



Sawin, dnia 25.11.2024 r.

Wszyscy Wykonawcy

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym pn. „Budowa wodociągów na terenach niezwodociągowanych na terenie Gminy Sawin Część 1 zadanie nr 1 – Sawin. Budowa sieci wodociągowej wraz z przyłączami w miejscowości Sawin, Bachus, Chutcze” nr RBO.271.30.2024.KM

Na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r., poz. 1320 ze zm.), dalej pzp, Gmina Sawin (dalej Zamawiający), **przekazuje treść pytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia**, wraz z udzielonymi odpowiedziami.

Pytanie nr 2:

Czy można wykonać prace metodą przewiertu sterowanego we wszystkich odcinkach które wykonawca uzna za uzasadnione ekonomicznie po wcześniejszym ustaleniu z inspektorem?

Odpowiedź nr 2:

Zamawiający wyraża zgodę na wykonywanie prac metodą przewiertu sterowanego w odcinkach, gdzie uzasadnione to będzie ekonomicznie po wcześniejszym uzgodnieniu tego faktu z inspektorem nadzoru oraz Zamawiającym.

Pytanie nr 3:

Wykonawca zwraca się o wyjaśnienie treści § 5 ust. 4 i 5 Załącznika Nr 2 do SWZ-Projektu umowy w zakresie uzależnienia zapłaty wynagrodzenia wykonawcy od ziszczenia się warunku zawieszającego polegającego na uprzednim otrzymaniu przez zamawiającego środków z Funduszu na wypłatę wynagrodzenia wykonawcy. Analizowane postanowienie umowy, w zakresie w jakim uzależnia wypłatę wynagrodzenia od ziszczenia się przyszłego i niepewnego zachowania osoba trzeciej –





jest bezwzględnie nieważne jako sprzeczne z zasadami współżycia społecznego na podstawie art. 58 § 2 Kodeksu cywilnego.

Zgodnie z treścią art. 58 § 2 k.c., nieważna jest czynność prawna sprzeczna z zasadami współżycia społecznego. Na podstawie tego przepisu w orzecznictwie podnosi się, że zawarte w umowie o dzieło postanowienie uzależniające termin zapłaty wynagrodzenia wykonawcy przez zamawiającego od uzyskania przez niego wynagrodzenia od inwestora, jest na podstawie art. 58 § 3 k.c. w zw. z art. 353 k.c. bezwzględnie nieważne (vide: wyrok Sądu Apelacyjnego w Lublinie z dnia 22.10.2014 r. sygn. akt I ACa 580/14). W orzeczeniu tym wskazano także, że uzależnianie zapłaty wynagrodzenia przez zamawiającego od zachowania osoby trzeciej jest również sprzeczne z drugim ograniczeniem zasady swobody umów z art. 353 k.c., tj. z zasadami współżycia społecznego (zasadą uczciwości i lojalności kupieckiej oraz zasadą sprawiedliwości).

Podobnie uznał Sąd Apelacyjny w Gdańsku w wyroku z dnia 05.11.2015 r. sygn. akt I ACa 511/15. Zgodnie z jego stanowiskiem, strony mogą dowolnie w umowie kształtować termin płatności i uzależniać wymagalność od rozmaitych zdarzeń mających mieć miejsce w przyszłości, ale musi to być zdarzenie przyszłe i pewne. Nie można natomiast uznać, aby ważne (art. 58 § 3 k.c.) było zastrzeżenie uzależniające spełnienie świadczenia pieniężnego za wykonane zobowiązanie od zachowania osoby trzeciej, gdyż w takiej sytuacji można mówić jedynie o zdarzeniu przyszłym i niepewnym, co naruszałoby zasadę ekwiwalentności świadczeń w umowie wzajemnej. W tym kontekście jest oczywiste, że jedyną dopuszczalną przesłanką, od której spełnienia zależy zapłata wynagrodzenia wykonawcy, jest prawidłowe wykonanie zobowiązania. Tymczasem w treści Załącznika Nr 2 do SWZ zapłatę tego wynagrodzenia poddano rygorowi warunku zawieszającego, którego spełnienie nie zależy od wykonawcy. Wykonawca nie może natomiast ponosić konsekwencji uczestnictwa przez zamawiającego w jakichkolwiek innych stosunkach prawnych. Zamawiający w zakresie realizacji zadań własnych gminy jest przedsiębiorcą (vide: uchwała SN z 24.07.2013 r., sygn. akt III CZP 43/13). W związku z powyższym zaznaczyć należy, że to gmina powinna ponosić ryzyko prowadzenia swojej działalności, nie zaś przenosić na wykonawcę ryzyko otrzymania płatności w zależności od zachowania podmiotu trzeciego.

Mając na uwadze powyższe stwierdzić należy, że postanowienia § 5 ust. 4 i 5 Załącznika Nr 2 do SWZ powinny zostać usunięte przez zamawiającego.





Odpowiedź nr 3:

Zamawiający na podstawie zadanego pytania modyfikuje treść załącznika nr 2 do SWZ w zakresie § 5 ust. 5 umowy, który otrzymuje brzmienie:

„5. Wynagrodzenie należne Wykonawcy zostanie przekazane na jego rachunek bankowy wskazany na fakturze.”

Pytanie nr 4:

Czy zamawiający wyraziłby zgodę na doprecyzowanie postanowień Załącznika Nr 2 do SWZ w zakresie dotyczącym gwarancji poprzez:

- wskazanie w § 12 ust. 2, że odpowiedzialność wykonawcy z tytułu gwarancji obejmuje tylko wady powstałe z przyczyn tkwiących w przedmiocie umowy w chwili jego odbioru przez zamawiającego (co odpowiada treści art. 578 k.c.);

- wskazanie, że nie podlegają uprawnieniom z tytułu gwarancji wady powstałe na skutek:

1) siły wyższej, przez którą strony rozumieją zdarzenie nagłe, nieprzewidywalne i niezależne od woli stron;

2) normalnego zużycia przedmiotu umowy lub jego części;

3) zawinionego działania lub zaniechania użytkownika obiektu, w tym w szczególności użytkownika przedmiotu umowy w sposób niezgodny z zasadami prawidłowego użytkowania.

Analogiczne postanowienia powinny dotyczyć również uprawnień z tytułu rękojmi.

W ocenie wykonawcy z punktu widzenia jego interesu byłoby słusznym doprecyzować, że wykonawca ponosi odpowiedzialność wyłącznie z wady przedmiotu umowy powstałe z przyczyn tkwiących w przedmiocie umowy. Brak wskazania tej kwestii w Załączniku Nr 2 do SWZ sugeruje, że odpowiedzialność gwaranta ma charakter obiektywny i dotyczy każdego przypadku wystąpienia wady w okresie trwania gwarancji, niezależnie od jej faktycznej przyczyny, w tym także jeżeli przyczyna wady ma charakter zupełnie zewnętrzny wobec przedmiotu umowy, a w szczególności że nie jest ona zawiniona przez wykonawcę.

Z powyższego względu wykonawca proponuje wprowadzenie przez zamawiającego postanowienia, które określa trzy przypadki wyłączenia odpowiedzialności gwaranta. Wskazane propozycje pozostają w zgodzie z zasadami współżycia społecznego. Wykonawca nie powinien bowiem ponosić odpowiedzialności za te wady przedmiotu umowy, które nie wynikają z przyczyny w nim tkwiącej ani za wady wynikłe z działania siły wyższej, normalnego zużycia oraz zawinionego działania lub zaniechania użytkownika obiektu.





Odpowiedź nr 4:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści § 12 umowy we wskazanym zakresie.

Pytanie nr 5:

Jaki jest prawidłowy termin na złożenie oferty czy podany na stronie Zamawiającego Biuletyn Informacji Publicznej - Urząd Gminy Sawin i EZamowienia tj. 28.11.2024 czy podany w SWZ tj. 27.11.2024r?

Odpowiedź nr 5:

Zamawiający informuje, że prawidłowy termin składania ofert, to ten wskazany Biuletynie Informacji Publicznej - Urząd Gminy Sawin, EZamowienia oraz ogłoszeniu o zamówieniu.

Pytanie nr 6:

Proszę o wskazanie terminu składania ofert do przetargu. Na platformie widnieje data 28.11.2024r, natomiast w SWZ (str. 27) – 27.11.2024r. Rozumiem, że data na platformie (tj. 28.11.2024r.) jest tą wiążącą?

Odpowiedź nr 6:

Patrz odpowiedź nr 5.

Zamawiający na podstawie art. 286 ust. 1 pzp, Zamawiający, zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia w następujący sposób:

1) W SWZ

a) pkt 6.1.4. ppkt 2) otrzymuje brzmienie:

„2) O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy dysponują lub będą dysponować w okresie wykonywania zamówienia i skierują do jego realizacji:





kierownika budowy posiadającego uprawnienia budowlane w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń cieplnych, wentylacyjnych, gazowych, wodociągowych i kanalizacyjnych w zakresie uprawniającym do kierowania robotami budowlanymi objętymi przedmiotem zamówienia lub odpowiadające im równoważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie wcześniej obowiązujących przepisów, a w przypadku Wykonawców zagranicznych – uprawnienia budowlane do kierowania robotami równoważne do wyżej wskazanych.”

b) pkt 14.2. otrzymuje brzmienie:

„14.2. Termin składania ofert: 05.12.2024 r., godz. 10:00.”

c) pkt 14.3. otrzymuje brzmienie:

„14.3. Termin otwarcia ofert: 05.12.2024 r., godz. 11:00.”

d) pkt 15.1. otrzymuje brzmienie:

„15.1. Wykonawca jest związany ofertą do dnia 03.01.2025 r.”

2) w załączniku nr 2 do SWZ § 5 ust. 5 umowy otrzymuje brzmienie:

„5. Wynagrodzenie należne Wykonawcy zostanie przekazane na jego rachunek bankowy wskazany na fakturze.”

Zamawiający informuje jednocześnie, że dokona zmiany ogłoszenia o zamówieniu. Wykonawcy są zobowiązani uwzględnić powyższe zmiany podczas sporządzania i składania ofert.

WÓJT

mgr Agnieszka Dąbrowska

