

Stare Kurowo, dnia 11.03.2022 r.

RI.271.2.1.2022.ŁWęg

**Wykonawcy biorący
udział w postępowaniu**

Dotyczy: odpowiedzi na pytania w zakresie zamówienia publicznego pn.: Modernizacja dróg w Gminie Stare Kurowo”

Informuję, iż w dniu 08.03.2022 r. do Zamawiającego wpłynęło zapytanie Wykonawcy, na które udziela się następujących odpowiedzi:

1. Projektowana jezdnia na wielu odcinkach styka się z granicą pasa drogowego, a w projekcie brak jest współrzędnych osi – czy Zamawiający przekaze dane Wykonawcy przed rozpoczęciem robót celem wyznaczenia drogi w planie?

Zamawiający nie posiada innej, dodatkowej dokumentacji niż ta, która została zamieszczona na stronie prowadzanego postępowania.

2. Czy Zamawiający posiada wszystkie uzgodnienia i decyzje na okoliczność wejścia w działki drogowe innych zarządców oraz uzgodnienia z gestorami sieci zlokalizowanych w obrębie robót?

Zamawiający uzgodnił sposób regulacji studni wodociągowych, kanalizacyjnych, hydrantów z PGKiM Sp. z o.o. Stare Kurowo. Sposób regulacji studni teletechnicznych oraz gazowych jeżeli zaistnieje taka konieczność, Wykonawca winien uzgodnić z zarządcą sieci. Przewidywany zakres prac nie przewiduje konieczności przebudowy sieci wod-kan, teletechnicznych, gazowych, a jedynie regulacje studni.

Zamawiający nie posiada uzgodnień z innymi zarządcami dróg.

3. Czy wszystkie działki przeznaczone po realizację zamówienia posiadają prawnie wyznaczone granice i są własnością Zamawiającego?

Działki są własnością zamawiającego lub zamawiający posiada prawo do ich dysponowaniem na cele budowlane.

4. Czy Zamawiający posiada mapy w wersji cyfrowej lub analogowej? Zwracamy szs prośbą o ich udostępnienie.

Zamawiający nie posiada map wersji cyfrowej lub analogowej.

5. Dotyczy: Pławin działki nr 410/1,411/2,442,154. Prosimy o potwierdzenie, że ujęte w projekcie odcinki wyłączone z opracowania jak poniżej nie wchodzą w zakres przedmiotowego zadania. Jednocześnie nadmieniamy, że na tych odcinkach zbyt mała szerokość pasa drogowego uniemożliwia wykonanie robót drogowych zgodnych z przedmiotem zamówienia.

Przedmiotowe odcinki zostały ujęte w dokumentacji: kosztorysach ślepych i należy wycenić ich wykonanie. Zamawiający załącza do dokumentacji właściwy załącznik mapowy.

6. Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku, gdy korona drogi nie będzie się mieścić w szerokości pasa drogowego, pobocza należy wykonać w szerokości pasa drogowego?

Pobocza należy wykonać zgodnie z załączoną dokumentacją.

7. Wykonawca prosi zmianę zapisów SST dla mieszanki mineralno-asfaltowej na warstwę ścierną i podanie wymagań zgodnych z serią norm PN-EN 13108-x i najnowszymi wytycznymi WT-2 2014 jak dla mieszanki typu AC 11 S 50/70 KR 1-2.

Zamawiający zgadza się na zmianę zgodnie z propozycją Wykonawcy.

8. Dotyczy: Kawki i Rokitni: Wykonawca prosi zmianę zapisów SST dla mieszanki mineralno-asfaltowej na warstwę wiążącą i podanie wymagań zgodnych z najnowszymi wytycznymi WT-2 2014 jak dla mieszanki typu AC 16 W 50/70 KR 1-2.

Zamawiający zgadza się na zmianę zgodnie z propozycją Wykonawcy.

9. Wykonawca prosi o uzupełnienie dokumentacji projektowej o opinię geotechniczną wraz z informacją do jakiej grupy nośności zostało zakwalifikowane podłoże gruntowe na każdym zadaniu.

Zamawiający nie posiada innej, dodatkowej dokumentacji niż ta, która została zamieszczona na stronie prowadzonego postępowania, w tym dokumentacji geologicznej.

10. Dotyczy § 1 ust. 8 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: Zgodnie ze wskazanym przepisem "Wykonawca poniesie wszelkie koszty tymczasowych organizacji ruchu i obciążenia za specjalne i czasowe prawa przejazdu jakich może potrzebować, włącznie z takimi, jakie są potrzebne dla dostępu do terenu budowy. Wykonawca uzyska także na własny koszt i ryzyko wszelkie dodatkowe obiekty zaplecza na terenie i poza terenem budowy, jakich może potrzebować dla wykonania robót". Prosimy o wyjaśnienie czy przedmiot zamówienia obejmuje również uzyskanie przez Wykonawcę "specjalnych i czasowych praw przejazdu", a jeśli tak to o jakich konkretnie prawach przejazdu oraz "obciążeniach potrzebnych dla dostępu do terenu budowy" jest mowa we wskazanym przepisie w odniesieniu do przedmiotu umowy? Prosimy o doprecyzowanie i wymienienie.

Jeśli Wykonawca w toku prowadzonych robót będzie potrzebował specjalnych i czasowych praw przejazdu winien je uzyskać własnym staraniem i na własny koszt. Koszt ten powinien być w kalkulowany w cenę oferty brutto.

11. Dotyczy § 1 ust. 9 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: Prosimy o podanie stawek opłat za pobór wody, energii elektrycznej po jakich Zamawiający będzie obciążał Wykonawcę wg wskazań licznika.

W przypadku poboru wody lub energii przez Wykonawcę z punktów będących własnością Zamawiającego zastosowane zostaną stawki:

Cena za wodę: 3,55 zł brutto/m³.

Cena za energię elektryczną: 0,9 zł brutto/ kWh.

12. Dotyczy § 2 ust. 9 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy w zw. z Rozdział 4 SWZ: Prosimy o wyjaśnienie na jakiej podstawie Zamawiający przewiduje termin realizacji przedmiotu zamówienia określony datą? Zgodnie z art. 436 pzp Umowa zawiera postanowienia określające w szczególności planowany termin zakończenia usługi, dostawy lub robót budowlanych, oraz, w razie potrzeby, planowane terminy wykonania

poszczególnych części usługi, dostawy lub roboty budowlanej, określone w dniach, tygodniach, miesiącach lub latach. Wobec powyższego wnosi o dokonanie stosownej zmiany w zakresie terminu realizacji.

Zamawiający określił termin wykonania zamówienia w konkretnej dacie w związku z dofinansowaniem jakie pozyskał dla przedmiotowego zamówienia i wynikającymi z tego faktu warunkami.

13. Dotyczy § 1 ust. 12 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: Prosimy o potwierdzenie, że:

- a) w przypadku napotkania na niezinventaryzowane lub błędnie zinventaryzowane instalacje podziemne, w stosunku do stanu wynikającego z dokumentacji projektowej załączonej do SWZ i stanowiącej podstawę wyceny oferty, w przypadku konieczności dokonania ich przebudowy lub naprawy, Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.

Zamawiający przewiduje możliwość zmiany zawartej umowy w stosunku do treści wybranej oferty w zakresie terminu realizacji przedmiotu zamówienia oraz wysokości wynagrodzenia wykonawcy, w tym wykonania robót dodatkowych lub zamiennych, w zakresie uregulowanym w art. 454-455 ustawy Prawo Zamówień Publicznych oraz wskazanym we Wzorze Umowy – Załącznik nr 7 do SWZ.

Wykonawca nie otrzyma wynagrodzenia dodatkowego, a termin wykonania zamówienia nie ulegnie stosownemu wydłużeniu w przypadku konieczności naprawy instalacji podziemnych uszkodzonych w wyniku prowadzonych przez wykonawcę robót budowlanych.

- b) Zamawiający załączył do SWZ całą dokumentację potrzebną do wykonania przedmiotu zamówienia oraz że dokumentacja ta jest kompletna i odzwierciedla stan faktyczny w zakresie warunków realizacji zamówienia, zaś brak jakichkolwiek dokumentów istotnych dla oceny warunków realizacji inwestycji nie obciąża Wykonawcy.

Zamawiający nie posiada innej, dodatkowej dokumentacji niż ta, która została zamieszczona na stronie prowadzonego postępowania.

- c) w przypadku wystąpienia braków lub błędów w zakresie opisu przedmiotu zamówienia określonego w dokumentacji załączonej do SWZ i stanowiącej podstawę wyceny oferty, w przypadku konieczności wykonania robót wynikających z zaistnienia ww. okoliczności wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.

Zamawiający przewiduje możliwość zmiany zawartej umowy w stosunku do treści wybranej oferty w zakresie terminu realizacji przedmiotu zamówienia oraz wysokości wynagrodzenia wykonawcy, w tym wykonania robót dodatkowych lub zamiennych, w zakresie uregulowanym w art. 454-455 ustawy Prawo Zamówień Publicznych oraz wskazanym we Wzorze Umowy – Załącznik nr 7 do SWZ.

- d) Wykonawca nie jest zobowiązany do wykonania żadnych robót, których konieczność wykonania nie była możliwa do uwzględnienia na podstawie dokumentacji załączonej do SWZ.

Wynagrodzenie wykonawcy ma charakter ryczałtowy. Orzecznictwo, w tym Sąd Najwyższy, powszechnie przyjmuje, że do robót budowlanych należy stosować odpowiednio przepisy dotyczące umowy o dzieło, gdzie wynagrodzenie ryczałtowe znajduje wyraźną regulację ustawową (tak np. SN (7) w uchwale z dnia 29 września 2009 roku, III CZP 41/09). Kodeks cywilny, w przepisach o umowie o dzieło, przewiduje regułę

niezmienności wynagrodzenia ryczałtowego. Wykonawca, przy wynagrodzeniu ryczałtowym, nie może zatem żądać jego podwyższenia, nawet jeżeli w chwili zawarcia umowy nie można było przewidzieć rozmiaru lub kosztu prac. Zasada ta nie obejmuje przypadków, gdy Zamawiający, postępując nierzetelnie, wprowadziłby w błąd Wykonawcę przyjmującego zamówienie uniemożliwiając mu prawidłowe oszacowanie zakresu i niezbędnych kosztów robót. W celu prawidłowego oszacowania przez Wykonawcę zakresu i niezbędnych kosztów robót, Zamawiający przekazał Wykonawcy niezbędne dokumenty.

14. Dotyczy § 2 ust. 1 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: Prosimy o wyjaśnienie w jakim dokładnie terminie zostanie przekazany Wykonawcy teren budowy. Wskazujemy, że termin przekazania terenu budowy przez Zamawiającego ma istotne znaczenia dla terminowej realizacji zadania.

Przekazanie Wykonawcy placów [terenów] budów nastąpi w terminach wskazanych przez Zamawiającego w porozumieniu z Wykonawcą. Zamawiający dodatkowo informuje, że jest gotowy do przekazania terenów budów natychmiast np. w dacie podpisania umowy z wykonawcą.

15. Dotyczy § 2 ust. 4 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: Prosimy o wyjaśnienie i dokładne wskazanie o jakich "obiektach i sieciach" oraz "urządzeniach uzbrojenia terenu" jest mowa w tym przepisie.

Zapis ten odnosi się do wszystkich obiektów budowlanych znajdujących się pasach dróg gminnych podlegających modernizacji w ramach przedmiotu zamówienia, w tym obiektów liniowych: sieci [instalacji] podziemnych, sieci [instalacji] naziemnych.

16. Dotyczy § 3 ust. 1 pkt 3 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: Czy zamawiający zapewnia również nadzór autorski? Jeśli nie – co w przypadku, gdy wystąpi konieczność zmiany dokumentacji projektowej, np. celem wykonania robót dodatkowych, robót zamiennych bądź zamówień dodatkowych? Jeśli tak, w jaki sposób Zamawiający przewiduje sprawowanie nadzoru autorskiego?

W przypadku konieczności wykonania robót dodatkowych lub zamiennych Wykonawca zobowiązuje się do ich wykonania na podstawie ustalonych z Zamawiającym zgodnie z przepisami prawa warunków. Zamawiający nie przewiduje sprawowanie nadzoru autorskiego. Zapis w § 3 ust. 1 pkt 3 Załącznika nr 7 do SWZ odnosi się do nadzoru inwestorskiego.

17. Dotyczy § 4 ust. 6 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: Prosimy o potwierdzenie, że wskazany zapis dotyczy tylko opłat i kar za przekroczenie w trakcie robót norm określonych w odpowiednich przepisach, dotyczących ochrony środowiska i bezpieczeństwa pracy wynikających z winy Wykonawcy.

Zamawiający potwierdza, że wskazany zapis dotyczy tylko opłat i kar za przekroczenie w trakcie robót norm określonych w odpowiednich przepisach, dotyczących ochrony środowiska i bezpieczeństwa pracy wynikających z winy Wykonawcy.

18. Dotyczy § 5 ust. 1 w zw. z § 5 ust. 8 i 9 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: W związku z terminem płatności na rzecz Wykonawcy, który wynosi 35 dni, podnosimy, iż termin płatności który przekracza 30 dni, w oparciu o Ustawę o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniu w transakcjach handlowych, uprawnia Wykonawcę do naliczenia Zamawiającemu odsetek za opóźnienie. Mając to na względzie wnosimy o skrócenie terminu płatności do 30

dni. Jednocześnie wskazujemy, że Uchwała Rady Ministrów nr 84 z dnia 01.07.2021 r. nie stanowi *lex specialis* wobec ww. Ustawy, a akt niższego rzędu nie może uchylać aktu wyższego rzędu. Prosimy o dokonanie zmiany wskazanego przepisu.

Wyjątkowo, termin zapłaty uległ wydłużeniu do 35 dni w związku dofinansowaniem jakie Zamawiający pozyskał dla przedmiotowego zamówienia i wynikającymi z tego faktu warunkami.

19. Dotyczy § 5 ust. 2 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: W związku z udziałem wkładu własnego Zamawiającego w finansowaniu niniejszej inwestycji, wnosimy o dodanie płatności częściowej do wysokości wkładu własnego Zamawiającego, co pozostaje w zgodzie z par. 7 ust. 5 Załącznika nr 1 do Uchwały Rady Ministrów nr 84 z dnia 01.07.2021 r.

Zamawiający nie wprowadza możliwości płatności częściowych w związku dofinansowaniem jakie Zamawiający pozyskał dla przedmiotowego zamówienia i wynikającymi z tego faktu warunkami.

20. Dotyczy § 5 ust. 3 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: Wnosimy o przekazanie wstępnej promesy na dofinansowanie niniejszej inwestycji o której mowa we wskazanym przepisie.

Zamawiający nie załącza promesy wstępnej do dokumentacji.

21. Dotyczy § 5 ust. 8 i 9 w zw. z § 9 ust 1 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: Prosimy o wyjaśnienie czy w razie braku złożenia przez podwykonawcę albo dalszego podwykonawcę oświadczenia, o którym mowa w tym przepisie, zamawiający uzna za wystarczające (dla potwierdzenie, że podwykonawca bądź dalszy podwykonawca otrzymał pełne wynagrodzenie) przedstawienie kopii faktur bądź rachunków oraz potwierdzeń ich zapłaty przez wykonawcę bądź podwykonawcę?

Zamawiający uzna za wystarczające (dla potwierdzenie, że podwykonawca bądź dalszy podwykonawca otrzymał pełne wynagrodzenie) przedstawienie kopii faktur bądź rachunków oraz potwierdzeń ich zapłaty przez wykonawcę bądź podwykonawcę.

22. Dotyczy § 5 ust. 12 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: Prosimy o usunięcie wskazanego zapisu. Wykonawca zwraca uwagę, iż zgodnie z zapisami wzoru umowy to zabezpieczenie należytego wykonania umowy służy pokryciu roszczeń z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, a także roszczeń z tytułu rękojmi za wady. W związku z powyższym Wykonawca nie wyraża zgody, aby Zamawiający wykorzystywał prawo do potrącenia celem pokrycia z wynagrodzenia wykonawcy każdych bliżej nieokreślonych należności Zamawiającego.

Zamawiający nie usuwa zapisu z treści Załącznika nr 7 do SWZ.

23. Dotyczy § 6 ust. 1 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: Prosimy o wyjaśnienie jakie są dokładnie warunki wprowadzenia zmian umowy w przypadku konieczności realizacji robót dodatkowych lub zamiennych.

Warunki zmian zostały określone w przypadkach przewidzianych w § 19 Załącznika nr 7 do SWZ – projekcie umowy.

24. Dotyczy § 7 ust. 3 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: Prosimy o ujednoczenie terminów w jakich Zamawiający i Inspektor Nadzoru przystąpią do odbioru robót. Prosimy również o wyjaśnienie: a) w jakim terminie Zamawiający przystąpi do odbioru końcowego, licząc od otrzymania zgłoszenia od wykonawcy? b) W jakim terminie Zamawiający zakończy

czynności odbioru końcowego licząc od dnia przystąpienia do odbioru? Wskazujemy, że odbiór końcowy robót należy - obok zapłaty wynagrodzenia - do podstawowych obowiązków umownych Zamawiającego. Jego termin ma dla wykonawcy znaczenie kluczowe, ponieważ zależy od niego możliwość wystawienia faktury końcowej; od tego terminu rozpoczynają bieg terminy gwarancji i rękojmi; termin ten ma też znaczenie w kontekście treści gwarancji ubezpieczeniowej na zabezpieczenie należytego wykonania umowy. Stąd też termin, w którym powinno dojść do zakończenia procedury odbiorowej, powinien zostać uregulowany w umowie. c) W jakim terminie Zamawiający przystąpi i dokona odbioru robót zanikowych albo ulegających zakryciu, licząc od uzyskania zgłoszenia od Wykonawcy?

Zamawiający ujednotolica terminy odbiorów zmieniając treść §7 ust. 3 Załącznika nr 7 do SWZ:

Odbiory będą się rozpoczynały w następujących terminach:

- 1) Inspektor Nadzoru przystąpi i dokona odbioru robót, o których mowa w ust. 1 i ust. 2 w terminie 3 dni roboczych od dnia uzyskania zgłoszenia od Wykonawcy.
- 2) Zamawiający przystąpi i dokona odbioru robót do odbioru robót, o których mowa w ust. 1 i ust. 2 w terminie 3 dni roboczych od dnia uzyskania zgłoszenia od Wykonawcy.

Zamawiający przystąpi i dokona odbioru robót zanikowych albo ulegających zakryciu w terminie 3 dni roboczych od dnia uzyskania zgłoszenia od Wykonawcy.

25. Dotyczy §7 ust. 9 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: Prosimy o potwierdzenie, że przedmiotowy zapis odnosi się wyłącznie do sytuacji, gdy wady są istotne. Wnosimy o uznanie za moment wykonania przedmiotu umowy, dzień zgłoszenia robót do odbioru przez Wykonawcę, potwierdzonego przez przedstawiciela zamawiającego. Wskazujemy, że niedopuszczalne jest 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”.

Zamawiający potwierdza, że odmowa odbioru będzie uzasadniona w przypadku, gdy stwierdzone wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania. Zmienia się treść §7 ust. 6 Załącznika nr 7 do SWZ

26. Dotyczy §11 ust. 6 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: Prosimy o wyjaśnienie czy zamawiający zgodzi się na dodanie zapisu „Przed zleceniem osobie trzeciej wykonania zastępczego, Zamawiający wezwie Wykonawcę do złożenia wyjaśnień w zakresie usunięcia wad i wyznaczy mu odpowiedni dodatkowy termin usunięcia nieprawidłowości. Jeżeli termin ten nie zostanie przez Wykonawcę dotrzymany, bądź Wykonawca nie podejmie działań wskazanych przez Zamawiającego, wówczas Zamawiający może skorzystać z prawa do wykonania zastępczego opisanego w niniejszym ustępie.” Wykonawca wskazuje, że w praktyce w przypadkach zastrzegania w umowach daleko idących środków takich jak prawo do wykonania zastępczego, standardem jest stosowanie tak zwanych postanowień

prolongacyjnych dających drugiej stronie stosunku zobowiązaniowego dodatkowej szansy, czasu na wykonanie danego obowiązku lub naprawienie zaistniałej sytuacji

Zamawiający nie dodaje zapisu w treści Załącznika nr 7 do SWZ.

27. Dotyczy § 17 ust. 1 pkt 1) lit. c), d), k), l) Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: Prosimy o obniżenie wskazanych kar co najmniej do poziomu 0,1 % wynagrodzenia umownego brutto. Wskazujemy, że zgodnie z orzecznictwem i stanowiskiem Sądu Najwyższego kara umowna wprowadzona do umowy w ramach swobody kontraktowania ma na celu zapewnienie skuteczności więzi powstałej między stronami w ramach zawartej umowy, a także służy realnemu wykonaniu zobowiązań (por. Wyrok SN z 08.08.2008 r., V CSK 85/08, LEX nr 457785). Sąd Najwyższy zaznacza, że „w sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, w związku z którym ją zastrzeżono, można ją uważać za rażąco wygórowaną (Wyrok SN z 20.05.1980 r., I CR 229/80, LEX nr 2534), także wtedy kara umowna może zostać uznana za rażąco wygórowaną, gdy „w zastrzeżonej wysokości jawić się będzie jako nieadekwatna” (Wyrok SA w Katowicach z 17.12.2008 r., V ACa 483/08, LEX nr 491137). Kara umowna ma na celu zdyscyplinowanie wykonawcy, jednakże określenie jej przez Zamawiającego na rażąco wysokim poziomie prowadzi do naruszenia zasady współżycia społecznego i powoduje nadmierną nierówność stron. Kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13). Zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż zamawiający naruszył dyrektywy kształtowania treści SWZ zawarte w PZP (por. wyroki KIO z dn. 20 listopada 2015 r., sygn. KIO 2399/15 oraz z dn. 31 lipca 2015 r., sygn. KIO 1519/15).

Zamawiający zmienia zapisy § 17 ust. 1 Załącznika nr 7 do SWZ w następujący sposób:

- c) w przypadku nie dochowania terminu wykonania robót określonego w § 2 ust. 9 niniejszej umowy w wysokości 5% wartości wynagrodzenia netto wskazanego w § 1 ust. 3 niniejszej umowy.
 - d) w przypadku nieprzedłożenia do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo lub projektu jej zmian, nieprzedłożenia poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany Zamawiający może odstąpić od wykonania niniejszej umowy już w pierwszym dniu od stwierdzenia przez Zamawiającego, iż niniejsze zamówienie jest wykonywane przez niezgłoszonego podwykonawcę lub dalszego podwykonawcę i naliczyć karę umowną w wysokości 0,1% wartości wynagrodzenia netto wskazanego w § 1 ust. 3 niniejszej umowy, za dany przypadek naruszenia.
 - k) w przypadku braku zapłaty należnego wynagrodzenia podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom, w wysokości 5% niezapłaconej należności brutto, za dany przypadek naruszenia.
 - l) w przypadku nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom, w wysokości 0,5 % niezapłaconej należności brutto za każdy dzień zwłoki
28. Dotyczy §18 ust. 2 Załącznika nr 7 do SWZ – projektu umowy: Wobec brzmienia art. 395 § 1 Kc proszę uzupełnić § 18 ust. 2 oznaczając w nim termin, w którym Wykonawca będzie uprawniony do odstąpienia od umowy. Wykonawca przypomina w powyższym kontekście, że brak wskazania terminu, w ciągu którego można skorzystać z prawa odstąpienia, stosownie do treści art. 58 § 3 K.c. – powoduje nieważność zastrzeżenia prawa odstąpienia. Ponadto, art. 395 § 1 Kc określający istotne elementy kontraktowego prawa odstąpienia ma charakter iuris cogentis, a ustawodawca zakazał za jego pomocą zastrzegania w umowach bezterminowego prawa do odstąpienia.

Zamawiający skreśla zapisy §18 ust. 2 Załącznika nr 7 do SWZ.

29. Dotyczy Rozdział III pkt 7 SWZ: Prosimy o wyjaśnienie czy wykonawca jest zobowiązany do wykonania na własny koszt tymczasowej organizacji ruchu na czas budowy wraz z projektem oraz wszelkimi uzgodnieniami? Czy Zamawiający posiada uzgodniony projekt tymczasowej organizacji ruchu?

Zamawiający nie posiada uzgodnionych projektów tymczasowych organizacji ruchu. Wykonawca może zostać zobowiązany do wykonania na własny koszt tymczasowej organizacji ruchu na czas budowy wraz z projektem oraz wszelkimi uzgodnieniami.

30. Dotyczy Rozdział III pkt 6 SWZ: Wobec brzmienia wskazanego zapisu prosimy o potwierdzenie, że wykonawca jest obowiązany wykonać tylko te czynności i roboty budowlane, które wynikają z opisu przedmiotu zamówienia dokonanego przez zamawiającego za pomocą dokumentacji udostępnionej przez zamawiającego. W razie braku potwierdzenia jw. proszę wskazać ustawową podstawę obciążania wykonawcy wykonaniem robót, które nie zostały uwzględnione w opisie przedmiotu zamówienia.

Wykonawca jest zobowiązany do utylizacji materiałów pochodzących z wykonania robót opisanych dokumentacją załączoną do SWZ i nienadających się do wykorzystania przez Zamawiającego.

31. Dotyczy Rozdział III pkt 5 SWZ: Prosimy o wyjaśnienie, w jaki sposób będzie rozstrzygane pierwszeństwo dokumentów w przypadku rozbieżności pomiędzy dokumentami? Prosimy o precyzyjne określenie hierarchii ważności wszystkich dokumentów opisujących przedmiot umowy. Wskazujemy że brak jasności i przejrzystości dokumentów przetargowych kształtuje płaszczyznę dla przyszłych sporów w interpretacji hierarchii. Jest to szczególnie ważne przy ryczałtowym rozliczeniu inwestycji.

Zamawiający ustala hierarchię dokumentów opisujących przedmiot zamówienia:

(a) dokument Umowy, (b) Pozostała Dokumentacja: SWZ, dokumentacja projektowa, przedmiary, (c) Oferta Wykonawcy.

Hierarchia Dokumentów, oznacza, że w przypadku sprzeczności lub rozbieżności między nimi wiążące są postanowienia dokumentu będącego wyżej w hierarchii, przy czym dokumentem najwyższym w hierarchii jest (a) dokument Umowy zaś dokumentem najniższym w hierarchii jest (c) Oferta Wykonawcy.

Hierarchia (b) Pozostałej Dokumentacji jest następująca: (b1) SWZ, (b2) dokumentacja projektowa, (b3) kosztorysy ślepe, przedmiary. Hierarchia Dokumentów, oznacza, że w przypadku sprzeczności lub rozbieżności między nimi wiążące są postanowienia dokumentu będącego wyżej w hierarchii.