

Gmina Miasto Świnoujście  
ul. Wojska Polskiego 1/5  
72-600 Świnoujście

WIM.271.1.7.2019

Świnoujście, dn. 23 września 2019 r.

1. Wykonawcy-uczestnicy postępowania  
WIM.271.1.7.2019
2. Strona internetowa Zamawiającego, na  
której umieszczono ogłoszenie  
o zamówieniu i udostępniono  
SIWZ.WIM.271.1.7.2019

**Dotyczy:** odpowiedzi na pytania Wykonawców dotyczące treści SIWZ WIM.271.1.7.2019 postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Budowa Etapu I wejścia na plażę w Świnoujściu przy ul. Uzdrowskiej w ramach zadania: „Budowa publicznego ciągu pieszego – przejścia na plażę na przedłużeniu ul. Uzdrowskiej”

Działając na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 ze zm.; dalej „ustawa PZP”) Zamawiający, Gmina Miasto Świnoujście, przekazuje treść zapytań o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej „SIWZ”) wraz z wyjaśnieniami:

**Pytanie 1:**

**Dotyczy projektu umowy § 3 ust. 1**

Prosimy Zamawiającego o wyjaśnienie treści powyższej jednostki redakcyjnej i potwierdzenie, że wykonawca jest zobowiązany do wykonania w ramach wynagrodzenia ryczałtowego wszystkich prac niezbędnych do wykonania przedmiotu zamówienia, które wynikają wprost z dokumentacji projektowej.

**Odpowiedź:**

Zapis § 3 ust. 1 projektu Umowy zawiera sformułowanie „Wynagrodzenie ryczałtowe Wykonawcy za wykonanie całości robót”. Zwrot ten należy definiować zgodnie z przepisem art. 632 § 1 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1145).

**Pytanie 2:**

**Dotyczy projektu umowy § 6 ust. 7 oraz § 10 ust. 2 lit p**

Prosimy Zamawiającego o zmianę powyższej jednostki redakcyjnej i nałożenie na Wykonawcę obowiązku złożenia dokumentacji powykonawczej na termin wyznaczonego odbioru lub w terminie 14 dni od daty zgłoszenia do odbioru. Dotychczasowe postanowienie odbiegające od normalnych zasad realizacji analogicznych kontraktów i skutkuje faktycznie skróceniem określonego w umowie terminu realizacji robót. Przygotowanie kompletnej dokumentacji powykonawczej jest bowiem możliwe dopiero po faktycznym zakończeniu wszystkich robót i analogicznie jak pozostałe obowiązki umowne wymaga czasu.

**Odpowiedź:**

Zapisy pozostają bez zmian.

**Pytanie 3:**

**Dotyczy projektu umowy § 8 ust. 7 lit. f**

Prosimy Zamawiającego o zmianę powyższej jednostki redakcyjnej i określenie minimalnej ilości dni płatności faktury na 21 dni – zastrzeżony termin jest bowiem terminem zastrzeżonym zdecydowane na niekorzyść Wykonawcy i jest zbyt krótki z racji chociażby na zakres czynności weryfikacyjnych po otrzymaniu faktury. Zastrzeżony termin odbiega od terminu płatności należności od Zamawiającego Wykonawcy a nadto od terminu płatności jaki dla płatności należności zastrzegł sobie Zamawiający – (właśnie 21 dni ).Tak istotne o odbiegające od warunków PZP ingerowanie w treść stosunków między Wykonawcą a podwykonawcą nie ma żadnego uzasadnienia w interesach tak Zamawiającego jak dodatkowego oparcia w regulach wynikających z Prawa Zamówień Publicznych.

**Odpowiedź:**

Zapisy pozostają bez zmian.

**Pytanie 4:**

**Dotyczy projektu umowy § 8 ust. 8 lit. b**

Prosimy Zamawiającego o usunięcie lub odpowiednią modyfikację ww. jednostki redakcyjnej. Przedmiotowe wymagania są nie do pogodzenia z celem i istota projektowanego stosunku prawnego a ponadto ograniczają zasadę konkurencji i naruszają przez to postanowienia prawa zamówień publicznych oraz prawo do ułożenia stosunku pomiędzy Wykonawcą a podwykonawcą wg własnego uznania Stron. Wykonawcy Wykonawca bowiem odpowiada za prace swoich podwykonawców względem Zamawiającego jak za działania własne. Winien on zatem mieć swobodę w doborze ewentualnych podwykonawców oraz w ułożeniu z nim stosunków wg własnego uznania. Potrącanie czy też zatrzymanie części wynagrodzenia, które nie jest uznawane na brak zapłaty jest powszechnym sposobem zabezpieczenia roszczeń finansowych związanych z należytych wykonaniem umowy oraz roszczeń związanych z usunięciem wad i usterek w sytuacji gdy Podwykonawca nie chce lub nie może z uwagi na związane z tym koszty czy też inne wymagania przedstawić innej formy zabezpieczenia roszczeń Wykonawcy. Analogiczna zresztą forma zabezpieczeń gotówkowa czy też bez gotówkowa obowiązuje pomiędzy Zamawiającym i Wykonawcą zaś żaden z zapisów Prawa zamówień publicznych czy też innych przepisów prawnych nie zakazuje stosowania postanowień dot. zabezpieczenia zabronionych przez Zamawiającego.

Dodatkowo stosownie do informacji zamawiającego wskazujemy, iż Zabezpieczenie o którym mowa zgodnie z przyjętym podglądem nie stanowi składnika wynagrodzenia za które na podstawie art. 647(1) K.C. Zamawiający nie odpowiada solidarnie.

Dla jasności sytuacji w powyższym przedmiocie i zrozumienia ww. sytuacji generalnego Wykonawcy i Podwykonawców Zamawiający często w powyższych sytuacjach nakazują zamieszczenie w umowach podwykonawczych następującego zapisu:

*„Podwykonawca oświadcza, iż kwoty zatrzymane kwot na poczet zabezpieczenia ewentualnych roszczeń Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy oraz roszczeń z tytułu gwarancji jakości i rękojmi za wady na wykonane roboty stanowi wyłącznie wewnętrzne zobowiązanie pomiędzy Wykonawcą a Podwykonawcą w związku z czym nie będzie dochodził w stosunku do Zamawiającego - ..... z tytułu dokonanego zatrzymania jakichkolwiek roszczeń”*

Prosimy ewentualnie o dokonanie analogicznego uzupełnienia w Umowie.

**Odpowiedź:**

Zapisy pozostają bez zmian.

**Pytanie 5:**

**Dotyczy projektu umowy § 8 ust. 13**

Prosimy Zamawiającego o zmianę powyższej jednostki redakcyjnej i określenie minimalnej ilości dni zgłoszenia na 2 dni. Powyższe istotne wyprzedzenie z uwagi na wcześniejszą obowiązującą procedurę

akceptacji w sposób nieuzasadniony wydłuża możliwość wejścia Podwykonawcę na budowę i nie zawiera najmniejszego uzasadnienia.

**Odpowiedź:**

**Zapis § 8 ust. 13 projektu umowy otrzymuje brzmienie:** Niezależnie od postanowień zawartych w ust. 4 i 6 zamiar wprowadzenia Podwykonawcy na teren budowy, w celu wykonania zakresu robót określonego w ofercie, Wykonawca powinien zgłosić Zamawiającemu z co najmniej 2 - dniowym wyprzedzeniem. Bez zgody Zamawiającego, Wykonawca nie może umożliwić Podwykonawcy wejścia na teren budowy i rozpoczęcia prac, zaś sprzeczne z niniejszymi postanowieniami postępowanie Wykonawcy poczytywane będzie za nienależyte wykonanie umowy.

**Pytanie 6:**

**Dotyczy projektu umowy § 12 ust. 1 lit. a-l**

Prosimy Zamawiającego o zmianę treść powyższych jednostek redakcyjnych i obniżenie wysokości kar umownych jako zdecydowanie i rażąco wygórowanych.

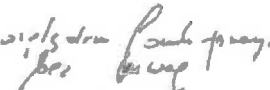
**Odpowiedź:**

Zapisy pozostają bez zmian.

Z poważaniem,

  
**INŻYNIER KONTRAKTU**

Michał Naściuk

  
Podpisana przez Jolantę Rethowską-Niewiarowską

**RADCA PRAWNY**

Jolanta Rethowska-Niewiarowska

KO-660

