielkości i rodzaj oznakowania pionowego na drogach powiatowych jest szczegółowo określony w obowiązującym rozporządzeniu w sprawie szczegółowych warunków technicznych dla znaków i sygnałów drogowych oraz urządzeń bezpieczeństwa ruchu drogowego i warunków ich umieszczania na drogach.

Pytanie 36:

Prosimy o podanie danych niezbędnych do właściwej wyceny wykonania podbudowy metodą recyklingu MCE grub. 20 cm:

- czy należy sfrezować istniejącą nawierzchnię bitumiczną;
- jeśli sfrezować – to jakiej grubości?

- na jaką grubość należy spulchnić recyklerem konstrukcję istniejącej nawierzchni z podbudową oraz jaką należy przyjąć ilość materiału kamiennego (grubość warstwy) na doziarnienie dla osiągnięcia wymaganej grubości warstwy MCE 20 cm?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że istniejącą nawierzchnię bitumiczną jezdni należy sfrezować w pełnym przekroju, którą należy wykorzystać wraz z częścią istniejącej pod nią podbudowy do wykonania konstrukcji MCE przy założeniu warstwy min. 20 cm.

Zamawiający niezwłocznie zmodyfikuje treść *Dokumentacji projektowej* (Załącznika Nr 5 do SIWZ) w zakresie *Opisu technicznego* oraz *Opisu przedmiotu zamówienia* – w celu dostosowania zapisów w/w dokumentów do udzielonych wyjaśnień.

Zamawiający informuje, że otrzymane pytania o wyjaśnienie treści SIWZ oraz udzielone wyjaśnienia stają się integralną częścią SIWZ i będą wiążące przy składaniu ofert. Jednocześnie Zamawiający informuje, że niezwłocznie wprowadzi zmiany w treści: SIWZ, *Formularza ofertowego* (Załącznika Nr 1 do SIWZ), *Projekt umowy* (Załącznika Nr 4 do SIWZ), *Dokumentacji projektowej* (Załącznika Nr 5 do SIWZ) – w zakresie *Opisu technicznego* oraz *Opisu przedmiotu zamówienia*, a także udostępni *Projekt stałej organizacji ruchu* (w formie Załącznika Nr 15a do SIWZ), *Projekt tymczasowej organizacji ruchu uwzględniający wyłączenie drogi z ruchu pojazdów* (w formie Załącznika Nr 15b do SIWZ), *Projekt tymczasowej organizacji ruchu uwzględniający utrzymanie ruchu* (w formie Załącznika Nr 15c do SIWZ) oraz *Parametry dla barier sprężystych* (w formie Załącznika Nr 16 do SIWZ) – w celu dostosowania zapisów tych dokumentów do udzielonych wyjaśnień.

Zmodyfikowane: SIWZ oraz Załączniki do SIWZ nr: 1, 4 i 5 zostaną udostępnione do pobrania na stronie internetowej Zamawiającego (zastępując dotychczasowe – nieobowiązujące po dokonanej zmianie – wersje w/w dokumentów):

<http://www.powiat.jeleniogorski.pl/index.php/pliki/zp/zp-2019/1-3-19>.

Na w/w stronie internetowej zostaną również udostępnione Załączniki Nr 15a, 15b i 15c oraz Załącznik Nr 16 do SIWZ.

STAROSTA

Krzysztof Wiśniewski