

Kraków, 11.06.2024 r.  
ZDW/PW/2024/4275/DN-4/AN  
zn. sprawy: ZDW-DN-4-271-24/24

### **Wg rozdzielnika**

**dotyczy: postępowania w sprawie zamówienia pn. Regionalne ścieżki rowerowe VeloMałopolska: budowa trasy VeloRaba na odcinku Stojowice – Dobczyce (nr ZDW-DN-4-271-24/24)**

- I. Zamawiający – Zarząd Dróg Wojewódzkich w Krakowie prowadzący postępowanie jw., niniejszym na podstawie art. 135 ust. 1, 2, 5 i 6 ustawy z dnia 11.09.2019 r. – *Prawo zamówień publicznych* (tekst jedn. Dz. U. z 2023 r. poz. 1605, ze zm., zwanej dalej ustawą PZP) udziela poniżej odpowiedzi na złożone przez Wykonawców wnioski o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) w przedmiotowym postępowaniu, które wpłynęły do Zamawiającego (numeracja pytań oraz kolejność udzielania odpowiedzi jest ustalona przez Zamawiającego).

#### **Pytanie nr 26:**

*Dotyczy §1 ust.3 projektu umowy: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy dokumentacja udostępniona przez Zamawiającego opisująca przedmiot umowy, wskazana w projekcie umowy, w szczególności w §1 ust. 3 - jest kompletna, nie zawiera błędów i posiada wszelkie niezbędne dane do prawidłowej realizacji zadania? Czy opis przedmiotu zamówienia został opracowany zgodnie z art. 99 ust.1 PZP? Czy wszelkie warunki techniczne są aktualne i obowiązujące?*

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż przedmiot zamówienia został opisany za pomocą dokumentacji obejmującej w szczególności projekt budowlany, projekt wykonawczy, Specyfikacje Techniczne Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych (STWiORB) oraz pozyskane decyzje, uzgodnienia i opinie (udostępnionych w ramach OPZ – zał. nr 1 SWZ), które zostały sporządzone z należytą starannością i zawierają dane niezbędne do sporządzenia oferty. Opis przedmiotu zamówienia został sporządzony w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty – zgodnie z wymaganiami wynikającymi z art. 99 ust. 1 ustawy PZP.

Patrz również odpowiedź na pytanie nr 70.

#### **Pytanie nr 27:**

*Dotyczy §7 ust. 2 projektu umowy: Prosimy o zmianę zapisów umownych poprzez: „Zgłoszone wady winny być niezwłocznie usunięte przez Wykonawcę, nie później niż w terminie 14 dni roboczych od daty powiadomienia Wykonawcy o wadzie przedmiotu zamówienia lub w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie chyba że z przyczyn technologicznych usunięcie wady w tym terminie będzie niemożliwe, w takim wypadku Strony wspólnie uzgodnią termin na usunięcie wady mając na względzie charakter wady, wymogi technologiczne związane z jej usunięciem, a w przypadku konieczności zamówienia materiału – czas niezbędny na jego dostawę.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację zapisu § 7 ust. 2 wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) w sposób wskazany w pytaniu – z uwagi na brak zdaniem Zamawiającego potrzeby dokonania takowej. W ocenie Zamawiającego obecny zapis jest adekwatny i odpowiedni względem kwestii, do których się odnosi, oraz nie wymaga dodatkowego precyzowania, czy dookreślenia w swojej treści. Jednocześnie Zamawiający nadmienia, iż biorąc pod uwagę charakter wady i wymogi technologiczne jej usunięcia uzasadniające wskazanie terminu dłuższego, niż terminy ogólne wskazane w umowie, wyznaczony w konkretnej sprawie termin konieczny na jej usunięcie będzie dostosowany do przedmiotu wady, co będzie przedmiotem bieżących uzgodnień na gruncie współpracy umownej.

**Pytanie nr 28:**

*Dotyczy §7 ust.3 projektu umowy: Prosimy o zmianę zapisów poprzez ich ujęcie w następujący sposób: „Jeżeli Wykonawca wykonuje przedmiot umowy w sposób wadliwy albo sprzeczny m.in. z umową, Zamawiający może wezwać go do zmiany sposobu wykonania i wyznaczyć mu w tym celu odpowiedni termin. Po bezskutecznym upływie wyznaczonego terminu Zamawiający może powierzyć poprawienie lub dalsze wykonanie przedmiotu umowy innej osobie, po uprzednim powiadomieniu o niniejszym fakcie Wykonawcy, na koszt Wykonawcy na co Wykonawca oświadcza, że wyraża zgodę”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację zapisu § 7 ust. 3 wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) w sposób wskazany w pytaniu – z uwagi na brak zdaniem Zamawiającego potrzeby dokonania takowej. W ocenie Zamawiającego obecny zapis jest adekwatny i odpowiedni względem kwestii, do których się odnosi, oraz nie wymaga dodatkowego precyzowania, czy dookreślenia w swojej treści.

**Pytanie nr 29:**

*Dotyczy §7 ust.4 projektu umowy: Prosimy o wykreślenie zapisów. Sposób wykonania Przedmiotu umowy może odbiegać od OPZ, czy to na skutek zmian poczynionych przez Strony w tym zakresie czy też z innych przyczyn – a mimo tego Przedmiot Umowy będzie zgodny z wymaganiami, będzie spełniał swoją rolę i przeznaczenie.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na usunięcie zapisu § 7 ust. 4 wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) – z uwagi na brak zdaniem Zamawiającego potrzeby i uzasadnienia dokonania takowej zmiany. W ocenie Zamawiającego przedmiotowy zapis jest adekwatny i odpowiedni względem kwestii, do których się odnosi, jak również w żaden sposób nie narusza obowiązujących regulacji prawnych.

**Pytanie nr 30:**

*Dotyczy §10 ust. 6 projektu Umowy: prosimy o wprowadzenie następującej korekty zapisów: „Zamawiający może zgłaszać wady w ~~dowolnym~~ terminie 14 dni licząc od dnia stwierdzenia wady przez cały okres trwania gwarancji i rękojmi, a Wykonawca zobowiązuje się je usunąć w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego, uwzględniającym uwarunkowania technologiczne związane z usunięciem wady, a w przypadku konieczności zamówienia materiału – czas niezbędny na jego dostawę. Wykonawca zobowiązuje się niezwłocznie potwierdzić na piśmie, faksem lub pocztą elektroniczną otrzymanie zgłoszenia wady. Jeżeli w terminie 24 godzin od zgłoszenia wady (72 godz. w dni wolne od pracy, święta itp.) Wykonawca nie potwierdzi jej otrzymania, uważa się, że Wykonawca takie potwierdzenie złożył z chwilą upływu tego terminu. Usunięcie wad uniemożliwiających prawidłową eksploatację elementów sieci elektroenergetycznych, powinno nastąpić nie później*

niż w terminie 3 dni od chwili otrzymania przez Wykonawcę zawiadomienia o dostrzeżonej wadzie”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację zapisu § 10 ust. 6 wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) w sposób wskazany w pytaniu – z uwagi na brak zdaniem Zamawiającego potrzeby dokonania takowej. W ocenie Zamawiającego obecny zapis jest adekwatny i odpowiedni względem kwestii, do których się odnosi, oraz nie wymaga dodatkowego precyzowania, czy dookreślenia w swojej treści. Jednocześnie Zamawiający nadmienia, iż biorąc pod uwagę charakter wady i wymogi technologiczne jej usunięcia wyznaczany w konkretnej sprawie termin konieczny na jej usunięcie będzie dostosowany do przedmiotu wady.

**Pytanie nr 31:**

*Dotyczy §10 ust.8 ad fine projektu umowy: Prosimy o wykreślenie zapisów zawartych w ostatnim zdaniu niniejszego ustępu. Sposób wykonania Przedmiotu umowy może odbiegać od OPZ, czy to na skutek zmian poczynionych przez Strony w tym zakresie czy też z innych przyczyn – a mimo tego Przedmiot Umowy będzie zgodny z wymaganiami, będzie spełniał swoją rolę i przeznaczenie.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację zapisów § 10 ust. 8 wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) w sposób wskazany w pytaniu – z uwagi na brak zdaniem Zamawiającego potrzeby dokonania takowej. W ocenie Zamawiającego obecny zapis jest adekwatny i odpowiedni względem kwestii, do których się odnosi, jak również w żaden sposób nie narusza obowiązujących regulacji prawnych.

**Pytanie nr 32:**

*Dotyczy §10 ust. 9 projektu Umowy: prosimy o wprowadzenie następującej korekty zapisów: „Jeżeli Wykonawca nie usunie wad w terminie 5 dni od daty upływu terminu wyznaczonego ~~(ich zgłoszenia)~~ przez Zamawiającego na usunięcie, to Zamawiający może zlecić usunięcie ich stronie trzeciej na koszt Wykonawcy, po uprzednim powiadomieniu o tym fakcie Wykonawcy wraz z wyznaczeniem mu dodatkowego terminu na usunięcie wad, na co Wykonawca oświadcza, że wyraża zgodę. Zamawiający jest zobowiązany powiadomić Wykonawcę co najmniej 3 14 dni wcześniej o zamiarze zlecenia usunięcia wad stronie trzeciej”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację zapisu § 10 ust. 9 wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) w sposób wskazany w pytaniu – z uwagi na brak zdaniem Zamawiającego potrzeby dokonania takowej. W ocenie Zamawiającego obecny zapis jest adekwatny i odpowiedni względem kwestii, do których się odnosi. Jednocześnie Zamawiający nadmienia, iż biorąc pod uwagę charakter wady i wymogi technologiczne jej usunięcia uzasadniające wskazanie terminu dłuższego, niż terminy ogólne wskazane w umowie, wyznaczany w konkretnej sprawie termin konieczny na jej usunięcie będzie dostosowany do przedmiotu wady, co będzie przedmiotem bieżących uzgodnień na gruncie współpracy umownej.

**Pytanie nr 33:**

*Dotyczy §10 ust. 10 projektu Umowy: prosimy o wprowadzenie następującej korekty zapisów: „Wykonawca nie odpowiada za wady powstałe z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, w szczególności: wskutek zdarzeń losowych, normalnego zużycia, szkód wynikłych z winy przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, wskutek działań/zaniechań osób trzecich.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację zapisu § 10 ust. 10 wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) w sposób wskazany w pytaniu – z uwagi na brak zdaniem Zamawiającego potrzeby dokonania takowej. W ocenie Zamawiającego obecny zapis jest adekwatny i odpowiedni względem kwestii, do których się odnosi, oraz nie wymaga dodatkowego precyzowania, czy dookreślenia w swojej treści.

**Pytanie nr 34:**

*Dotyczy §10 ust. 14 projektu Umowy: prosimy o wprowadzenie następującej korekty zapisów: „Jeżeli w okresie gwarancji przedmiot objęty gwarancją lub jego część w zakresie dotyczącym urządzeń obcych dwukrotnie będzie przedmiotem reklamacji, to przy trzeciej reklamacji – w zakresie bezpośrednio objętym uprzednimi dwukrotnymi reklamacjami - podlega wymianie na nowy, wolny od wad, bez względu na możliwość i dopuszczalność jego naprawy. ~~Postanowienia niniejszego ustępu nie wykluczają możliwości żądania wymiany wadliwego przedmiotu objętego gwarancją w zakresie dotyczącym sieci elektroenergetycznych na nowy, wolny od wad już przy pierwszej lub drugiej reklamacji~~”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację zapisu § 10 ust. 14 wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) w sposób wskazany w pytaniu – z uwagi na brak zdaniem Zamawiającego potrzeby dokonania takowej. W ocenie Zamawiającego obecny zapis jest adekwatny i odpowiedni względem kwestii, do których się odnosi, oraz nie wymaga dodatkowego precyzowania, czy dookreślenia w swojej treści.

**Pytanie nr 35:**

*Dotyczy §11 ust. 5 projektu Umowy: wnosimy o wykreślenie ostatniego zdania ust. 5 jako pozostającego w sprzeczności z art. 453 ust.1 i 3 PZP, mówiącymi iż „Zamawiający zwraca” zatrzymane zabezpieczenie, bez konieczności uprzedniego złożenia wniosku o zwrot zabezpieczenia przez Wykonawcę.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację zapisu § 11 ust. 5 wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) w sposób wskazany w pytaniu – z uwagi na brak zdaniem Zamawiającego potrzeby dokonania takowej. W ocenie Zamawiającego obecny zapis jest adekwatny i odpowiedni względem kwestii, do których się odnosi, jak również w żaden sposób nie narusza obowiązujących regulacji prawnych. Zaznacza się przy tym, iż przedmiotowe postanowienie umowne wcale nie kreuje / nie określa sytuacji, która dokonanie zwrotu zabezpieczenia należytego wykonania umowy miałyby uzależniać od uprzedniego wniosku Wykonawcy – zwrot zabezpieczenia będzie dokonywany zgodnie z obowiązującymi regulacjami ustawy PZP.

**Pytanie nr 36:**

*Dotyczy §11 ust. 6 projektu Umowy: Zgodnie z art. 453 ust. 1 i 3 PZP - zamawiający zwraca zabezpieczenie w terminie 30 dni od dnia wykonania zamówienia i uznania przez zamawiającego za należyte wykonane. Uniemożliwia to więc objęcie nim roszczeń odszkodowawczych, a także z tytułu kar umownych niezaspokojonych do tego czasu (np. spornych), a także roszczeń powstałych po tym okresie. Zapis w brzmieniu zaproponowanym przez Zamawiającego jest niezgodny z uregulowaniami PZP w tym zakresie.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację zapisu § 11 ust. 6 wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) w sposób wskazany w pytaniu z uwagi na brak zdaniem Zamawiającego

potrzeby dokonania takowej. W ocenie Zamawiającego obecny zapis jest adekwatny i odpowiedni względem kwestii, do których się odnosi oraz w żaden sposób nie narusza obowiązujących regulacji prawnych. Nadmienia się, iż wyłączny i jedyny cel i funkcję zabezpieczenia należytego wykonania umowy stanowi zgodnie z przepisem art. 449 ust. 2 ustawy PZP pokrycie roszczeń z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, co zostało wprost wskazane w przytoczonych zapisach umowy, i jest ono ustanowione na rzecz Zamawiającego celem umożliwienia pokrycia przez niego roszczeń z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy.

**Pytanie nr 37:**

*Dotyczy §12 ust.1 i 2 projektu umowy: Prosimy o wprowadzenie do wspomnianego ustępu zapisów, iż odstąpienie od umowy możliwe będzie po uprzednim wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania w odpowiednim wyznaczonym terminie uchybienia będącego podstawą odstąpienia.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację zapisów § 12 ust. 1 i 2 wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) w sposób wskazany w pytaniu – z uwagi na brak zdaniem Zamawiającego potrzeby dokonania takowej. W ocenie Zamawiającego obecne zapisy są adekwatne i odpowiednie względem kwestii, do których się odnoszą, w żaden sposób nie naruszają obowiązujących regulacji prawnych oraz nie wymagają dodatkowego precyzowania, czy dookreślania w swojej treści – Zamawiający nie widzi potrzeby uszczegóławiania tych zapisów o wprowadzenie dodatkowej procedury związanej z uprzednim wezwaniem.

**Pytanie nr 38:**

*Dotyczy §12 ust. 2 lit. c) projektu Umowy: wnosimy o usunięcie zapisów w całości z uwagi na zawierające pojęcia nieostre, mogące prowadzić do ich nadużycia.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na usunięcie zapisu § 12 ust. 2 lit. c) wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) – z uwagi na brak zdaniem Zamawiającego potrzeby i uzasadnienia dokonania takowej zmiany. W ocenie Zamawiającego obecny zapis jest adekwatny i odpowiedni względem kwestii, do których się odnosi, w żaden sposób nie narusza obowiązujących regulacji prawnych oraz nie wymaga dodatkowego precyzowania, czy dookreślania w swojej treści.

**Pytanie nr 39:**

*Dotyczy §12 ust. 2 lit. j) projektu Umowy: wnosimy o usunięcie zapisów w całości jako prowadzących do nadużycia prawa, w szczególności na gruncie art. 5KC. „Zamawiający, jako podmiot uprawniony do właściwie jednostronnego kształtowania treści umowy o zamówienie publiczne, nie może swego prawa podmiotowego nadużywać. Kształtując treść umowy, musi mieć na uwadze ograniczenia wynikające z art. 353(1) k.c., a także z innej zasady prawa cywilnego, wynikającej z art. 5 k.c., zgodnie z którą nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub zasadami współżycia społecznego. Takie działanie lub zaniechanie uprawnionego nie jest uważane za wykonywanie prawa i nie korzysta z ochrony (KIO 487/14).*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na usunięcie zapisu § 12 ust. 2 lit. j) wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) – z uwagi na brak zdaniem Zamawiającego potrzeby i uzasadnienia dokonania takowej zmiany. W ocenie Zamawiającego zapis ten jest adekwatny i odpowiedni względem kwestii, do których się odnosi, jak również w żaden sposób

nie narusza obowiązujących regulacji prawnych, w tym nie może on być uznany za przejaw nadużycia prawa w rozumieniu art. 5 KC.

**Pytanie nr 40:**

*Dotyczy §12 ust. 7 projektu Umowy: wnosimy o zmianę słowa „opóźnienia” na „zwłokę”; jako pozostających w sprzeczności z zapisami art. 433 PZP.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację zapisu § 12 ust. 7 wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) – z uwagi na brak uzasadnienia i potrzeby takiej zmiany przy uwzględnieniu całości treści wzoru umowy (jako że zapis § 12 ust. 7 należy czytać łącznie z zapisami § 13) oraz wobec faktu, iż obecne zapisy wzoru umowy (ujęte w § 13) nie kreują wcale odpowiedzialności Wykonawcy za (jakiegokolwiek) opóźnienie, ale jedynie właśnie za zwłokę, czyli opóźnienie zawinione zgodnie z literalnym brzmieniem tych zapisów (nadmienia się przy tym, iż kwestia nomenklatury i użytych sformułowań nie przesądza o dyspozycji i odniesieniu wskazanych w pytaniu zapisów, które faktycznie w sposób jasny i niebudzący wątpliwości statuują odpowiedzialność Wykonawcy sankcjonowaną karą umowną jedynie za przekroczenie terminów w wyniku zaistnienia okoliczności zależnych od Wykonawcy). Zamawiający zwraca uwagę, iż wskazane zapisy umowy nie kreują / nie przewidują naliczenia kar umownych za jakiegokolwiek opóźnienie w realizacji obowiązków umownych, tzn. przekroczenie terminu ich realizacji z przyczyn, za które Wykonawca nie odpowiada – a właśnie takiego kontekstu dotyczy norma statuowana w art. 433 pkt 1 ustawy PZP (klauzula abuzywna). Wręcz przeciwnie, przedmiotowe zapisy umowne wyraźnie i jednoznacznie podkreślają kontekst powiązania wskazanych kar umownych z tytułu przekroczenia terminów wykonania poszczególnych obowiązków umownych z odpowiedzialnością i przyczynieniem się Wykonawcy do zaistnienia takich sytuacji – zapis § 13 ust. 1 wzoru umowy wyraźnie określa, iż Wykonawca zobowiązany jest do zapłacenia kar umownych w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonywania przedmiotu umowy, jeżeli sytuacja taka wynika z okoliczności za które Wykonawca odpowiada), a więc faktycznie kreują odpowiedzialność Wykonawcy za zwłokę (opóźnienie kwalifikowane), tzn. przekroczenie terminu z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę, natomiast immanentnym uzupełnieniem zapisów § 13 ust. 1 wzoru umowy jest zapis § 13 ust. 2 wzoru umowy (do którego przedmiotowe zapisy wprost odsyłają), który jednoznacznie określa, iż kary umowne z tytułu przekroczeń terminów wykonania przez Wykonawcę poszczególnych obowiązków określonych w ust. 1 będą naliczane w przypadku zaistnienia opóźnienia w realizacji tych obowiązków (w stosunku do obowiązujących Wykonawcę terminów) z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, tzn. gdy Wykonawca nie wykaże, że dane opóźnienie (przekroczenie terminu) wynika z okoliczności od niego niezależnych. Niniejsza konstrukcja wyczerpuje w ocenie Zamawiającego kwestię relacji zastrzeganych kar umownych do okoliczności będących powodem ich naliczenia, kreując podstawy tych sankcji w sposób nienaruszający przepisu art. 433 ustawy PZP, w tym klauzuli abuzywnej określonej w pkt 1, tzn. nie przewidują odpowiedzialności Wykonawcy za opóźnienie (tj. z tytułu sytuacji niezależnej od Wykonawcy, za którą Wykonawca nie odpowiada).

**Pytanie nr 41:**

*Dotyczy §12 ust. 10 lit. a) projektu umowy: wnosimy o wykreślenie sformułowania "o ile nadają się one do odbioru". Wszelkie roboty wykonane do dnia odstąpienia winny zostać odebrane przez Zamawiającego. Ponadto warto podkreślić, iż orzecznictwo i doktryna stoją na stanowisku, że strony umowy o roboty budowlane nie mogą uzależniać wypłaty wynagrodzenia należnego wykonawcy od braku jakichkolwiek usterek w zakresie wykonanych*

robót budowlanych (tak m.in. SN w wyroku z dnia 22.06.2007 r. sygn. akt. V CSK 99/07). Niedopuszczalne jest również uznanie dzieła/robót za wykonane, tylko w przypadku wystąpienia stanu bezusterkowości. Przedmiotowy pogląd dominuje w orzecznictwie sądów powszechnych. Przykładowo wskazujemy wyrok SA w Szczecinie z dnia 26.04.2017 r. sygn. akt I ACa 1008/16, gdzie Sąd stwierdził: „Z niewykonaniem zobowiązania z umowy o roboty budowlane (umowy o dzieło) mamy do czynienia wówczas, gdy roboty budowlane nie zostały wykonane w ogóle bądź gdy wada jest tego rodzaju, że uniemożliwia normalne wykorzystanie rezultatu robót lub odbiera im cechy wyraźnie oznaczone w umowie istotnie zmniejszając ich wartość”. Podobnie SA w Warszawie, w wyroku z dnia 03.08.2017 r. sygn. akt I ACa 689/16: „W sytuacji, gdy wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych i brak jest wad istotnych, zamawiający jest zobowiązany do ich odbioru. W protokole z tej czynności, stanowiącym pokwitowanie spełnienia świadczenia i podstawę dokonania rozliczeń stron, niezbędne jest zawarcie ustaleń co do jakości wykonanych robót, w tym ewentualnego wykazu wszystkich ujawnionych wad z terminami ich usunięcia lub oświadczeniem inwestora o wyborze innego uprawnienia przysługującego mu z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze. Odmowa odbioru będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy stwierdzone wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację zapisu § 12 ust. 10 lit. a wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) w sposób wskazany w pytaniu – z uwagi na brak potrzeby i uzasadnienia dla takiej zmiany. W ocenie Zamawiającego obecny zapis jest adekwatny i odpowiedni względem kwestii, do których się odnosi, jak również w żaden sposób nie narusza obowiązujących regulacji prawnych. Zaznacza się, iż przedmiotowy zapis dotyczy przedwczesnego, sankcyjnego rozwiązania umowy – przed zakończeniem realizacji przedmiotu umowy (bez osiągnięcia rezultatu w postaci wykonania całości prac i robót nim objętych), a zatem możliwe jest zaistnienie sytuacji w nim wskazanej.

**Pytanie nr 42:**

*Dotyczy §13 ust.1 pkt. a) projektu umowy: prosimy o zmianę zapisów poprzez zmniejszenie stawki kary z dotychczasowego 0,02% wynagrodzenia umownego na: 0,01% wynagrodzenia umownego. Proponowana przez Zamawiającego wysokość kary jest niewspółmierna do rodzaju zawinienia Wykonawcy, czym narusza art. 16 pkt 3 PZP. Stosowanie kar umownych, a w tym ustalanie ich wysokości powinno mieć charakter prewencyjny, a nie uciążliwy dla Wykonawcy i mogący skutkować ponoszeniem przez niego rażących strat.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację zapisu § 13 ust. 1 lit. a wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) w sposób wskazany w pytaniu – z uwagi na brak zdaniem Zamawiającego potrzeby dokonania takowej. W ocenie Zamawiającego obecny zapis jest adekwatny i odpowiedni względem kwestii, do których się odnosi, oraz w żaden sposób nie narusza obowiązujących regulacji prawnych (w tym powołanego w pytaniu art. 16 pkt 3 ustawy PZP), w tym w szczególności nie określa wysokości kary umownej w sposób niemiarodajny, niewspółmierny, czy rażąco wygórowany.

**Pytanie nr 43:**

*Dotyczy §13 ust. 9 projektu Umowy: prosimy po lit.b) wprowadzić lit. c) o następującej treści: „c) odstąpienia od umowy lub rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego – w wysokości 20 % wynagrodzenia umownego, o którym mowa w § 3 ust. 1 zdanie pierwsze”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację zapisów § 13 ust. 9 wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) w sposób wskazany w pytaniu – z uwagi na brak zdaniem Zamawiającego potrzeby dokonania takowej. W ocenie Zamawiającego obecne zapisy są adekwatne i odpowiednie względem kwestii, do których się odnoszą. Zadaniem Zamawiającego obecnie określony we wzorze umowy katalog kar umownych jest właściwy, wystarczający i adekwatny (także wobec zakresu praw i obowiązków poszczególnych stron umowy), stąd też Zamawiający nie widzi powodów, aby go poszerzać.

**Pytanie nr 44:**

*Czy Zamawiający dopuszcza wykonanie warstwy wiążącej z mieszanki mineralno-asfaltowej AC16W?*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza się wykonania warstwy wiążącej z mieszanki mineralno-asfaltowej AC16W – nawierzchnię należy wykonać zgodnie z dokumentacją projektową.

**Pytanie nr 45:**

*Czy Zamawiający dopuszcza doprowadzenie podłoża konstrukcji do kategorii G1 w sposób inny niż wskazany w dokumentacji a zgodny zapisami KTKN PiP 2014r oraz dostosowany do warunków gruntowo wodnych panujących w miejscu wbudowania?*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza się zmiany sposobu doprowadzenia konstrukcji do kategorii G1.

**Pytanie nr 46:**

*Czy Zamawiający dopuszcza ujednoczenie konstrukcji ścieżek rowerowych na wszystkich odcinkach?*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza się ujednoczenia konstrukcji ścieżek rowerowych na wszystkich odcinkach – konstrukcję należy wykonać zgodnie z dokumentacją projektową.

**Pytanie nr 48:**

*Prosimy o potwierdzenie, że nawierzchnie mineralno-bitumiczne należy projektować i produkować zgodnie z wytycznymi WT-2:2014.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nawierzchnie mineralno-bitumiczne mają spełniać wymagania określone w specyfikacjach technicznych.

**Pytanie nr 68:**

*Czy Zamawiający stawia dodatkowe wymogi uwzględniające uwarunkowania lokalne co do tymczasowej organizacji ruchu?*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż wykonanie projektu tymczasowej organizacji ruchu oraz uzyskanie jego zaopiniowania i zatwierdzenia stanowi obowiązek Wykonawcy w ramach realizacji niniejszego zamówienia. Zamawiający nie formułuje dodatkowych wymogów w tym kontekście.



**Pytanie nr 69:**

*W jakim zakresie Zamawiający wymaga obsługi geodezyjnej inwestycji? Prosimy o podanie zakresu wymaganych prac.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż wymagane jest zapewnienie obsługi geodezyjnej w zakresie koniecznym do realizacji robót oraz wskazanym w OPZ.

**Pytanie nr 70:**

*Czy Zamawiający przewiduje konieczność uzyskania nowych warunków od gestorów sieci.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że zgodnie z zapisami OPZ w przypadku utraty ważności wydanych warunków lub zatwierdzeń Wykonawca zobligowany jest w ramach realizacji niniejszego zamówienia do pozyskania nowych warunków lub ich prolongaty.

**Pytanie nr 71:**

*Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku stwierdzenia osobników i siedlisk gatunków chronionych przed rozpoczęciem prac i/lub w czasie wykonywania robót, Zamawiający uzyska wymagane decyzje oraz w przypadku wydłużających się procedur administracyjnych przedłuży termin realizacji zamówienia.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że w przypadku stwierdzenia występowania osobników i siedlisk gatunków chronionych przed rozpoczęciem prac i / lub w czasie wykonywania robót Wykonawca zobligowany jest do pozyskania niezbędnych decyzji i pozwoleń w tym kontekście. Kwestia ewentualnej zmiany / wydłużenia terminu realizacji zamówienia w przypadku zaistnienia takiej sytuacji będzie rozpatrywana indywidualnie w kontekście zapisów umowy i obowiązujących przepisów prawa.

**Pytanie nr 72:**

*Prosimy o wskazanie, czy jakiegokolwiek elementy zakresu inwestycji (np. sieci) są objęte gwarancją innych wykonawców?*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż z posiadanych informacji wynika, że na odcinku nr 17 (nieinwestycyjnym) na zlecenie Miasta i Gminy Dobczyce wykonana została ścieżka pieszo-rowerowa, która objęta jest gwarancją udzieloną przez jej wykonawcę, przy czym zaznacza się, iż przedmiot niniejszego zamówienia w kontekście tego odcinka obejmuje jedynie wykonanie doświetlenia przejść dla pieszych i wprowadzenie docelowej organizacji ruchu.

**Pytanie nr 73:**

*Czy mieszanka mineralno-asfaltowa, z której wykonano drogę przeznaczoną do rozbiórki powstała po 31 grudnia 2000 r.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie posiada wiedzy w kwestii wskazanej w pytaniu.

**Pytanie nr 74:**

*Czy Zamawiający zostaje posiadaczem (wytwórcą) destruktu asfaltowego powstającego w wyniku wykonywanych prac przez wykonawcę, a jeśli tak to czy Zamawiający posiada pozwolenie na przetwarzanie odpadów 17 03 02?*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż w sytuacji powstawania w wyniku wykonywanych przez Wykonawcę w ramach realizacji zamówienia prac destruktu asfaltowego Zamawiający nie staje się wytwórcą destruktu, a materiały z rozbiórki nienadające się do dalszego użycia podlegają utylizacji przez Wykonawcę. Równocześnie Zamawiający informuje, iż niniejsza kwestia została doprecyzowana w ramach zapisów pkt 12 ppkt 3 OPZ – cz. opisowa (str. 7), w związku z czym udostępnia się w załączeniu do niniejszego pisma zamienny OPZ – przedmiotowy dokument zamieszczony jest w linku do załączników pod adresem [https://pliki.zdw.krakow.pl/wzp1/postepowanie24\\_24.zip](https://pliki.zdw.krakow.pl/wzp1/postepowanie24_24.zip) w folderze pn. *załączniki do pisma z dnia 11.06.2024 r.*

**Pytanie nr 75:**

*Czy obszar inwestycji znajduje się na terenie zalewowym i czy w rejonie inwestycji znajduje się obszar wysokiego, podwyższonego lub średniego zagrożenia?*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż odcinki nr 19 i 22 znajdują się na terenie zalewowym.

**Pytanie nr 76:**

*Ze względu na bardzo duże rozbieżności projektowe (opis <> przedmiar <> dokumentacja rysunkowa) prosimy o zmianę rozliczenia na kosztorysowe w celu uniknięcia późniejszych rozbieżności przy rozliczeniu na etapie realizacji zadania.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na zmianę rodzaju (charakteru) wynagrodzenia umownego – z uwagi na brak zdaniem Zamawiającego potrzeby i uzasadnienia dla dokonania takowej zmiany. Zamawiający nie uważa, aby dokumenty składające się na opis przedmiotu zamówienia miały zawierać takie niespójności i wewnętrzne rozbieżności, które miałyby generować problemy na etapie rozliczania zadania – Wykonawca ma wycenić i zrealizować zakres robót wskazany w dokumentacji projektowej i pozyskanych decyzjach / zgłoszeniach, który w ocenie Zamawiającego określony jest w sposób właściwy i precyzyjny. Nadmienia się przy tym, iż zgodnie z informacjami zamieszczonymi w SWZ udostępniane w toku niniejszego postępowania przedmiary robót nie są elementem / składową SWZ, w tym w szczególności nie są częścią OPZ – zał. nr 1 SWZ (nie wyznaczają opisu przedmiotu zamówienia), stąd też nie powinny stanowić one podstawy sporządzenia przez Wykonawcę oferty, w tym ustalenia ceny ofertowej, jako że są one jedynie materiałem pomocniczym, orientacyjnym, dodatkowym i nieostatecznym, za korzystanie z którego odpowiedzialność ponosi wyłącznie Wykonawca. Zaznacza się, iż w celu oszacowania i wyceny zakresu robót na potrzeby sporządzenia oferty należy bazować na dokumentacji projektowej, SZRZ, wynikach wizji terenowych oraz własnych badaniach, opracowaniach i analizach – Wykonawca będący profesjonalistą winien zweryfikować ilości poszczególnych asortymentów niezbędne do realizacji wszystkich robót i należytego wykonania całości zamówienia.

**Pytanie nr 77:**

*Dotyczy § 4 ust. 4 wzoru Umowy. Prosimy o potwierdzenie, że wymóg wskazany w § 4 ust. 4 wzoru Umowy dotyczący konieczności przedstawienia odrębnej polisy ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej dla kontraktu zostanie uznany za spełniony kiedy Wykonawca przedstawi ogólną obrotową polisę OC działalności spełniającą wymogi Zamawiającego wskazane we wzorze umowy w postanowieniach ogólnych dotyczących ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej oraz wymaganym zakresie ubezpieczenia, jednakże z okresem ubezpieczenia krótszym niż wymagany. Wymóg posiadania ubezpieczenia do daty odbioru*

*końcowego przedmiotu umowy + 3 miesiące zostałyby spełnione poprzez utrzymanie ciągłości ubezpieczenia Wykonawcy potwierdzone przez przekazanie Zamawiającemu ogólnej obrotowej polisy OC działalności Wykonawcy spełniającej wymogi wystawionej na kolejny okres ubezpieczeniowy, tj. kolejny rok kalendarzowy – tym samym Wykonawca posiadałby ubezpieczenie OC w całym wymaganym okresie na warunkach wskazanych w Umowie, jednakże z podziałem okresu ubezpieczenia na dwie polisy. Ponadto Wykonawca potwierdziłby objęcie ochroną ubezpieczeniową kontraktu przedstawiając dodatkowy dokument ubezpieczeniowy (certyfikat) zawierający m. in. nazwę realizowanego zadania. Wykonawca wskazuje, że powyższe rozwiązanie nie pogorszy warunków ubezpieczenia ani nie zmniejszy ochrony ubezpieczeniowej dla kontraktu a pozwoli na ograniczenie kosztów aranżacji ubezpieczenia, a co za tym idzie ceny ofertowej.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający w kontekście przedmiotowego pytania informuje, iż jeżeli posiadana przez Wykonawcę generalna polisa OC spełnia wszystkie szczegółowe wymogi ubezpieczeniowe dla niniejszego zamówienia określone w ramach § 4 ust. 4 wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) w zakresie dotyczącym wymagań odnoszących się do ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej – polisy oddzielnej OC dla kontraktu, w tym dotyczących m.in. kręgu ubezpieczonych, okresu ubezpieczenia, zakresu (klausul) ubezpieczenia oraz limitów kwotowych / procentowych sumy gwarancyjnej, tzn. stanowi polisę adekwatną / równoważną co do przedmiotu i zakresu ochrony ubezpieczeniowej, jaka jest wymagana w kontekście realizacji niniejszego zamówienia, taka polisa będzie mogła zostać uznana za spełniającą przywołane (zawarte w SWZ) wymagania dotyczące ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej, co implikować będzie brak konieczności angażowania w tym zakresie odrębnej polisy OC. Zaznacza się przy tym, iż tego typu polisa OC (spełniająca wskazane wymagania) może zastąpić (tzn. zostać uznana za równoważną) jedynie polisę kontraktową OC, ale już nie, także wymagane zgodnie z zapisami § 4 ust. 4 wzoru umowy, ubezpieczenie ryzyk budowy i montażu – polisa generalna OC nie odnosi się i nie może skompensować wymagania posiadania w kontekście realizacji niniejszego zamówienia również tego typu swoistego, odrębnego ubezpieczenia, stąd też w każdym przypadku konieczne będzie wygenerowanie odrębnej polisy ubezpieczenia ryzyk budowy i montażu. Wskazuje się przy tym, iż w przypadku przedłożenia polisy generalnej OC wymagane jest równoczesne złożenie oświadczenia o niewyczerpalności sumy gwarancyjnej.

**Pytanie nr 78:**

*Dotyczy § 4 ust. 4 wzoru Umowy. Prosimy o zmianę wymogu dotyczącego ubezpieczenia ryzyk budowy i montażu (CAR) i potwierdzenie, że wymóg zostanie uznany za spełniony kiedy Wykonawca będzie posiadał ubezpieczenie CAR z sumą ubezpieczenia w wysokości wartości kontraktu netto. Wskazujemy, że odszkodowania z ubezpieczenia ryzyk budowy i montażu (CAR) na rzecz podmiotu zarejestrowanego jako płatnik podatku VAT, a takim bez wątpienia będzie każdy Wykonawca, pomniejszane są o wartość podatku VAT, tj. wypłacane w kwocie netto. W związku z powyższym ubezpieczenie budowy na sumę równą wartości kontraktu brutto jedynie niepotrzebnie zwiększy składkę za to ubezpieczenie (o 23%), a co za tym idzie samą cenę ofertową, kiedy nie ma możliwości aby tak ustalona suma ubezpieczenia kiedykolwiek została wykorzystana w całości przy likwidacji szkody.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację zapisu § 4 ust. 4 wzoru umowy (zał. nr 8 SWZ) w sposób wskazany w pytaniu. Celem zapewnienia jednolitości, równoważności i przejrzystości wymagań ubezpieczeniowych podtrzymuje się wymóg, aby suma gwarancyjna w ramach ubezpieczenia ryzyk budowy i montażu opiewała na wartość

kontraktu brutto (cenę ofertową). Zamawiający nie wyraża zgody na indywidualizowanie wymagań ubezpieczeniowych w kontekście sytuacji danego konkretnego Wykonawcy.

**Pytanie nr 80:**

*Prosimy o informację z jakich rur ma być wykonany kolektor kanalizacji deszczowej fi800 (odc.16). Projekt wykonawczy oraz przedmiar wskazuje na rury z PVC, natomiast na rys. nr '6.3 Szczegóły studni wpadowych oraz wylotów kanalizacji deszczowej' kanał deszczowy fi800 zaprojektowany jest z prefabrykatów betonowych.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż kolektor ma być wykonany z rur PVC – zgodnie z projektem wykonawczym. Mając powyższe na uwadze nadmienia się, iż w ramach rysunku nr 6.3. zaistniał błąd / omyłka pisarska w zakresie przedmiotowej kwestii, którą niniejszym koryguje się poprzez udostępnienie w załączeniu do niniejszego pisma zamiennego skorygowanego w zakresie wskazanym wyżej rysunku nr 6.3. – przedmiotowy dokument zamieszczony jest w linku do załączników pod adresem [https://pliki.zdw.krakow.pl/wzp1/postepowanie24\\_24.zip](https://pliki.zdw.krakow.pl/wzp1/postepowanie24_24.zip) w folderze pn. *załączniki do pisma z dnia 11.06.2024 r.*

Ponadto nadmienia się, iż zgodnie z informacjami zamieszczonymi w SWZ udostępniane w toku niniejszego postępowania przedmiary robót nie są elementem / składową SWZ, w tym w szczególności nie są częścią OPZ – zał. nr 1 SWZ (nie wyznaczają opisu przedmiotu zamówienia), stąd też nie powinny stanowić one podstawy sporządzenia przez Wykonawcę oferty, w tym ustalenia ceny ofertowej, jako że są one jedynie materiałem pomocniczym, orientacyjnym, dodatkowym i nieostatecznym, za korzystanie z którego odpowiedzialność ponosi wyłącznie Wykonawca. Zaznacza się, iż w celu oszacowania i wyceny zakresu robót na potrzeby sporządzenia oferty należy bazować na dokumentacji projektowej, SZRZ, wynikach wizji terenowych oraz własnych badaniach, opracowaniach i analizach – Wykonawca będący profesjonalistą winien zweryfikować ilości poszczególnych asortymentów niezbędne do realizacji wszystkich robót i należytego wykonania całości zamówienia.

- II. Jednocześnie Zamawiający informuje niniejszym, iż zmieniony został określony w SWZ oraz ogłoszeniu o zamówieniu termin składania ofert, termin wniesienia wadium oraz termin otwarcia ofert w niniejszym postępowaniu (a w konsekwencji również termin związania ofertą) – zgodnie z poniższym:

<b>Termin składania ofert</b>	<b>– 26.06.2024 r. godz. 10:00</b>
<b>Termin wniesienia wadium</b>	<b>– 26.06.2024 r. godz. 10:00</b>
<b>Termin otwarcia ofert</b>	<b>– 26.06.2024 r. godz. 11:00</b>

Wobec powyższego zmianie uległy zapisy cz. III pkt 5 ppkt 2, pkt 8 i pkt 11 ppkt 1 oraz cz. VI pkt 7 SWZ – cz. opisowa, w związku z czym niniejszym udostępnia się w ramach strony prowadzonego postępowania zamienne str. 22, 24 i 40 SWZ – cz. opisowa (oznaczone datą 11.06.2024 r.) uwzględniające dokonane zmiany terminów.

Przedmiotowe zmiany zostały wprowadzone jednocześnie do treści ogłoszenia o zamówieniu opublikowanego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej (Dz.Urz.UE) w dniu 04.04.2024 r. pod nr S: 67/2024 199878-2024 (w ramach zmiany zapisów sekcji 5.1.12. *Warunki udzielenia zamówienia – Termin składania ofert, Data otwarcia* i sekcji 2.1.4. *Informacje ogólne* pkt 9), w związku z czym udostępnia się w ramach strony prowadzonego postępowania stosowne ogłoszenie o zmianie ogłoszenia o zamówieniu – po jego opublikowaniu w Dz.Urz.UE, ewentualnie po upływie okresu 48 godzin od momentu potwierdzenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej (UPUE) otrzymania ogłoszenia przekazanego do publikacji.

III. Mając powyższe na uwadze w załączeniu do niniejszego pisma udostępnia się w ramach strony prowadzonego postępowania:

- zamienne str. 22, 24 i 40 SWZ – cz. opisowa (oznaczone datą 11.06.2024 r.),
- ogłoszenie o zmianie ogłoszenia (przesłane do publikacji w dniu 11.06.2024 r. – po jego opublikowaniu w Dz.Urz.UE, ewentualnie po upływie okresu 48 godzin od momentu potwierdzenia przez UPUE otrzymania ogłoszenia przekazanego do publikacji),
- dokumenty zamieszczone w linku do załączników pod adresem [https://pliki.zdw.krakow.pl/wzp1/postepowanie24\\_24.zip](https://pliki.zdw.krakow.pl/wzp1/postepowanie24_24.zip) w folderze pn. *załączniki do pisma z dnia 11.06.2024 r.*

Niniejsze pismo staje się częścią Specyfikacji Warunków Zamówienia.

*Z up. Dyrektora  
Zarządu Dróg Wojewódzkich w Krakowie  
Inga Gęsiarz-Nowak  
Naczelnik Wydziału Zamówień Publicznych*

*Niniejsze pismo (wraz z wymienionymi w jego treści załącznikami) zostanie udostępnione w ramach strony prowadzonego postępowania po opublikowaniu w Dz.Urz.UE ogłoszenia o zmianie ogłoszenia, ewentualnie po upływie okresu 48 godzin od momentu potwierdzenia przez UPUE otrzymania ogłoszenia przekazanego do publikacji (vide art. 137 ust. 5 ustawy PZP oraz art. 90 ust. 1 w związku z art. 88 ust. 3 ustawy PZP).*

Rozdzielnik:  
[www.zdw.krakow.pl](http://www.zdw.krakow.pl)  
1 x DN-4 a/a