

Znak sprawy: CUW.26.64.2020.MS

Kędzierzyn-Koźle, 14-07-2020 r.

## **Do wszystkich Wykonawców w postępowaniu**

*Dotyczy postępowania na:*

**Wykonanie robót budowlanych dla zadania pn.:**

*Przebudowa drogi powiatowej nr 2051 O ul. Królowej Jadwigi w Kędzierzynie-Koźlu*

W związku z zadanymi pytaniami udzielamy odpowiedzi jak niżej:

### **Pytanie 1:**

W przedmiotowym przetargu do obowiązków Wykonawcy należy przygotowanie projektu tymczasowej organizacji ruchu wraz z jego zatwierdzeniem oraz jego utrzymaniem w trakcie trwania robót. Posiadając wieloletnie doświadczenie w branży drogowej, wiemy, że przygotowanie projektu TOR oraz jego zatwierdzenie u zarządców dróg oraz policji, przy porównywalnym zadaniu trwa z reguły około 1,5 miesiąca. Przy założonym terminie zakończenia robót do 30 października 2020r. i możliwości rozpoczęcia robót dopiero po zatwierdzeniu i wprowadzeniu tymczasowej organizacji ruchu, pozostaje jeden miesiąc na wykonanie całości inwestycji. W związku z powyższym, zwracamy się do Zamawiającego o zmianę zapisów w SIWZ dotyczących terminu realizacji inwestycji z dnia 30.10.2020r. na 30.12.2020r.

Powyższa zmiana umożliwi Wykonawcy dotrzymanie terminu umownego, wykonanie powierzonego zakresu zgodnie z przepisami prawa budowlanego i należytą starannością.

### **Odpowiedź 1**

*Zamawiający informuje, iż z uwagi na czas potrzebny do przygotowania i zatwierdzenia projektu tymczasowej organizacji ruchu, zmianie ulega termin realizacji zamówienia do dnia 20.11.2020 r. W związku z faktem, iż przebudowywany odcinek ulicy Królowej Jadwigi w Kędzierzynie-Koźlu wynosi tylko 636 mb, a realizacja robót odbywać się będzie przy częściowym zamknięciu drogi, przedłużenie terminu wykonania inwestycji do w/w dnia jest wystarczające.*

### **Pytanie 2**

§ 1 pkt 1 IPU

W jakiej hierarchii stosuje się dokumenty wskazane w par.1 ust. 1 w przypadku wystąpienia rozbieżności w ich treści?

### **Odpowiedź 2**

*Hierarchia dokumentów wymienionych w § 1 pkt 1 IPU jest tożsama i stanowi całość oraz integralną część SIWZ.*

### **Pytanie 3**

§ 2 pkt 1 ppkt 1 IPU

Czy Zamawiający przewiduje zmianę terminu zakończenia zadania w przypadku przedłużenia się postępowania przetargowego?

### **Odpowiedź 3**

*Informacje dotyczące zmiany terminu zakończenia zadania oraz ich powody zostały zamieszczone w odpowiedzi 1 oraz przewidziane w § 16 ust. 1 pkt 1) IPU.*

### **Pytanie 4**

§ 10 pkt 2 IPU

Prosimy o zwiększenie fakturowania częściowego do 90% ceny ofertowej brutto. Chcielibyśmy podkreślić fakt, że w przypadku fakturowania częściowego poniżej 90% ceny ofertowej brutto Wykonawcy będą musieli kredytować wykonywane roboty co bezpośrednio przełoży się na zwiększenie ceny ofertowej w przetargu. W świetle ostatnich wydarzeń, oferty które przekraczają budżety przewidziane przez Zamawiających

**POWIATOWE CENTRUM USŁUG WSPÓLNYCH  
W KĘDZIERZYNIE-KOŹLU**

47-220 Kędzierzyn-Koźle, ul. Damrota 30  
tel. (077) 472-38-80; (077) 472-38-81; (077) 472-38-85; (077) 472-38-86;

---

uważamy, że propozycja zmiany fakturowania częściowego do 90% ceny ofertowej brutto jest uzasadniona i korzystna dla Zamawiającego.

**Odpowiedź 4**

*Zamawiający podtrzymuje zapisy § 10 pkt 2 i 3 IPU. Umowa o dofinansowanie zadania zawarta z Wojewodą Opolskim w ramach Funduszu Dróg Samorządowych przewiduje sposób rozliczenia inwestycji maksymalnie dwiema fakturami (jedną częściową i jedną końcową) i jest dla Zamawiającego wiążąca. Fakturowanie częściowe oraz jego wysokość ma umożliwić płynność finansową zarówno Wykonawcy jak i Zamawiającego.*

**Pytanie 5**

§ 11 pkt 1 ppk 2,3,4,5,6,7,8,9 IPU

Wnosimy o zmianę z „opóźnienia” na zwłokę. Wykonawca nie może odpowiadać za opóźnienia w dotrzymaniu terminów umownych zależne np. od Zamawiającego.

Na poparcie niniejszego stanowiska można wskazać wyrok SN z 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 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 poniesienia szkody”. Ponadto zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego z dnia 16 stycznia 2013 roku, sygnatura akt II CSK 331/2012 za opóźnienia, które są wynikiem złych warunków atmosferycznych w trakcie realizacji kontraktów na roboty budowlane nie powinna być naliczona kara umowna za ten okres. Z sentencji tego wyroku wynika, że zła pogoda wyłącza odpowiedzialność wykonawcy, skoro nie ma on z tego powodu możliwości ukończenia robót w terminie.

**Odpowiedź 5**

*Zamawiający podtrzymuje zapisy § 11 pkt 1 ppk 2,3,4,5,6,7,8,9 IPU. Zapisy § 11 IPU nie przewidują sytuacji ani możliwości obciążenia Wykonawcy karami za opóźnienie z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego.*

**Pytanie 6**

§ 11 pkt 4 IPU

Do jakiej wysokości wynagrodzenia Zamawiający może naliczyć kary Wykonawcy? Zgodnie z Wyrokiem Sądu Najwyższego z dnia 9 listopada 2018 r. (sygn.V CSK 640/17) – „Brak limitu kar umownych w umowie może skutkować nieważnością części, a nawet całości umowy, gdyż zawierając umowę, w której zastrzeżono kary umowne, dłużnik musi znać ich maksymalną wysokość”.

**Odpowiedź 6**

*Zamawiający podtrzymuje zapisy § 11 pkt 4. Zamawiający nie przewiduje dolnej i górnej wysokości kary umownej. Jeżeli Wykonawca zrealizuje zadanie w należyty sposób nie wystąpi konieczność naliczenia kar i § 11 pkt 4 IPU nie znajdzie zastosowania.*

**Pytanie 7**

§ 12 pkt 1 IPU

Zgodnie z Pzp wnosimy o zmianę na ceny ofertowej, a nie jak zostało wpisane: „ceny umownej” – co pozostaje niezgodne z Pzp.

Uzasadniając powyższe, w pierwszej kolejności należy wskazać, że pojęcie zabezpieczenia należytego wykonania umowy, każdorazowo odnosi się do oferty jaką wykonawca składa przystępując do postępowania o udzielenie zamówienia publicznego realizowanego np. w trybie przetargu nieograniczonego. Artykuł 150 ust. 1 i 2 Prawa zamówień publicznych z 29.01.2004 r. dalej p.z.p wskazuje bowiem, że wysokość zabezpieczenia ustala się w stosunku procentowym do ceny całkowitej podanej w ofercie albo maksymalnej wartości nominalnej zobowiązania zamawiającego wynikającego z umowy, jeżeli w ofercie podano cenę jednostkową lub ceny jednostkowe. Aktualnie, zabezpieczenie ustala się w wysokości do 10% ceny całkowitej podanej w ofercie albo maksymalnej wartości nominalnej zobowiązania zamawiającego wynikającego z umowy. Powyższe oznacza zatem, że w przypadku zmiany umowy o zamówienie publiczne w części odnoszącej się do jej wartości, zmiana wartości wniesionego zabezpieczenia należytego wykonania umowy nie jest wymagana.

**POWIATOWE CENTRUM USŁUG WSPÓLNYCH  
W KĘDZIERZYNIE-KOŹLU**

47-220 Kędzierzyn-Koźle, ul. Damrota 30  
tel. (077) 472-38-80; (077) 472-38-81; (077) 472-38-85; (077) 472-38-86;

---

Powyższe wynika także z opinii Urzędu Zamówień Publicznych pt.: „Podwyższenie wartości umowy o zamówienie publiczne a wysokość zabezpieczenia należytego wykonania umowy”, w której UZP wyjaśnia, że: „Zabezpieczenie należytego wykonania umowy jest ustalane jako określony procent ceny całkowitej oferty albo maksymalnej wartości nominalnej zobowiązania zamawiającego wynikającego z umowy w sprawie zamówienia publicznego, jeżeli w ofercie podano cenę jednostkową lub ceny jednostkowe (art. 150 ust. 1 ustawy Pzp). Ustawodawca w sposób jasny i precyzyjny określa również dopuszczalną wysokość kwoty zabezpieczenia posługując się widełkami procentowymi (od 2-10%) odnoszącymi się do ceny całkowitej podanej w ofercie albo nominalnej zobowiązania zamawiającego wynikającego z umowy. Z powyższego wynika więc, że wysokość zabezpieczenia należytego wykonania umowy ustala się na podstawie ceny ofertowej. Ustawa Pzp nie przewiduje mechanizmów dających zamawiającemu uprawnienia do żądania podwyższenia zabezpieczenia (brak uregulowań dotyczących automatycznej waloryzacji kwoty zabezpieczenia). Mając na względzie powyższe, wskazać należy, że w przypadku podwyższenia wartości umowy o zamówienie publiczne, brak podstaw prawnych w ustawie – Prawo zamówień publicznych do wysunięcia przez zamawiającego żądania uzupełnienia wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy o kwotę wynikającą ze zmiany (podwyższenia) wysokości wynagrodzenia wykonawcy. Należy przy tym zwrócić uwagę, że zgodnie z ustawą Pzp w trakcie realizacji umowy o zamówienie publiczne ustawodawca dopuszcza jedynie możliwość zmiany formy zabezpieczenia przez wykonawcę na inną lub kilka form, o których mowa w art. 148 ust. 1 ustawy Pzp (por. art. 149 ust. 1 ustawy Pzp). W takim przypadku zmiana formy zabezpieczenia jest dokonywana z zachowaniem ciągłości zabezpieczenia i bez zmniejszania jego wysokości.”

**Odpowiedź 7**

*Zamawiający podtrzymuje zapis § 12 pkt 1 IPU. Zapis art. 140 ust. 1 ustawy Pzp określa, że „Zakres świadczenia wykonawcy wynikający z umowy jest tożsamy z jego zobowiązaniem zawartym w ofercie”. Ma to swoje odniesienie także, co do ceny określonej w ofercie, która musi mieć swoje odzwierciedlenie w umowie. Zamawiający nie przewiduje w IPU zapisów zwiększających wartość zabezpieczenia należytego wykonania umowy.*

W związku z udzielonymi odpowiedziami Zamawiający zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych modyfikuje następujące zapisy SIWZ, w poniższy sposób:

**1. Pkt 5 SIWZ otrzymuje brzmienie:**

Zamówienie należy zrealizować w terminie ustalonym w ofercie Wykonawcy zgodnie z zasadami wskazanymi w niniejszej SIWZ w okresie:

nie dłuższym niż od daty przekazania placu budowy  
do dnia **20 listopada 2020 roku**

przekazanie terenu robót (placu budowy) nastąpi do 14 dni od daty zawarcia umowy

**2. Pkt 6.4.1 SIWZ otrzymuje brzmienie:**

Wykonanie przedmiotu zamówienia w terminie nie dłuższym niż do dnia 20 listopada 2020 roku.

**3. Pkt 17, §2, ust. 1, SIWZ otrzymuje brzmienie:**

§2

**TERMINY ROZPOCZĘCIA I ZAKOŃCZENIA ROBÓT:**

Terminy rozpoczęcia i zakończenia robót:

1. Wykonanie przedmiotu zamówienia:

1) termin realizacji zamówienia – w okresie od daty przekazania placu budowy do dnia 20.11.2020 r.

2) termin przekazania placu budowy – przekazanie terenu robót (placu budowy) nastąpi do 14 dni od daty zawarcia umowy

**4. Zmianie ulega także formularz oferty, który stanowi integralną część niniejszej odpowiedzi (pkt.2).**

Jednocześnie w związku ze zmianami w SIWZ Zamawiający informuje, że zostaje **zmieniony termin składania i otwarcia ofert:**

z dnia 20-07-2020 r.  
**na dzień 21-07-2020 r.**

**Godziny składania o otwarcia ofert pozostają bez zmian.**

**5. W pkt 16 SIWZ dodaje się pkt 16.8 o następującej treści:**

*16.8. Zamawiający z uwagi na umowę o dofinansowanie zadania zawartą z Wojewodą Opolskim w ramach Funduszu Dróg Samorządowych, w której określono ostateczny termin rozliczenia umowy wprowadza wysokość zabezpieczenia należytego wykonania umowy w wysokości określonej w pkt. 16.1. Wartość ta ma zabezpieczyć terminowość wykonania zadania a także w razie jego niewykonania w terminie pokryje część kosztów dokończenia zadania.*

**Niniejsze odpowiedzi stanowią integralną część SIWZ.**

*Ponadto informujemy, że Wykonawca przygotowując ofertę na przedmiotowe zamówienie powinien brać pod uwagę powyższe odpowiedzi oraz zmiany.*

*Zgodnie z wymogiem art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, stanowisko Zamawiającego zostało przekazane do wszystkich Wykonawców biorących udział w postępowaniu przez umieszczenie go na stronie internetowej.*

Z-ca DYREKTORA  
POWIATOWEGO  
CENTRUM USŁUG WSPÓLNYCH  
w Kędzierzynie - Koźlu  
*Magdalena Kulczyk*  
Magdalena Kulczyk

Otrzymują:

1. Kopia a/a – Monika Smarzoch