



Gmina Koźuchów

Koźuchów, dnia 23 WRZ 2019

**Wykonawcy uczestniczący
w postępowaniu nr FI.271.11.2019**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na zadanie pn. „Budowa drogi gminnej nr 101559F i nr 101511F na odcinku od ul. 22 Lipca do ul. Moniuszki w Koźuchowie”.

Działając w trybie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 ze zm.), zwanej dalej ustawą Pzp Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie 1:

Zamawiający w § 15 ust. 1 umowy określił „**Kary umowne i Odszkodowanie**”:

„1. Wykonawca zapłaci zamawiającemu kary umowne w następujących przypadkach i wysokościach:

- 1) za opóźnienie w wykonaniu przedmiotu umowy w stosunku do terminu określonego w § 5 umowy, w wysokości 1% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy, za każdy dzień opóźnienia,
- 2) za opóźnienie w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze lub w okresie gwarancji, w wysokości 0,3% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy, za każdy dzień opóźnienia, licząc od upływu terminu ustalonego lub wyznaczonego zgodnie z § 13 ust.7,
- 3) w przypadku braku zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom w wysokości 2.000,00 zł za każdy stwierdzony przypadek,
- 4) w przypadku nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom w wysokości 0,5% nieterminowo zapłaconego wynagrodzenia umownego brutto należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom za każdy dzień opóźnienia,
- 5) w przypadku nieprzedłożenia zamawiającemu do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub projektu jej zmian w wysokości 1.000,00 zł za każdy stwierdzony przypadek,
- 6) w przypadku nieprzedłożenia poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany w wysokości 1.000,00 zł za każdy stwierdzony przypadek,
- 7) w przypadku braku zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty, jeżeli termin ten jest dłuższy niż 30 dni od dnia doręczenia wykonawcy, podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy faktury lub rachunku, potwierdzających wykonanie zleconej podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy dostawy, usługi lub roboty budowlanej, w wysokości 1.000,00 zł za każdy stwierdzony przypadek,
- 8) w przypadku nie spełnienia przez wykonawcę, podwykonawcę czy dalszego podwykonawcę wymogu zatrudniania na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w § 3 ust. 1 czynności, w wysokości 1.000,00 zł za każdy stwierdzony przypadek.

- 9) za odstąpienie od umowy przez zamawiającego z przyczyn leżących po stronie wykonawcy w wysokości 20% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy,
- 10) za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy w wysokości 20% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy,

Wnosimy o wprowadzenie zmian poprzez zmianę zapisów o treści:

„1. Wykonawca zapłaci zamawiającemu kary umowne w następujących przypadkach i wysokościach:

- 1) za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy w stosunku do terminu określonego w § 5 umowy, w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego netto określonego w § 6 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki,
- 2) za zwłokę w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze lub w okresie gwarancji, w wysokości 0,3% wynagrodzenia umownego netto określonego w § 6 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki, licząc od upływu terminu ustalonego lub wyznaczonego zgodnie z § 13 ust.7,
- 3) w przypadku braku zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom w wysokości 1.000,00 zł za każdy stwierdzony przypadek,
- 4) w przypadku nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom w wysokości 0,1% nieterminowo zapłaconego wynagrodzenia umownego brutto należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom za każdy dzień zwłoki,
- 5) w przypadku nieprzedłożenia zamawiającemu do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub projektu jej zmian w wysokości 500,00 zł za każdy stwierdzony przypadek,
- 6) w przypadku nieprzedłożenia poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany w wysokości 500,00 zł za każdy stwierdzony przypadek,
- 7) w przypadku braku zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty, jeżeli termin ten jest dłuższy niż 30 dni od dnia doręczenia wykonawcy, podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy faktury lub rachunku, potwierdzających wykonanie zleconej podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy dostawy, usługi lub roboty budowlanej, w wysokości 500,00 zł za każdy stwierdzony przypadek,
- 8) w przypadku nie spełnienia przez wykonawcę, podwykonawcę czy dalszego podwykonawcę wymogu zatrudniania na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w § 3 ust. 1 czynności, w wysokości 500,00 zł za każdy stwierdzony przypadek.
- 9) za odstąpienie od umowy przez zamawiającego z przyczyn leżących po stronie wykonawcy w wysokości 10% wynagrodzenia umownego netto określonego w § 6 ust. 1 umowy,
- 10) za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy w wysokości 10% wynagrodzenia umownego netto określonego w § 6 ust. 1 umowy,

Zgodnie z linią orzecniczą por. Wyrok z dnia 29 stycznia 2013 r., KIO 113/13; KIO 117/13, Krajowa Izba Odwoławcza podkreśliła, że Zamawiającemu przyznane zostało uprawnienie do ukształtowania postanowień umownych cyt.: „ (...) Zamawiający może, o ile nie wykracza poza unormowanie art. 3531 k.c., dowolnie sformułować postanowienia w zakresie kar umownych, zależnie od sytuacji faktycznej i swoich potrzeb. Kary umowne dla zamawiającego nie pełnią roli ściśle odszkodowawczej. Co do zasady ich znacznie ważniejszą, dla zamawiającego, rolą jest ich funkcja stymulacyjna, dyscyplinująca wykonawcę do prawidłowego wykonania zamówienia”

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia zapisów wzoru umowy w tym zakresie.

Pytanie 2

„Zgodnie z zapisami w § 15 ust. 4 Umowy, Strony zastrzegają sobie prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego jeśli powstała szkoda przewyższy wysokość kar umownych”.

Wnosimy o wprowadzenie zmiany zapisu w § 15 ust. 4 dotyczącego uprawnienia Zamawiającego do odszkodowania uzupełniającego maksymalnie do 100 % wartości Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia zapisów wzoru umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 3:

„Prosimy o wprowadzenie zmiany w § 13. „RĘKOJMIA I GWARANCJA JAKOŚCI” w ust. 9 poprzez zmianę zapisu o treści:

„9. W przypadku nie usunięcia przez wykonawcę wad stwierdzonych w okresie gwarancji, zamawiający ma prawo zlecić ich usunięcie innemu podmiotowi na koszt wykonawcy, informując o tym pisemnie wykonawcę. Wykonawca zobowiązuje się do uregulowania należności w terminie 14 dni od daty otrzymania wezwania wraz z fakturą. W przypadku nieuregulowania należności, zamawiającemu przysługuje prawo jej potrącenia z zabezpieczenia należytego wykonania umowy.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia zapisów wzoru umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 4

„W § 1 ust. 7 umowy znajduje się zapis cyt.: „7. Wykonawca oświadcza, że zapoznał się z dokumentacją projektową i nie zgłasza zastrzeżeń dotyczących przedmiotu umowy oraz warunków realizacji umowy”.

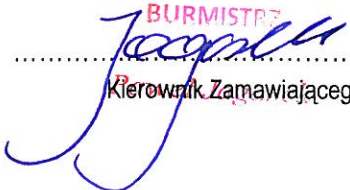
Wnosimy o zmianę zapisu o treści: „7. Wykonawca oświadcza, że zapoznał się z dokumentacją projektową przedmiotu umowy oraz warunkami realizacji umowy”

W wyroku z dnia 18 kwietnia 2016 r., I ACa 1502/15, Sąd Apelacyjny w Krakowie przyłączył się do utrwalonego już poglądu orzecznictwa i doktryny wyrażonego na kanwie przepisu art. 651 k.c., zgodnie z którym wykonawca nie ma obowiązku szczegółowego sprawdzania dostarczonej mu przez inwestora dokumentacji w celu wykrycia jej wad (por. m.in. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 27 marca 2000 r., III CKN 629/98, OSNC 2000/9/173). Do obowiązków wykonawcy nie należy specjalistyczne badanie projektu budowlanego. Wykonawca jest jedynie obowiązany odczytać projekt i wykonać roboty budowlane zgodnie z jego założeniami oraz zasadami sztuki budowlanej. W wyroku z dnia 27 grudnia 2011 r., KIO 2649/11, Krajowa Izba Odwoławcza, odnosząc się do obowiązku sprawdzenia dostarczonego projektu w celu wykrycia jego ewentualnych wad, w sytuacji gdy zamawiający wymagał, aby wykonawca złożył oświadczenie, że zapoznał i upewnił się co do „prawidłowości i kompletności przekazanej przez Zamawiającego dokumentacji projektowej oraz złożonej przeze mnie (przez nas) oferty i dokumentów do niej załączonych oraz zobowiązujemy się wykonać wszelkie roboty niezbędne do należytej realizacji przedmiotu zamówienia”, przychyliła się do stanowiska wyrażonego w wyroku z dnia 23 sierpnia 2010 r., KIO/UZP 1698/10, że: „nawet złożenie oświadczenia o prawidłowości i kompletności przekazanej dokumentacji projektowej nie oznacza, że obowiązek weryfikacji dotyczy merytorycznej kontroli projektu przez wykonawcę oraz że zgłoszenie uwag czy wad ograniczone być może jakimś czasookresem. Zawsze może zdarzyć się sytuacja, że jakieś usterki nie zostaną przez kogokolwiek zauważone na etapie sprawdzania projektu i ujawnią się dopiero na etapie jego realizacji.

Tym bardziej nie można uznać, iż niezgłoszenie jakichś uwag traktowane może być jako działanie zawinione ze strony Wykonawcy”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia zapisów wzoru umowy w tym zakresie.

BURMISTRZ

Kierownik Zamawiającego