



**Generalna Dyrekcja
Dróg Krajowych i Autostrad
Oddział w Zielonej Górze**

Zielona Góra, dn. 11 - 12 - 2020r.

znak sprawy **O.ZG.D-3.2411.13.2020**

znak pisma **O.ZG.D-3.2411.14.3.mg-g.2020**

**Szanowni Państwo Wykonawcy
Uczestnicy Postępowania**

dotyczy: WYJAŚNIENIA I ZMIANY TREŚCI SIWZ - postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego na zadanie pod nazwą: „Rozbudowa drogi krajowej nr 92 polegająca na budowie ronda na skrzyżowaniu z drogą powiatową nr 1339F w m. Trzciel”.

WYJAŚNIENIA TREŚCI SIWZ NR 2 I ZMIANY TREŚCI SIWZ NR 3

I. W związku z wystąpieniem Wykonawców o wyjaśnienie treści SIWZ dotyczącej przedmiotowego postępowania, działając w trybie **art. 38 ust. 2** ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.) zwanej dalej „ustawą Pzp”, przekazuję treść zapytań, wraz z wyjaśnieniami.

Pytanie nr 5

Dotyczy § **4 ust. 1** Tomu II — Istotne dla stron postanowienia umowy:

Proszę o wyjaśnienie czy wszystkie wymienione w § 4 ust. 1 Tomu II — Istotne dla stron postanowienia umowy przesłanki zmiany umowy dotyczą możliwości zmiany terminu realizacji umowy oraz zmiany wynagrodzenia na ich podstawie.

Proszę o wyjaśnienie dlaczego pandemia SARS-CoV-2 i choroby COVID-19, a także jej skutki oraz ich wpływ na rynek pracy, dostępność materiałów, usług i podwykonawców, a także możliwość prowadzenia robót, nie są wprost przesłankami zmiany umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający działając na podstawie art. 15r 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.2020.1842 t.j.), każdorazowo na podstawie analizy konkretnego przypadku podejmie decyzję o możliwości zmiany umowy.

Pytanie nr 6

Dotyczy § 4 ust. 1 pkt 1) Tomu II — Istotne dla stron postanowienia umowy:

Wykonawca wskazuje, iż zgodnie z § 4 ust. 1 pkt 1) Tomu II - Istotne dla stron postanowienia umowy, „Strony dopuszczają możliwość zmiany niniejszej Umowy wyłącznie z przyczyn niezależnych od Wykonawcy i mających wpływ na wykonanie przedmiotu umowy w sytuacji wystąpienia warunków atmosferycznych uniemożliwiających prowadzenie prac objętych niniejszą umową potwierdzonych przez Instytut Meteorologii i Gospodarki Wodnej.” Proszę o wyjaśnienie jakiego rodzaju potwierdzenia przez Instytut Meteorologii i Gospodarki Wodnej wymaga Zamawiający. Czy chodzi o zaświadczenie czy inny dokument (np. ostrzeżenia meteorologiczne, komunikaty meteorologiczne)?

Odpowiedź:

Zamawiający wymagać będzie wszelkich niezbędnych dokumentów umożliwiających potwierdzenie wystąpienia warunków atmosferycznych uniemożliwiających prowadzenie prac objętych umową, jakie Wykonawca jest w stanie uzyskać z Instytut Meteorologii i Gospodarki Wodnej.

Pytanie nr 7

Dotyczy § 4 ust. 1 pkt 2) Tomu II — Istotne dla stron postanowienia umowy:

Czy ogłoszona przez Światową Organizację Zdrowia pandemia wirusa SARS-CoV-2 oraz wywoływanej przez niego choroby COVID-19, która będzie okolicznością znaną w chwili udzielenia zamówienia, a także nieznany i niemożliwy do określenia w chwili złożenia oferty oraz udzielenia zamówienia wpływ ww. okoliczności na m.in. zmiany powszechnie obowiązujących przepisów prawa, sytuację na rynku pracy, dostępność personelu, możliwość prowadzenia robót, dostępność materiałów budowlanych oraz terminy realizacji ich dostaw stanowią przesłanki do zmiany postanowień umowy, w tym dotyczących terminu zakończenia przedmiotu Umowy? Proszę o wyjaśnienie czy każda zmiana powszechnie obowiązujących przepisów prawa, zwłaszcza związana z pandemią wirusa SARS-CoV-2, będzie podstawą do zmiany postanowień umowy, w tym terminu jej realizacji oraz wynagrodzenia.

Odpowiedź:

Zamawiający działając na podstawie art. 15r 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.2020.1842

t.j.), każdorazowo na podstawie analizy konkretnego przypadku podejmie decyzję o możliwości zmiany umowy, w tym terminu jej realizacji i wynagrodzenia.

Pytanie nr 13

Dotyczy § 5 ust. 4 Tomu II — Istotne dla stron postanowienia umowy:

Wykonawca wskazuje, iż w myśl § 5 ust. 4 Tomu II — Istotne dla stron postanowienia umowy *„Wykonawca ponosi wyłączną odpowiedzialność za wszelkie szkody będące następstwem niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy, w tym także będące następstwem nienależytego zabezpieczenia placu budowy, które to szkody Wykonawca zobowiązuje się pokryć w pełnej wysokości.”* Proszę o wyjaśnienie czy uwolnienie się wykonawcy od odpowiedzialności w tym zakresie następuje według przepisów powszechnie obowiązujących. Wykonawca wskazuje, że umowa nie przewiduje postanowień dotyczących możliwości uwolnienia się od wskazanej odpowiedzialności. Proszę o wyjaśnienie czy w powołanym przepisie umownym chodzi wyłącznie o szkody, za które odpowiedzialność można przypisać wykonawcy.

Odpowiedź:

Uwolnienie się wykonawcy od odpowiedzialności w tym zakresie następuje według przepisów powszechnie obowiązujących. Wykonawca odpowiedzialny jest za własne działanie lub zaniechanie, za działania i zaniechania osób, z których pomocą zobowiązanie wykonywał, jak również osób, którym wykonanie zobowiązania powierza.

Pytanie nr 15

Dotyczy § 10 ust. 2 Tomu II — Istotne dla stron postanowienia umowy:

Wykonawca wskazuje, iż zgodnie z § 10 ust. 2 Tomu II — Istotne dla stron postanowienia umowy *„Wynagrodzenie Wykonawcy, o którym mowa w ust. 1, rozliczane będzie na podstawie faktur VAT wystawianych przez Wykonawcę każdorazowo na kwotę ustaloną w dołączonym do faktury zestawieniu wartości wykonanych robót, sporządzonym przez Wykonawcę narastająco, pomniejszoną o zsumowane kwoty poprzednio zafakturowane. Dołączone do faktury zestawienie wartości wykonanych robót wymaga sprawdzenia przez Inspektora Nadzoru Inwestorskiego”.* Proszę o wyjaśnienie na jakich zasadach Inspektor Nadzoru Inwestorskiego będzie dokonywał sprawdzenia dołączonego do faktury VAT zestawienia wartości wykonanych robót. Proszę o wyjaśnienie czy zamawiający wymaga potwierdzenia, że Inspektor Nadzoru Inwestorskiego dokonał wymaganego sprawdzenia? Jeśli tak to w jakiej formie. Przyczyną ww. wniosków o wyjaśnienie treści SIWZ jest obawa wykonawcy przed arbitralnym i nieuzasadnionym zwyczajowym „skreślaniami” przez inspektorów nadzoru części robót zgłoszonych do odbioru — pomimo braku przesłanek i podstaw.

Odpowiedź:

Inspektor Nadzoru Inwestorskiego będzie dokonywał sprawdzenia dołączonego do faktury VAT zestawienia wartości wykonanych robót zgodnie z zapisami SSTWiORB. Potwierdzeniem sprawdzenia będzie podpisany protokół odbioru częściowego robót.

Pytanie nr 16

Dotyczy § 10 ust. 5 Tomu II — Istotne dla stron postanowienia umowy: czy użyte w tym przepisie określenie „wymagane wynagrodzenie” (nie zaś „wymagalne wynagrodzenie”, o którym mowa w § 12 ust. 14-15) to błąd? Jeśli nie, proszę wyjaśnić, czym jest „wymagane wynagrodzenie”.

Odpowiedź:

W §10 ust. 5 jest błąd. Właściwym określeniem jest „wymagalne wynagrodzenie”.

W związku z powyższym, Zamawiający dokonuje zmiany SIWZ, opisanej w części II niniejszego pisma poprzez zmianę zapisów Tomu II SIWZ – Istotne dla Stron Postanowienia Umowy (IPU).

Pytanie nr 17

Dotyczy § 12 ust. 14 Tomu II - Istotne dla stron postanowienia umowy:

Wykonawca wskazuje, iż w myśl § 12 ust. 14 Tomu II — Istotne dla stron postanowienia umowy „*W przypadku powierzenia przez Wykonawcę realizacji robót Podwykonawcy, Wykonawca jest zobowiązany do dokonania we własnym zakresie zapłaty wymagalnego wynagrodzenia należnego Podwykonawcy z zachowaniem terminów płatności określonych w umowie z Podwykonawcą. Dla potwierdzenia dokonanej zapłaty wraz z fakturą obejmującą wynagrodzenie za zakres robót wykonanych przez Podwykonawcę, należy przekazać Zamawiającemu oświadczenie Podwykonawcy lub dalszego Podwykonawcy potwierdzające dokonanie zapłaty całości należnego mu wymagalnego wynagrodzenia.*” Czy w razie braku oświadczenia podwykonawcy albo dalszego podwykonawcy o otrzymaniu zapłaty zamawiający zaakceptuje — na potwierdzenie zapłaty — kopię faktury VAT albo kopie faktur VAT i potwierdzenia dokonania przelewu tytułem zapłaty faktury/faktur?

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga oświadczenia o otrzymaniu zapłaty, w celu uniknięcia wszelkich wątpliwości.

Pytanie nr 18

Dotyczy § 15 ust. 6 Tomu II — Istotne dla stron postanowienia umowy:

Wykonawca wskazuje, iż w myśl § 15 ust. 6 Tomu II — Istotne dla stron postanowienia umowy „*Zamawiający jest uprawniony do potrącenia należnych mu kar umownych z wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy lub należytego wykonania umowy wg wyboru*

Zamawiającego, na co Wykonawca wyraża Zgodę". Proszę o wyjaśnienie czy zamawiający może skorzystać z tego uprawnienia niezależnie od sytuacji związanej z pandemią COVID-19? Wykonawca wskazuje w tym zakresie, że obecnie obowiązuje art. 15r¹ ust. 1 ustawy z 2.03.2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych, który stanowi, iż „W okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono te karę nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii."

Odpowiedź:

Zamawiający nie jest uprawniony do skorzystania z uprawnienia do potrącenia należnych mu kar umownych z wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy lub należytego wykonania umowy, w zakresie o jakim mowa w art. 15r (1) ust. 1 ustawy z 2.03.2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych.

Pytanie nr 19

Dotyczy § 18 ust. 1 Tomu II — Istotne dla stron postanowienia umowy:

Proszę wyjaśnić, dlaczego i na jakiej podstawie wykonawca miałby, na „polecenie” zamawiającego, wykonać większą ilość danych robót niż przewidziana w kosztorysie ofertowym a zatem zrealizować roboty i inne świadczenia, które nie są częścią zamówienia publicznego, których nie obejmuje umowa, ani których wykonania nie oferował. Wykonawca wskazuje w powyższym kontekście, że postanowienia § 18 ust. 1 Tomu II - Istotne dla stron postanowienia umowy podważają sens obowiązku nałożonego na zamawiającego przez art. 29 i 31 ustawy Prawo zamówień publicznych i oznaczają, że opis przedmiotu zamówienia, a także obowiązek sporządzenia tego opisu, są pozbawione znaczenia — skoro zamawiający uważa, że może go dowolnie i w każdym czasie zmienić np. zwiększając ilość robót czy wprowadzając „wykonanie rozwiązań zamiennych w stosunku do projektowanych w Dokumentacji projektowej”. Wykonawca wskazuje, że zamawiający nie może narzucić ani nawet oczekiwać od wykonawcy realizacji robót, których nie uwzględnił opis zamówienia ani oferta wykonawcy.

Odpowiedź:

W kosztorysie ofertowym z uwagi na złożony charakter procesu nie da się przewidzieć

wszystkich możliwych robót. Dodatkowo zgodnie z § 18 ust. 1 Umowy Zamawiający ma prawa wydać polecenia wykonania robót wynikających z OPZ, zatem uwagi dotyczące art. 29 i 31 pzp nie są zasadne.

Pytanie nr 20

Dotyczy § 18 ust. 4, 5 oraz 6 Tomu II — Istotne dla stron postanowienia umowy:

Proszę wskazać ustawową podstawę dla wymagania od wykonawcy, aby wycenił w określony przez zamawiającego sposób roboty dodatkowe. Powołując w tym kontekście o art. 140 ust. 1 Prawa zamówień publicznych i wskazując, że „roboty dodatkowe” nie będą objęte jego ofertą na zamówienie podstawowe ani dotyczącą go umową zawartą z zamawiającym, wykonawca zwraca uwagę, że ma pełną swobodę co do złożenia oferty na wykonanie robót dodatkowych (może jej nie złożyć) oraz obliczenia ceny tej oferty (może być dowolnie wysoka). Wykonawca ma pełną swobodę co do tego, czy zaoferuje zamawiającemu wykonanie jakichkolwiek robót wykraczających poza opis przedmiotu udzielonego mu zamówienia a także co do ceny tych robót — i nie jest przy tym związany jakimikolwiek oczekiwaniami zamawiającego.

Odpowiedź:

§ 18 ust. 4, 5 oraz 6 nie dotyczą robót dodatkowych. Przy tego rodzaju wynagrodzeniu ustalonym w umowie, różnica ilości robót na plus nie stanowi robót dodatkowych i dla ich rozliczenia nie jest potrzebne zamówienie dodatkowe.

Pytanie nr 27

Projekt Umowy §1 ust. 5: „Zanieczyszczenia, materiały rozbiórkowe i odpady powstałe w związku z realizacją niniejszego zamówienia z wyłączeniem materiałów rozbiórkowych i destruktu niezawierającego smoły wymienionych w OPZ, stanowią własność Wykonawcy (...)”. Czy w związku z wyszczególnieniem przez Zamawiającego „destruktu niezawierającego smoły”, Zamawiający ma wiedzę o wystąpieniu po frezowaniu destruktu zawierającego smołę? Wnosimy o potwierdzenie z podaniem lokalizacji i ilości, sposobie postępowania z destruktem smołowym oraz stosowną korektę kosztorysu ofertowego załączonego do dokumentacji przetargowej.

Odpowiedź:

Zamawiający nie ma wiedzy o wystąpieniu w konstrukcji jedni warstw zawierających smołę. Jednocześnie Zamawiający dokonuje zmiany SIWZ, opisanej w części II niniejszego pisma poprzez zmianę zapisów Tomu II SIWZ – Istotne dla Stron Postanowienia Umowy (IPU).

II. Działając w trybie **art. 38 ust. 4** ustawy Pzp, Zamawiający informuje o dokonaniu następujących zmian treści SIWZ:

1) Zmiana dotyczy Tomu II - ISTOTNE DLA STRON POSTANOWIENIA UMOWY (IPU)

W związku z odpowiedzią **na pytanie nr 16** – zmianie Projekt Umowy - §10 ust. 5.

§10 ust. 5 otrzymuje brzmienie:

„Warunkiem zapłaty przez Zamawiającego drugiej i następnych faktur częściowych jest przedstawienie przez Wykonawcę dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcom i dalszym podwykonawcom biorącym udział w realizacji odbieranych robót budowlanych.”*

2) Zmiana dotyczy Tomu II - ISTOTNE DLA STRON POSTANOWIENIA UMOWY (IPU)

W związku z odpowiedzią **na pytanie nr 27** – zmianie Projekt Umowy - §1 ust. 5.

§1 ust. 5 otrzymuje brzmienie:

„Zanieczyszczenia, materiały rozbiórkowe i odpady powstałe w związku z realizacją niniejszego zamówienia z wyłączeniem materiałów rozbiórkowych wymienionych w OPZ, stanowią własność Wykonawcy i należy je wywieźć poza teren budowy z uwzględnieniem przepisów ustawy o odpadach z dnia 14 grudnia 2012 r. (Dz. U. z 2020r., poz. 797). Wykonawca jest zobowiązany do postępowania z odpadami w sposób zgodny z zasadami gospodarowania odpadami, podejmowania wszelkich działań i wywiązywania się z obowiązków wynikających z ustawy o odpadach.”

3) Jednocześnie zmianie uległy zapisy w **Tom-e II - ISTOTNE DLA STRON POSTANOWIENIA UMOWY (IPU) - §4 ust.1 pkt.6 oraz dodatkowo skorygowana została numeracja dwóch paragrafów - §20 (prawa autorskie) oraz §20 (ochrona danych osobowych). §20 (ochrona danych osobowych) zmieniono na §21 (ochrona danych osobowych), a §21 (postanowienia końcowe) zmieniono na §22.**

Dodatkowo istniejący Projekt Umowy zastępuje się nowym/zmienionym Projektem Umowy, stanowiącym załącznik do niniejszego pisma.

4) Zmiana dotyczy Tomu I SIWZ – INSTRUKCJI DLA WYKONAWCÓW (IDW) WRAZ Z FORMULARZAMI Rozdział 1: Instrukcja dla Wykonawców

Zmienia się treść pkt. 17.1 i 17.2 IDW – zmianie ulega termin składania i otwarcia ofert. Termin zmienia się z 16-12-2020 r. na **05-01-2021 r.** Godziny oraz miejsce składania i otwarcia pozostają bez zmian.

W związku z tym pkt. 17.1. i 17.2. IDW otrzymują brzmienie:

„17.1. **Oferty powinny być złożone w:**

**Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i Autostrad
Oddział w Zielonej Górze
ul. Bohaterów Westerplatte 31
65-950 Zielona Góra**

w pokoju nr 5 - BIURO PODAWCZE, parter, w terminie do 05-01-2021 r., do godziny 9³⁰

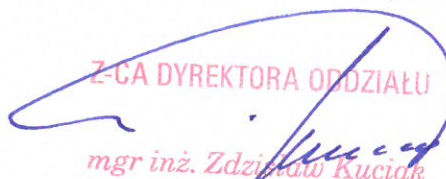
17.2. **Otwarcie ofert nastąpi w terminie 05-01-2021 r., o godzinie 10⁰⁰ w siedzibie wskazanej w ust. 1, w pok. nr 4.**”

Zamawiający dokonuje zmiany terminu składania i otwarcia ofert w związku z tym, iż zamierza udzielić jeszcze wyjaśnień treści SIWZ (udzielić odpowiedzi na zapytania złożone przez Wykonawców w niniejszym postępowaniu).

III. Zamawiający informuje, że wszystkie pozostałe zapisy SIWZ pozostają bez zmian.

IV. Jednocześnie, Zamawiający informuje, że powyższe zmiany wraz z załącznikami stanowią integralną część SIWZ.

Z poważaniem


Z-CA DYREKTORA ODDZIAŁU
mgr inż. Zdzisław Kuciak

Załącznik:
- zmieniony Projekt umowy

STARSZY SPECJALISTA
w Wydziale Zamówień Publicznych


mgr Małgorzata Głabowska-Guszip

NACZELNIK WYDZIAŁU
ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH


mgr Hanna Kulickowska