

Gilowice, dnia 11 października 2023 r.

Nr ref.: ZP.271.12.2023

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Zamawiający – Gmina Gilowice, reprezentowana przez Wójta Gminy Gilowice, działając w trybie art. 284 ust. 2 i 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.), w związku z wnioskami Wykonawców o wyjaśnienie postanowień SWZ, dla postępowania prowadzonego w trybie podstawowym bez przeprowadzania negocjacji nr: ZP.271.12.2023, pn.: „”, przedstawia wyjaśnienia:

PYTANIE 1:

Wykonawca wnioskuję o zmianę zapisów SWZ Rozdział IV pkt. 1. Ppkt. 2) d) tiret pierwszy a) dotyczących zdolności technicznej lub zawodowej, i tak Zamawiający wymaga:

- Warunek dotyczący zdolności technicznej zostanie spełniony, jeżeli Wykonawca wykaże, że w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonał co najmniej:

a) (1) robotę budowlaną wykonaną w systemie zaprojektuj i wybuduj której zakres obejmował budowę, przebudowę, rozbudowę lub remont ujęcia wody lub pompowni lub sieci wodociągowej a wartość tej budowy, przebudowy lub remontu wyniosła co najmniej 300 000,00 PLN brutto

wobec powyższego wykonawca prosi o wyrażenie zgody na dopuszczenie do potwierdzenia warunku dotyczącego zdolności technicznej lub zawodowej poprzez wskazanie (1) roboty budowlanej której zakres obejmował budowę, przebudowę, rozbudowę lub remont ujęcia wody lub pompowni lub sieci wodociągowej a wartość tej budowy, przebudowy lub remontu wyniosła co najmniej 300 000,00 PLN brutto.

Wykonawca nadmienia, iż opis spełniania warunków udziału w postępowaniu powinien być odpowiedni do osiągnięcia celu, jakiemu służy, tj. wyboru wykonawcy dającego rękojmię należytego wykonania zamówienia i nie ograniczającego dostępu do zamówienia wykonawcom zdolnym do jego wykonania. Sformułowanie odpowiednich wymogów udziału w postępowaniu wymaga wyważenia z jednej strony uzasadnionych potrzeb zamawiającego, z jednoczesnym umożliwieniem stosunkowo szerokiej grupie wykonawców dostępu do tego zamówienia. Oznacza to, że Zamawiający nie powinien formułować wskazanych warunków w sposób nadmiernie wygórowany, stawiając potencjalnym wykonawcom nieuzasadnione, biorąc pod uwagę, przedmiot zamówienia, wymagania.

Przedmiotowe postępowanie prowadzone jest dla wyłonienia Wykonawcy, który wykona robotę budowlaną polegającą na rozbudowie sieci wodociągowej zgodnie z udostępnioną dokumentacją techniczną (projektem technicznym), wobec czego postawiony warunek doświadczenia w wykonaniu robót w formule „zaprojektuj i wybuduj” jest zdaniem Wykonawcy warunkiem nadmiernie wygórowanym.

Dlatego też wnioskujemy o dopuszczenie zmiany zapisów SWZ dotyczących wymaganej zdolności technicznej.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany zapisów warunków dotyczących zdolności technicznej lub zawodowej.

Zapis SWZ Rozdział IV pkt. 1. Ppkt. 2) d) tiret pierwszy a) otrzymuje brzmienie:

- Warunek dotyczący zdolności technicznej zostanie spełniony, jeżeli Wykonawca wykaże, że w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonał co najmniej:

a) (1) robotę budowlaną której zakres obejmował budowę, przebudowę, rozbudowę lub remont ujęcia wody lub pompowni lub sieci wodociągowej a wartość tej budowy, przebudowy lub remontu wyniosła co najmniej 300 000,00 PLN brutto

Jednolity tekst SWZ po zmianie zostaje zamieszczony na stronie prowadzonego postępowania

PYTANIE 2

Wykonawca wnosi o zrationalizowanie łącznej wysokości kary umownej, chodzi o § 18 Kary Umowne pkt. 2 **projektowanych postanowień umowy cyt.:**

Łączna wysokość kar umownych, o których mowa w ust. 1 pkt 1) – 3) i 5) – 15), którą może dochodzić Zamawiający od Wykonawcy, stanowi maksymalnie **50%** wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 12 ust. 1 niniejszej umowy.

Wnosimy o zmianę tego zapisu na następujący:

Łączna wysokość kar umownych, o których mowa w ust. 1 pkt 1) – 3) i 5) – 15), którą może dochodzić Zamawiający od Wykonawcy, stanowi maksymalnie **20%** wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 12 ust. 1 niniejszej umowy.

Uzasadnieniem dla proponowanego wniosku o zmianę jest fakt, że w szczególności kara umowna na poziomie maksymalnie **50% jest karą drastycznie wysoką w warunkach zamówień publicznych** – zwłaszcza, że Wykonawcy w kalkulują ją w cenę ofertową i na tym straci w efekcie także Zamawiający, **co przyczyni się do oceny przez organy kontrolne nieracjonalnego sposobu wydatkowania środków publicznych.**

Maksymalna kara to kara na poziomie **do 20 %i postulowana była właśnie na tym poziomie przez ustawodawcę na etapie prac legislacyjnych**, taka zabezpieczy w należyty sposób interesy Zamawiającego, **nie będąc przy tym karą represyjną.** Zdaniem spółki i innych Wykonawców także z całkowitą pewnością - zastrzeżona kara umowna w tym postępowaniu nie koresponduje z wysokością szkody, jaką ponieść może Zamawiający –co prowadzić może do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego kosztem wykonawcy. Kary umowne winny być określane w wysokości odpowiedniej, adekwatnej do ewentualnej szkody, aby spełniać swe funkcje – **nie natomiast zniechęcać do stawania w przetargach, zwłaszcza teraz tym bardziej w dobie globalnego kryzysu ekonomicznego Zamawiający powinien sobie**

zabezpieczyć rzeczywistą i realną konkurencyjność. Konieczność uwzględniania ryzyka finansowego, jakie wiąże się z karą umowną określoną na poziomie wynikającym z umowy przełoży się w oczywisty sposób na podwyższenie ceny ofertowej, co nie leży w interesie Zamawiającego i na pewno będzie podlegać negatywnej ocenie instytucji kontrolnych i audytowych.

Unormowanie kary maksymalnej kary umownej na tak wysokim poziomie 50 % -to spaczenie idei ustawodawcy, a co najmniej jej niezrozumienie, które obligatoryjnie winno być skorygowane. Bowiem celem zmian ustawodawcy w nowej ustawie Pzp. w zakresie umowy było przede wszystkim ograniczenie negatywnego zjawiska **zbyt jednostronnego kształtowania postanowień umów przez Zamawiających naruszającego drastycznie pozycję ekonomiczną Wykonawcy i nieracjonalność postanowień**, a co najmniej jej niezrozumienie, które obligatoryjnie winno być skorygowane.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający przychylił się do wniosku wykonawcy o zmianę zapisu na następujący:

Łączna wysokość kar umownych, o których mowa w ust. 1 pkt 1) – 3) i 5) – 15), którą może dochodzić Zamawiający od Wykonawcy, stanowi maksymalnie **20%** wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 12 ust. 1 niniejszej umowy.

Jednolity tekst wzoru umowy po zmianie zostaje zamieszczony na stronie prowadzonego postępowania

WOJT

Krzysztof Okrzesik

Page 1 of 1

Page 1 of 1