



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko

Unia Europejska
Fundusz Spójności



Nadarzyn, dnia 17.07.2017r.

I.271.21.2017

INFORMACJA NR 4 DLA WYKONAWCÓW

Dot. postępowania o zamówienie publiczne pn.:

**Rozbudowa istniejącej sieci kanalizacyjnej w aglomeracji Nadarzyn
w ramach działania 2.3 „Gospodarka wodno-ściekowa w aglomeracjach” II oś
priorytetowa „Ochrona środowiska, w tym adaptacja do zmian klimatu” Programu
Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko 2014-2020**

W związku z pytaniami Wykonawcy Gmina Nadarzyn działając na podstawie art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2015r., poz. 2164, z późn. zm.) wyjaśnia, co następuje:

Pytanie:

1. §1 ust. 2 - wymienia kilka dokumentów, wg których Wykonawca ma wykonać przedmiot umowy. Mając na uwadze, że pomiędzy tymi dokumentami mogą występować pewne sprzeczności, wnioskujemy o określenie hierarchii dokumentów, zgodnie z którą takie rozbieżności byłyby rozpatrywane - o ile wystąpią.

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Przedmiot umowy ma być zgodny ze wszystkimi wskazanymi dokumentami, które nie są ze sobą sprzeczne.

Pytanie:

2. §4 ust. 5 lit. a) - wnioskujemy o wykreślenie słowa „bezusterkowego”, gdyż zgodnie z art. 647 Kodeksu cywilnego oraz aktualnym orzecnictwem sądów, wystąpienie jakichkolwiek wad w przedmiocie umowy o roboty budowlane nie upoważnia Zamawiającego do odmowy odbioru, skutkującego brakiem zapłaty wynagrodzenia wykonawcy i brakiem zwrotu zabezpieczenia, chyba że są to wady istotne. Powyższe stanowisko potwierdzają m.in. następujące wyroki: Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 22 czerwca 2007 r., sygn. akt V CSK 99/2007: „ujawnienie wad robót budowlanych nie wpływa na obowiązek inwestora dokonania odbioru robót zgodnie z art. 647 k.c.”; wyrok Sądu Apelacyjnego w Rzeszowie z dnia 20.12.2012r., sygn. akt I ACA 405/12: „Jeżeli wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych inwestor obowiązany jest dokonać ich odbioru”; wyrok Sądu Apelacyjnego we Wrocławiu z dnia 18.10.2012r. sygn. akt I ACA 1046/12: „Przez wykonanie - oddanie dzieła (odpowiednio robót budowlanych) rozumieć należy taką sytuację, gdy roboty zostały wykonane zgodnie z zakresem przedmiotowym umowy, na co nie ma wpływu ewentualne posiadanie przez dzieło lub wykonane roboty budowlane, nieistotnych wad, usterek i niedoróbek”.

Ponadto wnioskujemy o zmianę terminu dostarczenia gwarancji jakości i rękojmi za wady, gdyż zazwyczaj bank/ubezpieczyciel udziela gwarancji po podpisaniu protokołu odbioru końcowego. Dostarczenie gwarancji w terminie późniejszym niż podpisanie protokołu odbioru końcowego nie stwarza dla Zamawiającego żadnego zagrożenia, gdyż Zamawiający będzie posiadał zabezpieczenie w postaci gwarancji w wys. 70% oraz wynagrodzenia z tytułu faktury końcowej Wykonawcy. W związku z powyższą argumentacją prosimy o następującą zmianę §4 ust. 5 lit. a) Umowy:

„ Jeżeli Wykonawca wykona roboty zgodnie z umową to:

a) 70% zabezpieczenia, stanowiącego kwotę zł, zostanie mu zwrócone w ciągu 30 dni po końcowym bezusterkowym odbiorze robót, potwierdzonym protokołem odbioru. 70% zabezpieczenia w kwocie j.w. wniesione w innej formie niż pieniężna, zostanie zwolnione po dostarczeniu Zamawiającemu dokumentu na 30% zabezpieczenia najpóźniej 7 dni po podpisaniu protokołu końcowego odbioru robót; ”

Odpowiedź: Zamawiający nie widzi potrzeby wnioskowanej zmiany. Zaproponowane zapisy są zgodne z przepisami prawa oraz interesem publicznym. Wykonawca jest zobowiązany do wykonania

przedmiotu zamówienia w taki sposób, aby w momencie odbioru był on wolny od jakichkolwiek usterek.

Pytanie:

3. §5 „Warunki płatności” - Prosimy o wyjaśnienie, co dla Zamawiającego oznacza „zakończony zakres robót” (ust. 5), który może zafakturować Wykonawca? Wskazujemy, że przy rozliczeniu obmiarowym, Wykonawca powinien mieć możliwość zafakturowania każdego elementu odebranego przez Inspektora/Zamawiającego. Jeżeli jednak intencją Zamawiającego było, aby wykonawca mógł wystawić fakturę po wykonaniu większych robót/odcinków, prosimy o informację, jakie odcinki miał na myśli(np. za zakończony odcinek od studni do studni itp).

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi potrzeby wprowadzania zmian do zapisów umownych.

Pytanie:

4. §5 ust. 5 lit. c) - prosimy o stosowną zmianę zapisu, gdyż z obecnego brzmienia wynika, że Wykonawca jest zobowiązany wraz z fakturą przedstawić dowody zapłaty/oświadczenia podwykonawców za roboty objęte tą właśnie fakturą, co oznacza, że musiałby zapłacić podwykonawcom za ostatnio wykonane roboty (nawet jeżeli płatność nie jest jeszcze wymagalna), zanim wystawi fakturę Zamawiającemu. Jest to sprzeczne z ustawą PZP i brzmieniem § 5 ust. 3 Umowy, który jasno wskazuje, że warunkiem zapłaty jest przedstawienie dowodów zapłaty WYMAGALNEGO wynagrodzenia podwykonawcom. Proponujemy następującą zmianę:

„z kopiami przelewów bankowych potwierdzających wymagalne płatności albo ze sporządzonymi oświadczeniami Podwykonawców i dalszych Podwykonawców o nie zaleganiu z płatnościami wobec nich przez Wykonawcę lub przez Podwykonawców z tytułu zakresu robót objętego poprzednią fakturą Wykonawcy, ”

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Pierwotny zapis pozostaje wystarczająco precyzyjny, gdyż jest w nim mowa o „niezaleganiu” co odnosi się wyłącznie do należności wymagalnych.

Pytanie:

5. §5 ust. 7 - prosimy o uszczegółowienie, do kiedy Zamawiający wstrzymuje wynagrodzenie Wykonawcy, poprzez dodanie na końcu ust.:
- „W przypadku nieprzedstawienia przez Wykonawcę wszystkich dowodów zapłaty, o których mowa w ust. 3 i 5, Zamawiający wstrzymuje wypłatę należnego wynagrodzenia za odebrane roboty budowlane, w części równej sumie kwot wynikających z nieprzedstawionych dowodów zapłaty, do czasu przedstawienia przez Wykonawcę dowodów zapłaty lub oświadczenia podwykonawcy o niezaleganiu z płatnościami lub wykazania przez Wykonawcę niezasadności zapłaty na rzecz podwykonawcy, zgodnie z ust. 11 oraz 12 pkt 1 poniżej. ”*

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Pierwotny zapis pozostaje wystarczająco precyzyjny.

Pytanie:

6. §6 ust. 1 pkt 4) - prosimy o wykreślenie obowiązku zgłaszania Zamawiającemu w formie pisemnej robót zanikających, gdyż ze względu na specyfikę robót kanalizacyjnych oraz krótki okres, w jakim roboty zanikające/ulegające zakryciu powinny zostać odebrane, aby nie powodować przerw, zgłaszanie robót zanikających wpisem do dziennika budowy wydaje się być wystarczające.

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi zasadności wnioskowanej zmiany. W interesie Zamawiającego jest monitorowanie prac w taki sposób, aby możliwa była pełna bieżąca weryfikacja realizacji przedmiotu zamówienia, także w zakresie robót zanikających.

Pytanie:

7. §6 ust. 1 pkt 16) - prosimy o uszczegółowienie, zgodnie z propozycją poniżej, gdyż Wykonawca nie powinien ponosić odpowiedzialności za szkody/straty powstałe z przyczyn od niego niezależnych:

„ponoszenie odpowiedzialności za ewentualne szkody i straty powstałe przy realizacji przedmiotu umowy oraz w okresie rękojmi, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Zasady o których mowa w pytaniu wynikają z powszechnie obowiązujących przepisów prawa, w tym w szczególności kodeksu cywilnego.

Pytanie:

8. §6 ust. 1 pkt 17) - prosimy o doprecyzowanie, zgodnie z propozycją poniżej:

„ponoszenie kosztów ubezpieczenia oraz kosztów poboru energii elektrycznej i wody wraz z ewentualnym zamontowaniem liczników, dla celów budowy i przez okres jej trwania”;

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Pierwotny zapis pozostaje wystarczająco precyzyjny.

Pytanie:

9. §7 ust. 1 - poza dokumentami wymienionymi w §1 ust. 3 Umowy, obowiązkiem Zamawiającego jest również przekazanie innych dokumentów, m.in. dziennika budowy oraz pozwolenia na budowę, które są niezbędne Wykonawcy do rozpoczęcia i prowadzenia robót. W związku z powyższym prosimy o następującą zmianę wskazanego ustępu:

„Zamawiający przekaze Wykonawcy 1 egzemplarz dokumentacji wymienionej w § 1 ust.3, a także dziennik budowy, pozwolenie na budowę oraz oświadczenia Inspektora Nadzoru o podjęciu obowiązków (o ile dotyczy) oraz oświadczenia właścicieli działek z prawem dostępu do nieruchomości i wykonywania na ich terenie robót, w terminie do 3 dni roboczych od daty podpisania umowy.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Pierwotny zapis pozostaje wystarczająco precyzyjny.

Pytanie:

10. § 7 - do obowiązków Zamawiającego, zgodnie z przepisami kodeksu cywilnego (art. 654 kc) należy również dokonywanie odbiorów zgłoszonych robót. W związku z powyższym prosimy o dodanie do niniejszego paragrafu ust. 4 w brzmieniu:

„4. Zamawiający dokona odbioru robót zgłoszonych przez Wykonawcę, zgodnie z § 16, 17 oraz 18 Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Pierwotny zapis pozostaje wystarczająco precyzyjny.

Pytanie:

11. § 9 ust. 14 - wnosimy o zmianę niniejszego ustępu na następującą:

„W przypadku stwierdzenia obecności na terenie budowy podwykonawcy nie zgłoszonego Zamawiającemu do akceptacji, Zamawiającemu przysługuje prawo wstrzymania zapłaty wynagrodzenia w części należnej podwykonawcy, bez ponoszenia obowiązku zapłaty odsetek w wysokości ustawowej, do czasu przedstawienia przez Wykonawcę dowodu, że podwykonawca ten otrzymał wszystkie należne mu kwoty za wykonane roboty.”

Odpowiedź:

Zaproponowane zapisy pozostają bez zmian.

Pytanie:

12. §10 ust. 1 - prosimy o zmianę wskazanego ustępu Umowy zgodnie z propozycją poniżej, w związku z faktem, iż Wykonawca nie powinien ponosić odpowiedzialności za wady powstałe nie z jego winy, np. w skutek błędów projektowych lub niewłaściwego użytkowania kanalizacji przez osoby trzecie:

„Wykonawca ma obowiązek wykonać roboty oraz usunąć wszelkie wady powstałe z winy Wykonawcy, z należytą starannością, zgodnie z postanowieniami umowy, zasadami wiedzy technicznej.”

Odpowiedź:

Zaproponowane zapisy pozostają bez zmian.

Pytanie:

13. §10 ust. 3 - Termin na usunięcie wady powinien uwzględniać możliwości technologiczne i organizacyjne Wykonawcy, a także np. w przypadku konieczności zakupu materiałów/urządzeń, okres przewidziany przez producenta/dostawcę na ich dostawę. W związku z tym prosimy o zmianę ust. 3 zgodnie z poniższą propozycją:

„Zgłoszone wady (powstałe z winy Wykonawcy) powinny być niezwłocznie usunięte przez Wykonawcę, nie później niż w terminie 7 dni od daty powiadomienia Wykonawcy o zaistniałych wadach, z zastrzeżeniem zdania następnego. Zamawiający może wyznaczyć dłuższy termin na usunięcie wad, uwzględniający możliwości technologiczne i organizacyjne Wykonawcy.”

Odpowiedź:

Zaproponowane zapisy pozostają bez zmian.

Pytanie:

14. §11 - Na wstępie wskazujemy iż §11 w rażący sposób narusza zasadę równowagi stron, która powinna obowiązywać również w umowach zawieranych w związku z udzieleniem zamówienia publicznego. Przewiduje on bowiem dużą ilość kar, które są możliwe do nałożenia na Wykonawcę, natomiast z umowy nie wynika możliwość nałożenia jakiejkolwiek kary na Zamawiającego, nawet w sytuacji niewywiązywania się przez niego z obowiązków umownych. Ponadto wskazujemy, że wysokość kar jest wygórowana w stosunku do możliwego przewinienia i ewentualnej szkody, którą Zamawiający mógłby ponieść w razie niewykonania zobowiązań umownych wskazanych w §11 ust. 1 Umowy. Kary powinny co do zasady stanowić formę zryczałtowanego odszkodowania, a nie dodatkowego zarobku dla Zamawiającego, winny być więc miarkowane biorąc pod uwagę wysokość faktycznie poniesionej szkody. Wnioskujemy ponadto o zmianę określeń „opóźnienie” na „zwłoka”, ze względu na fakt, iż kary umowne za opóźnienie w wykonaniu przedmiotu umowy lub w usunięciu wad należą się Zamawiającemu wyłącznie w sytuacji, gdy opóźnienie powstało z winy Wykonawcy, a więc stanowi zwłokę Wykonawcy w rozumieniu art. 476 kc. Natomiast „opóźnienie” może wynikać z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, niezasadnym jest więc obciążanie go karami w sytuacji gdy opóźnienie w realizacji umowy lub w usunięciu wad (np. wynikające z warunków pogodowych) powstało z przyczyn, na które faktycznie nie miał wpływu. Biorąc pod uwagę wszystkie powyższe ogólne wyjaśnienia (oraz dodatkowe wyjaśnienia poniżej) prosimy o następującą zmianę §11 ust. 1 i 2 Umowy:

„Wykonawca płaci Zamawiającemu kary umowne:

- z tytułu nieterminowej realizacji robót w stosunku do terminu ustalonego w § 2 umowy - w wysokości 0,1% wynagrodzenia ustalonego w § 3 ust.2 za każdy rozpoczęty dzień zwłoki;
- z tytułu nieterminowego usuwania wad wynikłych w okresie rękojmi- w wysokości 0,02% wynagrodzenia ustalonego w § 3 ust. 2 za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, w stosunku do terminu usunięcia wad,
- za spowodowanie przerwy w realizacji robót z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy (za przerwę w wykonaniu prac nie jest uznawane nie wykonywanie prac w dni ustawowo wolne od pracy) w wysokości 0,02% wynagrodzenia ustalonego w § 3 ust. 2 za każdy rozpoczęty dzień przerwy,
- za brak zapłaty lub nieterminową zapłatę wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom - w wysokości 0,2% wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy wynikającego z niezapłaconej faktury, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki;
- w przypadku stwierdzenia nie zatrudniania przy realizacji zamówienia wymaganych przez Zamawiającego osób na umowę o pracę, o których mowa w § 1 ust. 3 umowy lub nie przedstawienia Zamawiającemu na jego żądanie oświadczenia lub dokumentów potwierdzających zatrudnienie takich osób o których mowa w § 1 ust. 4 umowy w terminie nie krótszym niż 5 dni roboczych od wezwania, w wysokości 250,00 zł za każdy dzień wykonywania usługi niezgodnie z umową,

- za nieprzedłożenie do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub projektu jej zmiany w wysokości 0,02% wynagrodzenia ustalonego w § 3 ust. 2 za każdy przypadek,
 - za nieprzedłożenie poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany - w wysokości 0,02% wynagrodzenia ustalonego w § 3 ust. 2 za każdy przypadek,
 - za brak zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty - w wysokości 0,02% wynagrodzenia ustalonego w § 3 ust. 2 za każdy przypadek.
2. Łączna wartość kar umownych nie przekroczy 20 % wartości zamówienia."

Wnioskujemy, aby kara za nieterminowe usuwanie wad dotyczyła jedynie wad powstałych w okresie rękopis. Zupełnie niezasadne jest karanie Wykonawcy za nieusunięcie wad w trakcie realizacji prac, gdyż w tym okresie Zamawiający nie ponosi z tego tytułu żadnej szkody (roboty, w których zostaną stwierdzone wady nie zostaną przez Zamawiającego odebrane i Wykonawca nie będzie mógł ich zafakturować):

Wnioskujemy o całkowite wykreślenie kary za przerwę w realizacji prac, gdyż z tego zapisu, w żaden sposób nie wynika, że Zamawiający poniósł jakąkolwiek szkodę w związku z przerwą. Przerwa w realizacji robót nie musi od razu oznaczać opóźnienia w realizacji prac, natomiast za opóźnienie Wykonawcy Zamawiający przewidział osobną karę. Ponadto z §12 ust. 1 pkt 5 oraz ust. 2 Umowy wynika, iż w razie przerwania prac przez Wykonawcę na okres dłuższy niż 7 dni, Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia od Umowy i nałożenia kary w wysokości 20% wartości umowy.

Kara za brak zapłaty/nieterminową płatność w formie zaproponowanej przez Zamawiającego jest rażąco wygórowana, gdyż nawet 1 dzień opóźnienia w zapłacie upoważnia Zamawiającego do nałożenia kary w wysokości 0,2 % wartości umowy za każdy dzień braku zapłaty. Ponadto niezapłacona faktura może opiewać na niską kwotę, a kara nawet za 1 dzień znacznie przekroczy jej wartość. Zwracamy również uwagę, że brak zapłaty przez Wykonawcę nie powoduje żadnej szkody u Zamawiającego, gdyż potrafi on po prostu niezapłaconą kwotę z płatności Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Kary umowne są dopuszczalną przez prawo instytucją, mającą zabezpieczać należyte oraz terminowe wykonanie zobowiązań niepieniężnych. W interesie publicznym leży jak najpełniejsze zabezpieczenie przez Zamawiającego prawidłowej realizacji przedmiotowego zamówienia.

Pytanie:

15. §12 ust. 1 pkt. 1) - Wykonawca będzie mógł rozpocząć roboty, pod warunkiem spełnienia obowiązków przez Zamawiającego (przekazanie terenu robót i dokumentacji), dlatego też prosimy o zmianę zapisu:

„nie rozpoczęcia przez Wykonawcę realizacji przedmiotu umowy w terminie 7 dni od dnia określonego w § 2 Umowy, pod warunkiem spełnienia przez Zamawiającego warunków , określonych w § 7 ust. 1 oraz 2 Umowy. ”

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Zasady o których mowa w pytaniu wynikają z powszechnie obowiązujących przepisów prawa oraz pozostałych zapisów umowy.

Pytanie:

16. §12 ust. 1 pkt. 2) - prosimy o doprecyzowanie terminu, jaki Zamawiający wyznaczy Wykonawcy na poprawę sposobu wykonywania umowy :

„wykonywania robót niezgodnie z umową lub obowiązującymi warunkami technicznymi, przy zastosowaniu niewłaściwych materiałów lub w sposób zagrażający bezpieczeństwu pracowników, przy czym odstąpienie od umowy powinno być poprzedzone bezskutecznym upływem terminu wyznaczonego Wykonawcy przez Zamawiającego, nie krótszego niż 7 dni, na zmianę sposobu wykonywania umowy w formie pisemnej ”

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Termin zostanie każdorazowo wyznaczony w zależności od zaistniałych okoliczności, w uwzględnieniu powszechnie obowiązujących przepisów prawa.

Pytanie:

17. § 12 ust. 1 pkt 4) - prosimy o wykreślenie pkt 4, gdyż po pierwsze Zamawiający w § 11 przewidział już kary za nieprzedstawienie umowy z podwykonawcą do akceptacji Zamawiającego, a ponadto §9 przewiduje niejako procedurę legalizacji obecności niezgłoszonego podwykonawcy na budowie (ust. 14-15), w związku z czym możliwość odstąpienia z tego powodu przez Zamawiającego wydaje się być bezzasadna.

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Zaproponowane rozwiązania w sposób pełniejszy i zgodny z prawem zabezpieczają interes Zamawiającego.

Pytanie:

18. §12 ust. 1 pkt. 5) wnosimy o zmianę niniejszego zapisu na następującą:

„5) zaprzestania wykonania prac na okres dłuższy niż 7 dni z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy (za przerwę w wykonaniu prac nie jest uznawane nie wykonywanie prac w dni ustawowo wolne od pracy), ”

Prawo Zamawiającego do odstąpienia od umowy w związku z przerwaniem prac przez Wykonawcę powinno wynikać z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy. Wskazujemy, iż ograniczenie możliwości odstąpienia tylko do zaistnienia siły wyższej, jest o tyle niesprawiedliwe, że może wystąpić szereg innych czynników, niezależnych od Wykonawcy, które zmuszą go do przerywania prac. Jako przykłady możemy wskazać tutaj np. wystąpienie błędów projektowych, kolizji z infrastrukturą podziemną, która nie została ujęta w dokumentacji projektowej, brak możliwości wejścia na teren prywatny celem realizacji robót, itd. Dlatego też prosimy o następującą zmianę zapisu lub jego całkowite wykreślenie w przypadku pozostawienia w §11 kary umownej.

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Zaproponowane rozwiązania w sposób pełniejszy i zgodny z prawem zabezpieczają interes Zamawiającego.

Pytanie:

19. §12 - aby zachować pozory równości stron prosimy o dodanie do par. 12 ust. 5, przewidującego karę umowną, w przypadku odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego:

„5. W przypadku odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości 20% wynagrodzenia określonego w § 3 ust.2 Umowy w terminie 7 dni od otrzymania wezwania. Jeżeli wysokość szkody, poniesionej przez Wykonawcę, przekroczy wysokość kary umownej, Wykonawca jest uprawniony do dochodzenia odszkodowania na zasadach ogólnych kodeksu cywilnego. ”

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Zaproponowane rozwiązania w sposób pełniejszy i zgodny z prawem zabezpieczają interes Zamawiającego.

Pytanie:

20. §13 ust. 4 - prosimy o doprecyzowanie, zgodnie z propozycja poniżej:

„Strony są obowiązane, pod rygorem utraty uprawnień, informować się wzajemnie o wystąpieniu okoliczności stanowiących siłę wyższą w terminie 3 roboczych dni od dnia, w którym dowiedziały się o wystąpieniu siły wyższej. ”

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Niezasadnym jest ustalanie sztywnego terminu ograniczającego swobodę działania stron w razie wystąpienia siły wyższej, która ma co do swojej istoty charakter nadzwyczajny i nieprzewidywalny.

Pytanie:

21. §14 ust. 2 - Wykonawca nie powinien ponosić odpowiedzialności za wady powstałe nie z jego winy, dlatego prosimy o zmianę ust. 2:

„2. W okresie trwania gwarancji Wykonawca zobowiązany jest usuwać zaistniałe wady, jakie zostaną ujawnione, powstałe z winy Wykonawcy albo nadzorować usuwanie wad przez podmiot, któremu to powierzył, a ponadto uczestniczyć w zakresie i sposób wskazany przez Zamawiającego w ewentualnych postępowaniach sądowych lub toczących się przed innymi organami, w następstwie ujawnionych wad. ”

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany.

Pytanie:

22. §14 ust. 3 oraz § 15 ust.3 - termin na usunięcie wady ujawnionej w okresie gwarancyjnym powinien być dostosowany do możliwości Wykonawcy (powinien uwzględniać konieczność dojazdu/zakupu/zamówienia materiałów itp.), w związku z powyższym prosimy o następującą zmianę:

„3. Istnienie wady powinno być stwierdzone protokolarnie. Zamawiający wyznacza termin usunięcia wad, uwzględniając czas uzasadniony technicznie i możliwości organizacyjne Wykonawcy, nie krótszy niż 14 dni. ”

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Termin zostanie każdorazowo wyznaczony w zależności od zaistniałych okoliczności, z uwzględnieniem powszechnie obowiązujących przepisów prawa.

Pytanie:

23. § 15 ust. 1 - zgodnie z argumentacją powyżej (dot. § 14) wnosimy o następującą zmianę :

„Wykonawca robót jest odpowiedzialny względem Zamawiającego z tytułu rękojmi za wady fizyczne przedmiotu umowy, stwierdzone i powstałe w okresie trwania rękojmi, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy. ”

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Termin zostanie każdorazowo wyznaczony w zależności od zaistniałych okoliczności, w uwzględnieniem powszechnie obowiązujących przepisów prawa.

Pytanie:

24. §16 ust. 5 pkt 1) - Wnosimy o następującą zmianę § 16 ust. 5 pkt 1 :

„ 1) jeżeli wady nadają się do usunięcia:

- a) a są to wady istotne - może odmówić odbioru do czasu usunięcia wad,
b) a są to wady nieistotne Zamawiający dokona odbioru i wyznaczy Wykonawcy odpowiedni termin na usunięcie wad.”*

Zgodnie z art. 647 Kodeksu cywilnego oraz aktualnym orzecznictwem sądów, wystąpienie jakichkolwiek wad w przedmiocie umowy o roboty budowlane nie upoważnia Zamawiającego do odmowy odbioru, skutkującego brakiem zapłaty wynagrodzenia wykonawcy, chyba, że są to wady istotne. Powyższe stanowisko potwierdzają m.in. następujące wyroki: Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 22 czerwca 2007 r., sygn. akt V CSK 99/2007: „ujawnienie wad robót budowlanych nie wpływa na obowiązek inwestora dokonania odbioru robót zgodnie z art. 647 k.c.”; wyrok Sądu Apelacyjnego w Rzeszowie z dnia 20.12.2012r., sygn. akt I ACa 405/12: „Jeżeli wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych inwestor obowiązany jest dokonać ich odbioru”; wyrok Sądu Apelacyjnego we Wrocławiu z dnia 18.10.2012r. sygn. akt I ACa 1046/12: „Przez wykonanie - oddanie dzieła (odpowiednio robót budowlanych) rozumieć należy taką sytuację, gdy roboty zostały wykonane zgodnie z zakresem przedmiotowym umowy, na co nie ma wpływu ewentualne posiadanie przez dzieło lub wykonane roboty budowlane, nieistotnych wad, usterek i niedoróbek”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Zaproponowane zapisy pozostają wystarczająco precyzyjne, a ich interpretacja i zastosowanie przez strony, każdorazowo musi być zgodne z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa.

Pytanie:

25. §16 ust. 8 - Prosimy o wskazanie terminu, w jakim zobowiązany jest dokonać odbioru końcowego (brak odbioru lub nieuzasadnione przeciąganie czynności odbiorowych uniemożliwiają Wykonawcy wystawienie

faktury końcowej i ubieganie się o zwrot 70% zabezpieczenia, a także powodują konieczność kredytowania inwestycji,). Z uwagi na powyższe, prosimy o następującą zmianę:

„Wykonawca przekaze a Zamawiający komisyjnie odbierze przedmiot umowy w terminie 14 dni od dnia zgłoszenia przedmiotu umowy do odbioru, na podstawie podpisanego przez strony protokołu końcowego odbioru robót. ”

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Zaproponowane zapisy pozostają wystarczająco precyzyjne. Zamawiający w przypadku jakichkolwiek zaniechań po jego stronie, ponosi z tego tytułu odpowiedzialność na zasadach ogólnych.

Pytanie:

26. Wnosimy o dodanie w §16 ust. 9 o następującej treści:

„Protokół odbioru częściowego robót zostanie zatwierdzony przez Inspektora nie później niż w terminie 5 dni od dnia jego otrzymania, po czym Wykonawca do 7 dnia kolejnego miesiąca przedłoży Zamawiającemu fakturę, wraz z dokumentami, o których mowa w §5 ust. 5 Umowy. ”

Wskazujemy na brak procedury odbiorów częściowych, w związku z czym prosimy o dodanie do umowy stosownego paragrafu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Zaproponowane zapisy pozostają wystarczające.

Pytanie:

27. §17 ust. 1 - Wskazujemy, iż w §17 dotyczącym odbiorów robót zanikających, brak jest terminu, w jakim Inspektor/Zamawiający zobowiązany jest do dokonania odbioru, a także prosimy o uregulowanie sytuacji związanej z nieprzystąpieniem lub opóźnieniem Inspektora nadzoru w dokonaniu odbioru robót zanikających, co mogłoby spowodować opóźnienia w realizacji prac. W związku z powyższym wnioskujemy o następującą zmianę wskazaną ustępu poprzez dodanie na końcu zdania w brzmieniu:

„1. Wykonawca zapewni możliwość dokonania przez Zamawiającego odbioru robót, przed ich zakryciem, pozwalający na ocenę ilości i jakości wykonanych robót, które w dalszym procesie realizacji ulegają zakryciu lub zanikają. Zamawiający (Inspektor nadzoru) zobowiązany jest dokonać odbioru w terminie 2 dni od dnia otrzymania zgłoszenia. Nieprzystąpienie do obioru lub brak stanowiska Inspektora nadzoru/Zamawiającego w terminie wskazanym w zdaniu poprzednim jest równoważne z dokonaniem odbioru. ”

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Zaproponowane zapisy pozostają wystarczająco precyzyjne. Zamawiający w przypadku jakichkolwiek zaniechań po jego stronie, ponosi z tego tytułu odpowiedzialność na zasadach ogólnych.

Pytanie:

28. §18 ust. 1 - zgodnie z argumentacją przytaczaną wielokrotnie powyżej, prosimy o doprecyzowanie, że stwierdzone wady powitały z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy (a nie np. związane są z niewłaściwym użytkowaniem kanalizacji).

„1.Zamawiający wyznacza termin pogwarancyjnego odbioru robót nie później niż ostatniego dnia gwarancji ustalonego w umowie oraz wyznaczy termin na protokolarnie stwierdzenie usunięcia ewentualnych wad, powstałych z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, po upływie okresu gwarancji i rękojmi. ”

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Zasady o których mowa w pytaniu wynikają z powszechnie obowiązujących przepisów prawa, w tym w szczególności kodeksu cywilnego.

Pytanie:

29. §19 ust. 4.1 pkt 3) - wnioskujemy o rozszerzenie katalogu przesłanek mających wpływ na zmianę terminu realizacji umowy:

- „f) stwierdzenia braków/błędów projektowych;*
- g) wystąpienia kolizji z infrastrukturą podziemną bądź naziemną, nieuwjętych w dokumentacji projektowej/przetargowej;*
- h) braku możliwości wykonywania robót na poszczególnych działkach wskutek braku zgody właścicieli nieruchomości;*
- i) nieprzekazania Wykonawcy przez Zamawiającego terenu budowy i/lub dokumentów niezbędnych do rozpoczęcia robót (dziennika budowy, projektu budowlanego, pozwolenia na budowę);*
- j) stwierdzenia rozbieżności w warunkach gruntowych określonych w otrzymanej od Zamawiającego dokumentacji w stosunku do zastanych;*
- k) wystąpienia robót dodatkowych, niezbędnych do prawidłowego wykonania przedmiotu Umowy.*

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności wnioskowanej zmiany. Zaproponowane zapisy pozostają wystarczająco precyzyjne.

Pozostałe zapisy SIWZ pozostają bez zmian.

Z up. Wójt Gminy
ZASTĘPCA WÓJTA
dr Tomasz Muchalski