

Do wszystkich uczestników postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.
Dotyczy przetargu nieograniczonego na

**Modernizacja ul. Owocowej i Gospodarskiej w ramach zadania inwestycyjnego
pn.: „Modernizacja nawierzchni dróg i chodników gminnych”**

Wpłynęły następujące zapytania do treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej jako „SIWZ”):

Pytanie nr 1:

Dotyczy wzór umowy § 3 ust. 2: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie w jakim terminie Zamawiający przekaże Wykonawcy plac budowy

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający przekaże Wykonawcy plac budowy niezwłocznie po zawarciu umowy.

Pytanie nr 2:

Dotyczy wzór umowy § 6 ust. 3: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie w jakim terminie Zamawiający dokona odbioru? Podano jedynie termin w którym do odbioru przystąpi.

Odpowiedź na pytanie nr 2

Z uwagi na konieczność realizacji i rozliczenia zamówienia w bieżącym roku Zamawiający dokona odbioru w najszybszym terminie po wykonaniu przedmiotu umowy.

Pytanie nr 3:

Dotyczy wzór umowy § 7 ust. 5: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy Zamawiający przedłuży termin na usuwanie wad jeśli rodzaj wad / technologia ich usuwania będą wymagały ustalenia dłuższego terminu na ich usunięcie.

Odpowiedź na pytanie nr 3

Usuwanie wad i usterek w okresie gwarancji i rękojmi zostało opisane w § 7 ust. 6: wzoru umowy i stanowi jedno z kryteriów wyboru oferty „Obsługa gwarancyjna”, gdzie Zamawiający dał możliwość Wykonawcy samemu określenia terminu na usunięcie wad i usterek z przedziału od 7 do 14 dni. Wykonawca składając w ofercie oświadczenie woli co do terminu usunięcia wad i usterek w określonym przez siebie terminie nie może liczyć na możliwość jego wydłużenia gdyż stanowiło by to czyn nieuczciwej konkurencji ze strony Zamawiającego.

Pytanie nr 4:

Dotyczy wzór umowy § 5 ust. 2: Wnosimy o modyfikację zapisu, iż wysokość wynagrodzenia brutto może także ulec zmianie w przypadku zmiany stawki VAT. Zmiana stawki VAT – jak podnosi zarówno KIO, jak również sądy powszechne (w tym SN) – jest okolicznością niezależną od Stron i nie może przerzucać na Wykonawcę – straty związanej ze wzrostem podatku.

Odpowiedź na pytanie nr 4

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 5:

Dotyczy wzór umowy § 5 ust. 9: Wnosimy o dookreślenie „wymagalnych” należności oraz o modyfikację, iż Zamawiający może wstrzymać się z zapłatą wynagrodzenia na rzecz Wykonawcy w części odpowiadającej sumie niedostarczonych oświadczeń lub dowodów zapłaty.

Odpowiedź na pytanie nr 5

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 6:

Dotyczy wzór umowy § 6 ust. 4: Wnosimy o modyfikację zapisu. Zamawiający nie może odmówić odbioru, chyba że wady są istotne. Ww. stanowisko Sąd Najwyższy podzielił w wyroku z dnia 7 marca 2013 r. (sygn. akt II CSK 476/12). Zaakceptowano tam dominujący pogląd orzecznictwa, iż w sytuacji, gdy wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych wykonanych zgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej, 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 ewentualny wykaz wszystkich ujawnionych wad z terminami ich usunięcia lub oświadczeniem Zamawiającego o wyborze innego uprawnienia przysługującego mu z tytułu odpowiedzialności Wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze. Jednocześnie zwrócono uwagę, że odmowa odbioru będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy przedmiot zamówienia będzie mógł być kwalifikowany jako wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania.

Odpowiedź na pytanie nr 6

Zamawiający przyznaje, że kluczowa dla oceny możliwości wstrzymania odbioru i rozliczenia robót kategoria wady istotnej, z tym zastrzeżeniem, że jest to wada tego rodzaju, że uniemożliwia czynienie właściwego użytku z przedmiotu robót, wyłącza ich normalne wykorzystanie zgodnie z celem umowy albo odbiera im cechy właściwe lub wyraźnie zastrzeżone w umowie, istotnie zmniejszając ich wartość.

Dlatego też Zamawiający niniejszym modyfikuje postanowienie § 6 ust. 4 w następujący sposób: „W przypadku ujawnienia przy dokonywaniu czynności odbiorowych istotnych wad, odbiór przedmiotu umowy nastąpi dopiero po ich usunięciu przez Wykonawcę. Wykonawca usunie wady w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego”.

Pytanie nr 7:

Dotyczy wzór umowy § 8 ust. 3: Wnosimy o skrócenie terminu do 14 dni. Termin jednego miesiąca może skutkować zwiększeniem rozmiaru wad i kosztu ich usunięcia.

Odpowiedź na pytanie nr 7

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 8:

Dotyczy wzór umowy § 9 ust. 2 pkt 1): Wnosimy o dookreślenie „z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy”.

Odpowiedź na pytanie nr 8

W § 9 ust. 2 pkt 1) ani w pozostałej treści projektu umowy nie występuje zapis „z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy”.

Pytanie nr 9:

Dotyczy wzór umowy § 9 ust. 5 pkt 1): Wnosimy o obniżenie wysokości kary umownej do 10% wynagrodzenia, która jest powszechnie przyjęta w tego typu zamówieniach i nie narusza zasady miarkowania kar umownych. Zastosowanie kar umownych i ustalenie ich wysokości winno mieć charakter prewencyjny, a nie uciążliwy i mogący skutkować ponoszeniem rażących strat

Odpowiedź na pytanie nr 9

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 10:

Dotyczy wzór umowy § 9 ust. 5 pkt 2):wnosimy o wykreślenie, zapis w obecnym brzmieniu jest nieskonkretyzowany co daje Zamawiającemu dowolność zastosowania. W przypadku braku zgody na wykreślenie prosimy o podanie podstawy naliczenia.

Odpowiedź na pytanie nr 10

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 11:

Dotyczy wzór umowy § 9 ust. 5 pkt 3): Wnosimy o zmianę na kary na karę za zwłokę. Wykonawca nie może odpowiadać za opóźnienia w dotrzymaniu terminów umownych zależne np. od Zamawiającego. Na poparcie niniejszego stanowiska można wskazać wyrok SN z dnia z 17.06.2003 r., III CKN 122/01: "Kara umowna ma na celu naprawienie szkody poniesionej przez wierzyciela na skutek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. W art. 483 1 k.c. wyraźnie mowa jest o naprawieniu szkody, które następuje przez zapłatę kary umownej, a w art. 484 I k.c. ustawodawca wskazuje, że kara umowna należy się bez względu na wysokość poniesionej szkody. Ustawowe określenie "bez względu na wysokość poniesionej szkody" nie może być utożsamiane z określeniem "niezależnie od poniesienia szkody".

Odpowiedź na pytanie nr 11

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 12:

Dotyczy wzór umowy § 9 ust. 5 pkt 4): Wnosimy o zmianę na kary na karę za zwłokę. Wykonawca nie może odpowiadać za opóźnienia w dotrzymaniu terminów umownych zależne np. od Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 12

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 13:

Dotyczy wzór umowy § 9 ust. 5 pkt 12): Wnosimy o usunięcie zapisu, obciążenie Wykonawcy tak wysoką karą umowną za istnienie w przedmiocie umowy jakichkolwiek wad może skutkować ponoszeniem rażących strat przez Wykonawcę. W przypadku braku zgody na wykreślenie prosimy o dodanie, że dotyczy to wad istotnych, które nie mogą zostać usunięte.

Odpowiedź na pytanie nr 13

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 14:

Dotyczy wzór umowy § 9 ust. 5 pkt 14): Wnosimy o zmianę na kary na karę za zwłokę. Wykonawca nie może odpowiadać za opóźnienia w dotrzymaniu terminów umownych zależne np. od Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 14

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 15:

Dotyczy wzór umowy § 12 ust. 1 pkt 1e: Wnosimy o modyfikację zapisu, iż Zamawiający jako jedyny podmiot jest uprawniony dokonywać oceny sytuacji oraz jej ewentualnego uznania jako siły wyższej. Brak modyfikacji postanowienia pozwoli Zamawiającemu na jednostronną możliwość kształtowania treści stosunku prawnego łączącego strony, co będzie stało w sprzeczności z zasadą swobody umów ukształtowaną na gruncie przepisów kodeksu cywilnego.

Odpowiedź na pytanie nr 15

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

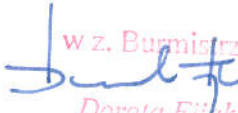
Pytanie nr 16:

Dotyczy wzór umowy § 12 ust. 1 pkt 2a): Wnosimy o modyfikację zapisu, iż wysokość wynagrodzenia brutto może ulec zmianie w przypadku zmiany stawki VAT. Zmiana stawki VAT – jak podnosi zarówno KIO, jak również sądy powszechne (w tym SN) – jest okolicznością niezależną od Stron i nie można przerzucać na Wykonawcę – straty związanej ze wzrostem podatku.

Odpowiedź na pytanie nr 16

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Niniejsze odpowiedzi stanowią integralną część SIWZ dla zadania pn. Modernizacja ul. Owocowej i Gospodarskiej w ramach zadania inwestycyjnego pn.: „Modernizacja nawierzchni dróg i chodników gminnych”


w z. Burmistrza
Dorota Fijak
Zastępca Burmistrza