

**Gmina Żukowo**

Żukowo, dnia 02.06.2022.



**ul. Gdańska 52  
83-330 Żukowo**

ZP.271.10.2022

dot.: **postępowania na budowę drogi Żukowo – Przyjaźń (przez Otomino) – etap I**

### **Odpowiedzi na zapytania wykonawców dotyczące treści SWZ (nr 4)**

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. *Prawo zamówień publicznych* (tekst jednolity - Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 z późn. zm.) zamawiający udziela odpowiedzi na zapytania wykonawców i wyjaśnia treść SWZ.

#### **Pytanie nr 79**

Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku napotkania na niezinventaryzowane lub błędnie zinwentaryzowane instalacje podziemne, odmienne warunki geotechniczne w stosunku do stanu wynikającego z dokumentacji projektowej załączonej do SWZ i stanowiącej podstawę wyceny oferty, w przypadku konieczności dokonania ich przebudowy lub naprawy, zmiany sposobu wzmocnienia konstrukcji Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.

#### **Odpowiedź**

W niniejszym postępowaniu wynagrodzenie wykonawcy ma charakter ryczałtowy. Ryczałt w rozumieniu obowiązujących przepisów polega na ustaleniu z góry wysokości wynagrodzenia w kwocie niezmiennej, przy wyraźnej lub dorozumianej zgodzie stron na to, że wykonawca nie będzie się domagać zapłaty wyższego wynagrodzenia. Powyższe wskazuje, że wynagrodzenie to zawiera w sobie element ryzyka zarówno po stronie wykonawcy i zamawiającego. Wykonawca przystępujący do niniejszego zamówienia i ustalając cenę ofertową powinien wziąć powyższe pod uwagę. W zakresie terminu wykonania zamawiający potwierdza, że o ile okoliczności napotkania na niezinventaryzowane lub błędnie zinwentaryzowane instalacje podziemne, odmienne warunki geotechniczne w stosunku do stanu wynikającego z dokumentacji projektowej załączonej do SWZ będą opisane w sposób nie budzący wątpliwości, termin wykonania zostanie przedłużony.

#### **Pytanie nr 80**

Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku napotkania kolizji z siecią nieujęta w projekcie, obowiązek usunięcia kolizji spoczywa na gestorze sieci oraz o potwierdzenie, że w

przypadku wystąpienia ww. kolizji, Zamawiający wydłuży termin realizacji inwestycji stosownie do zaistniałych okoliczności.

**Odpowiedź**

Patrz odpowiedź na pytanie nr 79.

**Pytanie nr 81**

Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku wystąpienia braków lub błędów w zakresie opisu przedmiotu zamówienia określonego w dokumentacji załączonej do SWZ i stanowiącej podstawę wyceny oferty, w przypadku konieczności wykonania robót wynikający z zaistnienia ww. okoliczności wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.

**Odpowiedź**

Patrz odpowiedź na pytanie nr 79.

**Pytanie nr 82**

Dot. pkt. 3 pkt. II. Zakres zamówienia – „Szacowany termin realizacji przez PKP prac w obrębie terenu kolejowego – II kwartał 2022r”. Czy z w/w zapisu można wnioskować, że realizacja prac przez PKP będzie trwać cały kwartał? Prosimy o podanie dokładnego terminu liczonego w dniach. Jeżeli termin podany z w/w pytania zostanie przekroczony podczas realizacji prac, czy Wykonawca będzie uprawniony do przedłużenia terminu wykonania zamówienia.

**Odpowiedź**

Wg wiedzy zamawiającego prace w obrębie terenu kolejowego już się rozpoczęły i będą prowadzone również w 2023 r. Zamawiający nie ma możliwości podania terminu liczonego w dniach. Prace na obszarze kolejowym nie są w żaden sposób powiązane z realizacją zamówienia, nie wpływają na zakres ani na termin wykonania niniejszego zamówienia. Patrz także **Zmiana treści SWZ (nr 3)** z dnia 27.05.2022 r.

**Pytanie nr 83**

Prosimy o informację czy ogrodzenia zaznaczone na planie sytuacyjnym (zaznaczone linią czerwoną z krzyżykami) należy zlikwidować. Jeżeli tak, prosimy o podanie dokładnej ilości ogrodzeń do likwidacji.

**Odpowiedź**

Wszystkie ogrodzenia na działkach będących do tej pory własnością prywatną, a włączone decyzją ZRID do pasa drogowego należy usunąć (o ile nie są jeszcze usunięte przez dotychczasowych właścicieli). Plan sytuacyjny został udostępniony w skali co pozwala na przyjęcie wymaganej ilości ogrodzeń do usunięcia. Ponadto zamawiający na 14 dni przed przekazaniem wykonawcy terenu budowy, poinformuje dotychczasowych właścicieli działek przejętych w pas drogowy, o konieczności usunięcia istniejących ogrodzeń. W przypadku gdy ogrodzenia te nie zostaną usunięte, wykonawca dokona ich usunięcia w ramach realizacji prac budowlanych. Szacuje się, że w chwili obecnej istniejących ogrodzeń do usunięcia jest ok. 450 mb.

**Pytanie nr 84**

Dot. ppkt. 7 pkt. II zakres zamówienia – załącznika nr 1 do SWZ Opis Przedmiotu zamówienia – „Jeżeli elementy zagospodarowania nie zostaną usunięte przez

*mieszkańca, kolidujące elementy zagospodarowania zostaną usunięte przez wykonawcę jego kosztem*” – prosimy o doprecyzowanie czyim kosztem – wykonawcy czy mieszkańca? Jeżeli mieszkańca, prosimy o informacje jak Wykonawca winien wyegzekwować koszty związane z nieusuniętymi wcześniej, kolidującymi elementami pozostawionymi na działkach mieszkańców.

**Odpowiedź**

Koszty usunięcia nieusuniętych elementów zagospodarowania, o których mowa w Rozdziale II ust. 7 pkt 7 **Załącznika nr 1** do SWZ - **OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA**, będzie ponosił wykonawca.

**Pytanie nr 85**

Dotyczy § 1 ust. 3 załącznika nr 2 do SWZ: proszę potwierdzić, że wykonawca zobowiązany jest do wykonania tylko tych robót, które przewiduje dokumentacja projektowa „zatwierdzona decyzją o zezwoleniu na realizację inwestycji drogowej wydaną przez Starostę Kartuskiego nr B.6740,7,6.2020.DW z dnia 6 kwietnia 2021r.”. Jeśli wykonawca ma wykonać roboty nieprzewidziane ww. dokumentacją projektową – proszę wskazać ustawową podstawę obciążenia wykonawcy takim obowiązkiem. Wykonawca przypomina w tym zakresie, że obowiązek jednoznacznego i wyczerpującego opisu przedmiotu zamówienia, przewidziany w art. 99 Pzp, oraz opisanie przedmiotu zamówienia na roboty budowlane za pomocą dokumentacji projektowej i szczegółowych specyfikacji technicznych, przewidziany w art. 103 Pzp, obciążają zamawiającego. Żaden przepis nie przewiduje, aby zamawiający mógł ograniczyć powyższe obowiązki i część z nich przerzucić na wykonawcę; powyższego nie zmienia ryczałtowy charakter wynagrodzenia wykonawcy.

**Odpowiedź**

Zamawiający potwierdza, że wykonawca ma wykonać wskazane w SWZ roboty budowlane. Załączona dokumentacja projektowa zatwierdzona pozwoleniem na realizację inwestycji drogowej nr B.6740.7.6.2020.DW z dnia 06.04.2021r. obejmuje zakres większy aniżeli zakres zamówienia objętego niniejszym postępowaniem. Niniejsze postępowanie dotyczy wyłącznie dokumentacji projektowej obejmującej zakres określony w zał. 1 - Orientacja Etap 1.

**Pytanie nr 86**

Dotyczy § 3 ust. 1 załącznika nr 2 do SWZ: proszę podać planowany termin zakończenia robót budowlanych, o którym mowa w art. 436 pkt 1 Pzp.

**Odpowiedź**

Wg SWZ termin realizacji zamówienia wynosi do 300 dni od dnia przekazania terenu budowy i całość zamówienia ma zostać wykonana w tym terminie. Zamawiający nie określa odrębnego terminu na zakończenie robót budowlanych.

**Pytanie nr 87**

Dotyczy § 6 ust. 1 pkt 14 załącznika nr 2 do SWZ: proszę potwierdzić, że wstrzymanie robót na żądanie zamawiającego stanowi podstawę wydłużenia terminu określonego w § 3 ust. 1 w oparciu o § 32 ust. 3 pkt 4 załącznika nr 2 do SWZ.

**Odpowiedź**

Zamawiający potwierdza, że wstrzymanie robót na żądanie zamawiającego stanowi podstawę do wydłużenia terminu.

**Pytanie nr 88**

Dotyczy § 6 ust. 20 i § 17 ust. 5 pkt 1 załącznika nr 2 do SWZ: czy zestawienie, o którym mowa w tych przepisach, dotyczy wszystkich robót wykonanych na podstawie umowy?

**Odpowiedź**

Zamawiający potwierdza, że zestawienia o których mowa w przytoczonych w pytaniu zapisach projektu umowy dotyczy wszystkich robót objętych zamówieniem (patrz § 17 ust.4 pkt 1 i 2 projektu umowy po zmianach).

**Pytanie nr 89**

Dotyczy § 12 ust. 1 załącznika nr 2 do SWZ: wykonawca wskazuje, że obowiązek przewidziany w zdaniu pierwszym tego przepisu jest zbyt szeroki. Chcąc uniknąć konsekwencji przewidzianych w zdaniu ostatnim tego przepisu wykonawca powinien – już w chwili zawarcia umowy – powiadomić zamawiającego o wszystkich potencjalnych „groźbach opóźnienia robót budowlanych”, wynikających z dowolnych przyczyn, a nadto przewidzieć skutki wszystkich możliwych opóźnień i czas ich trwania oraz przekazać je zamawiającemu.

**Odpowiedź**

Wskazany w pytaniu zapis projektu umowy pozostaje bez zmian. Zamawiający oczekuje od wykonawcy bieżącego informowania o występujących groźbach mogących spowodować zmianę terminu wykonania zamówienia.

**Pytanie nr 90**

Dotyczy § 13 ust. 1 załącznika nr 2 do SWZ: proszę wskazać ustawową podstawę dla objęcia przedmiotem umowy – a zatem przedmiotem zamówienia publicznego – „robót dodatkowych bez których wykonanie przedmiotu zamówienia byłoby niemożliwe lub bardzo utrudnione” oraz „robót zamiennych w stosunku do robót przewidzianych w dokumentacji”. Wykonawca przypomina w tym kontekście, że zgodnie z art. 103 ust. 1 Pzp „zamówienia na roboty budowlane opisuje się za pomocą dokumentacji projektowej oraz specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych”. Roboty „dodatkowe” i „zamienne” (o których w załączniku nr 2 do SWZ wprost stwierdzono, że nie są przewidziane w dokumentacji) nie są częścią przedmiotu zamówienia, a zatem nie mogą być częścią przedmiotu umowy – nie są też objęte wynagrodzeniem wykonawcy, nawet jeśli ma ono ryczałtowy charakter.

**Odpowiedź**

Podstawą prawną dotyczącą zapisów cytowanych w pytaniu jest art. 455 ust. 1 pkt 3 i 4 ustawy *Prawo zamówień publicznych*.

Ponadto § 31 ust 2 pkt 14 projektu umowy po zmianach określa zasady wprowadzania zmian do umowy w przypadku wystąpienia konieczności wykonywania robót dodatkowych/zamiennych, których wykonanie niezbędne będzie dla prawidłowej realizacji przedmiotu zamówienia.

**Pytanie nr 91**

Dotyczy § 16 ust. 2 pkt 1 i § 18 ust. 1 załącznika nr 2 do SWZ: proszę podać termin na dokonanie albo odmowę dokonania odbioru robót zanikających lub ulegających zakryciu oraz wskazać, od kiedy biegnie ten termin.

**Odpowiedź**

Odbiory o których mowa w zadanym pytaniu mają charakter odbiorów typowo roboczych, związanych z procesem budowy i mających na celu sporządzenie protokołu będącego podstawą do wystawienia przez wykonawcę faktur przejściowych. W imieniu zamawiającego, odbiory te przeprowadzane są przez Inspektora nadzoru inwestorskiego. Ustala się, że decyzja w zakresie dokonania odbioru lub odmowy dokonania odbioru robót zanikających lub ulegających zakryciu zostanie podjęta w terminie do 7 dni kalendarzowych licząc od dnia powiadomienia od tym fakcie Inspektora nadzoru inwestorskiego przez wykonawcę (patrz § 16 ust. 2 pkt 1 i § 18 ust. 1 projektu umowy po zmianach).

**Pytanie nr 92**

Dotyczy § 16 ust. 2 pkt 2 załącznika nr 2 do SWZ: proszę podać termin na dokonanie albo odmowę dokonania odbioru częściowego, wskazać, od kiedy biegnie ten termin, a także podać jaką dokumentację wykonawca ma przygotować do odbioru częściowego.

**Odpowiedź**

Odbiory o których mowa w zadanym pytaniu mają charakter odbiorów typowo roboczych, związanych z procesem budowy i mających na celu sporządzenie protokołu będącego podstawą do wystawienia przez Wykonawcę faktur przejściowych. W imieniu zamawiającego, odbiory te przeprowadzane są przez Inspektora nadzoru inwestorskiego. Ustala się, że decyzja w zakresie dokonania odbioru lub odmowy dokonania odbioru częściowego zostanie podjęta w terminie do 7 dni kalendarzowych licząc od dnia powiadomienia od tym fakcie Inspektora nadzoru Inwestorskiego przez wykonawcę. Zakres dokumentów niezbędnych do dokonania odbiorów częściowych został wskazany w STWiORB (patrz § 16 ust. 2 pkt 2 projektu umowy po zmianach).

**Pytanie nr 93**

Dotyczy § 17 załącznika nr 2 do SWZ: paragraf ten zawiera dwa ustępy oznaczone numerem 12.

**Odpowiedź**

Błąd został poprawiony (patrz §17 projektu umowy po zmianach).

**Pytanie nr 94**

Dotyczy § 17 ust. 8 załącznika nr 2 do SWZ: proszę podać termin na dokonanie albo odmowę dokonania odbioru technicznego (przepis podaje jedynie termin „rozpoczęcia czynności odbioru technicznego”) – biegnący od „rozpoczęcia czynności odbioru technicznego”.

**Odpowiedź**

Zapisy przywołanego zapisu projektu umowy (aktualnie patrz § 17 ust. 5 projektu umowy po zmianach) jasno precyzują datę rozpoczęcia czynności odbioru technicznego. Kolejne ustępy tego paragrafu oraz § 18 projektu umowy po zmianach szczegółowo opisują czynności odbiorowe.

**Pytanie nr 95**

Dotyczy § 17 ust. 10 załącznika nr 2 do SWZ: proszę wskazać ustawową podstawę wstrzymania odbioru wobec stwierdzenia „usterek / nieistotnych wad”. Wykonawca przypomina w tym kontekście, że – w myśl ustawy oraz orzecznictwa – dokonanie odbioru robót i zapłata za roboty są podstawowymi obowiązkami zamawiającego, od którego nie można się uchylać nawet w przypadku stwierdzenia wad przedmiotu umowy – patrz m.in. wyrok Sądu Najwyższego z 12 marca 2021 roku ws. V CSKP 14/21, wyrok Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z 29 września 2020 roku ws. I AGa 119/19, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 03 lutego 2020 roku ws. VII AGa 239/19, wyrok Sądu Apelacyjnego w Krakowie z 19 grudnia 2019 roku ws. I AGa 523/18, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 26 kwietnia 2019 roku ws. VII AGa 1452/18, wyrok Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z 01 kwietnia 2019 roku ws. I AGa 183/18, wyrok Sądu Apelacyjnego w Lublinie z 03 listopada 2017 roku ws. I ACa 292/16, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 03 sierpnia 2017 roku ws. I ACa 689/16. Uzależnianie odbioru robót od braku jakichkolwiek wad albo od ich usunięcia jest postępowaniem nieuprawnionym, nie podlegającym usankcjonowaniu za pomocą umowy.

**Odpowiedź**

Aktualnie dotyczy § 17 ust. 8 projektu umowy po zmianach. Zgodnie z art. 647 KC., w umowie o roboty budowlane wykonawca zobowiązuje się do oddania przewidzianego w umowie obiektu, natomiast inwestor zobowiązuje się do odebrania go. Przepis ten należy interpretować w zgodzie z art. 354 KC, który stanowi, że wykonawca powinien wykonać zobowiązanie zgodnie z jego treścią. Zatem obowiązek inwestora dotyczący odbioru zamówienia nie jest bezwarunkowy, albowiem ma on prawo do odmowy odbioru gdy został on wykonany niezgodnie z projektem lub przepisami (nienależycie).

**Pytanie nr 96**

Dotyczy § 18 ust. 1 załącznika nr 2 do SWZ: czym są „odbioru przejściowe”, o których mowa w tym przepisie? W § 16 ust. 2 załącznika nr 2 do SWZ, gdzie ustalono wszystkie rodzaje odbiorów, które będą stosowane, nie wymieniono „odbiorów przejściowych”. Jeśli „odbioru przejściowe” będą stosowane, proszę podać termin na dokonanie albo odmowę dokonania odbioru przejściowego, wskazać, od kiedy biegnie ten termin, a także podać jaką dokumentację wykonawca ma przygotować do odbioru przejściowego.

**Odpowiedź**

Nieścisłość została poprawiona. W zakresie terminów dokonywania odbiorów zostało to wyjaśnione w odpowiedzi na wcześniejsze pytania (patrz § 18 ust. 1, § 16 ust. 2 projektu umowy po zmianach).

**Pytanie nr 97**

Dotyczy § 18 ust. 2 załącznika nr 2 do SWZ: czy odbiór, o którym mowa w tym przepisie, to odbiór końcowy, o którym mowa w § 16 ust. 2 pkt 4 i § 17 ust. 12 załącznika nr 2 do SWZ? Jeśli nie – czym różnią się od siebie te odbiory?

**Odpowiedź**

Zamawiający potwierdza, że odbiór wskazany w § 18 ust 2 projektu umowy (aktualnie § 18 ust. 1 projektu umowy po zmianach) jest tym odbiorem wskazanym w § 16 ust. 2 pkt. 4. Natomiast odbiór wskazany w §17 ust 12 projektu umowy (aktualnie patrz § 17

ust. 9 projektu umowy po zmianach) dotyczy odbioru technicznego opisanego w § 16 ust. 2 pkt. 3.

#### **Pytanie nr 98**

Dotyczy § 19 załącznika nr 2 do SWZ: proszę wskazać ustawową podstawę dla objęcia przedmiotem umowy – a zatem przedmiotem zamówienia publicznego – „robót dodatkowych w przedmiocie odbioru, warunkujących jego użytkowanie zgodnie z przeznaczeniem”. Wykonawca przypomina w tym kontekście, że zgodnie z art. 103 ust. 1 Pzp „zamówienia na roboty budowlane opisuje się za pomocą dokumentacji projektowej oraz specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych”. Roboty „dodatkowe”, będące przedmiotem odrębnego zamówienia publicznego (tak wprost stwierdzono w § 19 załącznika nr 2 do SWZ), nie są częścią przedmiotu zamówienia podstawowego udzielonego wykonawcy – wykonawca nie jest zobowiązany do ich wykonania, ani do ubiegania się o ww. odrębne zamówienie publiczne.

#### **Odpowiedź**

Postanowienia § 19 w dotychczasowym brzmieniu zostały usunięte z projektu umowy. § 19 w projekcie umowy po zmianach dot. protokołu odbioru. Patrz także **Zmiana treści SWZ (nr 4)** z dnia 02.06.2022 r.

#### **Pytanie nr 99**

Dotyczy § 23 ust. 2 załącznika nr 2 do SWZ: przepis ten jest sprzeczny z art. 433 pkt 4 Pzp, który stanowi, że projektowane postanowienia umowy o zamówienie publiczne nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron.

#### **Odpowiedź**

Aktualnie § 22 ust. 2 projektu umowy po zmianach uzupełniono o prawidłowe zapisy.

#### **Pytanie nr 100**

Dotyczy § 24 ust. 1 załącznika nr 2 do SWZ.

- 1) Czy pomiary wykonanych robót mają być prowadzone przez uprawnionego geodetę? Jeśli tak – na jakiej podstawie i zasadzie przedstawiciel zamawiającego (inspektor nadzoru inwestorskiego) będzie „potwierdzał” ww. pomiary?
- 2) Czy przedstawiciel zamawiającego (inspektor nadzoru inwestorskiego) będzie uprawnionym geodetą?

#### **Odpowiedź**

Pomiary o których mowa w § 24 ust 1 projektu umowy winny być wykonywane przez uprawnionego geodetę. Na podstawie tych pomiarów Inspektor nadzoru inwestorskiego (nie posiadający uprawnień w zakresie geodezyjnym) będzie zatwierdzał roboty wykonane w danym okresie rozliczeniowym (aktualnie patrz § 23 ust. 1 projektu umowy po zmianach).

#### **Pytanie nr 101**

Dotyczy § 24 ust. 4 załącznika nr 2 do SWZ: proszę potwierdzić, że w przepisie tym chodzi wyłącznie o wady istotne, o których mowa w § 17 ust. 12 załącznika nr 2 do SWZ. W razie braku potwierdzenia proszę wskazać ustawową podstawę wstrzymania wystawienia faktury wobec stwierdzenia jakichkolwiek wad. Wykonawca przypomina w

tym kontekście, że – w myśl ustawy oraz orzecznictwa – dokonanie odbioru robót i zapłata za roboty są podstawowymi obowiązkami zamawiającego, od którego nie można się uchylać nawet w przypadku stwierdzenia wad przedmiotu umowy – patrz m.in. wyrok Sądu Najwyższego z 12 marca 2021 roku ws. V CSKP 14/21, wyrok Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z 29 września 2020 roku ws. I AGa 119/19, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 03 lutego 2020 roku ws. VII AGa 239/19, wyrok Sądu Apelacyjnego w Krakowie z 19 grudnia 2019 roku ws. I AGa 523/18, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 26 kwietnia 2019 roku ws. VII AGa 1452/18, wyrok Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z 01 kwietnia 2019 roku ws. I AGa 183/18, wyrok Sądu Apelacyjnego w Lublinie z 03 listopada 2017 roku ws. I ACa 292/16, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 03 sierpnia 2017 roku ws. I ACa 689/16. Uzależnianie zafakturowania robót (a zatem zapłaty za roboty) od braku jakichkolwiek wad jest postępowaniem nieuprawnionym, nie podlegającym usankcjonowaniu za pomocą umowy.

#### **Odpowiedź**

Zamawiający potwierdza, że w przywołanym paragrafie chodzi o zmiany istotne (aktualnie patrz § 23 ust. 4, § 17 ust. 9 projektu umowy po zmianach).

#### **Pytanie nr 102**

Dotyczy § 25 ust. 1 załącznika nr 2 do SWZ: proszę wymienić wszystkie cele, dla których ma być przeznaczony przedmiot zamówienia – do których odwołuje się ten przepis.

#### **Odpowiedź**

Zamawiający informuje, że przedmiotem niniejszego zamówienia jest budowa drogi publicznej klasy L, służąca celom transportowym w zakresie ruchu pojazdów mechanicznych, ruchu pieszego oraz ruchu rowerowego (patrz § 24 ust. 1 projektu umowy po zmianach).

#### **Pytanie nr 103**

Dotyczy § 30 ust. 7 załącznika nr 2 do SWZ: przepis ten jest sprzeczny z art. 581 § 1 i 2 kc w zakresie, w jakim przewiduje bieg gwarancji od nowa w każdym przypadku usunięcia wady – zgodnie z ustawą bieg gwarancji od nowa następuje wyłącznie w przypadku wymiany rzeczy na wolną od wad oraz dokonania istotnej naprawy rzeczy (nie zaś każdej naprawy, w tym nieistotnej).

#### **Odpowiedź**

Zamawiający przychyliła się do tezy zawartej w pytaniu. Projekt umowy po zmianach zawiera poprawiony zapis w zakresie § 30 ust. 7 (aktualnie § 29 ust. 7 projektu umowy po zmianach).

#### **Pytanie nr 104**

Dotyczy § 32 ust. 3 pkt 13 załącznika nr 2 do SWZ: jaka zmiana umowy nastąpi w przypadku spełnienia tej przesłanki?

#### **Odpowiedź**

Temat został uszczegółowiony w § 31 ust. 3 pkt 13 oraz § 31 ust. 4 projektu umowy po zmianach.



**Pytanie nr 105**

Dotyczy § 32 ust. 3 pkt 21 załącznika nr 2 do SWZ: czy wojna w Ukrainie oraz jej skutki gospodarcze są okolicznościami, o których mowa w tym przepisie?

**Odpowiedź**

Aktualnie dotyczy § 35 ust. 15 projektu umowy po zmianach. Wojna na Ukrainie i jej skutki gospodarcze nie mają charakteru siły wyższej na gruncie umów realizowanych w Polsce. Nie można jednakże wykluczyć sytuacji, w której wojna na terytorium Ukrainy i jej skutki gospodarcze, z uwagi na jej bezpośredni wpływ na prawidłową realizację poszczególnych zobowiązań kontraktowych, dla konkretnego podmiotu, będzie mogła zostać potraktowana właśnie jako „siła wyższa”. Termin 3 dni obowiązuje od dnia zaistnienia okoliczności.

**Pytanie nr 106**

Dotyczy § 32 ust. 5 załącznika nr 2 do SWZ: dlaczego przedłużenie terminu jest ograniczone do okresu opóźnienia? Jeśli przyczyną opóźnienia będzie np. „wystąpienie warunków atmosferycznych, niszczących wykonane roboty lub uniemożliwiających kontynuację robót”, to przystąpienie do robót bezpośrednio po ustaniu przyczyny opóźnienia może nie być możliwe – choćby ze względu na konieczność wykonania robót naprawczych lub usunięcia dokonanych zabezpieczeń robót. Okres, o który nastąpi przedłużenie terminu, powinien obejmować nie tylko opóźnienie, ale także występowanie jego skutków lub skutków jego przyczyn.

**Odpowiedź**

W przytoczonym ustępie uszczegółowiono, że przedłużenie terminu jest możliwe także o czas jaki jest konieczny dla wykonania przedmiotu zamówienia po przedmiotowych zmianach (patrz § 31 ust. 5 projektu umowy po zmianach).

**Pytanie nr 107**

Dotyczy § 33 ust. 5 pkt 2 załącznika nr 2 do SWZ: proszę zweryfikować, czy przepis ten poprawnie odwołuje się do „§ 17 ust. 11 umowy” - § 17 ust. 11 załącznika nr 2 do SWZ dotyczy odbioru technicznego, podczas gdy § 33 ust. 5 pkt 2 załącznika nr 2 do SWZ mówi o odbiorze końcowym.

**Odpowiedź**

Zapis w projekcie umowy został zmieniony (patrz § 32 ust. 5 pkt 2 projektu umowy po zmianach).

**Pytanie nr 108**

Dotyczy § 34 ust. 1 załącznika nr 2 do SWZ: proszę potwierdzić, że w sytuacji, kiedy odstąpienie od umowy nastąpiło z przyczyn, za które odpowiada druga strona, odstępujący od umowy nie będzie obowiązany naprawić drugiej stronie szkody spowodowanej odstąpieniem.

**Odpowiedź**

Zamawiający potwierdza zapis przywołany w pytaniu.

**Pytanie nr 109**

Dotyczy § 36 ust. 3 pkt 2 załącznika nr 2 do SWZ: proszę zweryfikować, czy przepis ten poprawnie odwołuje się do „§ 17 ust. 9 umowy” w kontekście wyznaczenia i rozpoczęcia

czynności odbioru technicznego (co reguluje § 17 ust. 8, a nie § 17 ust. 9) oraz odbioru końcowego (termin na jego dokonanie określono w § 17 w drugim ustępie 12 załącznika nr 2 do SWZ).

**Odpowiedź**

Zapis w projekcie umowy został zmieniony (aktualnie patrz § 35 ust. 3 pkt 2 projektu umowy po zmianach).

**Pytanie nr 110**

Dotyczy § 36 ust. 14 załącznika nr 2 do SWZ. Czy wojna w Ukrainie i jej skutki gospodarcze mają charakter siły wyższej? Jeśli tak – czy wykonawca jest zobowiązany „do poinformowania na piśmie” zamawiającego o ww. wojnie i jej skutkach „niezwłocznie, jednak nie później niż w ciągu 3 dni od jej zaistnienia pod rygorem utraty prawa do powoływania się na jej zaistnienie”? Czy – wobec tego, że ww. wojna trwa od 24 lutego br. – powyższy trzydniowy termin biegnie od zawarcia umowy wykonawcy z zamawiającym?

**Odpowiedź**

Patrz odpowiedź na pytanie nr 105.

**Pytanie nr 111**

Dot. § 6 ust. 1 pkt 8) a) załącznika nr 2 do SWZ - „Zatrudnić na budowie, przy budowie i utrzymaniu robót, zgodnie z obowiązującymi przepisami: a) nadzór techniczny, który jest kompetentny dla zapewnienia nadzoru wykonanych robót”. Prosimy o zdefiniowanie nadzoru technicznego, jaki Wykonawca winien zatrudnić na budowie.

**Odpowiedź**

Nadzór techniczny powinien zostać przez wykonawcę zrealizowany w postaci zapewnienia przez wykonawcę obecności podczas realizacji zadania kierownika budowy i kierowników robót dla poszczególnych branż (patrz § 6 ust. 1 pkt 9 lit. a) projektu umowy po zmianach).

**Pytanie nr 112**

Dot. § 36 ust. 2 pkt 6) załącznika nr 2 do SWZ – „Za nieprzedłożenie poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany w terminie określonym w § 8 ust. 4 i ust. 10 umowy – w wysokości 0,2 % wynagrodzenia umownego, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki”. Wykonawca wnosi o zmianę zapisu dot. kary z 0,2 % na kwotę 2.000 zł wynagrodzenia umownego, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki. Kara przywołana w w/w zapisie jest nieadekwatna do naruszenia umowy, którego zapis ten dotyczy.

**Odpowiedź**

Zamawiający wyraża zgodę na taką zmianę (aktualnie patrz § 35 ust. 2 pkt 6 projektu umowy po zmianach).

**Pytanie nr 113**

Wykonawca wnioskuję o Wykreślenie z treści projektu umowy zapisu par. 6 ust. 4 w szczególności wskazanej treści: „... oraz dokonania niezbędnych rozbiórek, przebudów, odbudów i zabezpieczeń obiektów.”

**Odpowiedź**

Zamawiający pozostawia zapis § 6 ust. 4 projektu umowy bez zmian.

**Pytanie nr 114**

W ocenie Wykonawcy postanowienie par. 12 ust. 2 projektu umowy jest zbyt rygorystyczne, gdyż jego wykładnia prowadzi do wniosku, że już jednodniowe opóźnienie w wykonaniu przedmiotu nadaje Zamawiającemu uprawnienie do odstąpienia od Umowy. Zdaniem Wykonawcy tak określone prawo do odstąpienia zastrzeżone zostało w sposób nieadekwatny do stopnia i rodzaju ewentualnego uchybienia przez Wykonawcę.

Wykonawca wnioskuje o zmianę treści par. 12 ust. 2 na następujący: „Jeżeli z winy Wykonawcy nastąpi opóźnienie w wykonaniu przedmiotu zamówienia tak dalece, że nie jest prawdopodobne, żeby zdołał go ukończyć w czasie umówionym, Zamawiający może wstrzymać wykonanie robót budowlanych przez Wykonawcę i odstąpić od umowy w całości lub w odniesieniu do części zamówienia w terminie 7 dni od powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach. Zamawiający skorzysta z tego uprawnienia po wcześniejszym pisemnym zawiadomieniu Wykonawcy o zamiarze odstąpienia od umowy oraz wskazaniu dodatkowego terminu na usunięcie nieprawidłowości”

**Odpowiedź**

Zamawiający pozostawia zapis § 12 ust. 2 projektu umowy bez zmian.

**Pytanie nr 115**

Wykonawca wnioskuje o zmianę treści przepisu par. 30 ust 7 umowy i dostosowanie go do treści art. 581 par. 1 i 2 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 Kodeks cywilny (KC), to znaczy wskazanie, że termin gwarancji biegnie na nowo tylko w sytuacjach wskazanych w przywołanym artykule 581 kc. Obecna treść przepisu par. 30 ust 7 w zaproponowanym przez Zamawiającego wzorze umowy, stoi w sprzeczności z zasadą polskiego prawa cywilnego wyrażoną w treści art. 5 kc. Tym samym Wykonawca wnioskuje o zmianę treści par. 30 ust. 7 na następującą: „W zakresie wad stwierdzonych i usuniętych w okresie gwarancji skutkujących wymianą rzeczy wadliwej ( lub części rzeczy) na rzecz wolną od wad, albo dokonaniem istotnych napraw rzeczy objętej gwarancją, okres gwarancji będzie liczony ponownie, począwszy od daty protokolarnego stwierdzenia usunięcia wad.”

**Odpowiedź**

Patrz odpowiedź na pytanie nr 103.

**Pytanie nr 116**

Wnioskujemy o wykreślenie z treści umowy zapisu par. 31 ust. 7. Zapis ten pozwala na podwójne karanie Wykonawcy za tą samą okoliczność, – co jest prawnie zabronione.

**Odpowiedź**

Zamawiający przychylił się do wniosku wykonawcy, wskazany ustęp został usunięty w projekcie umowy po zmianach.

**Pytanie nr 117**

Wykonawca wnosi o wykreślenie z treści projektu umowy zapisu par. 36 ust.2 pkt. 3). I tym samym usunięcie zapisu par. 36 ust. 8 Projektu umowy.

**Odpowiedź**

Zapis został zmieniony (aktualnie patrz § 35 ust. 2 pkt 3 i ust. 9 projektu umowy po zmianach).

**Pytanie nr 118**

Wykonawca wnosi o zmianę treści par. 36 ust. 2 pkt 6) projektu umowy na następujący: „za nieprzedłożenie poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany w terminie określonym w par. 8 ust. 4 i ust. 10 umowy - w wysokości 2.000 zł za każdą nieprzedłożoną kopię umowy lub jej zmiany,”

**Odpowiedź**

Wskazany przez wykonawcę zapis umowy został zmieniony (patrz § 35 ust. 2 pkt 6 projektu umowy po zmianach).

**Pytanie nr 119**

Par. 36 ust. 2 pkt. 11) Wykonawca wnosi o usunięcie kary umownej przewidzianej w tym punkcie w szczególności usunięcie treści: „lub odstąpienie od umowy przez Wykonawcę z przyczyn nieleżących po stronie Zamawiającego”. Przede wszystkim Wykonawca wskazuje, że wskazana w tym punkcie przesłanka naliczenia kary umownej narusza istotę kary umownej. Ma ona stanowić w swojej istocie sankcję za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy. W powołanym postanowieniu Zamawiający przewidział karę umowną w sytuacji, gdy Wykonawca odstąpi od umowy z przyczyn nieleżących po stronie Zamawiającego, a tym samym przewiduje na swoją rzecz uprawnienie do obciążenia Wykonawcy karą umowną w sytuacji, gdy nie będzie np. w ogóle możliwe dalsze realizowanie umowy. Dojdzie w ten sposób do sytuacji, że Wykonawca odstępując od umowy nie ze swojej winy byłby jeszcze zobowiązany do zapłaty na jego rzecz kary umownej.

**Odpowiedź**

Wskazany przez wykonawcę zapis umowy został zmieniony (patrz § 35 ust. 2 pkt 11 projektu umowy po zmianach).

**Pytanie nr 120**

Dot. odpowiedzi Zamawiającego nr 36 oraz z dnia 10.05.2022 – Prosimy o potwierdzenie, że cały odpad destruktu asfaltowego jest własnością Zamawiającego.

**Odpowiedź**

Aktualizując odpowiedź na pytanie nr 36 oraz dodatkowo odpowiedzi na pytania nr 51-54 (**Odpowiedzi na zapytania wykonawców dotyczące treści SWZ (nr 1)** z dnia 10.05.2022 r.) zamawiający informuje, iż powstały w wyniku frezowania warstw asfaltowych destrukty poddany ma zostać przez wykonawcę utylizacji zgodnie z obowiązującymi przepisami. W związku z powyższym nie ma konieczności wykonywania badań laboratoryjnych destruktu. Wykonawca w momencie zdjęcia frezu z nawierzchni drogi objętej zamówieniem staje się właścicielem całości powstałego destruktu asfaltowego. Koszty utylizacji destruktu ponosi wykonawca.

Materiały z rozbiórki nienadające się do dalszego wbudowania są własnością wykonawcy i należy je zutylizować zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa (patrz także odpowiedzi na pytania nr 36, 51-54). Materiały z demontażu nadające się do dalszego

wbudowania pozostają własnością zamawiającego (patrz § 5 ust. 4 projektu umowy po zmianach).

**Pytanie nr 121**

Proszę o informację czy zamówienie obejmuje wykonanie nasadzeń zastępczych? Jeśli tak prosimy o podanie ilości i gatunku drzew do nasadzenia.

**Odpowiedź**

Zamawiający informuje, iż zakres zamówienia nie obejmuje nasadzeń zastępczych.

Niniejsze odpowiedzi na pytania są wiążące dla wszystkich wykonawców i stanowią integralną część SWZ. Pozostałe ustalenia SWZ nie ulegają zmianie.