

Górzno dnia 21.07.2022 r.

Do publicznej wiadomości

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Rozbudowa i przebudowa stacji uzdatniania wody w Górznie”.

Nr zamówienia ZP.271.9.2022.

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2021 r. poz.1129 z późn. zmianami), zwanej dalej ustawą, informuję, że wpłynęły do Zamawiającego pytania od Wykonawców do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia i załączników do SWZ. W związku z powyższym przytaczamy ich treść udzielając stosownej odpowiedzi. Zapisy niniejszego pisma są wiążące dla wszystkich uczestników postępowania.

1. Dotyczy projektu umowy:

Zgodnie z art. 353¹ Kodeksu cywilnego obowiązuje zasada swobody umów. Wykonawca powinien więc mieć prawo do dowolnego kształtowania umowy ze swoimi Podwykonawcami z uwzględnieniem zapisów art. 463 ustawy Prawo zamówień publicznych. Ponadto podczas realizacji zamówienia mogą zaistnieć okoliczności, których żadna ze Stron nie mogła przewidzieć, a które wymuszą zmianę umowy z Podwykonawcą w celu podwyższenia jego wynagrodzenia. Zapis § 3 ust. 9 pkt 14) projektu umowy może w takim przypadku skutecznie uniemożliwić realizację umowy głównej. W związku z powyższym wnosimy o jego wykreślenie.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy.

2. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż może on ponosić odpowiedzialność za ewentualna szkodę tylko w sytuacji, gdy pozostaje ona w bezpośrednim związku przyczynowo - skutkowym z jego działaniami, a ewentualne roszczenia osób trzecich są uzasadnione. Wnosimy zatem o zmianę § 6 ust. 2 z:

„2. W przypadku, gdy w związku z prowadzonymi robotami i/lub na placu robót osoba trzecia poniesie szkodę, a Wykonawca nie naprawi szkody w terminie 60 dni od jej

zaistnienia, Wykonawca wyraża zgodę aby Zamawiający, wg swego wyboru, zaspokoił roszczenie osoby trzeciej w całości lub części i wstąpił w prawa wierzyciela – osoby trzeciej. W takiej sytuacji Zamawiający może także potrącić nabytą w ten sposób wierzytelność z dowolną wierzytelnością Wykonawcy, także niewymagalną”

na:

„2. W przypadku, gdy w związku **przyczynowo – skutkowym** z prowadzonymi robotami i/lub na placu robót osoba trzecia poniesie szkodę, a Wykonawca nie naprawi szkody w terminie 60 dni od jej zaistnienia, Wykonawca wyraża zgodę aby Zamawiający, wg swego wyboru, zaspokoił **uzasadnione i potwierdzone przez Wykonawcę** roszczenie osoby trzeciej w całości lub części i wstąpił w prawa wierzyciela – osoby trzeciej. W takiej sytuacji Zamawiający może także potrącić nabytą w ten sposób **wymagalną** wierzytelność z dowolną wierzytelnością Wykonawcy”.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy.

3. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż wszelkie ewentualne kary umowne powinny być bezsporne i nie budzić wątpliwości żadnej ze Stron umowy. W związku z powyższym oraz w celu doprecyzowania istotnych dla Wykonawcy zapisów umowy wnosimy o:

a) zmianę § 8 ust. 16 z:

„16. Zamawiający zastrzega sobie możliwość potrącenia kar umownych z faktury za wykonane roboty”

na:

„16. Zamawiający zastrzega sobie możliwość potrącenia **bezsportnych** kar umownych z faktury za wykonane roboty”;

b) zmianę § 11 ust. 1 pkt 11) z:

„11) Zamawiający zastrzega sobie prawo potrącenia kar umownych z bieżącego wynagrodzenia Wykonawcy lub z pobranego zabezpieczenia należytego wykonania umowy, a Wykonawca oświadcza, że wyraża zgodę na potrącenie kar umownych z wynagrodzenia umownego, a jeżeli potrącenie to nie będzie możliwe, Wykonawca zobowiązuje się zapłacić kary umowne w terminie 14 dni od dnia otrzymania noty księgowej”

na:

„11) Zamawiający zastrzega sobie prawo potrącenia **bezsportnych** kar umownych z bieżącego wynagrodzenia Wykonawcy lub z pobranego zabezpieczenia należytego wykonania umowy, a Wykonawca oświadcza, że wyraża zgodę na potrącenie kar umownych z wynagrodzenia umownego, a jeżeli potrącenie to nie będzie możliwe, Wykonawca zobowiązuje się zapłacić kary umowne w terminie 14 dni od dnia otrzymania noty księgowej”.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy.

4. Dotyczy projektu umowy:

W związku z tym, że § 8 ust. 27 stanowi powtórzenie zapisu zawartego w § 8 ust. 22 wnosimy o jego wykreślenie.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy.

5. Dotyczy projektu umowy:

W związku z tym, iż w § 9 ust. 2 mowa jest również o odbiorach częściowych prosimy o doprecyzowanie § 9 ust. 1 i dopisanie pkt 1A) o treści:

„1A) odbiory częściowe”.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy.

6. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca może ponosić odpowiedzialność tylko w sytuacji, gdy nie wywiązał się on ze swoich obowiązków z przyczyn od niego zależnych. Ponadto wyznaczenie terminu na usunięcie wad bez porozumienia z Wykonawcą może doprowadzić do sytuacji, że Wykonawca nie będzie w stanie wykonać zadania w jednostronnie wyznaczonym terminie ze względu na kwestie techniczne lub logistyczne, które muszą zostać wzięte pod uwagę. Jednocześnie zauważyć należy, iż zgłoszenie przez Zamawiającego awarii lub innej nieprawidłowości w działaniu sprzętu powinno nastąpić jak najkrótszym terminie, aby w ten sposób uniknąć pogłębiania się usterki. Wnosimy zatem o:

a) zmianę § 9 ust. 8 z:

„8. W razie nie usunięcia w ustalonym terminie przez Wykonawcę wad i usterek stwierdzonych przy odbiorze końcowym, w okresie gwarancji oraz przy przeglądzie gwarancyjnym, Zamawiający jest upoważniony do ich usunięcia na koszt Wykonawcy”

na:

„8. W razie nieusunięcia w ustalonym terminie przez Wykonawcę, **z przyczyn od niego zależnych**, wad i usterek stwierdzonych przy odbiorze końcowym, w okresie gwarancji oraz przy przeglądzie gwarancyjnym, Zamawiający jest upoważniony do ich usunięcia na koszt Wykonawcy”;

b) zmianę § 9 ust. 11 pkt 2) z:

„2) jeżeli Wykonawca w trakcie odbioru deklarował, że usunie wadę i nie dochował 14 dniowego terminu nawet w przypadku podpisania protokołu końcowego, Strony przyjmują, że Zamawiający ma prawo uznać, iż do odbioru nie doszło i Zamawiający ma prawo albo odmówić dokonania odbioru do czasu usunięcia wady w terminie wskazanym przez Zamawiającego, albo obniżyć odpowiednio wynagrodzenie, albo od umowy odstąpić”

na:

„2) jeżeli Wykonawca w trakcie odbioru deklarował, że usunie wadę i **z przyczyn od niego zależnych** nie dochował 14 dniowego terminu nawet w przypadku podpisania protokołu końcowego, Strony przyjmują, że Zamawiający ma prawo uznać, iż do odbioru nie doszło i Zamawiający ma prawo albo odmówić dokonania odbioru do czasu usunięcia wady w **technicznie możliwym** terminie wskazanym przez Zamawiającego, albo obniżyć odpowiednio wynagrodzenie”;

c) zmianę § 10 ust. 2 z:

„2. W przypadku ujawnienia w okresie gwarancji wad lub usterek, Zamawiający poinformuje o tym Wykonawcę na piśmie w terminie 3 miesięcy od ich wykrycia. Wykonawca zobowiązany jest usunąć wady lub usterki (ujawnione w okresie gwarancji) w terminie 14 dni od otrzymania zgłoszenia lub innym technicznie uzasadnionym terminie wyznaczonym przez Zamawiającego. Wykonawca jest zobowiązany do poinformowania Zamawiającego na piśmie o fakcie usunięcia powyższych wad/usterek, z podaniem terminu ich usunięcia. Usunięcie wad/usterek, o których mowa powyżej zostanie potwierdzone „protokołem usunięcia wad/usterek”, podpisanym przez Zamawiającego, przy udziale Użytkownika, w terminie 14 dni od poinformowania przez Wykonawcę Zamawiającego o usunięciu wad/usterek”

na:

„2. W przypadku ujawnienia w okresie gwarancji wad lub usterek, Zamawiający poinformuje

o tym Wykonawcę na piśmie w terminie **7 dni** od ich wykrycia. Wykonawca zobowiązany jest usunąć wady lub usterki (ujawnione w okresie gwarancji) w terminie 14 dni od otrzymania zgłoszenia lub innym technicznie uzasadnionym terminie wyznaczonym przez Zamawiającego

w porozumieniu z Wykonawcą. Wykonawca jest zobowiązany do poinformowania Zamawiającego na piśmie o fakcie usunięcia powyższych wad/usterek, z podaniem terminu ich usunięcia. Usunięcie wad/usterek, o których mowa powyżej zostanie potwierdzone „protokołem usunięcia wad/usterek”, podpisanym przez Zamawiającego, przy udziale Użytkownika, w terminie 14 dni od poinformowania przez Wykonawcę Zamawiającego

o usunięciu wad/usterek”;

d) zmianę § 10 ust. 3 z:

„3. W przypadku nieusunięcia wad lub usterek w ustalonym terminie, Zamawiający może naliczyć karę umowną zgodnie z § 11 oraz powierzyć usunięcie wad osobie trzeciej na koszt Wykonawcy. Uprawnienie powyższe nie pozbawia Zamawiającego możliwości korzystania z innych uprawnień przewidzianych w przepisach kodeksu cywilnego, także przed zgłoszeniem żądania dokonania naprawy”

na:

„3. W przypadku nieusunięcia wad lub usterek w ustalonym terminie, **z przyczyn zależnych od Wykonawcy**, Zamawiający może naliczyć karę umowną zgodnie z § 11 oraz powierzyć usunięcie wad osobie trzeciej na koszt Wykonawcy. Uprawnienie powyższe nie pozbawia Zamawiającego możliwości korzystania z innych uprawnień przewidzianych w przepisach kodeksu cywilnego, także przed zgłoszeniem żądania dokonania naprawy”;

e) zmianę § 10 ust. 6 z:

„6. Jeżeli Wykonawca nie usunie wad w terminie, to Zamawiający może zlecić usunięcie wad osobie trzeciej na koszt Wykonawcy. W takim przypadku koszty usuwania wad będą pokrywane w pierwszej kolejności z zabezpieczenia należytego wykonania umowy”

na:

„6. Jeżeli Wykonawca z **przyczyn od niego zależnych** nie usunie wad w terminie, to Zamawiający może zlecić usunięcie wad osobie trzeciej na koszt Wykonawcy. W takim przypadku koszty usuwania wad będą pokrywane w pierwszej kolejności z zabezpieczenia należytego wykonania umowy”.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy.

7. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż umowa zawierana przez Strony należy do grupy umów cywilnoprawnych, a ich podstawową zasadą jest równość stron. Ponadto należy zauważyć, iż zapisy umowne powinny zapewnić przynajmniej minimalną ochronę interesów Wykonawcy. Nawiązuje do powyższego art. 5 Kodeksu cywilnego, który stanowi, że nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno - gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współzycia społecznego. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, iż podstawą każdej umowy i celem nadrzędnym jest wspólne działanie Zamawiającego i Wykonawcy mające na celu osiągnięcie oczekiwanego przez Zamawiającego efektu. Przez pojęcie „wspólne działanie” należy rozumieć takie czynności, które nie wymuszają uprzywilejowanej pozycji żadnej ze Stron. Odwołując się do wyżej wymienionych zasad współzycia społecznego oraz zasady równości stron, wnosimy

o dopisanie do § 11 ustępu 2 obrzmieniu:

„2. Wykonawca może żądać od Zamawiającego zapłaty kary umownej za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od Zamawiającego – w wysokości 20% wynagrodzenia brutto określonego w § 8 ust. 1”.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy.

8. Dotyczy projektu umowy:

Zgodnie z art. 647 i art. 654 Kodeksu cywilnego oraz dominującym poglądem w orzecznictwie jednym z podstawowych obowiązków Zamawiającego jest odbiór zgłoszonych przez Wykonawcę robót. Protokół z tej czynności stanowi podstawę do dokonania rozliczeń stron i umożliwia Wykonawcy żądanie zapłaty należnego mu wynagrodzenia, a na podstawie art. 395 § 2 Kodeksu cywilnego za świadczone usługi oraz

za korzystanie z rzeczy należy się drugiej stronie odpowiednie wynagrodzenie. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 12 ust. 4 pkt 4) z:

„4) Wykonawca zgłosi do dokonania przez Zamawiającego odbioru robót przerwanych oraz robót zabezpieczających, jeżeli odstąpienie od umowy nastąpiło z przyczyn za które Wykonawca nie odpowiada”

na:

„4) Wykonawca zgłosi do dokonania przez Zamawiającego odbioru robót przerwanych oraz robót zabezpieczających”.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy.

9. Dotyczy projektu umowy:

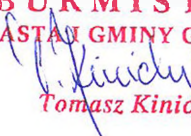
Wykonawca zwraca uwagę, iż w przypadku zwłoki w realizacji przedmiotu umowy Zamawiający ma prawo żądać zapłaty należnych kar umownych. Możliwość natychmiastowego odstąpienia od umowy, bez wyznaczenia terminu dodatkowego, wydaje się więc w takiej sytuacji zbyt radykalnym rozwiązaniem. Wnosimy zatem o zmianę § 11 ust. 1 pkt 10) z:

„10) Zamawiającemu, w razie zwłoki Wykonawcy przysługuje także prawo do odstąpienia od umowy bez wyznaczania terminu dodatkowego w przypadku niewykonania przedmiotu umowy w terminie określonym w § 4”

na:

„10) Zamawiającemu, w razie zwłoki Wykonawcy przysługuje także prawo do odstąpienia od umowy w przypadku niewykonania przedmiotu umowy w terminie określonym w § 4”.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy.

BURMISTRZ
MIASTA I GMINY GÓRZNO

Tomasz Kinicki