

GKM.271.1.2019

Do uczestników postępowania przetargowego nr GKM.271.1.2019

Dotyczy: przetargu nieograniczonego Nr GKM.271.1.2019 w sprawie udzielenia zamówienia publicznego na zadanie pn.: **"Przebudowa drogi gminnej od drogi powiatowej nr 3287D w kierunku bylej stacji upowszechnieniowo-wdrożeniowej dz.53,38 w m. Paszków, km 0+000 - 1+240 [intensywne opady deszczu i silny wiatr, sierpień 2017 r.]"**.

W dniu 29.04.2019 r. Gmina Bystrzyca Kłodzka otrzymała zapytanie dot. zamówienia przedmiotowego przetargu:

Pytanie 1: Dotyczy § 1 ust. 2 projektu umowy

Wnosimy o określenie hierarchii dokumentów celem uniknięcia sporów w przypadku rozbieżności pomiędzy poszczególnymi dokumentami.

Odpowiedź: Obowiązuje następująca hierarchia ważności dokumentów:

- 1) Umowa
- 2) Projekt budowlano-wykonawczy
- 3) Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia
- 4) Specyfikacje Techniczne Wykonania i Odbioru Robót
- 5) Oferta Wykonawcy

Pytanie 2: Dotyczy § 1 ust. 4.4.2 projektu umowy

Prosimy o dookreślenie, iż żądanie takie może nastąpić po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy.

Odpowiedź: Żądanie nastąpi po uprzednim pisemnym wezwaniu.

Pytanie 3: Dotyczy § 5 ust. 1 projektu umowy

Wnosimy o zmianę formy rozliczenia na fakturowanie częściowe do 90% wartości umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę formy rozliczenia.

Pytanie 4: Dotyczy § 5 ust. 2 projektu umowy

Wnosimy o modyfikację zapisu- określenie odbioru jako „bez wad i usterek” jest niezgodne z przepisem art. 647 k.c., w którym to ustawodawca posłużył się pojęciem "odbioru robót", nie zaś "odbioru robót bez wad". 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: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu.

Pytanie 5: Dotyczy § 5 ust. 3 projektu umowy

Wnosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy Zamawiający przedłuży 14 dniowy termin na usunięcie wad w przypadku, gdy rodzaj wad/technologie ich usuwania będą wymagały ustalenia dłuższego terminu na ich usunięcie?

Odpowiedź: Zamawiający nie przewiduje przedłużenia terminu na usunięcie wad.

Pytanie 6: Dotyczy § 5 ust. 4 projektu umowy

Wnosimy o dookreślenie, iż zlecenie usunięcia wad podmiotowi trzeciemu może nastąpić po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy i wyznaczeniu mu dodatkowego terminu?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę brzmienia paragrafu 5 ust. 4.

Pytanie 7: Dotyczy § 7 ust. 3.20 pkt 1) projektu umowy

Wnosimy o modyfikację zapisu poprzez pozostawienie Wykonawcy wyboru przedłożenia dowodów zapłaty lub oświadczeń podwykonawców z uwagi na czasochłonność procesu uzyskiwania oświadczeń, który niekiedy jest utrudniony w przypadku gdy podwykonawca nie ma już żadnego interesu w stosunku do Wykonawcy. Dowody zapłaty stanowią wystarczające potwierdzenie dokonania płatności.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu.

Pytanie 8: Dotyczy § 9 ust. 4 pkt a) projektu umowy

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: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu.

Pytanie 9: Dotyczy § 9 ust. 7 projektu umowy

Prosimy o potwierdzenie, iż Wykonawca zostanie poinformowany pisemnie o terminie ostatecznego pogwarancyjnego odbioru robót z odpowiednim wyprzedzeniem.

Odpowiedź: Wykonawca zostanie poinformowany pisemnie o ostatecznym terminie pogwarancyjnego odbioru robót z odpowiednim wyprzedzeniem.

Pytanie 10: Dotyczy § 10 ust. 4.2 projektu umowy

Prosimy o dookreślenie, iż żądanie takie może nastąpić po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy.

Odpowiedź: Żądanie nastąpi po uprzednim pisemnym wezwaniu.

Pytanie 11: Dotyczy § 11 ust. 1 pkt 1) ppkt a) projektu umowy

Wnosimy o zmianę wysokości kary do 0,1% wynagrodzenia, która jest powszechnie przyjęty 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 nawet w przypadku kilkudniowej zwłoki w wykonaniu.

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 § 1 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: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu.

Pytanie 12: Dotyczy § 11 ust. 1 pkt 1) ppkt b) projektu umowy

Wnosimy o obniżenie kary umownej do 10% wartości wynagrodzenia umownego powszechnie przyjętej w tego typu zamówieniach i nie naruszającej zasady miarkowania kar umownych.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie kary do 10% wartości wynagrodzenia umownego.

Pytanie 13: Dotyczy § 11 ust. 1 pkt 1) ppkt c) projektu umowy

Wnosimy o modyfikację kary na karę za zwłokę.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację kary za zwłokę.

Burmistrz
Byszczycy Kłodzkiej
Renata Surma
Renata Surma