

Wałbrzych, dnia 30.11.2021 r.

DA.2170.3.2021

### WSZYSCY WYKONAWCY

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na zadanie pn.: **Budowa sali sportowej z częścią dydaktyczną oraz niezbędną infrastrukturą techniczną.**

Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2021, poz. 1129 ze zm.) informuje, że w dniu 25.11.2021 r. wpłynęły pytania dotyczące treści SWZ, na które zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

#### Pytania:

Poniżej przesyłam pytanie do postępowania pn.: „Budowa sali sportowej z częścią dydaktyczną oraz niezbędną infrastrukturą techniczną”:

Dot. § 19 ust. 3 pkt 2 lit. a i b Wzoru Umowy w zw. z § 19 ust. 10 Wzoru Umowy – Wykonawca wnosi o zmianę wskazanych postanowień umownych dotyczących zabezpieczenia należytego wykonania umowy i ujednoczenie terminu ich zwrotu (terminu ważności) do terminów wyrażonych wprost w art. 453 ustawy Pzp. Zamawiający w treści wskazanego postanowienia wskazał, że zabezpieczenie wniesione w sposób inny niż pieniężny winno mieć dłuższy okres ważności, a mianowicie:

*a) 100% zabezpieczenia tj.: ..... zł (słownie:.....) jako zabezpieczenie należytego wykonania Umowy, z okresem ważności od daty zawarcia umowy do (termin zakończenia przedmiotu umowy **plus 60 dni**),*

*b) 30% zabezpieczenia tj.: ..... zł (słownie:.....) jako zabezpieczenie okresu rękojmi za wady, z okresem ważności od ..... (termin zakończenia przedmiotu umowy **plus 61 dni**) do ..... (termin zakończenia przedmiotu umowy **plus 61 dni plus okres rękojmi za wady**).*

Powyższe prowadzi do wniosku, że Zamawiający posługując się pojęciem „okresu ważności” wydłużył tak na naprawdę terminu zwrotu zabezpieczenia należytego wykonania umowy, które wniesione jest w innej formie niż pieniężna. Takie działania należy ocenić jako stojące w sprzeczności z art. 453 Pzp, zgodnie z którym Zamawiający zwraca zabezpieczenie w terminie 30 dni od dnia wykonania zamówienia i uznania przez zamawiającego za należycie wykonane. W zakresie zabezpieczenia roszczeń z tytułu rękojmi za wady lub gwarancji w wysokości 30% Zamawiający zwraca tę kwotę nie później niż w 15 dniu po upływie okresu rękojmi za wady lub gwarancji. Co istotne, analizowany przepis nie wprowadza jakiegokolwiek rozróżnienia co do formy wniesionego zabezpieczenia. Jednocześnie podkreślić należy, że w doktrynie zaznacza się, iż terminy wynikające z przepisów dot. zwrotu zabezpieczenia należy traktować **jako maksymalne** (J. Pieróg, Prawo zamówień publicznych. Komentarz. Wyd. 15, Warszawa 2019). Powyższe wynika wprost z art. 453 ust. 3 (15 dniowy termin), niemniej jednak nie ma racjonalnego powodu, aby inaczej traktować termin 30-dniowy. Tym samym analizowane postanowienia należy ocenić jako naruszające przepisy Pzp, a terminy w nich wskazane winny zostać odpowiednio skrócone.

Tym samym, Wykonawca wnosi o usunięcie ze wskazanych na wstępie paragrafów Wzoru Umowy postanowień, który rozróżniają termin ważności i jednocześnie termin zwrotu zabezpieczenia należytego wykonania w zależności od jego formy, a wskazane postanowienia winne otrzymać następujące brzmienie:

1) § 19 ust. 3 pkt 2 lit. a i b

*a) 100% zabezpieczenia tj.: ..... zł (słownie:.....) jako zabezpieczenie należytego wykonania Umowy, z okresem ważności od daty zawarcia umowy do (termin zakończenia przedmiotu umowy **plus 30 dni**),*

*b) 30% zabezpieczenia tj.: ..... zł (słownie:.....) jako zabezpieczenie okresu rękojmi za wady, z okresem ważności od ..... (termin zakończenia przedmiotu umowy) do ..... (termin zakończenia przedmiotu umowy plus 15 dni plus okres rękojmi za wady).*

2) § 19 ust. 10

*W przypadku stwierdzenia podczas odbioru końcowego przedmiotu umowy wad nadających się do usunięcia, Zamawiający zwraca Wykonawcy 70 % zabezpieczenia należytego wykonania Umowy, w terminie 30 dni od dnia wykonania zamówienia (od daty protokolarnego stwierdzenia usunięcia wad) i uznania przez Zamawiającego całego przedmiotu Umowy za należyte wykonane.*

*Zamawiający zwraca 30 % zabezpieczenia należytego wykonania Umowy nie później niż w 15 dniu po upływie okresu rękojmi za wady za ostatni element.*

**Odpowiedzi:**

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na proponowane zmiany w zakresie § 19 ust. 3 pkt 2 lit. a i b. W związku z powyższym zamawiający dokonuje zmiany wzoru umowy stanowiącej załącznik nr 7 do SWZ w sposób następujący:

§ 19 ust. 3 pkt 2 lit. a i b po zmianie otrzymuje brzmienie:

- a) 100% zabezpieczenia tj.: ..... zł (słownie:.....) jako zabezpieczenie należytego wykonania Umowy, z okresem ważności od daty zawarcia umowy do .... (termin zakończenia przedmiotu umowy plus 30 dni),
- b) 30% zabezpieczenia tj.: ..... zł (słownie:.....) jako zabezpieczenie okresu rękojmi za wady, z okresem ważności od ..... (termin zakończenia przedmiotu umowy) do ..... (termin zakończenia przedmiotu umowy plus 15 dni plus okres rękojmi za wady).

Jednocześnie zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na proponowane zmiany i nie zmieni treści wzoru umowy w zakresie § 19 ust. 10.