



ŻMIGRÓD

Urząd Miejski w Żmigrodzie
Plac Wojska Polskiego 2-3
55-140 Żmigród
tel. 71 385 30 50
e-mail: urząd@zmigrod.com.pl

IRL.271.6.2022

Żmigród, dnia 06 maja 2022 r.

Do wiadomości publicznej

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Modernizacja istniejącego oświetlenia ulicznego i drogowego przy drogach publicznych na energooszczędne w Gminie Żmigród”.

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 roku poz. 1129 ze zm.), w związku z wniesionym przez Wykonawcę na podstawie art. 284 ust. 1 ww. ustawy zapytaniem o wyjaśnienie treści SWZ w postępowaniu prowadzonym w trybie podstawowym pn.: „**Modernizacja istniejącego oświetlenia ulicznego i drogowego przy drogach publicznych na energooszczędne w Gminie Żmigród**” Zamawiający przedstawia poniżej pytania oraz udzielone odpowiedzi.

Pytanie nr 1:

§ 2, ust. 2 umowy - czy Zamawiający zgodzi się na modyfikację postanowienia w taki sposób, iż przewidywany termin wykonania inwestycji będzie liczony od dnia protokolarnego przekazania terenu budowy? Należy zwrócić uwagę, iż przewidywany termin przekazania terenu budowy może z przyczyn niezależnych od Wykonawcy ulec wydłużeniu, a w takim wypadku termin realizacji inwestycji zostałby skrócony o czas takiego wydłużenia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Pytanie nr 2:

§ 12, ust. 11 umowy (zdanie pierwsze) – płatność od dnia dostarczenia faktury - czy Zamawiający dokona modyfikacji postanowienia w taki sposób, aby termin płatności liczony był od daty wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę, a nie od dnia jej otrzymania przez Zamawiającego? Dotychczasowy zapis nie pozwala na ustalenie właściwej daty powstania obowiązku podatkowego (data wystawienia faktury VAT, jest dla Wykonawcy datą pewną), co w konsekwencji może narazić Wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzania podatku VAT oraz podatku dochodowego od osób prawnych.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.



ŻMIGRÓD

Urząd Miejski w Żmigrodzie
Plac Wojska Polskiego 2-3
55-140 Żmigród
tel. 71 385 30 50
e-mail: urząd@zmigrod.com.pl

Pytanie nr 3:

§ 12, ust. 11 umowy (zdanie drugie) – obciążenie rachunku Zamawiającego - zgodnie z ugruntowanym orzecnictwem Sądu Najwyższego, m.in. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 12.07.1996 r. (sygn. akt II CRN 79/96) „w rozliczeniach bezgotówkowych za chwilę otrzymania zapłaty przez wierzyciela uważać trzeba chwilę uznania jego rachunku bankowego”. W związku z powyższym, czy Zamawiający dokona modyfikacji postanowienia w taki sposób aby był zgodny z aktualnym orzecnictwem w tym zakresie, tj. aby za termin zapłaty przyjęty został dzień uznania na rachunku bankowym Wykonawcy, a nie dzień polecenia przelewu w banku Zamawiającego?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Pytanie nr 4:

§ 12, ust. 11 umowy (zdanie czwarte) - czy Zamawiający dokona modyfikacji postanowienia poprzez wskazanie iż rachunek na jaki będzie dokonywać płatności może być tzw. rachunkiem wirtualnym, tj. subrachunkiem przypisanym przez Wykonawcę do danego klienta w celu usprawnienia księgowania wpłat (w tym przypadku Zamawiającego)? Wykonawca wskazuje, iż wirtualny rachunek rozliczeniowy jest powiązany z rachunkiem znajdującym się w wykazie prowadzonym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej, obejmującym podmioty zarejestrowane jako podatnicy VAT prowadzone na podstawie ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174, z późniejszymi zmianami) - przy rachunek wirtualny nie stanowi rachunku bankowego w rozumieniu prawa bankowego i dlatego jako taki nie jest ujawniony na tzw. białej liście.

W przypadku gdyby Wykonawca nie mógł przypisywać subrachunków do poszczególnych klientów doprowadziłoby to do sytuacji w której rozliczenia Wykonawcy z klientami oraz księgowanie wpłat byłyby w zasadzie niemożliwe prosimy o dodanie po § 13, ust. 24 Umowy następującego punktu (zdania): „Zamawiający potwierdza, iż rachunek na który Zamawiający będzie dokonywać płatności wynagrodzenia z tytułu Umowy będzie tzw. rachunkiem wirtualnym (powiązany z rachunkiem Wykonawcy znajdującym się w wykazie prowadzonym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej, obejmującym wykaz podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT prowadzonych na podstawie ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174, z późniejszymi zmianami)”. Czy Zamawiający doprecyzuje zapisy SWZ?

Odpowiedź:

W przypadku rachunków wirtualnych, powiązanych z rachunkiem widniejącym na Białej Liście Zamawiający uzna opisany w ww. klauzuli wymóg za spełniony.



ŻMIGRÓD

Urząd Miejski w Żmigrodzie
Plac Wojska Polskiego 2-3
55-140 Żmigród
tel. 71 385 30 50
e-mail: urząd@zmigrod.com.pl

Pytanie nr 5:

§ 16, ust. 3 umowy – pełna odpowiedzialność - czy Zamawiający potwierdzi, iż maksymalna odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy jest ograniczona maksymalnie do wysokości należnego wynagrodzenia, określonego w Umowie?

Ponadto - czy Zamawiający zgodzi się na ograniczenie odpowiedzialności Wykonawcy tylko i wyłącznie do szkody rzeczywistej, z wyłączeniem utraconych korzyści?

Odpowiedź:

Nie. Powyższe postanowienie stanowi, że Zamawiający może dochodzić odszkodowania uzupełniającego, ponad zastrzeżoną w umowie karę umowną. Odpowiedzialność Wykonawcy nie jest ograniczona do wysokości wynagrodzenia, jak również obejmuje ona utracone korzyści.

Pytanie nr 6:

§ 21, ust. 2 umowy – przeniesienie praw autorskich do dokumentacji przed dokonaniem zapłaty - czy Zamawiający zgodzi się na modyfikację postanowienia w taki sposób, iż momentem przeniesienia autorskich praw majątkowych będzie chwila zaksięgowania płatności wynagrodzenia na koncie Wykonawcy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Pytanie nr 7:

Rozdział 3, pkt 3.1., ppkt 17, odnośnik 2 SWZ

3.1. Przedmiotem zamówienia są roboty budowlane polegające na realizacji zadania pn: „Modernizacja istniejącego oświetlenia ulicznego i drogowego przy drogach publicznych na energooszczędne w Gminie Żmigród”. W ramach zadania przewiduje się wykonanie następujących prac:

17) Inne prace i roboty niezbędne do prawidłowego wykonania przedmiotu umowy, w tym między innymi:

- oznakowanie, ubezpieczenie oraz zabezpieczenie przejętego placu budowy na czas robót”

Proszę o informację jaki rodzaj / zakres ubezpieczenia jest niezbędny dla tego punktu? Wnosimy o wyjaśnienia – szerszy opis wnioskowanego punktu. Prosimy o doprecyzowanie, jakie ubezpieczenie / rodzaj ubezpieczenia jest wymagany przez Zamawiającego? Uwagi powyższe odnoszą się również do wymogów § 6 załącznika nr 8 SWZ projekt umowy - prosimy o informację o jakim ubezpieczeniu jest mowa.

Odpowiedź:

Z zapisów § 6 umowy wynika, o jakim ubezpieczeniu jest mowa.

Urząd Miejski
w Żmigrodzie

Plac Wojska Polskiego 2-3
55-140 Żmigród

tel. 71 385 30 50
e-mail: urząd@zmigrod.com.pl



ŻMIGRÓD

Urząd Miejski w Żmigrodzie
Plac Wojska Polskiego 2-3
55-140 Żmigród
tel. 71 385 30 50
e-mail: urzad@zmigrod.com.pl

Pytanie nr 8:

Załącznik nr 8 SWZ (projekt umowy) § 6, ust. 1, 2 i 3 - prosimy o potwierdzenie, czy intencją Zamawiającego jest, aby Wykonawca posiadał umowy ubezpieczenia, jak poniżej:

1. Ubezpieczenie Odpowiedzialności cywilnej (OC) za szkody wyrządzone osobom trzecim, które mogą powstać w związku z prowadzonymi robotami budowlanymi wraz z rozszerzeniem o OC pracodawcy („odpowiedzialność cywilna za szkody oraz następstwa nieszczęśliwych wypadków dotyczących pracowników”) oraz OC pojazdów niepodlegających obowiązkowemu ubezpieczeniu OC. ?
2. Ubezpieczenia wszystkich ryzyk budowy i montażu - mając na uwadze zapisy „w związku z określonymi zdarzeniami losowymi” oraz „Ubezpieczeniu podlegają w szczególności: roboty, urządzenia oraz wszelkie mienie ruchome związane bezpośrednio z wykonywaniem robót od: ognia, huraganu i innych zdarzeń losowych.”

Dodatkowo mając na uwadze zapis: „Wartość robót objętych ubezpieczeniem będzie obejmowała: roboty - od wartości szacunkowej określonej przez Wykonawcę w ofercie”.

Prosimy o potwierdzenie, że dotyczy on tylko kwoty ubezpieczenia dla umowy ubezpieczenia od zdarzeń losowych tj. „ognia, huraganu i innych zdarzeń losowych”.

Odpowiedź:

Z zapisów § 6 umowy wynika, o jakim ubezpieczeniu jest mowa.

Pytanie nr 9:

Wykonawca prosi o wskazanie jaka jest intencja § 19 projektu umowy? Wskazano w nim, że „Informacje wymagane zgodnie z art. 13 RODO stanowią załącznik nr 6 do niniejszej Umowy”, przy czym nie dodano załącznika, a poza tym art. 13 RODO reguluje jakie informacje mają być podawane przez administratora w przypadku zbierania danych od osoby, której dane dotyczą. Co zatem ma regulować § 19 i w jaki sposób?

Odpowiedź:

W postępowaniu jest dołączony załącznik z klauzulą RODO.

Pytanie nr 10:

Wykonawca wnosi aby do umowy dodać postanowieni o tzw. udostępnieniu danych osobowych personelu/przedstawicieli Stron. Oczywiście jest bowiem, że do takiego udostępnienia dojdzie, a w wyniku tego Strony staną się niezależnymi administratorami w/w danych osobowych. Poniżej propozycja zapisów, które mogą zostać zmienione poprzez



ŻMIGRÓD

Urząd Miejski w Żmigrodzie
Plac Wojska Polskiego 2-3
55-140 Żmigród
tel. 71 385 30 50
e-mail: urząd@zmigrod.com.pl

dostosowanie ich do faktycznych relacji pomiędzy Stronami: „Wzajemne udostępnienie danych osobowych pracowników i współpracowników Stron.

- 1) W celu wykonania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane swoich pracowników i współpracowników zaangażowanych w wykonywanie Umowy w celu umożliwienia utrzymywania bieżącego kontaktu przy wykonywaniu Umowy, a także – w zależności od specyfiki współpracy - umożliwienia dostępu fizycznego do nieruchomości drugiej Strony lub dostępu do systemów teleinformatycznych drugiej Strony.
- 2) W celu zawarcia i wykonywania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane osobowe osób reprezentujących Strony, w tym pełnomocników lub członków organów w celu umożliwienia kontaktu między Stronami jak i weryfikacji umocowania przedstawicieli Stron.
- 3) Wskutek wzajemnego udostępnienia danych osobowych osób wskazanych w ppkt 1) oraz 2) powyżej, Strony stają się niezależnymi administratorami udostępnionych im danych. Każda ze Stron jako administrator udostępnionych jej danych osobowych samodzielnie decyduje o celach i środkach przetwarzania udostępnionych jej danych osobowych, w granicach obowiązującego prawa i ponosi za to odpowiedzialność.
- 4) Strony wzajemnie przekażą swoim pracownikom i współpracownikom treść określonych przez drugą Stronę Informacji o danych osobowych dotyczącej pracowników i współpracowników drugiej Strony, przed udostępnieniem ich danych osobowych drugiej Stronie, udokumentują to przekazanie, a także będą przechowywały dokumentację przekazania w sposób zapewniający jej dostępność oraz integralność przez czas trwania Umowy, a także 5 lat dłużej.
- 5) Jeśli Koordynator Umowy Strony nie wskaże inaczej w formie pisemnej, elektronicznej lub e-mailowej, druga Strona, w wykonaniu obowiązku z ppkt 4), powinna użyć treści Informacji o danych osobowych dotyczącej pracowników i współpracowników drugiej Strony, dostępnej na stronie www._____ (wersja Wykonawcy), www._____ (wersja Zamawiającego).”

Czy Zamawiający doprecyzuje zapis umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokonuje zmian w powyższym zakresie.

Pytanie nr 11:

Dotyczy zapisów umowy : paragrafu 11 (odbior częściowy i odbiór końcowy) paragrafu 2 ust 3, paragrafu 12 ust 6 pkt 1,2 ,3 i pozostałe.

Wykonawca wskazuje naruszenie art 16 pkt 1-3 art .17 ust ustawy PZP w związku z art. 8 ust 1 ustawy pzp w związku z art 643 kodeksu cywilnego i art 647 kodeksu cywilnego poprzez uznanie Zamawiającemu w powyższych przytoczonych paragrafach wzoru umowy prawa do odmowy dokonania odbioru w każdym przypadku wystąpienia wad, przy czym

Urząd Miejski
w Żmigrodzie

Plac Wojska Polskiego 2-3
55-140 Żmigród

tel. 71 385 30 50
e-mail: urząd@zmigrod.com.pl



ŻMIGRÓD

Urząd Miejski w Żmigrodzie
Plac Wojska Polskiego 2-3
55-140 Żmigród
tel. 71 385 30 50
e-mail: urząd@zmigrod.com.pl

uprawnienie do odmowy odbioru końcowego powinno mieć miejsce wyłącznie / jedynie w przypadku wystąpienia wad istotnych, których definicji Zamawiający w umowie nie przedstawia, tak samo jak definicji wad nieistotnych.

W myśl art. 647 kc Zamawiający (tj. inwestor) ma obowiązek dokonania odbioru i może uchylić się wyłącznie od tego obowiązku w przypadku zaistnienia tylko wad istotnych.

Ponadto, Zamawiający w paragrafie 12 ust 6 pkt 1, 2 ,3 umowy uzależnia możliwość wystawienia faktury i zapłaty Wykonawcy wynagrodzenia od podpisania bezusterkowego odbioru. Sytuacja ta powoduje, że przy obecnych zapisach umowy Zamawiający ma uznaniowe prawo nie tylko do odmowy odbioru ale także do niewypłacenia Wykonawcy wynagrodzenia w przedmiocie umowy, a które to wynagrodzenie jest obowiązany zapłacić. Płatność powinna nastąpić po odbiorze a nie po osunięciu wszelkich wad.

Powiązanie płatności częściowych i końcowej w określonych wartościach % (w paragrafie 12 ust 6 pkt 1, 2 ,3) z usunięciem wad odbiorowych oznacza, że płatności te stanowią będą dodatkowe zabezpieczenie należytego wykonania umowy a Zamawiający wbrew Pzp nie tylko narzuca formę zabezpieczenia ale ustanawia zabezpieczenie przekraczające dopuszczalną wysokość zabezpieczenia.

Zamawiając stawia się na pozycji uprzywilejowanej wbrew zasadom obowiązujących zgodnie z ustawą Pzp.

Nadmienić należy, że w przypadku wad nieistotnych Zamawiający jest obowiązany dokonać odbioru zgodnie z art 647 kc i jest to podstawowy obowiązek inwestora w ramach umowy o roboty budowlane. Sąd Najwyższy, KIO ukształtował jednolitą linię orzecniczą ,z której wynika że w świetle art 647 kc Inwestor obowiązany jest dokonać odbioru końcowego i zapłacić wynagrodzenie należne Wykonawcy. Niedopuszczalne staje się zatrzymanie wynagrodzenia z powodu wystąpienia wad .

W przypadku wystąpienia wad inwestor obowiązany jest do odbioru przedmiotu umowy /dokonać odbioru końcowego a do protokołu odbioru może zostać dołączony wykaz ujawnionych wad z określeniem terminu ich usunięcia.

Wnosimy o wykreślenie zapisów o odbiorze bezusterkowym w każdym elemencie umowy dotyczących ww. kwestii , tak aby zapisy umowy były zgodnie z pzp oraz z kodeksem cywilnym.

Tym samym Wykonawca wnosi o określenie definicji wad istotnych oraz wad nieistotnych.

Poprzez naganne określenie zapisów umowy Zamawiający może doprowadzić do sytuacji gdzie będzie zatrzymywać bezpodstawnie zapłatę wynagrodzenia wykonawcy. Ukształtowanie tak zapisów umowy w zakresie odbioru przedmiotu umowy godzi w podstawowe zasady zawierania umów i współpracy między Zamawiającym a wykonawca w świetle zasad i przepisów PZP i kc.



ŻMIGRÓD

Urząd Miejski w Żmigrodzie
Plac Wojska Polskiego 2-3
55-140 Żmigród
tel. 71 385 30 50
e-mail: urząd@zmigrod.com.pl

Odpowiedź:

- 1) w projekcie umowy wskazano, że wady nieistotne to wady, które nie uniemożliwiają odbioru przedmiotu umowy, w przeciwieństwie do wad istotnych (pkt 16 w § 11);
- 2) zgodnie z punktem 20 Zamawiający jest zobowiązany do odbioru końcowego w przypadku, gdy brak jest wad istotnych (lub też zostały usunięte). Nie jest więc tak, że Zamawiający ma prawo do odmowy odbioru w przypadku wystąpienia jakichkolwiek wad;
- 3) obowiązek dokonania przez Zamawiającego odbioru z wadami nie dotyczy odbiorów częściowych
- 4) w § 12 ust. 6 pkt 3) dokonuje się zmian zapisu na następujący: **„faktura końcowa w wysokości minimum 20% wartości zamówienia wystawiona zostanie po odbiorze końcowym robót, dokonany zgodnie z § 11”.**

Pytanie nr 12:

Czy Zamawiający zmieni treść §16 umowy w ten sposób, że przyjmie jako podstawę obliczania kar umownych wynagrodzenie netto Wykonawcy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Pytanie nr 13:

Czy Zamawiający zmieni treść §16 ust. 2 umowy na następującą: „łączna maksymalna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 10 % wartości wynagrodzenia netto Wykonawcy.” i jednocześnie obniży do tej wartości wysokość kar umownych, które przekraczają ten limit?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Pytanie nr 14:

Czy Zamawiający wprowadzi do umowy postanowienie następującej treści: „Odpowiedzialność każdej ze Stron z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania niniejszej Umowy ograniczona jest do równowartości 100 (stu) % wynagrodzenia netto Wykonawcy. Strony wyłączają odpowiedzialność za szkody pośrednie, utracone korzyści.



ŻMIGRÓD

Urząd Miejski w Żmigrodzie
Plac Wojska Polskiego 2-3
55-140 Żmigród
tel. 71 385 30 50
e-mail: urząd@zmigrod.com.pl

Ograniczenie i wyłączenie odpowiedzialności nie dotyczy szkód wyrządzonych z winy umyślnej.?”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Pytanie nr 15:

Czy Zamawiający wydłuży termin wykonania Umowy, jeżeli jej wykonywanie dozna przeszkód z przyczyn związanych z epidemią koronawirusa SARS-CoV-2?

Odpowiedź:

Przesłanki zmiany terminu robót zostały określone szczegółowo w § 17 ust. 3 pkt 3) projektu umowy, zaś w pozostałym zakresie zastosowanie znajdują odpowiednie przepisy ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (t.j. Dz.U. z 2021 r. poz. 2095)

Pytanie nr 16:

Zgodnie z SWZ Zamawiający określił kryterium gwarancji w pkt 20.3: „Minimalny zaoferowany okres gwarancji wynosi 5 lat, licząc od dnia odebrania przez Zamawiającego robót i podpisania protokołu odbioru końcowego”

Natomiast w pkt. 20.4: łączna ocena ofert: Zamawiający opisał kryterium gwarancji jako „Okres wydłużonej gwarancji oprawy”

W związku z powyższym zwracamy się z uprzejmą prośbą o określenie czy okres udzielonej gwarancji przez Wykonawcę obejmuje wszystkie wykonane roboty budowlane wraz z zamontowanym materiałem czy okres udzielonej gwarancji dotyczy tylko zamontowanych oprav.

Odpowiedź:

Okres udzielonej gwarancji przez Wykonawcę obejmuje wszystkie wykonane roboty budowlane wraz z zamontowanym materiałem.



ŻMIGRÓD

Urząd Miejski w Żmigrodzie
Plac Wojska Polskiego 2-3
55-140 Żmigród
tel. 71 385 30 50
e-mail: urząd@zmigrod.com.pl

Przedmiotowe wyjaśnienia treści SIWZ **nie prowadzą do zmiany ogłoszenia o zamówieniu**, są wiążące i stanowią jej integralną część.

Z poważaniem
Burmistrz Gminy Żmigród
Robert Lewandowski

Sprawę prowadzi: Paweł Pilarski

Referat Inwestycji i Rozwoju Lokalnego e-mail: irl@zmigrod.com.pl, p.pilarski@zmigrod.com.pl tel: 71 385 30 50 w. 18



Fundusze
Europejskie
Program Regionalny



DOLNY
ŚLĄSK

Unia Europejska
Europejski Fundusz
Rozwoju Regionalnego



Urząd Miejski
w Żmigrodzie

Plac Wojska Polskiego 2-3
55-140 Żmigród

tel. 71 385 30 50
e-mail: urząd@zmigrod.com.pl