



Zarząd Zieleni m.st. Warszawy

ul. Hoża 13a, 00-528 Warszawa

tel. +48 22 277 42 00; mail: kontakt@zzw.waw.pl; www.zzw.waw.pl

Znak sprawy: 58/PN/2022

Warszawa, dnia 02.08.2022 r.

### Wykonawcy uczestniczący w postępowaniu nr 58/PN/2022

*dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, pn.: **Dostawa, posadzenie i pielęgnację drzew w okresie rękojmi na terenie parków oraz wzdłuż kanałów i stawów pozostających w administrowaniu Zarządu Zieleni m.st. Warszawy.***

### KOMUNIKAT NR 1

Zamawiający na podstawie art. 135 ust. 6 oraz art. 137 ust. 1 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, niniejszym przekazuje treść pytania wraz z wyjaśnieniami:

#### **Pytanie 1**

*Dotyczy § 3 ust. 7*

*Prosimy o nadanie ustępowi brzmienia: „Zamawiający, po uprzednim poinformowaniu Wykonawcy, ma prawo do dokonywania kontroli prac w trakcie wykonywania przez Wykonawcę zobowiązań określonych umową, w tym m.in.: kontroli jakości i terminowości wykonania prac. Z przeprowadzonych kontroli sporządzane będą protokoły kontroli.”*

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

#### **Pytanie 2**

*Dotyczy § 3 ust. 9*

*Prosimy o wydłużenie czasu stawienia się przedstawiciela Wykonawcy z 1 godziny na co najmniej 3 godzin. Okres 1 godziny jest czasem zbyt krótkim na skierowanie przedstawiciela Wykonawcy do udziału w kontroli i może za bardzo ingerować w harmonogram pracy oraz organizację zakładu pracy Wykonawcy, narażając go na szkody.*

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy, z uwagi na fakt iż wymagane jest stałe nadzorowanie prawidłowego wykonania przedmiotu zamówienia.

#### **Pytanie 3**

*Dotyczy § 5 ust. 3*

*Prosimy o nadanie ustępowi brzmienia: „Zamawiający z zabezpieczenia należytego wykonania umowy, może bez zgody Wykonawcy, potrącić bezsporne i wymagalne należności wynikające z umowy i przepisów prawa z tytułu zawinionego działania Wykonawcy, które*

*doprowadziło do niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, w tym kary umowne, jak i koszty wykonania zastępczego”.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 4**

*Dotyczy § 5 ust. 12*

*Prosimy o nadanie ustępowi brzmienia: „Zamawiający może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania umowy, jeżeli jakakolwiek kwota bezsporna i należna Zamawiającemu od Wykonawcy w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy nie zostanie zapłacona w terminie 7 dni od dnia otrzymania przez Wykonawcę pisemnego wezwania do zapłaty.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 5**

*Dotyczy § 6 ust. 2*

*Prosimy o potwierdzenie, iż okresem rozliczeniowym jest miesiąc kalendarzowy*

**Odpowiedź:**

Rozliczenie prac jest co miesiąc zgodnie z §3 ust. 4. Zamawiający potwierdza że okresem rozliczeniowym jest miesiąc kalendarzowy.

**Pytanie 6**

*Dotyczy § 6 ust. 4*

- 1) Prosimy o określenie, jaka jest procedura postępowania w razie braku reakcji Zamawiającego na zgłoszone prace i dostarczony kosztorys powykonawczy. Proszę o wskazanie, czy brak złożenia zastrzeżeń przez Zamawiającego do kosztorysu powykonawczego w wyznaczonym terminie będzie oznaczać akceptację prac i również stanowi podstawę do wystawienia faktury.*
- 2) Prosimy również o określenie, jaka jest procedura w razie braku akceptacji przez Zamawiającego przygotowanego kosztorysu powykonawczego. Zdaniem Spółki, w tej sytuacji zasadne staje się określenie, że Zamawiający jest zobowiązany do podania przyczyn swojej decyzji i umożliwienie złożenia wyjaśnień przez Wykonawcę, celem osiągnięcia porozumienia.*

*Informacja w tym zakresie jest istotna, ponieważ akceptacja treści kosztorysu została powiązana z realizacją płatności wynagrodzenia. Zdaniem Spółki, uzależnienie możliwości wystawienia faktury od swobodnej i dowolnej akceptacji prac przez Zamawiającego bez określenia terminu na dokonanie tej czynności i sposobu postępowania w razie niedotrzymania tego terminu może prowadzić do pokrzywdzenia interesów Wykonawcy, jeżeli termin oczekiwania na zatwierdzenie kosztorysu powykonawczego z jakichkolwiek przyczyn będzie znacznie wydłużony lub w sposób oczywisty niezasadny*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy, ponieważ jest to wypracowana na przestrzeni lat, comiesięczna procedura.

**Pytanie 7**

*Dotyczy § 7 ust. 6*

*Zwracamy się z uprzejmą prośbą o nadanie następującego brzmienia zapisowi: „Wykonawca ponosi odpowiedzialność za wszelkie roszczenia cywilno-prawne osób trzecich wynikające z zawinionego niewykonania lub nienależytego wykonania prac, w tym wykonywania ich niezgodnie z niniejszą umową.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 8**

*Dotyczy § 8 ust. 1 lit c)*

*Zwracamy się z uprzejmą prośbą o nadanie następującego brzmienia zapisowi: „niewykonania wymiany materiału roślinnego obumarłego lub w złej kondycji zdrowotnej w przypadku prowadzenia niewłaściwej pielęgnacji, w terminie ustalonym na podstawie § 3 ust. 15, w wysokości 20 zł za sztukę, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 9**

*Dotyczy § 8 ust. 4*

*Trzeba podkreślić, że wierzytelności podlegające potrąceniu powinny być wymagalne, zgodnie z prawem. W innym wypadku, postanowienie nie tylko będzie nieuprawnione, ale też będzie niesprawiedliwe, sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, a jako takie będzie naruszać słuszne interesy Wykonawcy. Z uwagi na powyższe prosimy o zmianę pierwszego zdania ustępu poprzez nadanie mu brzmienia: „Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie przez Zamawiającego naliczonych przez Zamawiającego kar umownych z płatności wynagrodzenia należnego i wymagalnego Wykonawcy (potrącenie umowne).”*

*Dodatkowo, Prosimy o wskazanie, czy zgoda na potrącenie obejmuje kary umowne, które nie zostały przez Wykonawcę zakwestionowane (co do których nie powstał spór co do ich zasadności lub wysokości). Proszę o zaznaczenie powyższego. W ocenie Wykonawcy, w innym wypadku może wystąpić nieuzasadnione i niesprawiedliwe pokrzywdzenie jego interesów.*

*Taka sytuacja, w której, zamawiający nie płaci bezspornie należnego wynagrodzenia za wykonane prawidłowo prace (np. te zakończone jeszcze w okresie przed naruszeniem umowy), a potrąca sporne kary umowne, stawia wykonawcę w bardzo trudnej sytuacji, bo przerzuca w całości ciężar dochodzenia roszczeń właśnie na wykonawcę.*

**Odpowiedź:**

Zgodnie z orzeczeniem Sądu Najwyższego z dnia 12 października 2005 r. o sygn. III CK 90/2005 „Określone w art. 498 k.c. ustawowe przesłanki potrącenia, co do zasady, nie mają zastosowania do potrącenia umownego. Skuteczność potrącenia umownego opiera się na zgodnych oświadczeniach woli stron, które mają swobodę w kształtowaniu jego przesłanek, zakresu i momentu wystąpienia skutku. W potrąceniu tym, które nie spełnia funkcji egzekucyjnej w takiej postaci, jak w potrąceniu ustawowym, gdzie potrącający egzekwuje swoją należność, a druga strona musi poddać skutkom potrącenia, nie jest wymagana przesłanka wymagalności”.

**Pytanie 10**

*Dotyczy § 10 ust. 4*

*Pragniemy wskazać, iż zobowiązanie Wykonawcy do przedstawienia łącznie wszystkich wymienionych w ustępie dokumentów jest nadmiarowe i może naruszać przepisy dot. ochrony danych osobowych oraz zasadę słuszności. Zwracam się z prośbą o potwierdzenie, iż ww. zobowiązanie dotyczy przedstawienia jednego z wymienionych w ustępie dokumentów, co jest wystarczającym sposobem na potwierdzenie spełnienia wymogu zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę.*

**Odpowiedź:**

Zobowiązanie określone w § 10 ust. 4 dotyczy przedstawienia jednego z wymienionych w tym ustępie dokumentów, co jest wystarczającym sposobem na potwierdzenie spełnienia wymogu zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę.

**Pytanie 11**

*Dotyczy § 11 ust. 1 lit. b)*

*Prosimy o modyfikację zapisu poprzez nadanie mu brzmienia: „nierozpoczęcia koszenia trawników w ciągu 5 dni od wyznaczonego terminu rozpoczęcia koszenia ustalonego w zleceniu po uprzednim wezwaniu Wykonawcy do podjęcia odpowiednich czynności”.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 12**

*Dotyczy § 11 ust. 1 lit. c)*

*Prosimy o uzależnienie brzmienia zapisu od brzmienia par. 8 ust. 8.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 13**

*Dotyczy § 16 ust. 4*

*Wykonawca wnosi o uzależnienie właściwości sądu od przepisów ogólnych.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 14**

*Wykonawca prosi o zaktualizowanie załącznika nr 9.1-16 do SWZ – zakres prac i ceny jednostkowe 2023-2024 w poniższym zakresie w arkuszu „cz.5 RO5\_OCHOT” w komórce E7 brakuje liczby powierzchni lub szt. dla pozycji: 1.2 Interwencyjne sprzątanie terenów zieleni.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 15**

*Wykonawca prosi o zaktualizowanie załącznika nr 9.1-16 do SWZ – zakres prac i ceny jednostkowe 2023-2024 w poniższym zakresie: w arkuszu „cz.3.A RO3\_WOLA” – w komórce E171 jako powierzchnia lub szt. jest wpisana liczba 0 dla pozycji: 2.3 Przesadzanie bylin.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 16**

*Wykonawca prosi o zaktualizowanie załącznika nr 9.1-16 do SWZ – zakres prac i ceny jednostkowe 2023-2024 w poniższym zakresie: W SWZ oraz Formularzu ofertowym Dzielnica Wawer oznaczona jest jako część 9.B, zaś w kosztorysie arkusz do wyliczenia cen nazwany jest jako cz.9.A. RO9\_WAWER*

*Część 9.B – Całoroczna utrzymanie czystości, pielęgnacja zieleni niskiej oraz konserwacja małej architektury na terenie zieleni położone w pasach drogowych m.st. Warszawy w latach 2023-2024 na terenie dzielnicy Wawer.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonał korekty nazwy arkusza kosztorysu dot. Dzielnicy Wawer na „cz.9.B. RO9\_WAWER” (Załącznika nr 9.1-16 do SWZ – zakres prac i ceny jednostkowe 2023-2024)

Załącznik nr 9.1.\_16 do SWZ zakres prac i ceny jednostkowe 2023-2024 otrzymuje brzmienie jak w załączeniu.

Niniejsze wyjaśnienia i zmiany treści SWZ stanowią integralną część SWZ.

**Załączniki:**

- Załącznik nr 9.1.\_16 do SWZ zakres prac i ceny jednostkowe 2023-2024 zmiana 02.08.2022.