Fundusze Europejskie Program Regionalny | Rzeczpospolita Polska | Województwo Świętokrzyskie | Unia Europejska Europejski Fundusz Rozwoju Regionalnego

GMINA
MIEDZIANA GÓRA
ul. Urzędnicza 18, 26-085 Miedziana Góra
woj. świętokrzyskie, tel. 41 303-16-2
NIP 9591677117, Reg. 291010325

Miedziana Góra, dn. 22.02.2019 r.

Znak: IGPOS.271.4.2019

Informacja 2 – Wyjaśnienia do SIWZ

Dot.: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Rozbudowa systemu kanalizacji sanitarnej – Etap V oraz przebudowa i rozbudowa sieci wodociągowej w Gminie Miedziana Góra zad. 1 i zad. 2"

Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 – dalej ustawy) udziela odpowiedzi na zadane pytania, a także działając na podstawie art.38 ust. 4 w/w ustawy modyfikuje treść SIWZ:

Pytanie 1: *Wnioskujemy o zmianę treści §1 ust. 9 Umowy poprzez nadanie mu następującej treści:*

„Wszelkie zdarzenia i fakty zaistniałe w trakcie wykonywania prac, niespowodowane działalnością Wykonawcy, a mające jego zdaniem wpływ na termin końcowy w harmonogramie robót i zachowanie istotnych terminów do prawidłowego zakończenia robót muszą być zgłaszane na piśmie Zamawiającemu w terminie do 2 dni po zdarzeniu. Zamawiający (w konsultacji z inspektorem nadzoru) oceni zaistniałą sytuację i jej wpływ na termin realizacji prac."

na następującą:

„Wszelkie zdarzenia i fakty zaistniałe w trakcie wykonywania prac, niespowodowane działalnością Wykonawcy, a mające jego zdaniem wpływ na termin końcowy w harmonogramie robót i zachowanie istotnych terminów do prawidłowego zakończenia robót muszą być zgłaszane na piśmie Zamawiającemu w terminie do 7 dni po zdarzeniu. Zamawiający (w konsultacji z inspektorem nadzoru) oceni zaistniałą sytuację i jej wpływ na termin realizacji prac."

Wyznaczenie przez Zamawiającego zbyt krótkiego terminu (2 dni) na zgłaszanie wszelkich zdarzeń i faktów mających wpływ na termin końcowy umowy stanowi naruszenie zasad współżycia społecznego oraz równowagi stron. Mając na uwadze powyższe, wnosimy o zmianę zapisu.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu zawartego w ww. paragrafie i ustępie wzoru umowy. Zamawiający czuwa nad terminowością realizacji przedmiotu umowy. Zamawiający dysponuje wiedzą bazującą na doświadczeniu i wie, że drobne przesunięcia w terminach stają się przyczyną przesunięć w harmonogramie i niedotrzymaniu końcowego terminu realizacji przedmiotu umowy. Zamawiający uczestniczy w projekcie unijnym i zobowiązany jest na podstawie umowy o dotacje unijną o dotrzymanie konkretnych terminów rozliczenia wskazanej dotacji. Brak dotrzymania umownych terminów skutkuje, w przypadku Zamawiającego, nałożeniem przez Instytucję Zarządzającą korekt finansowych łącznie z możliwością utraty dofinasowania.

Pytanie 2: *Prosimy o zmianę treści §2 ust. 1 Umowy:*

„Protokolarne przekazanie placu budowy, dokumentacji projektowej (1 egz.) oraz dziennika budowy nastąpi w terminie do 14 dni od daty zawarcia umowy."
na następującą:

„Protokolarne przekazanie placu budowy, zgód właścicieli na wejście w teren, oświadczenia o przejęciu obowiązków przez inspektora nadzoru, oryginału pozwolenia na budowę oraz dokumentacji projektowej (1 egz.) oraz dziennika budowy nastąpi w terminie do 14 dni od daty zawarcia umowy."

Brak przekazania placu budowy oraz stosownych dokumentów może wpłynąć na przedłużenie czasu realizacji przedmiotu Umowy. Powyższe przeszkody nie wynikają z Winy Wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje zmiany w treści §2 ust. 1 Umowy, który otrzymuje brzmienie:

„Protokolarne przekazanie placu budowy i kompletnej dokumentacji nastąpi w terminie do 14 dni od daty zawarcia umowy."

Pytanie 3: *Prosimy o zmianę treści §3 ust. 1 oraz ust. 2 Umowy:*

„1.Wykonawca zobowiązany jest zawiadomić niezwłocznie nie później niż w terminie 5 dni Zamawiającego o zauważonych wadach w projekcie budowlanym, specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót budowlanych i przedmiarze robót.
2.Wykonawca ponosi odpowiedzialność za wynikłą szkodę na skutek zaniechania zawiadomienia Zamawiającego o zauważonych wadach w projekcie budowlanym, specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót budowlanych i przedmiarze robót. "
na następującą:

„1.Wykonawca zobowiązany jest zawiadomić niezwłocznie nie później niż w terminie 14 dni Zamawiającego o zauważonych wadach w projekcie budowlanym, specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót budowlanych i przedmiarze robót.
2. Wykonawca ponosi odpowiedzialność za szkodę (tylko wynikającą z winy Wykonawcy) na skutek zaniechania zawiadomienia Zamawiającego o zauważonych wadach w projekcie budowlanym, specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót budowlanych i przedmiarze robót. "

Stwierdzamy, iż przedmiotem zamówienia nie są prace projektowe. Obligowanie Wykonawcy do zgłaszania zauważonych przez niego wad w projekcie, specyfikacji czy przedmiarze robót, w terminie nie później niż 5 dni, stanowi naruszenie zasad współżycia społecznego.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów zawartych w ww. paragrafie i ustępach wzoru umowy. Zamawiający czuwa nad terminowością realizacji przedmiotu umowy. Zamawiający dysponuje wiedzą bazującą na doświadczeniu i wie, że drobne przesunięcia w terminach stają się przyczyną przesunięć w harmonogramie i niedotrzymaniu końcowego terminu realizacji przedmiotu umowy. Zamawiający uczestniczy w projekcie unijnym i zobowiązany jest na podstawie umowy o dotacje unijną o dotrzymanie konkretnych terminów rozliczenia wskazanej dotacji. Brak dotrzymania umownych terminów skutkuje, w przypadku Zamawiającego, nałożeniem przez Instytucję Zarządzającą korekt finansowych łącznie z możliwością utraty dofinasowania.

Pytanie 4: *Prosimy o zmianę treści §3 ust. 3 Umowy:*

„Wykonawca ponosi odpowiedzialność za wszelkie szkody i straty, które spowodował w czasie realizacji przedmiotu umowy wobec Zamawiającego i osób trzecich."

na następującą

„Wykonawca ponosi odpowiedzialność za szkody i straty wynikające z winy Wykonawcy, które spowodował w czasie realizacji przedmiotu umowy wobec Zamawiającego i osób trzecich."

Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za szkody i straty nie wynikające z jego winy uwzględniając fakt, że inwestycja prowadzona będzie na długości kilku kilometrów i jej zabezpieczenie przed dostępem osób trzecich nie jest możliwe.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu zawartego w ww. paragrafie i ustępie wzoru umowy. Wykonawca odpowiada za realizację przedmiotu umowy, także za wszelkie szkody i straty, które spowodował w czasie jego wykonywania w stosunku do Zamawiającego jak i osób trzecich.

Pytanie 5: *Prosimy o zmianę treści §3 ust. 5 Umowy:*

„Z czynności opisanych w ust. 4 sporządza się protokół odbioru robót zanikających i ulegających zakryciu podpisany przez inspektora nadzoru i kierownika budowy. Stanowi on podstawę do realizacji kolejnych etapów robót budowlanych."
na następującą:
„Z czynności opisanych w ust. 4 sporządza się protokół odbioru robót zanikających i ulegających zakryciu podpisany przez inspektora nadzoru i kierownika budowy. Stanowi on podstawę do realizacji kolejnych etapów robót budowlanych. Zamawiający ma 2 dni na zakończenie czynności odbioru robót zanikających/ulegających zakryciu"
Wnosimy o zmianę zapisu na w/w treść, aby nie opóźniać realizacji kolejnych etapów inwestycji.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu zawartego w ww. paragrafie i ustępie wzoru umowy. Zamawiający czuwa nad terminowością realizacji przedmiotu umowy. Zamawiający uczestniczy w projekcie unijnym i zobowiązany jest na podstawie umowy o dotacje unijną o dotrzymanie konkretnych terminów rozliczenia wskazanej dotacji. W związku z tym terminowe wykonywanie czynności pozostających po stronie Zamawiającego, a wynikających z umowy stanowi dla niego priorytet.

Pytanie 6: *Prosimy o zmianę treści §5 ust. 5 Umowy:*

„Od daty protokolarnego przejęcia budowy do końcowego odbioru robót, Wykonawca ponosi odpowiedzialność na zasadach ogólnych, za wszelkie szkody powstałe na budowie."
na następującą:

„Od daty protokolarnego przejęcia budowy do końcowego odbioru robót, Wykonawca ponosi odpowiedzialność na zasadzie winy, za szkody powstałe na budowie."
Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za „wszelkie szkody", nawet nie wynikające z jego winy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu zawartego w ww. paragrafie i ustępie wzoru umowy. Zamawiający nie wyraża zgody na sugerowane zawężenie odpowiedzialności Wykonawcy realizującego przedmiot umowy.

Pytanie 7: *Wnosimy o modyfikację istniejącej treści §7 ust. 5*

„Wykonawca jest zobowiązany, na każde żądanie Zamawiającego do przekazania świadectw jakości materiałów dostarczonych na plac budowy (certyfikat na znak bezpieczeństwa, deklaracja zgodności, aprobata techniczna itp.), jak również do uzyskania akceptacji Zamawiającego (Inspektora Nadzoru) przed ich wbudowaniem."
na następującą:

„Wykonawca jest zobowiązany, na każde żądanie Zamawiającego (jeśli dla danego materiału są wymagane) do przekazania świadectw jakości materiałów dostarczonych na plac budowy (certyfikat na znak bezpieczeństwa, deklaracja zgodności, aprobata techniczna itp.), jak również do uzyskania akceptacji Zamawiającego (Inspektora Nadzoru) przed ich wbudowaniem. Zamawiający (Inspektor Nadzoru), zaakceptuje materiały w terminie nie dłuższym, niż 7 dni. W przypadku braku akceptacji w w/w terminie uznaje się, że dany materiał został zaakceptowany"

To, jakie wyroby podlegają certyfikacji określa na gruncie prawa polskiego Rozporządzenie Ministra Infrastruktury z dnia 17.11.2016 r. w sprawie sposobów deklarowania zgodności wyrobów budowlanych oraz sposobu znakowania ich znakiem. W związku z faktem, że zgodnie z w/w Rozporządzeniem nie dla wszystkich materiałów budowlanych wydawane są certyfikaty (a dotyczy to wielu materiałów używanych do kanalizacji, takich jak studzienki, włazy, kanały odwadniające – zgodnie z zał. 1 do Rozporządzenia)

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że żądając, samodzielnie czy poprzez Inspektora Nadzoru, od Wykonawcy przedłożenia świadectw jakości materiałów, będzie posługiwał się zapisami w ramach obowiązującego prawa budowlanego i aktów wykonawczych obowiązujących ustaw.

Niemniej jednak, Zamawiający dokonuje modyfikacji treści §7 ust. 5, który otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca jest zobowiązany, na każde żądanie Zamawiającego do przekazania świadectw jakości materiałów dostarczonych na plac budowy (certyfikat na znak bezpieczeństwa, deklaracja zgodności, aprobata techniczna itp.), jak również do uzyskania akceptacji Zamawiającego (Inspektora Nadzoru) przed ich wbudowaniem. Zamawiający (Inspektor Nadzoru), zaakceptuje materiały w terminie nie dłuższym, niż 7 dni. W przypadku braku reakcji w w/w terminie uznaje się, że dany materiał został zaakceptowany"

Pytanie 8: *Prosimy o zmianę §11 ust. 1 oraz ust. 2 Umowy o treści:*

„1.Zamawiający dopuszcza fakturowanie częściowe.

2.Wartość faktur częściowych będzie realizowana do 90% wartości zamówienia."

na następującą:

„1.Zamawiający dopuszcza fakturowanie częściowe, nie częściej niż 1 raz w miesiącu kalendarzowym.

2.Wartość faktur częściowych będzie realizowana do 97% wartości zamówienia."

Proponowana zmiana podyktowana jest faktem, iż w obecnych realiach rynkowych zyski Wykonawców przy tego typu inwestycjach nie przekraczających 2-3%, a więc bieżące wpłaty od Zamawiającego z faktur częściowych nie pokrywają kosztów bezpośrednich wykonawcy. Uzyskiwanie regularnych i przewidywalnych w czasie płatności częściowych powoli zachować płynność finansową dla Wykonawcy, a jednocześnie przy zapewnieniu pewności wypłat dla Podwykonawców.

Obecna treść umowy powoduje, iż pomimo iż wykonawca wykonał faktycznie np. 99% umowy, może zafakturować tylko 90%. Dlatego też, wnioskujemy o zmianę treści Umowy poprzez podwyższenie

wysokości wynagrodzenia wykonawcy rozliczanego fakturami częściowymi do 97% wynagrodzenia umownego brutto. Dodatkowo, oczekiwanie na płatność faktury końcowej na tak znaczącą część wynagrodzenia umownego zmusza wykonawcę do korzystania z finansowania zewnętrznego, tj. kredytowania zamawiającego, co z oczywistych względów będzie musiało zostać uwzględnione w cenie, a tym samym podniesie koszt ponoszony przez zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu w §11 ww. ustępów. Zamawiający stoi na stanowisku, iż wartość wynagrodzenia wypłaconego w trakcie realizacji zamówienia w częściach będzie znacząca w stosunku do ostatniej części przewidzianej do rozliczenia i zapłaty Wykonawcy po zakończeniu całości zamówienia. Zamawiający zapewnia zatem we wzorze umowy, zgodnie z zapisami art. art. 143a ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, aby co najmniej 90% wartości wynagrodzenia było wypłacane w częściach w trakcie realizacji umowy.

Pytanie 9: *Prosimy o zmianę treści §13 ust. 6*

„Jeżeli w toku czynności odbioru zostaną stwierdzone, że przedmiot umowy nie osiągnął gotowości do odbioru z powodu nieukończenia prac, wad lub nieprzeprowadzenia wszystkich prób, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Zamawiający może odmówić odbioru, a fakt ten nie może być podstawą do przedłużenia terminu wykonania przedmiotu umowy, o którym mowa w § 2, natomiast będzie podstawą do naliczenia przez Zamawiającego stosownych kar umownych za niewykonanie umowy w terminie. W takim przypadku Wykonawca ma obowiązek usunięcia wad i ponownego zgłoszenia elementu do odbioru bez prawa do dodatkowego wynagrodzenia."
na następującą:

„Jeżeli w toku czynności odbioru zostaną stwierdzone, że przedmiot umowy nie osiągnął gotowości do odbioru z powodu nieukończenia prac lub nieprzeprowadzenia wszystkich prób, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Zamawiający może odmówić odbioru, a fakt ten nie może być podstawą do przedłużenia terminu wykonania przedmiotu umowy, o którym mowa w § 2, natomiast będzie podstawą do naliczenia przez Zamawiającego stosownych kar umownych za niewykonanie umowy w terminie. W takim przypadku Wykonawca ma obowiązek usunięcia wad i ponownego zgłoszenia elementu do odbioru bez prawa do dodatkowego wynagrodzenia."
Prace przewidziane do wykonania stanowią inwestycję tzw. liniową, co oznacza, że wada każdego elementu/zakresu robót może zostać usunięta prze z Wykonawcę. Warunkowanie odbioru prac od zobowiązania się Wykonawcy do usunięcia usterek wraz ze wstrzymaniem wynagrodzenia w wysokości co najmniej wartości przedmiotu sporu stanowi naruszenie zasady równowagi Stron i współżycia społecznego. Zgodnie z aktualnym orzecznictwem, tylko wady istotne uzasadniają odmowę dokonania odbioru i zapłaty wynagrodzenia Wykonawcy. Uznał tak m.in. 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". W świetle powyższego wnoszę o przeredagowanie umowy w sposób dostosowujący ją do aktualnego stanu prawnego. Sugerujemy, aby podstawą odmowy dokonania odbioru/rozliczenia robót były wady istotne (tj. uniemożliwiające korzystanie z przedmiotu umowy zgodnie z przeznaczeniem), natomiast w przypadku stwierdzenia innych wad, aby odbiór i rozliczenie było dokonywane, natomiast w

protokole byłby wyznaczany termin na usunięcie takich wad. Zamawiający jest zabezpieczony na wypadek uchylania się przez wykonawcę od usunięcia stwierdzonych wad karami umownymi więc z finansowego punktu widzenia zamawiający nie pogarsza swojej pozycji wprowadzając opisane powyżej zmiany.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisu w §13 ust. 6 wzoru, który otrzymuje brzmienie:

„Jeżeli w toku czynności odbioru zostaną stwierdzone, że przedmiot umowy nie osiągnął gotowości do odbioru z powodu nieukończenia prac, *wad istotnych* lub nieprzeprowadzenia wszystkich prób, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Zamawiający może odmówić odbioru, a fakt ten nie może być podstawą do przedłużenia terminu wykonania przedmiotu umowy, o którym mowa w § 2, natomiast będzie podstawą do naliczenia przez Zamawiającego stosownych kar umownych za niewykonanie umowy w terminie. W takim przypadku Wykonawca ma obowiązek usunięcia wad i ponownego zgłoszenia elementu do odbioru bez prawa do dodatkowego wynagrodzenia."

Pytanie 10: *Prosimy o zmianę treści §14 Umowy lub jego całkowite usunięcie:*

„W przypadku złej, jakości prac (niezgodnej z aktualnie obowiązującymi normami i przepisami), stwierdzonych dwukrotnym dowodem pisemnym (powiadomienie na piśmie lub wpis do dziennika budowy), Zamawiający może odstąpić od umowy w terminie natychmiastowym z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, a Wykonawca będzie obciążony wszelkimi kosztami z tego tytułu." na następującą:

„W przypadku złej, jakości prac (niezgodnej z aktualnie obowiązującymi normami i przepisami), stwierdzonych dwukrotnym dowodem pisemnym (powiadomienie na piśmie lub wpis do dziennika budowy) po upływnie wyznaczonego terminu na poprawę, nie krótszego, niż 14 dni, Zamawiający może odstąpić od umowy w terminie natychmiastowym z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, a Wykonawca będzie obciążony wszelkimi kosztami z tego tytułu."

Dwukrotne wykazanie, że Wykonawca realizuje prace w sposób nieprawidłowy jest pod względem formalnym, jest bardzo proste. Uważamy, że zapis w pierwotnym brzmieniu stanowi naruszenie zasad współżycia społecznego oraz obowiązujących przepisów prawa i mógłby podlegać unieważnieniu w postępowaniu sądowym. Mając na uwadze powyższe, wnosimy o zmianę w/w zapisu lub jego całkowite usunięcie.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje modyfikacji treści §14, który otrzymuje brzmienie:

„W przypadku złej jakości prac (niezgodnej z aktualnie obowiązującymi normami i przepisami), stwierdzonych dwukrotnym dowodem pisemnym (powiadomienie na piśmie lub wpis do dziennika budowy), po upływnie wyznaczonego terminu na poprawę, nie krótszego, niż 7 dni, Zamawiający może odstąpić od umowy w terminie natychmiastowym z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, a Wykonawca będzie obciążony wszelkimi kosztami z tego tytułu."

Pytanie 11: *Prosimy o zmianę §15 ust. 2 Umowy o treści:*

„Termin rękojmi na cały przedmiot umowy rozpoczyna się od daty podpisania przez strony bezusterkowego protokołu odbioru końcowego."
na następujący:

„Termin rękojmi na cały przedmiot umowy rozpoczyna się od daty podpisania przez strony protokołu odbioru końcowego."

Pozostawienie zapisu w pierwotnym brzmieniu może spowodować, iż okres rękojmi zacznie biec kilka miesięcy później, niż data odbioru końcowego. Stanowi to naruszenie zasady równowagi stron.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje modyfikacji treści §15 ust. 2, który otrzymuje brzmienie:

„Termin rękojmi na cały przedmiot umowy rozpoczyna się od daty podpisania przez strony protokołu odbioru końcowego."

Pytanie 12: *Prosimy o zmianę §15 ust. 4 Umowy o treści:*

„W okresie trwania rękojmi Wykonawca zobowiązuje się do usunięcia powstałych wad (usterek) w terminie ustalonym przez Zamawiającego."

na następującą:

„W okresie trwania rękojmi Wykonawca zobowiązuje się do usunięcia powstałych wad (usterek) w terminie ustalonym przez Zamawiającego, nie krótszym niż 14 dni oraz biorąc pod uwagę względy techniczne oraz dostępność materiałów."

Wyznaczenie bardzo krótkiego terminu dla Wykonawcy na usunięcie wad nie jest w niektórych przypadkach możliwe ze względów technologicznych (np. oczekiwanie na dostarczenie elementu, który nie jest dostępny w danej chwili na rynku).

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż termin zostanie wyznaczony uwzględniając okoliczności danego przypadku.

Pytanie 13: *Prosimy o zmianę §16 ust. 7 Umowy o treści:*

„Koszt serwisowania, przeglądów gwarancyjnych łącznie z wymianą materiałów eksploatacyjnych zamontowanych urządzeń, w okresie gwarancji ponosi Wykonawca. „
na następującą:

„Koszt serwisowania oraz przeglądów gwarancyjnych zamontowanych urządzeń, w okresie gwarancji ponosi Wykonawca. „

Wnosimy o zmianę zapisu, poprzez usuniecie fragmentu dotyczącego zapewnienia w okresie gwarancji materiałów eksploatacyjnych. Powszechną praktyką jest, że to użytkownik w okresie gwarancji i rękojmi wymianie regularnie materiały eksploatacyjne. Pozostawienie zapisu w obecnym brzmieniu, może spowodować, iż potencjalni wykonawcy uwzględnią w/w zapis w kwocie oferty. Może to doprowadzić do sytuacji, gdzie składane oferty będą znacznie przekraczać budżet Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje modyfikacji treści §16 ust. 7, który otrzymuje brzmienie:

„Koszt serwisowania, przeglądów gwarancyjnych łącznie z wymianą części eksploatacyjnych zamontowanych urządzeń, których to części wymianę narzuca producent dla zachowania gwarancji, w okresie gwarancji ponosi Wykonawca."

Pytanie 14: *Prosimy o zmianę §17 Umowy o treści:*

„ W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy naliczone będą kary umowne:

1. *Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną:*

1) *za zwłokę w wykonaniu zadania (niedochowanie terminów końcowych określonych w § 2 ust 2) w wysokości 0,2 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki*
2) *za niedochowanie terminu uzyskania pozwolenia na użytkowanie w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki,*
3) *za zwłokę w przedłożeniu Zamawiającemu harmonogramu finansowo - rzeczowego w wysokości 0,01% wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki,*
4) *za nieprzedłożenie do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub projektu jej zmiany za każdy stwierdzony przypadek w wysokości 2 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy,*
5) *za nieprzedłożenie poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany za każdy stwierdzony przypadek w wysokości 2 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy,*
6) *za brak zapłaty lub nieterminową zapłatę wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom za każdy stwierdzony przypadek w wysokości 2 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy,*
7) *za niewprowadzenie zmiany do umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty za każdy stwierdzony przypadek w wysokości 2 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy*
8) *za naruszenie obowiązku realizacji przedmiotu Umowy przy pomocy osób zatrudnionych przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę za każdy stwierdzony przypadek – karę umowną w wysokości 5000 zł (pięć tysięcy złotych),*
9) *za zwłokę w usunięciu wad i usterek w okresie rękojmi w wysokości 1 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki liczonej od daty wyznaczonej na usunięcie wad,*
10) *za odstąpienie od umowy przez Wykonawcę z przyczyn nie zawinionych przez Zamawiającego oraz odstąpienia od umowy przez Zamawiającego w przypadkach określonych w § 14 i § 18 ust. 2 pkt. 2-4 umowy w wysokości 10 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy,*
11) *za niewykonanie danej części umowy za pomocą podwykonawcy z którego zasobów Wykonawca korzystał składając ofertę – w wysokości różnicy ceny ofertowej własnej, a ceny oferty Wykonawcy kolejnego w punktacji, jednak nie więcej niż 10% wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy,*
12) *za każdy stwierdzony przypadek nienależytego wykonania robót opisany w §7 umowy w wysokości 0,3% wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust.1 umowy jednak nie mniej niż 10 000,00 zł*
13) *za niewywiązanie się Wykonawcy ze zobowiązań wynikających z zapisów w § 5 ust. 7, w wysokości 5 %*

2. *Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną:*
   1) *za zwłokę w przekazaniu dokumentacji budowlanej w wysokości 0,1 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, licząc od terminu umownego na jej przekazanie;*
   2) *za zwłokę w przekazaniu placu budowy w wysokości 0,1 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, za każdy dzień opóźnienia;*

3) *za zwłokę w przeprowadzeniu odbioru końcowego w wysokości 0,1 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki licząc od następnego dnia po terminie, w którym odbiór miał być zakończony."*

na następującą:

„ W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy naliczone będą kary umowne:

3. *Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną:*
   1) *za zwłokę w wykonaniu zadania (niedochowanie terminów końcowych określonych w § 2 ust 2) w wysokości 0,05 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki*
   2) *za niedochowanie terminu uzyskania pozwolenia na użytkowanie w wysokości 0,05% wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki,*
   3) *za zwłokę w przedłożeniu Zamawiającemu harmonogramu finansowo - rzeczowego w wysokości 0,005% wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki,*
   4) *za nieprzedłożenie do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub projektu jej zmiany za każdy stwierdzony przypadek w wysokości 0,2 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy,*
   5) *za nieprzedłożenie poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany za każdy stwierdzony przypadek w wysokości 0,2 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy,*
   6) *za brak zapłaty lub nieterminową zapłatę wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom za każdy stwierdzony przypadek w wysokości 2 % nie zapłaconego podwykonawcy wynagrodzenia brutto,*
   7) *za niewprowadzenie zmiany do umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty za każdy stwierdzony przypadek w wysokości 0,05 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy*
   8) *za naruszenie obowiązku realizacji przedmiotu Umowy przy pomocy osób zatrudnionych przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę za każdy stwierdzony przypadek – karę umowną w wysokości 5000 zł (pięć tysięcy złotych),*
   9) *za zwłokę w usunięciu wad i usterek w okresie rękojmi w wysokości 0,1 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki liczonej od daty wyznaczonej na usunięcie wad,*
   10) *za odstąpienie od umowy przez Wykonawcę z przyczyn nie zawinionych przez Zamawiającego oraz odstąpienia od umowy przez Zamawiającego w przypadkach określonych w § 14 i § 18 ust. 2 pkt. 2-4 umowy w wysokości 10 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy,*
   11) *za niewykonanie danej części umowy za pomocą podwykonawcy z którego zasobów Wykonawca korzystał składając ofertę – w wysokości różnicy ceny ofertowej własnej, a ceny oferty Wykonawcy kolejnego w punktacji, jednak nie więcej niż 10% wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy,*
   12) *za każdy stwierdzony przypadek nienależytego wykonania robót opisany w §7 umowy w wysokości 0,03% wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust.1 umowy jednak nie mniej niż 1 000,00 zł*

13) *za niewywiązanie się Wykonawcy ze zobowiązań wynikających z zapisów w § 5 ust. 7, w wysokości 1 %*

4. *Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną:*
   4) *za zwłokę w przekazaniu dokumentacji budowlanej w wysokości 1 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, licząc od terminu umownego na jej przekazanie, za każdy dzień opóźnienia;*
   5) *za zwłokę w przekazaniu placu budowy w wysokości 0,5 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, za każdy dzień opóźnienia;*
   6) *za zwłokę w przeprowadzeniu odbioru końcowego w wysokości 0,5 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki licząc od następnego dnia po terminie, w którym odbiór miał być zakończony."*

Przy obecnym założeniu wysokości kar, np. za zwłokę w wykonaniu zadania, na poziomie 2% wynagrodzenia brutto, gdzie wartość kontraktu wynosi kilka milionów złotych, kara dla Wykonawcy wyniesie kilkaset tysięcy złotych za dzień. Stwierdzamy, iż kary powinny mobilizować Wykonawcę, a nie prowadzić do zaburzenia jego płynności finansowej/upadłości.

Jednocześnie w celu zachowania zasady równowagi stron, wnosimy o zmianę wysokości kar dla Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że kary w umowie pełnią swego rodzaju funkcję represyjną. Są sankcją stosowaną przez Zamawiającego wobec Wykonawcy w razie niewykonania lub nienależytego wykonania przez niego zobowiązania. Co do zasady, ustalenie i podanie wysokości kar przez Zamawiającego, ma na celu zapewnienie zrealizowania przedmiotu umowy i zmobilizowanie Wykonawcy do jego nalezytego i terminowego wykonania. Ustalenie kar nie jest celem spełnienia świadczenia. Zamawiający uczestniczy w projekcie unijnym i zobowiązany jest na podstawie umowy o dotacje unijną o dotrzymanie konkretnych terminów rozliczenia wskazanej dotacji. Brak dotrzymania umownych terminów skutkuje, w przypadku Zamawiającego, nałożeniem przez Instytucję Zarządzającą korekt finansowych łącznie z możliwością utraty dofinasowania.

Niemniej jednak Zamawiający dokonuje modyfikacji treści §17 ust. 1, który otrzymuje brzmienie:

„W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy naliczone będą kary umowne:

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną:
   1) za zwłokę w wykonaniu zadania (niedochowanie terminów końcowych określonych w § 2 ust 2) w wysokości 0,1 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki
   2) za niedochowanie terminu uzyskania pozwolenia na użytkowanie w wysokości 0,1 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki,
   3) za zwłokę w przedłożeniu Zamawiającemu harmonogramu finansowo - rzeczowego w wysokości 0,01% wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki,
   4) za nieprzedłożenie do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub projektu jej zmiany za każdy stwierdzony przypadek w wysokości 1 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy,

5) ***za nieprzedłożenie poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany za każdy stwierdzony przypadek w wysokości 1 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy,***
6) ***za brak zapłaty lub nieterminową zapłatę wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom za każdy stwierdzony przypadek w wysokości 2 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy,***
7) ***za niewprowadzenie zmiany do umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty za każdy stwierdzony przypadek w wysokości 1 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy***
8) ***za naruszenie obowiązku realizacji przedmiotu Umowy przy pomocy osób zatrudnionych przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę za każdy stwierdzony przypadek – karę umowną w wysokości 5000 zł (pięć tysięcy złotych),***
9) ***za zwłokę w usunięciu wad i usterek w okresie rękojmi w wysokości 0,3 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki liczonej od daty wyznaczonej na usunięcie wad,***
10) ***za odstąpienie od umowy przez Wykonawcę z przyczyn nie zawinionych przez Zamawiającego oraz odstąpienia od umowy przez Zamawiającego w przypadkach określonych w § 14 i § 18 ust. 2 pkt. 2-4 umowy w wysokości 10 % wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy,***
11) ***za niewykonanie danej części umowy za pomocą podwykonawcy z którego zasobów Wykonawca korzystał składając ofertę – w wysokości różnicy ceny ofertowej własnej, a ceny oferty Wykonawcy kolejnego w punktacji, jednak nie więcej niż 10% wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust. 1 umowy,***
12) ***za każdy stwierdzony przypadek nienależytego wykonania robót opisany w §7 umowy w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto określonego w § 10 ust.1 umowy jednak nie mniej niż 10 000,00 zł***
13) ***za niewywiązanie się Wykonawcy ze zobowiązań wynikających z zapisów w § 5 ust. 7, w wysokości 3 %"***

Pytanie 15: *Prosimy o zmianę §18 ust. 2 pkt. 3 Umowy o treści:*

„Wykonawca bez uzasadnionych przyczyn nie rozpoczął robót, przerwał ich realizację robót oraz nie kontynuuje ich pomimo pisemnego wezwania Zamawiającego;"
na następującą:

„Wykonawca bez uzasadnionych przyczyn nie rozpoczął robót, przerwał ich realizację robót oraz nie kontynuuje ich pomimo pisemnego wezwania Zamawiającego, po upływie wyznaczonego terminu 14 dni;"

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje modyfikacji treści §18 ust. 2 pkt. 3, który otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca bez uzasadnionych przyczyn nie rozpoczął robót, przerwał ich realizację oraz nie kontynuuje ich pomimo pisemnego wezwania Zamawiającego, po upływie wyznaczonego terminu 7 dni"

Pytanie 16: *Prosimy o zmianę treści §3 ust. 6 Karty Gwarancyjnej:*

„Koszt serwisowania, przeglądów gwarancyjnych łącznie z wymianą materiałów eksploatacyjnych zamontowanych urządzeń, w okresie gwarancji ponosi Wykonawca."
na następującą:
„Koszt serwisowania oraz przeglądów gwarancyjnych zamontowanych urządzeń, w okresie gwarancji ponosi Wykonawca."

Argumentacja została przedstawiona w pytaniu nr 13

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje modyfikacji treści §3 ust. 6 Karty Gwarancyjnej, który otrzymuje brzmienie:

„Koszt serwisowania, przeglądów gwarancyjnych łącznie z wymianą części eksploatacyjnych zamontowanych urządzeń, których to części wymianę narzuca producent dla zachowania gwarancji, w okresie gwarancji ponosi Wykonawca."

Pytanie 17: *Prosimy o zmianę treści §4 ust. 2 Karty Gwarancyjnej:*

„W przypadku stwierdzenia istnienia wady obciążającej Gwaranta, Zamawiający wyznacza Gwarantowi odpowiedni termin na jej usunięcie. Usunięcie wady stwierdza się protokolarnie."
na następującą:
„W przypadku stwierdzenia istnienia wady obciążającej Gwaranta, Zamawiający wyznacza Gwarantowi odpowiedni termin na jej usunięcie, nie krótszym niż 14 dni oraz biorąc pod uwagę względy techniczne oraz dostępność materiałów. Usunięcie wady stwierdza się protokolarnie."

Argumentacja została przedstawiona w pytaniu nr 12.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż termin zostanie wyznaczony uwzględniając okoliczności danego przypadku.

Z up. Wójta
Piotr Buras
Zastępca Wójta

KIEROWNIK
Referatu Inwestycji, Gospodarki Przestrzennej, Ochrony Środowiska i Gospodarki Nieruchomościami
Zbigniew Krakowiak