

Zamawiający:

Gmina Toszek
Urząd Miejski w Toszku,
ul. Bolesława Chrobrego 2,
44-180 Toszek tel. (32) 237-80-00
e-mail: umtoszek@toszek.pl

strona internetowa prowadzonego postępowania

Dotyczy: postępowania pn. „*Przebudowa dróg gminnych: ul. Srocza Góra i ul. Jaskółcza w Pniowie – poprawa stanu technicznego*” Oznaczenie sprawy: ZRP.271.8.2024

Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych, zwaną dalej „ustawą pzp”, informuje, że wpłynęły pytania do przedmiotowego postępowania. Poniżej treść zapytań wraz z odpowiedziami Zamawiającego.

1. § 6 ust. 5 - jakie może być uzasadnienie dla żądania poprawek przez Zamawiającego? Jeżeli mają to być inne przyczyny niż wady dokumentacji projektowej, zapis powinien zostać usunięty jako sprzeczny z ustawą p.z.p. Z zamówień publicznych wyłączone są całkowicie umowy nieodpłatne. Przy umowach nieodpłatnych zakres obowiązków dłużnika ulega pomniejszeniu, szczerzejsza jest też ochrona wierzyciela (Por. A. Wolter: czynności prawne nieodpłatne inter vivos, w projekcie kodeksu cywilnego (w:) Księga pamiątkowa dla uczczenia pracy naukowej Kazimierza Przybyłowskiego, Kraków 1964, s. 497 i n., a także Z. Radwański: Prawo cywilne – część ogólna, Warszawa 2007, s. 220 i n.).
Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umownych. Wykonawca z tytułu wykonania dokumentacji technicznej otrzymuje wynagrodzenie zgodnie z § 19 ust. 1 pkt 1
2. § 9 ust. 3 - Wykonawca postuluje wprowadzenie w przytoczonym zapisie terminu, w jakim INI powinien zająć stanowisko co do materiałów Wykonawcy (np. 2 dni od zgłoszenia), w celu określenia ewentualnego opóźnienia w wykonaniu umowy z przyczyn niezależnych od Wykonawcy,
Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umownych. Regulacje dotyczące terminów zostaną uregulowane w umowie pomiędzy Inspektorem Nadzoru Inwestorskiego a Gminą.
3. § 10 ust. 5 - odebranie terenu budowy powinno być uzależnione od działania Zamawiającego, jakim jest zawiadomienie o terminie jego przekazania (§ 17 ust. 5). Wykonawca wnosi więc o odpowiednią modyfikację zapisu w tym zakresie.
Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umownych. Po stronie Wykonawcy uzyskanie jest prawomocnych pozwoleń na budowę.
4. § 10 ust. 13 - z jakich przyczyn Zamawiający wyklucza możliwość podwyższenia wynagrodzenia Wykonawcy ponad ryczałt ustalony w § 19 ust. 1 również w przypadkach, gdy wykonanie robót zamiennych będzie niosło za sobą wyższe koszty po stronie Wykonawcy? Takie sformułowanie zapisu naraża Wykonawcę na

konieczność ponoszenia części kosztów robót zamiennych i powoduje bezpodstawne wzbogacenie po stronie Zamawiającego. W związku z powyższym Wykonawca postuluje ustalenie, że w przypadku wzrostu kosztów robót zamiennych powodujących wzrost wynagrodzenia Wykonawcy ponad kwotę ryczałtową opisaną w § 19 ust. 1, taki limit nie będzie miał zastosowania, a Strony zawrą odpowiedni aneks do umowy.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umownych.

5. § 12 ust. 4 - na jakiej podstawie Zamawiający usiłuje przerzucić na Wykonawcę pełną odpowiedzialność w opisanym zakresie? Na czym polega wina Wykonawcy w naruszeniu instalacji podziemnych, które nie były ujawnione w dokumentacji dotyczącej terenu budowy? Wykonawca wnosi o wykreślenie powyższego zapisu.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umownych. Po Stronie Wykonawcy wykonanie jest dokumentacji technicznej oraz wykonanie robót budowlanych.

6. § 13 ust. 7 - czy opisany w tym postanowieniu zakres odpowiedzialności jest zgodny z regułami odpowiedzialności wynikającymi z przepisów kodeksu cywilnego (art. 361 k.c.)?

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umownych.

7. § 14 ust. 11 i 13 - w orzecznictwie wielokrotnie przesądzono już, że nie można uzależniać odbioru robót budowlanych od braku jakichkolwiek wad lub usterek. Mając to na uwadze, w celu uniknięcia ewentualnych sporów, Wykonawca postuluje wprowadzenie zapisu, zgodnie z którym jedynie wady istotne, tj. uniemożliwiające lub znacznie utrudniające użytkowanie robót stanowi przesłankę dla odmowy odbioru robót.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umownych.

8. § 14 ust. 14 - Wykonawca sygnalizuje możliwą pomyłkę w redakcji - zapis powinien brzmieć "W takim przypadku stosuje się postanowienie ust. 13 pkt 3), o ile stwierdzone wady uniemożliwiają użytkowanie przedmiotu umowy". Obecnie redakcja zapisu jest sprzeczna z sensem przywołania regulacji ust. 13 pkt. 3 umowy - jeżeli bowiem wady nie uniemożliwiają korzystania z przedmiotu umowy, zastosowanie winien znaleźć ust. 13 pkt 2.

Odp. Zamawiający modyfikuje zapis § 14 ust. 14 nadając mu brzmienie:

„14. Wykonawca nie może odmówić usunięcia wad bez względu na wysokość związanych z tym kosztów. Jeżeli koszt usunięcia wad byłby niewspółmierny do efektów uzyskanych w następstwie ich usunięcia, poczytuje się, że wady nie nadają się do usunięcia. W takim przypadku stosuje się postanowienie ust. 13 pkt 3), o ile stwierdzone wady uniemożliwiają użytkowanie przedmiotu umowy. „

9. § 16 ust. 14 - w jakich sytuacjach Zamawiający może nie udzielić zgody przy założeniu, że nowy podwykonawca będzie posiadać kwalifikacje / wykształcenie i doświadczenie co najmniej równe kwalifikacjom / wykształceniu i doświadczeniu wymaganym przez Zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzącym do zawarcia umowy?

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umownych.

10. § 23 ust. 2 pkt 5 i ust. 9 pkt. 1 - z jakiej przyczyny Zamawiający różnicuje pozycję stron i zastrzega dla siebie karę umowną od Wykonawcy w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, a z drugiej strony przewiduje możliwość naliczenia kary przez Wykonawcę w przypadku odstąpienia od umowy z

przyczyn leżących wyłącznie po stronie Zamawiającego? Wykonawca wskazuje na bezzasadność takiego różnicowania stron i postuluje wykreślenie słowa "wyłącznie" z treści § 23 ust. 9 pkt 1.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umownych.

11. § 23 ust. 2 pkt 6 - z jakich przyczyn Zamawiający usiłuje narzucić Wykonawcy karę umowną w opisanym przypadku? Każde skutecznie złożone oświadczenie o odstąpieniu od umowy ma swoje uzasadnienie we właściwych przepisach prawa i całkowicie bezzasadne jest naliczanie stronie odstępującej kary umownej. Nie ma żadnego znaczenia fakt, że ewentualne odstąpienie następuje z przyczyn niezależnych od Zamawiającego. Taki zapis służy wyłącznie do tego, by zmusić Wykonawcę do dalszej realizacji umowy w przypadku możliwości odstąpienia od niej. Z tych powodów Wykonawca postuluje wykreślenie tego zapisu w całości.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umownych.

12. § 26 ust. 10 - z jakich przyczyn Zamawiający narzuca na Wykonawcę obowiązek wykraczający poza ustawową granicę odpowiedzialności za wady wynikającą z przepisów kodeksu cywilnego? Wykonawca postuluje wykreślenie tego zapisu.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umownych.

13. § 26 ust. 13 - z jakich przyczyn Zamawiający żąda przelania na niego określonych roszczeń, a tym samym pozbawia Wykonawcę roszczeń regresowych wobec swoich podwykonawców? Takie brzmienie zapisu naraża Wykonawcę na obowiązek usuwania wad z rękojmi i gwarancji na swój koszt, bez możliwości zlecenia tych czynności podwykonawcom, którzy wadliwie wykonali przedmiot umowy. Jeżeli Zamawiający żąda przeniesienia na siebie uprawnień z rękojmi i gwarancji wobec podwykonawców, powinien zwolnić Wykonawcę z odpowiedzialności w tym zakresie. Wykonawca postuluje jednak usunięcie przedmiotowego zapisu w całości.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umownych.

14. W związku z chęcią udziału w przetargu prosimy o podanie dokładnej ilości robót pomiarowych w przedmiarze jest to 1428 m natomiast w opisie przedmiotu zamówienia 1904 m. Prosimy o podanie informacji która wartość jest prawidłowa i o ewentualne poprawienie przedmiaru robót.

Odp. Należy przyjąć 1428 m.

15. Działając w imieniu (...) ¹ (dalej: Wykonawca lub (...) ²), w związku z:

treścią Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) dot. postępowania – jw.,
uprzejmie zwracamy uwagę na:

zagrożenie nierealności oferowanych cen oraz wynikającą stąd możliwość wyboru oferty mniej korzystnej od najlepszej, wobec czego prosimy o:

- rozważenie zasadności zmiany treści SWZ, w oparciu o poniższe wątpliwości.

¹ Dane identyfikujące Wykonawcę nie zostają ujawnione na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy pzp

² Dane identyfikujące Wykonawcę nie zostają ujawnione na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy pzp

Zgodnie i pkt 17 (s. 22) SWZ przy wyborze oferty Zamawiający będzie się kierował następującymi kryteriami oceny ofert:

1. Cena za etap A (C) - 10 % [część projektowa – przyp. wł.]
2. Cena za etap B (C1) - 80 %
3. Gwarancja (G) - 10 %.

Zdaniem Wykonawcy, zwłaszcza wobec jednoczesnego zastrzeżenia w pkt. 15 ppkt 1 (s. 21) SWZ ograniczenia kosztów dokumentacji projektowej do wartości 5 % kosztów robót budowlanych, waga ceny za etap A jest niewspółmierna względem ceny za wykonanie całego zadania.

Rozwiązanie takie sprzyja bowiem patologiom w sposobie wyceny ofert przez wykonawców i zagraża wypaczeniem wyniku postępowania wskutek wyboru oferty nie najniższej wycenionej, a oferty najlepszej „strategicznie” – choć nie najtańszej (przy założeniu zapewnienia tożsamy pozostałych warunków, tj. gwarancji), co skrajnie – zwłaszcza w opinii publicznej – może rzutować na powstanie zarzutu niegospodarności danego zamawiającego.

Innymi bowiem słowy, wykonanie etapu A może zostać wycenione na przysłowiową „złotówkę”, która ważyć będzie więcej niż lepiej wyceniona całość zadania.

Przykładowo:

Oferta 1.

Etap A - 5 zł

Etap B - 100 zł

G - 5 lat

Oferta 2.

Etap A - 1 zł

Etap B - 105 zł

G - 5 lat

Waga za Etap A:

1. $1/5 \times 100 \times 10$ procent = 2 pkt
2. $1/1 \times 100 \times 10$ procent = 10 pkt

Waga za Etap B:

1. $100/100 \times 100 \times 80$ procent = 80 pkt
2. $100/105 \times 100 \times 80$ procent = 76 pkt

Waga za Etap G:

1. $5/5 \times 100 \times 10$ procent = 10 pkt
2. $5/5 \times 100 \times 10$ procent = 10 pkt

Wynik punktowy:

Oferta 1:

92 pkt

Oferta 2:

96 pkt,

co prowadzi do absurdalnego wniosku, że 105 zł > 106 zł i wyboru oferty nr 2.

Zauważamy też, że powyższej nieprawidłowości nie jest w stanie całkowicie wyeliminować z oczywistych względów procedura badania rażąco niskiej ceny (RNC), nawet pomimo możliwości badania istotnych części składowych ceny, co więcej w ściśle określonych warunkach może nastąpić wręcz jej usankcjonowanie (więcej ofert „strategicznych” niż rynkowych).

W związku z tym, wnosimy jak na wstępie.

Odp. Zamawiający koryguje kryterium oceny ofert poprzez brak rozbicia ceny ofertowej na dwa kryteria wagowe w następujący sposób:

Punkt 17 SWZ otrzymuje brzmienie:

Przy wyborze oferty Zamawiający będzie się kierował następującymi kryteriami oceny ofert:

1) Cena (C) - 90 %

2) Gwarancja (G) - 10 %

Oferty oceniane będą punktowo. W trakcie oceny ofert kolejno rozpatrywanym i ocenianym ofertom przyznawane będą punkty za powyższe kryteria według następujących zasad i według wzoru:

$$S = C + G$$

gdzie:

S - suma (ilość) punktów, jaką po uwzględnieniu wag może osiągnąć oferta / maks. 100 pkt/

Kryterium 1 - Cena waga - 90%

C - ilość punktów, jaką może osiągnąć oferta w kryterium „Cena” - maks. 90 pkt liczona wg wzoru:

$$C = \frac{CN}{COB} \times 100 \text{ punktów} \times 90 \%$$

gdzie:

CN - najniższa cena oferowana przez Wykonawców

COB - cena oferty badanej

Kryterium 2 - okres gwarancji waga - 10%

Minimalny wymagany okres gwarancji wynosi 60 miesięcy. Wykonawca może zaoferować maksymalnie 84-miesięczny okres gwarancji.

G - ilość punktów, jaką może osiągnąć oferta w kryterium „Gwarancja” - maks. 10 pkt
liczona wg wzoru:

$$C = \frac{GOB}{GW} \times 100 \text{ punktów} \times 10 \%$$

gdzie:

GW - najdłuższy okres gwarancji oferowany przez Wykonawców

GOB - okres gwarancji oferty badanej

Maksymalna liczba punktów jaką można zdobyć w tym kryterium to 10 punktów.

Za niewskazanie długości oferowanego okresu gwarancji w Formularzu oferty, oferta ta nie otrzyma dodatkowych punktów w tym kryterium oceny. W takim przypadku Zamawiający przyjmuje, najniższą długość oferowanego okresu rękojmi tj.: 60 miesięcy

Za ofertę najkorzystniejszą zostanie uznana oferta, która spełnia wszystkie wymagania określone w SWZ oraz otrzyma łącznie największą liczbę punktów w ustalonych kryteriach oceny ofert, co potwierdzi, że oferta przedstawia najkorzystniejszy stosunek jakości do ceny.

Zamawiający w ramach niniejszego postępowania będzie stosował zasady wynikające z art. 248, 251 ustawy pzp, w sytuacji kiedy będą tego wymagały okoliczności faktyczne.

Zamawiający w ramach niniejszego postępowania będzie stosował zasady wynikające z art. 252 ustawy pzp

Powyższe pytanie i modyfikacja do SWZ są jej integralną częścią.