

Ziębice, dnia 4 maja 2020 roku

ZP.271.1.7.2020  
**GMINA ZIĘBICE**  
ul. Przemysłowa 10  
57-220 Ziębice  
REGON 890718478  
NIP 887-16-35-214

**DO WSZYSTKICH WYKONAWCÓW,  
KTÓRZY POBRALI SPECYFIKACJĘ  
ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

Dotyczy: zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego p.n. „PRZEBUDOWA DROGI DOJAZDOWEJ DO GRUNTÓW ROLNYCH W M. POMIANÓW DOLNY.”

**Zamawiający, Gmina Ziębice działając na podstawie 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019, poz. 1843), zwanej dalej ustawą Pzp. - informuje, iż wpłynęły do Zamawiającego wnioski o wyjaśnienie treści SIWZ.**

#### **Pytanie nr 1 (27.04.2020 r.)**

W związku z ogłoszoną w środę 11 marca 2020 przez Światową Organizację Zdrowia pandemią choroby COVID-19 nastąpiło wejście w życie regulacji prawnych wprowadzających szczególnie środki na czas pandemii, tj. Rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz. U. 2020 poz. 491), zmienionego następnie Rozporządzeniem Ministra Zdrowia z dnia 24 marca 2020 r. zmieniającym rozporządzenie w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz. U. 2020 poz. 522) oraz Rozporządzeniem Ministra Zdrowia z dnia 25 marca 2020 r. zmieniającym rozporządzenie w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz. U. 2020 poz. 531) w związku z pandemią wirusa COVID-19. Ponadto dniu 25 marca 2020 r. weszły w życie Rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie:

- szczególnych rozwiązań w okresie czasowego ograniczenia funkcjonowania jednostek systemu oświaty w związku z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19,
- zmieniające rozporządzenie w sprawie czasowego ograniczenia funkcjonowania jednostek systemu oświaty w związku z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, które zawieszają funkcjonowanie placówek oświatowych w okresie do 10 kwietnia 2020 r. z możliwością jego przedłużenia.

Jednocześnie stały wzrost przypadków zachorowań na COVID-19 wprowadza konieczność stałego monitorowania i dostosowywania się do środków zapobiegawczych wprowadzanych przez Rząd Rzeczypospolitej Polskiej, co w najbliższym czasie może mieć bezpośredni wpływ na funkcjonowanie przedsiębiorstw, w tym naszej spółki.

W związku z rozprzestrzenianiem się wirusa SARS-CoV-2 na terenach zagrożonych mogą zostać zastosowane takie działania jak: blokady komunikacyjne i ograniczenia transportu, zamykanie całych miast, stref gospodarczych czy zakładów przemysłowych. Nie można wykluczyć, że podobne działania będą miały miejsce na terytorium Polski. To z kolei może wpłynąć negatywnie na współpracę z podwykonawcami, dostawcami, projektantami itp. Wykonawca wskazuje, że powyższa sytuacja w dalszej perspektywie – której ramy czasowe na dzień składania oferty pozostają nieznane - może spowodować istotne problemy z wykonaniem umowy oraz jej ewentualnych terminów pośrednich w terminach określonych umownie. W związku z powyższym Wykonawca zapytuje, czy Zamawiający przewiduje możliwość wydłużenia czasu na ukończenie wykonania umowy, jak również wydłużenie czasu na wykonanie terminów pośrednich w przypadku wykazania przez Wykonawcę przeszkód w realizacji Umowy związanych z pandemią COVID-19? Jakich dowodów będzie oczekiwał Zamawiający w celu wykazania powyższych okoliczności?

## **Odpowiedź:**

Biorąc pod uwagę obecne realia, wynikające z panującej epidemii COVID-19, zamawiający informuje że dokonuje zmiany wzoru umowy w zakresie § 16 w następujący sposób:

W § 16 po ust.2 dodaje się ust.2a w brzmieniu:

*„2a. Zamawiający przewiduje możliwość zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie, której dokonano wyboru Wykonawcy, w związku z pandemią choroby COVID-19 w okolicznościach wskazanych poniżej:*

- 1) Strony umowy niezwłocznie, wzajemnie informują się o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy, o ile taki wpływ wystąpił lub może wystąpić. Strony umowy potwierdzają ten wpływ dołączając do informacji, o której mowa w zdaniu pierwszym, oświadczenia lub dokumenty, które mogą dotyczyć w szczególności:*
  - a) nieobecności pracowników lub osób świadczących pracę za wynagrodzeniem na innej podstawie niż stosunek pracy, które uczestniczą lub mogłyby uczestniczyć w realizacji zamówienia;*
  - b) decyzji wydanych przez Głównego Inspektora Sanitarnego lub działającego z jego upoważnienia państwowego wojewódzkiego inspektora sanitarnego, w związku z przeciwdziałaniem COVID-19, nakładających na wykonawcę obowiązek podjęcia określonych czynności zapobiegawczych lub kontrolnych;*
  - c) poleceń lub decyzji wydanych przez wojewodów, ministra właściwego do spraw zdrowia lub Prezesa Rady Ministrów, związanych z przeciwdziałaniem COVID-19, o których mowa w art. 11 ust. 1-3 ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. z 2020 r. poz. 374 ze zm.);*
  - d) wstrzymania dostaw produktów, komponentów produktu lub materiałów, trudności w dostępie do sprzętu lub trudności w realizacji usług transportowych;*
  - e) innych okoliczności, które uniemożliwiają bądź w istotnym stopniu ograniczają możliwość wykonania umowy;*
  - f) okoliczności, o których mowa w lit a-e w zakresie w jakim dotyczą one podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy.*
- 2) W przypadku wykonawców mających siedzibę lub wykonujących działalność związaną z realizacją umowy poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, w miejsce dokumentów, o których mowa w ust. 2a pkt 1 lit. a-e, składa się dokumenty wydane przez odpowiednie instytucje w tych krajach lub oświadczenia tych Wykonawców.*
- 3) Każda ze stron umowy może żądać przedstawienia dodatkowych oświadczeń lub dokumentów potwierdzających wpływ okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy.*
- 4) Strona umowy na podstawie otrzymanych oświadczeń lub dokumentów, o których mowa w pkt 1 i 2, w terminie 14 dni od dnia ich otrzymania, przekazuje drugiej stronie swoje stanowisko, wraz z uzasadnieniem, odnośnie do wpływu okoliczności, o których mowa w pkt 1, na należyte jej wykonanie. Jeżeli strona umowy otrzymała kolejne oświadczenia lub dokumenty, termin liczony jest od dnia ich otrzymania.*
- 5) Zamawiający, po stwierdzeniu, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, o których mowa w pkt 1, mogą wpłynąć lub wpływają na należyte wykonanie Umowy, może w uzgodnieniu z wykonawcą dokonać zmiany umowy, w szczególności przez:*
  - a) zmianę terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowe zawieszenie wykonywania umowy lub jej części,*
  - b) zmianę sposobu wykonywania dostaw, usług lub robót budowlanych,*
  - c) zmianę zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia lub sposobu rozliczenia wynagrodzenia wykonawcy,**- o ile wzrost wynagrodzenia spowodowany każdą kolejną zmianą nie przekroczy 50% wartości pierwotnej umowy.*



- 6) jeżeli umowa w sprawie zamówienia publicznego zawiera postanowienia dotyczące kar umownych lub odszkodowań z tytułu odpowiedzialności za jej niewykonanie lub nienależyte wykonanie z powodu oznaczonych okoliczności, strona umowy, w stanowisku, o którym mowa w pkt 4, przedstawia wpływ okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte jej wykonanie oraz wpływ okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19, na zasadność ustalenia i dochodzenia tych kar lub odszkodowań, lub ich wysokość.
- 7) w przypadku dokonania zmiany umowy, jeżeli zmiana ta obejmuje część zamówienia powierzoną do wykonania podwykonawcy, Wykonawca i Podwykonawca uzgadniają odpowiednią zmianę łączącej ich umowy, w sposób zapewniający, że warunki wykonania tej umowy przez podwykonawcę nie będą mniej korzystne niż warunki wykonania Umowy zmienionej zgodnie z pkt 5.
- 8) Postanowienia umowy określone w pkt 7 stosuje się do umowy z dalszymi Podwykonawcami."

-----  
Należy wyraźnie podkreślić, że w przypadku zmiany umowy wymagane jest ustalenie, iż zaistniałe nadzwyczajne okoliczności rzeczywiście, w sposób bezpośredni i realny skutkują brakiem możliwości wykonania umowy na pierwotnych warunkach określonych w ofercie wykonawcy, lub są okolicznościami niewywołanymi przez działanie samego wykonawcy. Ocena tych okoliczności w każdym przypadku musi być przeprowadzona w odniesieniu do konkretnego stanu faktycznego i nie może być automatyczna.

#### **Pytanie nr 2. (28.04.2020 r.)**

Wykonawca zwraca się z prośbą o uzupełnienie przedmiaru robót o koszty zajęcia pasa drogi powiatowej oraz opracowania i wdrożenia projektu tymczasowej organizacji ruchu.

Ponadto, prosimy o zwiększenie ilości przedmiarowanych powierzchni koryta oraz kolejnych warstw konstrukcji z uwagi na zastosowanie „schodkowania”.

Prosimy o potwierdzenie, że na przedmiotowym odcinku nie występują urządzenia infrastruktury podziemnej wymagające regulacji.

Zgodnie z projektem konstrukcyjnym zamieszczonym w dokumentacji należy wykonać pobocze z mieszanki kamiennej 0/31,5 gr. 15 cm. Przedmiar, poz. 15 mówi o uzupełnieniu poboczy z materiałem z korytowania gr. 20 cm i na powierzchni 360 m x 2 strony x 0,75m. Prosimy o określenie materiału na wykonanie poboczy oraz sposobu uzupełnienia za krawężnikiem.

#### **Odpowiedź:**

Inwestycja będzie realizowana w całości na działkach stanowiących własność Gminy Ziębice i do jej realizacji nie jest konieczne zajmowanie pasa drogowego drogi powiatowej. Przebudowywana droga nie stanowi drogi publicznej w rozumieniu ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (Dz.U. z 2020 r., poz. 470 z późn. zm.). Wykonawca zobowiązany jest do właściwego zabezpieczenia i oznakowania terenu budowy jednocześnie zapewniając dostęp do posesji ulokowanych wzdłuż przebudowywanej drogi.

Zamawiający przypomina, że wynagrodzenie ma charakter ryczałtowy, a załączony przedmiar ma jedynie pomóc Wykonawcom w zobrazowaniu kosztów realizacji zadania. Przedstawiony przedmiar robót ma charakter tylko pomocniczy i nie stanowi zestawienia planowanych prac i zestawienia wszystkich kosztów związanych z wykonaniem przedmiotu zamówienia. Wykonawca ma przedstawić cenę, w formularzu ofertowym, obejmującą realizację zamówienia zgodnie z dokumentacją projektową, STWiORB, SIWZ oraz umową a także zgodnie z zasadami wiedzy technicznej i sztuki budowlanej.

Zgodnie z § 4 ust. 3 rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dnia 2 września 2004 roku w sprawie szczegółowego zakresu i formy dokumentacji projektowej, specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych oraz programu funkcjonalno-użytkowego (Dz.U. z 2013 r., poz. 1129) „3. Jeśli zamówienie na roboty budowlane, o których mowa w ust. 1 i 2, jest udzielane

w trybie zamówienia z wolnej ręki lub w istotnych postanowieniach umowy przyjęto zasadę wynagrodzenia ryczałtowego, dokumentacja projektowa może nie obejmować przedmiaru robót.”

Na terenie inwestycji przebiega sieć wodociągowa, telekomunikacyjna oraz napowietrzna linia energetyczna. Projekt został opracowany w taki sposób aby nie kolidować z uzbrojeniem podziemnym a także aby nie była konieczna regulacja urządzeń infrastruktury podziemnej. Zgodnie z Projektem Budowlanym pobocza należy uzupełnić mieszanką mineralną 0/31,5 mm na grubości 15 cm. Sposób uzupełnienia pobocza oraz zagęszczenia zgodnie z zasadami sztuki budowlanej.

**Pytanie nr 3. (28.04.2020 r.)**

Jaka jest kategoria ruchu.

**Odpowiedź:**

Kategoria ruchu na drodze przyjęta do projektowania to KR1.

**Pytanie nr 4. (28.04.2020 r.)**

Czy w ramach budowy należy wykonać oznakowanie docelowe jezdni? Jeśli tak, proszę o udostępnienie zakresu robót i przedmiaru.

**Odpowiedź:**

Oznakowanie drogi nie wchodzi w zakres zadania.

**Pytanie nr 5. (28.04.2020 r.)**

W związku z ogłoszoną w środę 11 marca 2020 przez Światową Organizację Zdrowia pandemią choroby COVID-19 nastąpiło wejście w życie regulacji prawnych wprowadzających szczególne środki na czas pandemii, tj. Rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz. U. 2020 poz. 491), zmienionego następnie Rozporządzeniem Ministra Zdrowia z dnia 24 marca 2020 r. zmieniającym rozporządzenie w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz. U. 2020 poz. 522) oraz Rozporządzeniem Ministra Zdrowia z dnia 25 marca 2020 r. zmieniającym rozporządzenie w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz. U. 2020 poz. 531) w związku z pandemią wirusa COVID-19. Ponadto dniu 25 marca 2020 r. weszły w życie Rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie:

- szczególnych rozwiązań w okresie czasowego ograniczenia funkcjonowania jednostek systemu oświaty w związku z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19,
- zmieniające rozporządzenie w sprawie czasowego ograniczenia funkcjonowania jednostek systemu oświaty w związku z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, które zawieszają funkcjonowanie placówek oświatowych w okresie do 10 kwietnia 2020 r. z możliwością jego przedłużenia.

Jednocześnie stały wzrost przypadków zachorowań na COVID-19 wprowadza konieczność stałego monitorowania i dostosowywania się do środków zapobiegawczych wprowadzanych przez Rząd Rzeczypospolitej Polskiej, co w najbliższym czasie może mieć bezpośredni wpływ na funkcjonowanie przedsiębiorstw, w tym *(usunięto nazwę firmy)*. W związku z rozprzestrzenianiem się wirusa SARS-CoV-2 na terenach zagrożonych mogą zostać zastosowane takie działania jak: blokady komunikacyjne i ograniczenia transportu, zamykanie całych miast, stref gospodarczych czy zakładów przemysłowych. Nie można wykluczyć, że podobne działania będą miały miejsce na terytorium Polski. To z kolei może wpłynąć negatywnie na współpracę z podwykonawcami, dostawcami, projektantami itp., a także wzrost cen produktów, usług i kosztów siły roboczej, którego rozmiarów nie sposób przewidzieć w momencie składania oferty. Wykonawca wskazuje, że powyższa sytuacja w dalszej perspektywie może spowodować istotne i nadzwyczajny wzrost kosztów wykonania umowy, co może narazić Wykonawcę na istotne straty. W związku z powyższym Wykonawca zapytuje,

czy Zamawiający przewiduje możliwość podwyższenia wynagrodzenia z tytułu wykonania Umowy i w jakim zakresie w przypadku wykazania przez Wykonawcę istotnego wzrostu kosztów realizacji Umowy związanych z pandemią COVID-19? Jakich dowodów będzie oczekiwał Zamawiający w celu wykazania powyższych okoliczności?

**Odpowiedź:**

Vide odpowiedź do pytania nr 1.

Jednocześnie Zamawiający stwierdza że obowiązuje wynagrodzenie ryczałtowe i Wykonawca powinien uwzględnić w kalkulacji ceny wszelkie ryzyka którymi obarczona jest realizacja inwestycji. Termin realizacji inwestycji to 18.09.2020 r. W ocenie Zamawiającego czas prowadzenia robót jest na tyle krótki, iż mało prawdopodobny jest znaczący wzrost cen w okresie realizacji umowy.

Należy wyraźnie podkreślić, że w przypadku zmiany umowy wymagane jest ustalenie, iż zaistniałe nadzwyczajne okoliczności rzeczywiście, w sposób bezpośredni i realny skutkują brakiem możliwości wykonania umowy na pierwotnych warunkach określonych w ofercie wykonawcy, lub są okolicznościami niewywołanymi przez działanie samego wykonawcy. Ocena tych okoliczności w każdym przypadku musi być przeprowadzona w odniesieniu do konkretnego stanu faktycznego i nie może być automatyczna.

**Pytanie nr 6. (28.04.2020 r.)**

W związku z ogłoszoną w środę 11 marca 2020 przez Światową Organizację Zdrowia pandemią choroby COVID-19 nastąpiło wejście w życie regulacji prawnych wprowadzających szczególne środki na czas pandemii, tj. Rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz. U. 2020 poz. 491), zmienionego następnie Rozporządzeniem Ministra Zdrowia z dnia 24 marca 2020 r. zmieniającym rozporządzenie w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz. U. 2020 poz. 522) oraz Rozporządzeniem Ministra Zdrowia z dnia 25 marca 2020 r. zmieniającym rozporządzenie w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz. U. 2020 poz. 531) w związku z pandemią wirusa COVID-19. Ponadto dniu 25 marca 2020 r. weszły w życie Rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie:

- szczególnych rozwiązań w okresie czasowego ograniczenia funkcjonowania jednostek systemu oświaty w związku z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19,
- zmieniające rozporządzenie w sprawie czasowego ograniczenia funkcjonowania jednostek systemu oświaty w związku z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, które zawieszają funkcjonowanie placówek oświatowych w okresie do 10 kwietnia 2020 r. z możliwością jego przedłużenia.

Jednocześnie stały wzrost przypadków zachorowań na COVID-19 wprowadza konieczność stałego monitorowania i dostosowywania się do środków zapobiegawczych wprowadzanych przez Rząd Rzeczypospolitej Polskiej, co w najbliższym czasie może mieć bezpośredni wpływ na funkcjonowanie przedsiębiorstw, w tym (*usunięto nazwę firmy*). W związku z rozprzestrzenianiem się wirusa SARS-CoV-2 na terenach zagrożonych mogą zostać zastosowane takie działania jak: blokady komunikacyjne i ograniczenia transportu, zamykanie całych miast, stref gospodarczych czy zakładów przemysłowych. Nie można wykluczyć, że podobne działania będą miały miejsce na terytorium Polski. To z kolei może wpłynąć negatywnie na współpracę z podwykonawcami, dostawcami, projektantami itp. Wykonawca wskazuje, że powyższa sytuacja w dalszej perspektywie – której ramy czasowe na dzień składania oferty pozostają nieznane - może spowodować istotne problemy z wykonaniem umowy oraz jej ewentualnych terminów pośrednich w terminach określonych umownie. W związku z powyższym Wykonawca zapytuje, czy Zamawiający przewiduje możliwość wydłużenia czasu na ukończenie wykonania umowy, jak również wydłużenie czasu na wykonanie terminów pośrednich w przypadku wykazania przez Wykonawcę przeszkód w realizacji Umowy związanych z pandemią COVID-19? Jakich dowodów będzie oczekiwał Zamawiający w celu wykazania powyższych okoliczności?



**Odpowiedź:**

Vide odpowiedź do pytania nr 1.

Należy wyraźnie podkreślić, że w przypadku zmiany umowy wymagane jest ustalenie, iż zaistniałe nadzwyczajne okoliczności rzeczywiście, w sposób bezpośredni i realny skutkują brakiem możliwości wykonania umowy na pierwotnych warunkach określonych w ofercie wykonawcy, lub są okolicznościami niewywołanymi przez działanie samego wykonawcy. Ocena tych okoliczności w każdym przypadku musi być przeprowadzona w odniesieniu do konkretnego stanu faktycznego i nie może być automatyczna.

**Pytanie nr 7. (28.04.2020 r.)**

W związku z treścią §1 ust. 3 wzoru umowy, wnosimy o przekazanie dokumentacji projektowej przed dniem składania ofertą albowiem stanowi ona podstawę dokonania prawidłowej wyceny ofert. W innym przypadku ofert złożone w niniejszym postępowaniu mogą okazać się nieporównywalne.

**Odpowiedź:**

Dokumentacja została udostępniona na BIP Zamawiającego w załączniku nr 9 do SIWZ. Zgodnie z §1 ust. 3 wzoru umowy Zamawiający przekazuje Wykonawcy dokumentację projektową w wersji papierowej w terminie 7 dni od dnia podpisania umowy. Dokumentacja ta będzie tożsama z dokumentacją zamieszczoną na BIP w wersji elektronicznej.

**Pytanie nr 8. (28.04.2020 r.)**

W związku z treścią §3 ust. 4 wzoru umowy podnosimy, iż zapis pozostaje w sprzeczności z obowiązującym stanowiskiem sądów powszechnych, które wskazują, iż datą wykonania robót budowlanych jest data ich skutecznego zgłoszenia. Jak wskazał Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 07.03.2013 r. sygn. akt II CSK 476/12: W sytuacji gdy Wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych wykonywanych zgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej zamawiający jest zobowiązany do ich odbioru (art. 647 k.c.). 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 ewentualny wykaz 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. Wnosimy o zmianę niniejszego zapisy i wskazanie, że za datę wykonania przedmiotu umowy uznaje się datę skutecznego zgłoszenia zakończenia robót budowlanych potwierdzoną wpisem do dziennika budowy Inspektora nadzoru.

**Odpowiedź:**

Kodeks cywilny w dziale regulującym umowy o roboty budowlane art. 647-658 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 roku - Kodeks cywilny nie reguluje wprost problematyki związanej z terminami realizacji robót. Oznacza to, że w materii tej znajdują zastosowanie ogólne reguły kodeksu cywilnego. W konsekwencji „zasady określania terminu spełnienia świadczenia określa art. 455 k.c. Termin ten może być określony w umowie, albo wynikać z właściwości zobowiązania.

Ścisłe określenie momentu zakończenia wykonania robót budowlanych, polega tak na określeniu daty, jak i czynności, której lub których dokonanie identyfikuje się jako faktyczne zakończenie wykonywania robót. Nie wyczerpuje powyższego wymagania spotykany często, ogólny zapis, iż: „Strony ustalają termin wykonania umowy na dzień .....", z klauzuli takiej nie wynika bowiem, czy za taki dzień strony uznawać będą termin:

- zgłoszenia przez wykonawcę wpisem do dziennika budowy gotowości odbioru końcowego robót,
- potwierdzenia takiego wpisu przez inspektora nadzoru,
- dokonania odbioru końcowego robót, tj. sporządzenia protokołu takiego odbioru,

- dokonania odbioru końcowego robót, którego ustalenia będą wskazywać na brak wad lub usterek w odniesieniu do wykonanych robót lub obiektu budowlanego, którego dotyczyły,
- złożenia przez wykonawcę dokumentacji powykonawczej,
- zakończenia wykonywania wymaganych badań lub sprawdzeń albo rozruchu technologicznego,
- czy też inny.

Zamawiający wskazał w umowie, że przez termin wykonania przedmiotu umowy należy rozumieć dzień podpisania protokołu odbioru końcowego.

Wskazany przez wykonawcę wyrok dotyczy podjęcia przez zamawiającego czynności odbioru robót Zamawiający w żadnej mierze nie uchyła się od obowiązku odbioru robót Zgodnie z par 4 ust. 6 umowy „ 6. Wykonawca obowiązany jest zgłosić na piśmie Zamawiającemu fakt wykonania przedmiotu niniejszej umowy i gotowości do odbioru. Skutki zaniechania tego obowiązku lub opóźnień w zgłoszeniu będą obciążać Wykonawcę.” Natomiast zgodnie z ust 7 „7. Zamawiający wyznaczy termin odbioru i powoła komisję odbiorową w terminie do 14 dni roboczych od daty zgłoszenia przez Wykonawcę gotowości do odbioru. Z czynności odbioru spisany zostanie protokół zawierający wszelkie dokonywane w trakcie odbioru ustalenia, jak też terminy wyznaczone na usunięcie ewentualnych wad stwierdzonych przy odbiorze, podpisany przez uczestników odbioru.”

Powyższe wskazuje że wykonawca ma obowiązek wykonać roboty budowlane w terminie do 31 sierpnia 2020 roku przy czym musi wziąć pod uwagę że Zamawiający dokona odbioru nie później niż w terminie 14 dni. Z wykonanych robót zostanie sporządzony końcowy protokół odbioru robót. Odmowa odbioru będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy przedmiot zamówienia będzie mógł być kwalifikowany jako wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania, lub przedmiot umowy nie zostanie zakończony w całości.

Powyższe jest zgodne z przepisami. Wskazany termin wykonania robót jest adekwatny do przedmiotu zamówienia.

#### **Pytanie nr 9. (28.04.2020 r.)**

W związku z treścią §4 ust. 10 wzoru umowy, zwracamy uwagę, iż zgodnie z orzeczeniem SN II CSK 476/12 z 07.03.2013 r. oraz orzeczeniem SA w Katowicach z dnia 29.04.2009 r. sygn. akt V Aca 88/09 gdzie wskazano: Ujawnienie wad robót budowlanych nie wpływa na obowiązek inwestora dokonania odbioru robót zgodnie z art. 647 k.c., a z tą chwilą inwestor nabywa uprawnienia z tytułu rękojmi przewidziane w art. 637 i art. 638 k.c. Mając to na względzie zapis umowny pozostaje w sprzeczności z przepisami powszechni obowiązującymi i stanowiskiem sądów powszechnych. Wnosimy o zmianę zapisu lub jego usunięcie.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji wzoru umowy w następującym zakresie:

1. W § 4
  - 1) ust. 5 pkt 1 skreśla się zdanie drugie.
  - 2) ust. 10 otrzymuje brzmienie:
 

„10. W wypadku stwierdzenia w toku odbioru wady istotnej, wykonawca zobowiązany jest do usunięcia wady w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego oraz zawiadomienia Zamawiającego o usunięciu wady i zgłoszenia gotowości do powtórzenia odbioru.”;
  - 3) ust. 11 otrzymuje brzmienie:
 

„11. Zamawiający odmówi dokonania odbioru końcowego, jeżeli nie został wykonany cały przedmiot niniejszej umowy. Odmowa odbioru będzie uzasadniona w przypadku, gdy przedmiot zamówienia będzie mógł być kwalifikowany jako wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania.”;

**Pytanie nr 10. (28.04.2020 r.)**

W związku z treścią §6 ust. 2 wzoru umowy i obowiązkiem zamawiającego wynikającego z art. 29 pzp, zgodnie z którym jest zobowiązany do jasnego i klarownego opisu przedmiotu zamówienia, wnosimy o wskazanie, co Zamawiający rozumie przez „oddziaływanie innych czynników mających lub mogących mieć wpływ na koszty”. Wnosimy w szczególności o wskazanie jakie czynniki Wykonawca winien brać pod uwagę.

**Odpowiedź:**

Zamawiający ustalił wynagrodzenie ryczałtowe za wykonanie przedmiotu umowy. Niedoszacowanie, pominięcie oraz brak rozpoznania zakresu przedmiotu umowy nie może być podstawą do żądania zmiany wynagrodzenia ryczałtowego. Ryczałt polega na uzgodnieniu przez strony umowy stałej kwoty, która będzie stanowiła ostateczne wynagrodzenie przyjmującego zamówienie z tytułu wykonania zamówionego dzieła, niezależnie od tego, jakie nakłady będzie musiał ponieść wykonawca w celu osiągnięcia zamierzonego przez strony rezultatu. Zgodnie z art. 632 k.c., wynagrodzenie ryczałtowe nie ulega zmianie nawet wtedy, gdy w czasie zawierania umowy nie można było przewidzieć rozmiaru lub kosztów prac.

**Pytanie nr 11. (28.04.2020 r.)**

W związku z treścią §6 ust. 4 wzoru umowy, wnosimy o wskazanie w jakich przypadkach Zamawiający ograniczy zakres przedmiotu umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający oczekuje realizacji pełnego zakresu zadania.

W razie niewykonania przez Wykonawcę wszystkich robót, za które w umowie określone zostało wynagrodzenie ryczałtowe, podlega ono proporcjonalnemu obniżeniu, stosownie do zakresu niewykonanej części, co nie przekreśla ryczałtowego charakteru tego wynagrodzenia. *(Orzecznictwo Sądu Najwyższego wypracowało pogląd, że w razie niewykonania przez wykonawcę wszystkich robót, za które w umowie określone zostało wynagrodzenie ryczałtowe, podlega ono proporcjonalnemu obniżeniu, stosownie do zakresu niewykonanej części, co nie przekreśla ryczałtowego charakteru tego wynagrodzenia. Wyrok Sądu Najwyższego z dnia 25 marca 2015 r. (II CSK 389/14) oraz dwa starsze wyroki: z dnia 16 sierpnia 1972 r. (III CRN 202/72), z dnia 29 stycznia 1985 r. (II CR 494/84).*

Zamawiający przewidział również możliwość zmiany umowy w zakresie ograniczenia zakresu robót budowlanych w §16 ust. 2 pkt 2.

Ponadto Zamawiający nie wyklucza zmiany umowy o udzielenie zamówienia publicznego w zakresie przedmiotu umowy. Zmiany te zostały określone w §16 w każdym z tych przypadków może wystąpić zaniechanie pewnej części robót na rzecz wykonania robót określonych zgodnie ze zmianą umowy a rozliczenie nastąpi w sposób określony w umowie.

**Pytanie nr 12. (28.04.2020 r.)**

W związku z treścią §8 ust. 5 wzoru umowy, wnosimy o wskazanie na jakiej podstawie Zamawiający ustali wynagrodzenie Wykonawcy? Jednocześnie wnosimy o wskazanie podstawy prawnej takiego rozwiązania.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza w trakcie realizacji inwestycji możliwość dokonywania rozliczeń częściowych. Jednocześnie mając na uwadze możliwość występowania robót zaniechanych lub robót zamiennych, pomimo ryczałtowego charakteru wynagrodzenia, kwota ostatecznego rozliczenia może być inna niż kwota wynikająca z oferty Wykonawcy. Wszelkie zmiany umowy wprowadzane będą zgodnie z postanowieniami umowy. Mając na uwadze możliwość występowania różnic wynikających z zaokrągleń w dokonywanych rozliczeniach, Zamawiający ustali wynagrodzenie Wykonawcy wyłącznie w zakresie skorygowania błędów rachunkowych



lub różnic pomiędzy umowną wartością zamówienia a sumą płatności częściowych wynikających z zaokrągleń.

**Pytanie nr 13. (28.04.2020 r.)**

W związku z treścią art. 10 ust. 3 wzoru umowy wnosimy o udzielenie odpowiedzi czy Zamawiający przewiduje zmianę terminu 7 dni, na dłuższy w sytuacji gdy usuwanie wad jest uzależnione od warunków pogodowych lub technologii wykonania?

**Odpowiedź:**

Zgodnie z § 10 ust. 3 wzoru umowy, w okresie gwarancji i rękojmi Wykonawca zobowiązuje się do usunięcia ujawnionych wad bezpłatnie w terminie do 7 dni od daty zgłoszenia przez Zamawiającego wady, z zastrzeżeniem warunków wynikających z gwarancji, stanowiących załącznik nr 1 do wzoru Umowy. Należy więc czytać ten zapis łącznie z postanowieniami karty gwarancyjnej gdzie czytamy: W przypadku wystąpienia wad, Zamawiający może żądać ich usunięcia wyznaczając w tym celu Wykonawcy odpowiedni termin. Jeżeli jednak stwierdzone wady uniemożliwiłyby użytkowanie przedmiotu Umowy, a także gdy ujawniona wada może skutkować zagrożeniem dla życia lub zdrowia ludzi, zanieczyszczeniem środowiska, wystąpieniem niepowetowanej szkody dla Zamawiającego Wykonawca obowiązany jest przystąpić do usunięcia wady niezwłocznie tj. w terminie do 24 godzin od powiadomienia i usunięcia jej w najwcześniejszym możliwym terminie. Tym samym oczywiste jest, że Zamawiający wyznaczy Wykonawcy odpowiedni termin na usunięcie wad. To Zamawiającemu jako właścicielowi najbardziej zależy na trwałości obiektu i w przypadku występowania niekorzystnych warunków, lub z uwagi na technologię wykonania, Zamawiający wyznaczy termin na usunięcie usterek z ich uwzględnieniem. Jednocześnie nie należy tego zapisu rozumieć jako możliwość swobodnego ustalania terminu usuwania wad i usterek stwierdzonych w trakcie gwarancji w przypadku gdyby termin usunięcia wad wskazany przez Zamawiającego był niewygodny dla Wykonawcy z subiektywnych przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, np. konieczności skierowania do usunięcia wad ludzi lub maszyn znajdujących się na innej budowie.

**Pytanie nr 14. (28.04.2020 r.)**

W związku z treścią §15 ust. 1 pkt 2) wzoru umowy Wnosimy o wskazanie czy Zamawiający zamierza karać Wykonawcę za przekroczenie terminów umownych niezależnych od Wykonawcy. Wnosimy o udzielenie odpowiedzi na zadane pytanie przy uwzględnieniu wyroku SN z dnia 13.01.2013 r. sygn. kt II CSK 331/12.

**Odpowiedź:**

Instytucja kary umownej jest zgodnie z licznym orzecznictwem KIO, potwierdzonym również orzeczeniami sądów powszechnych i Sądu Najwyższego, uprawnieniem zamawiającego do jednostronnego ustalenia warunków umowy, które zabezpieczą jego interes w wykonaniu przedmiotu zamówienia zgodnie z uzasadnionymi potrzebami. Zamawiający działa w celu zaspokojenia potrzeb publicznych, ponosząc ryzyko niepowodzenia tego zamierzenia. Z powyższego wynika, iż zamawiający posiada legitymację nie tylko w zakresie tworzenia katalogu przypadków, za które może być naliczana kara umowna, ale również ustawodawca daje mu swobodę co do kryterium wysokości ich naliczania, ograniczając zamawiającego w tym zakresie jedynie do zasad wynikających w tym przedmiocie z przepisów Kodeksu cywilnego. W orzecznictwie wyraźnie dopuszcza się możliwość zastrzeżenia w umowie kar umownych za opóźnienie, tj. niezależnie od istnienia winy po stronie dłużnika (wyrok KIO z dnia 10 maja 2016, Sygn. akt: KIO 654/16; wyrok Sadu Najwyższego z dnia 27 czerwca 2000 r., sygn. I CKN 791/98, w którym Sad Najwyższy stwierdził, że jeżeli strony w umowie zastrzegły kary umowne w każdym wypadku niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, bez znaczenia dla rozstrzygnięcia sprawy są przyczyny, które spowodowały niedotrzymanie przez dłużnika terminu wykonania zobowiązania).

Należy więc stwierdzić, że wynikająca z Kodeksu cywilnego ogólna reguła odpowiedzialności na zasadzie winy może być wola stron rozszerzona, przez objęcie obowiązkiem naprawienia szkody (w tym także przez zapłaty kary umownej) również okoliczności przez wykonawcę niezawinionych. Należy przy tym mieć na uwadze specyfikę umów zawieranych w trybie ustawy Pzp., w przypadku których Zamawiający wyposażony został w większą możliwość określania zasad realizacji umowy.

Niezależnie od powyższego Zamawiający wychodząc naprzeciw oczekiwaniom Wykonawców dokonuje modyfikacji wzoru umowy w tym zakresie w następujący sposób:

1. W § 15 ust. 1
  - 1) pkt 2 otrzymuje brzmienie:  
*„2) za opóźnienie w terminowym wykonaniu przedmiotu umowy, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci karę w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto za każdy dzień opóźnienia;”*
  - 2) pkt 3 otrzymuje brzmienie:  
*„3) za opóźnienie z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w usunięciu wad i usterek stwierdzonych przy odbiorze lub w okresie gwarancyjnym w wysokości 500,00 zł za każdy dzień opóźnienia liczony od upływu terminu wyznaczonego na usunięcie wad;”*

Biorąc pod uwagę zmiany postanowień umowy Zamawiający załącza nowy wzór umowy – załącznik nr 8 do SIWZ uwzględniający wszystkie powyższe zmiany.

-----  
Zamawiający przypomina, iż w/w odpowiedzi przekazane Wykonawcom stanowią integralną część SIWZ i wiążą Wykonawców.  
Powyższe odpowiedzi prowadzą do zmiany SIWZ oraz zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu.

Biorąc pod uwagę powyższe zmianie ulega pkt 1 i 2 części XII SIWZ MIEJSCE ORAZ TERMIN, SPOSÓB SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT:

1. **Ofertę należy złożyć:**
  - 1) dla formy pisemnej w siedzibie Zamawiającego tj. w Urzędzie Miejskim w Ziębicach przy ul. Przemysłowej 10, 57-220 Ziębice w Sekretariacie (I piętro pokój nr 10), w terminie do dnia 12 maja 2020 roku, do godz. 11:00 pod rygorem nie rozpatrzenia oferty wniesionej po tym terminie bez względu na przyczyny opóźnienia (art. 84, ust. 2 ustawy Pzp).
  - 2) dla formy elektronicznej za pośrednictwem „Formularza do złożenia, zmiany, wycofania oferty lub wniosku” dostępnego na ePUAP i udostępnionego również na miniPortalu jako odbiorcę wskazując Gminę Ziębice, ul. Przemysłowa 10, 57-220 Ziębice, ofertę należy złożyć, w terminie do dnia 12 maja 2020 roku, do godz. 11:00
2. **Otwarcie ofert nastąpi w dniu 12 maja 2020 roku o godz. 11:30 w siedzibie zamawiającego** tj. w Urzędzie Miejskim w Ziębicach przy ul. Przemysłowej 10 w Ziębicach w Sali narad (parter pokój nr 2), dla ofert złożonych w postaci elektronicznej otwarcie następuje poprzez użycie aplikacji do szyfrowania ofert dostępnej na miniPortalu i dokonywane jest poprzez odszyfrowanie i otwarcie ofert za pomocą klucza prywatnego.

**BURMISTRZ ZIĘBIC**  
*M. Szpilarewicz*  
**Mariusz Szpilarewicz**