

<https://platformazakupowa.pl/pn/wieczfniakoscielna>

## Wyjaśnienie i zmiany treści SWZ

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym na: „Modernizację oświetlenia ulicznego na terenie Gminy Wieczfnia Kościelna”

### I. WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320; zwana dalej: PZP), Zamawiający przekazuje w załączeniu treść zapytań, które wpłynęły do Zamawiającego wraz z wyjaśnieniami:

1. W § 8 ust. 4 Wzoru umowy, Zamawiający wskazał bardzo ogólną regulację dot. stwierdzenia wad w trakcie odbioru.

Czy istnieje możliwość modyfikacji wskazanego zapisu, poprzez zastosowanie rozgraniczenia, stanowiącego standardową praktykę kontraktową:

„W przypadku, gdy w trakcie odbioru zostaną ujawnione wady:

a) 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 10 dni, chyba że konieczne będzie ustalenie innego, organizacyjnie lub technicznie uzasadnionego terminu,

b) 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 10 dni, chyba że konieczne będzie ustalenie innego, organizacyjnie lub technicznie uzasadnionego terminu,

c) nienadające się do usunięcia, ale umożliwiające użytkowanie przedmiotu zamówienia zgodnie z jego przeznaczeniem – Zamawiający odbierze przedmiot umowy i będzie mógł odpowiednio obniżyć wynagrodzenie Wykonawcy,

d) nienadające się do usunięcia i uniemożliwiające użytkowanie przedmiotu zamówienia zgodnie z jego przeznaczeniem – Zamawiający będzie mógł odstąpić od odbioru i żądać wykonania odpowiednio przedmiotu umowy lub jego części po raz drugi, na koszt Wykonawcy”?

2. W § 9 ust. 11 lit. b) Wzoru umowy, Zamawiający wskazał, że Wykonawca zobowiązany jest do zwrotu zaliczki w terminie wskazanym przez Zamawiającego i na jego pisemne wezwanie, jeżeli: „Zamawiający odstąpił od niniejszej umowy w całości z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy”.

Czy istnieje możliwość zastąpienia fragmentu „z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy” sformułowaniem „z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę”?

3. W § 12 Wzoru umowy, Zamawiający zawarł katalog kar umownych. W ust. 2 pkt 3 i 4, Zamawiający użył sformułowania „z przyczyn leżących po stronie (...)”.

Czy istnieje możliwość każdorazowego zastąpienia wskazanego sformułowania, określeniem „z przyczyn zawinionych przez (...)”?

4. Czy istnieje możliwość dodania w treści § 12 Wzoru umowy, kary umownej, jaką Zamawiający zapłaci Wykonawcy: „za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn zawinionych przez Zamawiającego – w wysokości 10% wynagrodzenia brutto określonego w § 9 ust. 1”?

5. W § 13 ust. 2 pkt 1 Wzoru umowy, Zamawiający wskazał, że przysługuje mu prawo do odstąpienia od umowy, gdy: „Wykonawca nie rozpoczął realizacji przedmiotu Umowy (zamówienia) po 10 dniach w odniesieniu do terminu określonego w § 2 ust. 2 niniejszej umowy”. Czy istnieje możliwość dokonania modyfikacji ww. regulacji, poprzez doszczegółowienie: „Wykonawca nie rozpoczął realizacji przedmiotu Umowy (zamówienia) **z przyczyn przez niego zawinionych** po 10 dniach w odniesieniu do terminu określonego w § 2 ust. 2 niniejszej umowy”?

6. Zgodnie z treścią § 2 ust. 2 Wzoru umowy, termin zakończenia wykonywania przedmiotu umowy wynosi **11 miesięcy od daty podpisania umowy**.

W § 15 ust. 2 Wzoru umowy wskazano, że „(...) Początkowy termin uprawniający do żądania ustalenia zmiany wynagrodzenia nastąpi w pierwszym miesiącu po upływie 10 miesięcy od zawarcia umowy”.

Również w § 15 ust. 9 wskazano: „Wniosek, o którym mowa w ust. 6 i 7 można złożyć nie wcześniej niż po upływie 10 miesięcy od dnia zawarcia umowy (początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia) i nie częściej niż raz na rok”.

Z powyższego wynika, że zaproponowana waloryzacja jest jedynie pozorna. Czy istnieje zatem możliwość zmiany terminu „10 miesięcy od dnia zawarcia umowy” na „**6 miesięcy od dnia zawarcia umowy**”?

7. W § 15 ust. 8 Wzoru umowy, Zamawiający wskazał: „(...) Maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia dokonana w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia może wynosić nie więcej niż 4%”.

Również w § 15 ust. 12 wskazano, że **łącznie maksymalna wartość wszystkich zmian wynagrodzenia to 4% wynagrodzenia** (łącznie, a zatem z uwzględnieniem wszystkich podstaw zmiany wskazanych w § 15 Wzoru umowy).

Czy istnieje możliwość zastąpienia w § 15 ust. 8 wartości 4% wartością od 5% do 10%, a tym samym zastąpienia w § 15 ust. 12 wartości 4% wartością 10%? Dopiero taka konstrukcja będzie czyniła zadość powszechnie stosowanym rozwiązaniom

#### **Odpowiedź:**

Wniosek został złożony w trybie art. 284 ust. 1 PZP, zgodnie z którym Wykonawca może zwrócić się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie odpowiednio treści SWZ albo opisu potrzeb i wymagań.

Zarówno SWZ, jak i opis potrzeb i wymagań podlegają wyjaśnieniom, które są udzielane przez zamawiającego na wniosek wykonawcy. Udzielanie przez zamawiającego wyjaśnień ma na celu usunięcie problemów interpretacyjnych związanych z postanowieniami SWZ oraz opisu potrzeb i wymagań. Odróżnić jednocześnie trzeba wyjaśnienia SWZ oraz opisu potrzeb i wymagań od ich zmiany. Z wyjaśnieniem mamy do czynienia wyłącznie wówczas, gdy dochodzi do klaryfikacji pojęć, sformułowań, postanowień SWZ lub opisu potrzeb i wymagań **bez wprowadzania do tych dokumentów nowych, wcześniej w nich nieobecnych, treści**. Co ważne, wyjaśnienia udzielane przez zamawiającego są tak samo wiążące dla wszystkich uczestników postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, jak treść SWZ oraz opisu potrzeb i wymagań.

Ustawa uprawnia do wnioskowania o wyjaśnienie treści SWZ i OPW, a więc do żądania odpowiedzi na pytania dotyczące niejasności w ich treści. Nie daje natomiast uprawnienia do wnioskowania o zmianę treści SWZ i OPW. Art. 284 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych polega na uzyskaniu przez wykonawców pewności co do wymagań zawartych w SWZ albo OPW, w szczególności dotyczących opisu przedmiotu zamówienia i w konsekwencji umożliwieniu podjęcia decyzji, czy są w stanie ubiegać się o udzielenie zamówienia i złożyć oferty niepodlegające odrzuceniu.

Żadne z pytań Wykonawcy nie dotyczyło wyjaśnienia treści SWZ, natomiast Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o zmianę treści specyfikacji warunków zamówienia, na które Zamawiający nie wyraża zgody.

**WÓJT**  
*mgr inż. Mariusz Gębala*

