

Dobrzyń nad Wisłą, dnia 20.08.2024 r.

**IR.ZP.EM.271.7.24**

**ODPOWIEDŹ NA PYTANIA WYKONAWCÓW z dnia 19.08.2024 r. nr 2**  
do postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie  
podstawowym bez negocjacji (na podst. art. 275 pkt 1 Pzp) dla zadania pn.

**Modernizacja oświetlenia na terenie Gminy Dobrzyń nad Wisłą  
poprzez wymianę opraw**

w ramach Rządowego Funduszu Polski Ład: Program Inwestycji Strategicznych

Działając na podstawie art. 284 oraz art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 z późn. zm.) informuję, że do Zamawiającego wpłynęło zapytanie do SWZ:

#### **Treść pytania 1**

Czy Zamawiający będzie wymagał wymiany przewodów, zacisków i zabezpieczeń, jeżeli zajdzie taka konieczność przy wymianie opraw?

#### **Odpowiedź**

Przedmiot zamówienia obejmuje jedynie wymianę opraw wraz z podłączeniem. Jeżeli przy wymianie przewody lub inne elementy ulegną uszkodzeniu należy je wymienić. Wykonany przedmiot zamówienia musi spełniać swoją funkcję tj. oprawy mają działać.

#### **Treść pytania 2**

W § 5 ust. 7 pkt 4 Wzoru umowy, Zamawiający wskazał: „Wykonawca ponosi całkowitą odpowiedzialność za szkody powstałe, z przyczyn leżących po jego stronie lub po stronie osób i podmiotów z nim współpracujących, w pracach wykonywanych przy realizacji przedmiotu zamówienia przez podwykonawców oraz za szkody powstałe u osób trzecich”.

Czy istnieje możliwość zastąpienia fragmentu „z przyczyn leżących po jego stronie lub po stronie osób i podmiotów z nim współpracujących” sformułowaniem „z przyczyn przez niego zawinionych lub zawinionych przez osoby i podmioty z nim współpracujące”?

#### **Odpowiedź**

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie zaproponowanej zmiany do treści Wzoru Umowy, stanowiącego załącznik nr 9 do SWZ. Zaktualizowany Wzór umowy stanowi załącznik do niniejszego wyjaśnienia treści SWZ.

#### **Treść pytania 3**

W § 6 ust. 1 Wzoru umowy, Zamawiający wskazał: „Strony ustalają, że odbiorem końcowym objęty jest wykonany kompletny przedmiot zamówienia potwierdzony protokołem odbioru końcowego. Data podpisania przez Zamawiającego protokołu odbioru końcowego bez zastrzeżeń jest datą wykonania całości przedmiotu zamówienia, o którym mowa w § 1. Odbiór końcowy nastąpi pod warunkiem nie stwierdzenia wad istotnych.”

Czy istnieje możliwość doprecyzowania sformułowania „protokołu odbioru końcowego bez zastrzeżeń” poprzez dodanie „(...) w zakresie wad istotnych”?

#### **Odpowiedź**

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie ww. zapisu do treści Wzoru Umowy, stanowiącego załącznik nr 9 do SWZ. Zaktualizowany Wzór umowy stanowi załącznik do niniejszego wyjaśnienia treści SWZ.

#### **Treść pytania 4**

W § 6 ust. 9-13 Wzoru umowy, Zamawiający wskazał regulacje dot. ujawnienia wad w trakcie odbioru końcowego.

Czy istnieje możliwość zastąpienia regulacji ust. 9, 10 i 13 (przy jednoczesnym pozostawieniu regulacji ust. 11 i 12), regulacją powszechnie stosowaną w praktykach kontraktowych, tj.:

„Jeżeli w toku czynności odbioru zostaną stwierdzone 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 14 dni, chyba że dłuższy termin jest organizacyjnie lub technicznie uzasadniony,
- 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 14 dni, chyba że dłuższy termin jest organizacyjnie lub technicznie uzasadniony,
- c) nienadające się do usunięcia, ale nie uniemożliwiające użytkowanie przedmiotu zamówienia zgodnie z przeznaczeniem i zachowaniem zasad bezpieczeństwa – Zamawiający może dokonać odbioru i odpowiednio obniżyć wynagrodzenie Wykonawcy,
- d) nienadające się do usunięcia i uniemożliwiające użytkowanie przedmiotu zamówienia zgodnie z przeznaczeniem i zachowaniem zasad bezpieczeństwa – Zamawiający może odstąpić od umowy i zlecić wykonanie przedmiotu zamówienia lub jego odpowiedniej części osobie trzeciej na koszt Wykonawcy”?

#### **Odpowiedź**

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie zaproponowanej zmiany do treści Wzoru Umowy, stanowiącego załącznik nr 9 do SWZ. Zaktualizowany Wzór umowy stanowi załącznik do niniejszego wyjaśnienia treści SWZ.

#### **Treść pytania 5**

W § 9 ust. 2 pkt 3 Wzoru umowy, Zamawiający wskazał, że Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną: „za odstąpienie przez Zamawiającego od całości lub niewykonanej części umowy z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Wykonawca – w wysokości 10 % wynagrodzenia ryczałtowego brutto określonego w § 7 ust. 2”.

Następnie, w § 9 ust. 3 pkt 3, wskazano karę, jaką Zamawiający zapłaci Wykonawcy: „za odstąpienie od umowy przez Wykonawcę z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Zamawiający – w wysokości 5 % wynagrodzenia ryczałtowego brutto, określonego w § 7 ust. 2.”

Czy istnieje możliwość każdorazowego zastąpienia sformułowania „z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność (...)” sformułowaniem „z przyczyn zawinionych przez (...)”? Aktualnie użyte sformułowanie nie wskazuje bowiem wprost na winę danej Strony, jest nieprecyzyjne i pozostawia niebezpieczną przestrzeń interpretacyjną.

Ponadto, czy Zamawiający ujednotoczy wysokość ww. analogicznych kar umownych, poprzez zastosowanie w obu przypadkach **5% lub 10%**, z uwagi na fakt, że kary umowne powinny być konstruowane symetrycznie?

#### **Odpowiedź**

Zamawiający informuje, iż wyraża zgodę jedynie na ujednoczenie zapisu dotyczącego wysokości kar umownych na poziomie 10 %, w przypadku zapisu umieszczonego w § 9 ust. 2 pkt 3 oraz § 9 ust. 3 pkt 3. Pozostałe zapisy przedmiotowego § nie ulegają zmianie. Zaktualizowany Wzór umowy stanowi załącznik do niniejszego wyjaśnienia treści SWZ.

#### **Treść pytania 6**

W § 9 ust. 2 pkt 5 Wzoru umowy, Zamawiający wskazał, że Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną: „za niewywiązanie się przez Wykonawcę z pozostałych zobowiązań wynikających z umowy – za każdy stwierdzony przypadek naruszenia obowiązków umownych – w wysokości 0,2 % wynagrodzenia ryczałtowego brutto określonego w §7 ust. 2”.

Jest to niezwykle szeroka, nieprecyzyjna kara umowna, zdecydowanie odbiegająca od standardowych praktyk kontraktowych. Czy istnieje możliwość usunięcia ww. kary z treści umowy?

#### **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie ww. kary z treści umowy.

#### **Treść pytania 7**

W § 9 ust. 4 Wzoru umowy, Zamawiający wskazał: „Łączna wysokość kar ze wszystkich tytułów nie może przekraczać 20 % wynagrodzenia ryczałtowego brutto. Jeżeli kara umowna nie pokrywa poniesionej szkody, Strony mogą dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych”.

Czy istnieje możliwość doprecyzowania ww. zapisu poprzez wskazanie „**rzeczywiście poniesionej szkody**”?

#### **Odpowiedź**

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie ww. zapisu do treści Wzoru Umowy, stanowiącego załącznik nr 9 do SWZ. Zaktualizowany Wzór umowy stanowi załącznik do niniejszego wyjaśnienia treści SWZ.

#### **Treść pytania 8**

W § 10 ust. 6 Wzoru umowy, Zamawiający wskazał: „W razie stwierdzenia, w okresie rękojmi wad, usterek i braków w wykonanym przedmiocie zamówienia, Zamawiający niezwłocznie wezwie na piśmie Wykonawcę do ich usunięcia w terminie nie dłuższym niż 7 dni roboczych od otrzymania przez Wykonawcę wezwania do usunięcia wady bądź w terminie wskazanym przez Zamawiającego w wezwaniu do usunięcia wady (...)”.

Czy istnieje możliwość zastąpienia ostatniego fragmentu, sformułowaniem „bądź w terminie ustalonym przez Strony – technicznie lub organizacyjnie uzasadnionym”?

**Odpowiedź**

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie zmiany zapisu treści Wzoru Umowy, stanowiącego załącznik nr 9 do SWZ. Zaktualizowany Wzór umowy stanowi załącznik do niniejszego wyjaśnienia treści SWZ.

**Treść pytania 9**

W § 11 ust. 1 pkt 1 Wzoru umowy, Zamawiający wskazał, że może on odstąpić od umowy, jeżeli: „Wykonawca nie dotrzymuje terminów realizacji określonych w harmonogramie rzeczowo – czasowo - finansowym, tj. w sposób nieprzerwany nie realizuje ich przez okres 14 roboczych dni z przyczyn dotyczących Wykonawcy”.

Czy istnieje możliwość zastąpienia sformułowania „z przyczyn dotyczących Wykonawcy” określeniem „z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę”?

**Odpowiedź**

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie ww. zapisu do treści Wzoru Umowy, stanowiącego załącznik nr 9 do SWZ. Zaktualizowany Wzór umowy stanowi załącznik do niniejszego wyjaśnienia treści SWZ.

**Treść pytania 10**

W § 15 ust. 6 Wzoru umowy, Zamawiający wskazał: „Wszelkie zmiany, rozwiązanie, odstąpienie od niniejszej umowy wymagają formy pisemnej pod rygorem bezskuteczności”.

Czy istnieje możliwość zastąpienia sformułowania „pod rygorem bezskuteczności” sformułowaniem „pod rygorem nieważności”?

Jest to o tyle istotne, że nieważność polega na tym, że czynność dotknięta takim rygorem uznawana jest za niewywołującą żadnych skutków od początku, kiedy została podjęta. O uznaniu czynności za bezskuteczną przesądzają natomiast warunki i okoliczności, w jakich dana czynność została podjęta, a nie nieprawidłowości tkwiące w niej samej. Jest to więc sankcja z tego powodu, że czynność prawną zawarto w określonej sytuacji, a nie z tego powodu – jak jest przy sankcji nieważności – że dokonana ona była wadliwie i nie spełniała przesłanek prawidłowości.

**Odpowiedź**

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie ww. zapisu do treści Wzoru Umowy, stanowiącego załącznik nr 9 do SWZ. Zaktualizowany Wzór umowy stanowi załącznik do niniejszego wyjaśnienia treści SWZ.

Burmistrz Miasta i Gminy

Dobrzyń nad Wisłą

/-/ Piotr Wiśniewski