Świnoujście, dnia 22.08.2016 r.

**Znak sprawy WIM.271.1.43.2016.KJ**

Nr pisma: .............................................

1. Strona internetowa Zamawiającego, na której umieszczono ogłoszenie o zamówieniu i udostępniono SIWZ - WIM.271.1.43.2016

2. Wykonawcy-uczestnicy postępowania.

**Dotyczy: postępowania WIM.271.1.43.2016 dotyczącego wyboru wykonawcy na realizację zamówienia publicznego na wykonanie przebudowy dachu budynku Szkoły Podstawowej nr 1 w ramach zadania.: „Termomodernizacja obiektów użyteczności publicznej w Świnoujściu”.**

Zamawiający na mocy przysługujących mu w świetle przepisu art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 roku, poz. 2164) uprawnień, niniejszym udziela wyjaśnień w postępowaniu o zamówienie publiczne, przekazując treść pytań Wykonawców i odpowiedzi Zamawiającego wszystkim Wykonawcom, biorącym udział w postępowaniu i publikując je również na stronie internetowej Zamawiającego w następujący sposób:

**Odpowiedzi na pytania Wykonawcy z dnia 01.08.2016 r.**

Pytanie nr 1

W § 2 Wzoru Umowy, zatytułowanym „Terminy” Zamawiający wskazuje, iż „jeżeli z dokumentów przedłożonych Zamawiającemu, będzie wynikać niemożność realizacji całości lub części zamówienia ze względu na wymogi przepisów o ochronie przyrody, termin realizacji umowy zostaje wydłużony o okres ochronny ptaków, nie dłużej jednak jak do 20 marca 2017 r.”.

W tym miejscu Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie przez Zamawiającego odpowiedzi na pytanie – Co w przypadku, gdy z uwagi na wydłużony okres ochronny ptaków Wykonawca nie będzie w stanie wykonać przedmiotu zamówienia w terminie do dnia 20.03.2017 r.?

Odpowiedź nr 1

W przypadku występowania gniazd lub siedlisk ptaków, Zamawiający wystąpi do Zachodniopomorskiej Rejonowej Dyrekcji Ochrony Środowiska celem uzyskania zezwolenia na odstępstwo od zakazów obowiązujących w stosunku do chronionych gatunków zwierząt i ptaków. W przypadku nie uzyskania zezwolenia Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany terminu.

Pytanie nr 2

W § 3 ust 6 Wzoru Umowy zatytułowanym „Wynagrodzenie” Zamawiający wskazał, iż „Podstawą do wystawienia faktury częściowej jest przejściowy protokół częściowego odbioru robót potwierdzający ich wykonanie, **bez istotnych zmian**, podpisany przez kierownika budowy oraz upoważnionego przedstawiciela Zamawiającego”.

W tym miejscu Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o zmianę wyrażenia „**bez istotnych zmian**” na wyrażenie kodeksowe „**bez istotnych wad**”. Powyższe wynika z faktu, że nie wiadomym jest co należy rozumieć przez pojęcie „bez istotnych zmian”, gdyż takowe sformułowanie nie funkcjonuje ani w ustawie PZP ani też w kodeksie cywilny.

Niemniej jednak, w przypadku nieprzychylenia się przez Zamawiającego do powyższego wniosku Wykonawcy, Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z prośbą o udzielenie odpowiedzi na pytanie – **co Zamawiający rozumie pod pojęciem „bez istotnych zmian” i czy to pojęcie jest dla Zamawiającego tożsame z kodeksowym sformułowaniem „bez istotnych wad”**

Ponadto Wykonawca zwraca się o wykreślenie ze wskazanego zapisu umowy słowa „przejściowy”.

Przepisy prawa budowlanego nie znają konstrukcji „przejściowego protokołu częściowego odbioru robót”. Funkcjonują protokół częściowego wykonania robót, wykonania robót zanikających, końcowy protokół ale nie ma przejściowego protokołu.

Niemniej jednak gdyby Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy to Wykonawca zwraca się z pytaniem co Zamawiający rozumie pod pojęciem „przejściowy protokół” ?

Odpowiedź nr 2

Pojęcie „ bez istotnych zmian” jest tożsame z sformułowaniem „bez istotnych wad”,” pojęcie „przejściowy protokoł częściowego odbioru robót” jest tożsame z pojęciem „protokołu częściowego wykonania robót”.

Pytanie nr 3

W § 3 ust 7 Wzoru Umowy zatytułowanym „Wynagrodzenie” Zamawiający wskazał, iż „Podstawą do wystawienia faktury końcowej jest protokół odbioru końcowego robót potwierdzający, że zostały wykonane **bez istotnych zmian**, podpisany przez upoważnionego przedstawiciela Zamawiającego. W przypadku, gdy protokół odbioru końcowego zawiera informacje **o usterkach** robót stwierdzonych przez komisję podczas odbioru, podstawą do wystawienia faktury końcowej jest protokół potwierdzający usunięcie usterek stwierdzonych podczas odbioru końcowego, podpisany przez upoważnionego przedstawiciela zamawiającego.

W tym miejscu Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o zmianę wyrażenia „**bez istotnych zmian**” na wyrażenie kodeksowe „**bez istotnych wad**” (uzasadnienie wniosku jak w punkcie 2 przedmiotowego pisma)

Niemniej jednak, w przypadku nieprzychylenia się przez Zamawiającego do powyższego wniosku Wykonawcy, Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z prośbą o udzielenie odpowiedzi na pytanie – **co Zamawiający rozumie pod pojęciem „bez istotnych zmian” i czy to pojęcie jest dla Zamawiającego tożsame z kodeksowym sformułowaniem „bez istotnych wad”.**

W dalszej kolejności Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o dodatnie w zdaniu drugim słowa „gdy protokół odbioru końcowego zawiera informacje **o istotnych usterkach/wadach** robót”. W konsekwencji przedmiotowe zdanie otrzymałoby brzmienie – „W przypadku, gdy protokół odbioru końcowego zawiera informacje **o istotnych wadach**  robót stwierdzonych przez komisję podczas odbioru, podstawą do wystawienia faktury końcowej jest protokół potwierdzający usunięcie **tychże** usterek stwierdzonych podczas odbioru końcowego, podpisany przez upoważnionego przedstawiciela zamawiającego”. Powyższe wynika z faktu, że zgodnie z utrwaloną linią orzecznictwa Sądu Najwyższego tylko wystąpienie wad istotnych uprawnia Zamawiającego do odmowy dokonania odbioru końcowego i wstrzymania się z wypłatą należnego Wykonawcy wynagrodzenia.

W przypadku jednak odmowy dokonania powyższej modyfikacji Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z prośbą o udzielenie odpowiedzi na pytanie – **wystąpienie jakich wad – istotnych czy nieistotnych miał na myśli Zamawiający w zdaniu drugim § 3 ust. 7** ?

Odpowiedź nr 3

Odnośnie określeń „bez istotnych zmian” i „ „bez istotnych wad” należy rozumieć jak w odpowiedzi nr 2. Drugie zdaniu §3 ust.7 projektu umowy Z

Drugie zdanie §3 ust.7 projektu umowy dotyczy istotnych zmian.

Pytanie nr 4

W § 5 ust 5 Wzoru Umowy zatytułowanym „Odbiór Robót” Zamawiający wskazał, iż „Do obowiązków Wykonawcy należy skompletowanie i przedstawienie inspektorowi nadzoru – koordynatorowi pracy inspektorów dokumentów pozwalających na ocenę prawidłowości wykonania przedmiotu odbioru, a w szczególności:

* dziennika budowy – 3 egz. – oryginał + 2 kopie,
* zaświadczeń właściwych jednostek i organów – po 3 egz.,
* protokołów odbiorów – po 3 egz.,
* niezbędnych świadectw kontroli jakości – po 3 egz.,
* dokumentacji powykonawczej ze wszystkimi zmianami dokonanymi w toku budowy jeżeli takie wystąpiły – po 3 egz.”

W tym miejscu Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z prośbą o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy zapis wskazany powyższej należy rozumieć w ten sposób, że Wykonawca jest zobowiązany do skompletowania i przedstawienia inspektorowi nadzoru – koordynatorowi pracy inspektorów dokumentów w następujących ilościach:

* dziennika budowy – 3 egz. – oryginał + 2 kopie,
* zaświadczeń właściwych jednostek i organów – po 3 egz., **tj. 1 oryginał + 2 kopie**,
* protokołów odbiorów – po 3 egz., **tj. 1 oryginał + 2 kopie**,
* niezbędnych świadectw kontroli jakości – po 3 egz., **tj. 1 oryginał + 2 kopie**,
* dokumentacji powykonawczej ze wszystkimi zmianami dokonanymi w toku budowy jeżeli takie wystąpiły – po 3 egz. **tj. 1 oryginał + 2 kopie**,?”

Część wskazanych dokumentów jest dokumentami administracyjnymi wydawanymi przez organy administracji rządowej terenowej i samorządowej i dokumenty te najczęściej wydawane są dla wnioskującego w jednym egzemplarzu. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o wyraźne wskazanie w jakich formach mogą być składane wskazane w umowie dokumenty.

Odpowiedź nr 4

Dokumentację odbiorową należy przekazać Zamawiającemu w 3 egzemplarzach – jeden oryginał + dwie kopie.

Pytanie nr 5

1. W § 7 ust 14 i 17 Wzoru Umowy zatytułowanym „Podwykonawcy” Zamawiający wskazał, iż „Jednocześnie strony umowy zgodnie postanawiają, **iż płatności za roboty budowlane wykonane przez podwykonawców lub dalszych podwykonawców dokonywane będą przez Zamawiającego bezpośrednio na ich rachunki**, po przedstawieniu Zamawiającemu oryginału faktury Wykonawcy wraz z dyspozycją przekazania płatności na rzecz podwykonawców lub dalszych podwykonawców oraz kopii faktur podwykonawców lub dalszych podwykonawców wystawionych dla Wykonawcy lub podwykonawcy, obejmujących wyżej wymienione prace”.

*§ 7 ust 17* „*Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne z następujących tytułów i w podanych niżej wysokościach:*

* 1. *z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom – 0,50% kwoty wynagrodzenia szacunkowego brutto określonego w § 3 ust. 1”*

*Wobec powyższego Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z prośbą o udzielenie odpowiedzi na pytanie dlaczego Wykonawca ma zapłacić karę umowną w kwocie 0,50% kwoty wynagrodzenia ryczałtowego brutto określonego w § 3 ust. 1 skoro to Zamawiający będzie uiszczał wynagrodzenie bezpośrednio na rzecz podwykonawców a nie Wykonawca, o czym stanowi W § 7 ust 14* *Wzoru Umowy? Dodatkowo Wykonawca zwraca uwagę na fakt, że zapis ten jest bezskuteczny bo nie można zastrzec skutecznie kary umownej za świadczenie pieniężne (por. art. 483 k.c.).*

**Art. 483. § 1.**Można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania **zobowiązania niepieniężnego** nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna).

*Bez wątpienia więc brak zapłaty czy też nieterminowa zapłata jest świadczeniem pieniężnym. Zapis ten jest bezskuteczny.*

*Powyższe jest tym bardziej uzasadnione, że to Zamawiający zastrzegł, że będzie uiszczał bezpośrednio wynagrodzenie na rzecz Podwykonawców, niezależne od tego czy Wykonawca zapłaci czy też nie wynagrodzenie na ich rzecz.*

*Jest to zapis umowny będący niezrozumiałą dla Wykonawcy modyfikacją 1rt. 143e ustawy Prawo zamówień publicznych. Zamawiający w sytuacji, o której mowa w art. 143 e ust. 7 ma prawo co najwyżej odstąpić od zawartej umowy, ale nie ma prawa naliczać kar umownych w sytuacji zaistnienia okoliczności wskazanych w w/w przepisie.*

*Art. 143e PZP*

1. Zamawiający dokonuje bezpośredniej zapłaty wymagalnego wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy, który zawarł zaakceptowaną przez zamawiającego umowę o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub który zawarł przedłożoną zamawiającemu umowę o podwykonawstwo, której przedmiotem są dostawy lub usługi, w przypadku uchylenia się od obowiązku zapłaty odpowiednio przez wykonawcę, podwykonawcę lub dalszego podwykonawcę zamówienia na roboty budowlane.

2. Wynagrodzenie, o którym mowa w ust. 1, dotyczy wyłącznie należności powstałych po zaakceptowaniu przez zamawiającego umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub po przedłożeniu zamawiającemu poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są dostawy lub usługi.

3. Bezpośrednia zapłata obejmuje wyłącznie należne wynagrodzenie, bez odsetek, należnych podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy.

4.Przed dokonaniem bezpośredniej zapłaty zamawiający jest obowiązany umożliwić wykonawcy zgłoszenie w formie pisemnej uwag dotyczących zasadności bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy, o których mowa w ust. 1. Zamawiający informuje o terminie zgłaszania uwag, nie krótszym niż 7 dni od dnia doręczenia tej informacji.

5. W przypadku zgłoszenia uwag, o których mowa w ust. 4, w terminie wskazanym przez zamawiającego, zamawiający może:

*1) nie dokonać bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu*

*podwykonawcy, jeżeli wykonawca wykaże niezasadność takiej zapłaty albo*

*2) złożyć do depozytu sądowego kwotę potrzebną na pokrycie wynagrodzenia*

*podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy w przypadku istnienia zasadniczej*

*wątpliwości zamawiającego co do wysokości należnej zapłaty lub podmiotu, któremu*

*płatność się należy,*

*albo*

*3) dokonać bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu*

*podwykonawcy, jeżeli podwykonawca lub dalszy podwykonawca wykaże zasadność takiej*

*zapłaty.*

6. W przypadku dokonania bezpośredniej zapłaty podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy, o których mowa w ust. 1, zamawiający potrąca kwotę wypłaconego wynagrodzenia z wynagrodzenia należnego wykonawcy.

7. Konieczność wielokrotnego dokonywania bezpośredniej zapłaty podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy, o których mowa w ust. 1, lub konieczność dokonania bezpośrednich zapłat na sumę większą niż 5% wartości umowy w sprawie zamówienia publicznego może stanowić podstawę do odstąpienia od umowy w sprawie zamówienia publicznego przez zamawiającego.

8. Przepisy [art. 143a-143d](https://sip.legalis.pl/document-view.seam?documentId=mfrxilrtgi2tqobzg42tgltqmfyc4mztge3dqmjzg4) nie naruszają praw i obowiązków zamawiającego, wykonawcy, podwykonawcy i dalszego podwykonawcy wynikających z przepisów art. 647ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny.

*Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się o wykreślenie ze wzoru umowy tych zapisów, a w sytuacji kiedy Zamawiający nie zgodzi się z wnioskiem Wykonawcy, Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o podanie konkretnych podstaw prawnych zapisu § 7 ust. 14.*

Odpowiedź nr 5

Zamawiający podtrzymuje zapisy w § 7 ust. ust.14 i 17 Wzoru Umowy dotyczące kar oraz płatności za roboty wykonane przez podwykonawców. Powyższe wynika z art. 14 Pzp.

Pytanie nr 6

W § 8 ust 2 lit. i Wzoru Umowy zatytułowanym „Obowiązki Stron” Zamawiający wskazał, iż do obowiązków wykonawcy należy zorganizowanie robót w sposób ograniczający uciążliwości z nimi związane do koniecznego minimum oraz nie kolidujący z bieżącym funkcjonowaniem obiektów szkolnych,

W tym miejscu Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego z pytaniem co rozumie się przez pojęcie „nie kolidujący z bieżącym funkcjonowaniem obiektów szkolnych”? W jakich godzinach w związku z tym mogą być prowadzone roboty budowlane powodujące hałas? Czy są jakieś godziny w których w ogóle roboty budowlane nie mogą być prowadzone, jeżeli tak to jakie to godziny i w jakich dniach one obowiązują?

Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się ponadto o dokładne wyjaśnienie przez Zamawiającego w jakich dniach tygodni oraz godzinach będą mogły być prowadzone prace na obiekcie. Z uwagi na termin wszczęcia postępowania i ewentualnego podpisania umowy, jej realizacja rozpocznie się już w okresie roku szkolnego, co może mieć istotny wpływ na termin realizacji przedmiotu umowy.

Odpowiedź nr 6

Pod pojęciem prowadzenia robót w sposób nie kolidujący z bieżącym funkcjonowaniem obiektów szkolnych Zamawiający rozumie organizację robót dostosowaną do czynnego obiektu szkolnego, ze szczególnym zachowaniem przepisów bhp, uwzględniającą także pracę w godzinach pozalekcyjnych. Harmonogram prowadzenia robót należy uzgodnić z dyrekcją szkoły.

Pytanie nr 7

W § 8 ust 3 Wzoru Umowy zatytułowanym „Obowiązki Stron” Zamawiający wskazał, iż „Bez względu na zawarte umowy ubezpieczeniowe Wykonawca ponosi wszelką odpowiedzialność za ewentualne szkody, które mogą być wyrządzone w związku z wykonywanymi robotami”.

W tym miejscu Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o wykreślenie przedmiotowego zapisu.

Odpowiedź nr 7 Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w § 8 ust. 3 Wzoru Umowy.

Pytanie nr 8

W § 10 ust 1 lit. a, c, d ,eWzoru Umowy zatytułowanym „Kary i odszkodowania” Zamawiający wskazał, iż Strony postanawiają, iż obowiązującą je formą odszkodowania stanowią – z zastrzeżeniem ust. 3 - kary umowne z następujących tytułów i w podanych niżej wysokościach, które Wykonawca zapłaci Zamawiającemu:

1. za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy lub jego części – 0,2% kwoty wynagrodzenia szacunkowego brutto za każdy dzień kalendarzowy zwłoki po terminach zakończenia określonych w § 2 niniejszej umowy,
2. za zwłokę w przekazaniu harmonogramu rzeczowo-finansowego – 0,02% kwoty wynagrodzenia szacunkowego brutto za każdy dzień kalendarzowy zwłoki po terminie przekazania określonym w § 8 ust. 2 lit. c) niniejszej umowy,
3. za zwłokę w usuwaniu wad i usterek stwierdzonych podczas odbioru końcowego – 0,10% kwoty wynagrodzenia szacunkowego brutto za każdy dzień kalendarzowy zwłoki po terminach określonych w protokołach odbioru końcowego ,
4. za zwłokę w usuwaniu wad i usterek zgłoszonych przez Zamawiającego w okresie rękojmi i gwarancji - 0,10% kwoty wynagrodzenia szacunkowego brutto za każdy dzień kalendarzowy zwłoki w stosunku do wyznaczonych terminów.
5. za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy – 10 % kwoty wynagrodzenia szacunkowego brutto określonego w § 3 ust. 1.

W tym miejscu Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o zmianę wysokości zastrzeżonej kary umownej odpowiednio z 0,2% na 0,1 % oraz z 0,10% na 0,02% oraz z 10% na 5%.

Odpowiedź nr 8

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w § 10 ust.1 lit. a, c, d, e Wzoru Umowy.

Pytanie nr 9

W § 11 ust 2 Wzoru Umowy zatytułowanym „Odstąpienie od umowy” Zamawiający wskazał, iż „Wykonawcy przysługuje prawo do odstąpienia od umowy, jeżeli Zamawiający opóźni przekazanie placu budowy o więcej niż 21 dni w stosunku do terminu określonego w umowie. Oświadczenie o odstąpieniu Wykonawca może złożyć w terminie 7 dni liczonych od 22 dnia opóźnienia.

W tym miejscu Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o dodania po kropce nowych zapisów o brzmieniu „W takim przypadku Zamawiający zapłaci na rzecz Wykonawcy karę umowną w wysokości 5% kwoty wynagrodzenia ryczałtowego brutto określonego w § 3 ust. 1. Jeżeli kara umowna nie pokrywa rzeczywiście poniesionej szkody, Strony mogą dochodzić odszkodowania uzupełniającego na ogólnych zasadach”.

Odpowiedź nr 9

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w § 11 ust. 2 Wzoru Umowy.

Pytanie nr 10

W § 12 lit e Wzoru Umowy zatytułowanym „Rozwiązania”{ Zamawiający wskazał, iż „w przypadku wydania nakazu zajęcia majątku Wykonawcy, a w szczególności zajęcia wierzytelności z tytułu wykonania umow.

W tym miejscu Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o zmodyfikowanie tego zapisu w ten sposób, że „**w przypadku wydania nakazu zajęcia wierzytelności Wykonawcy z tytułu wykonania przedmiotowej umowy**”. Zamawiający nie powinien bowiem rozwiązywać umowy w przypadku, gdy została zajęta jakakolwiek wierzytelność Wykonawcy z innego tytułu, niż przedmiotowa umowa.

Odpowiedź nr 10

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w §12 lit. e.

Pytanie nr 11

W § 13 ust 2 lit d Zamawiający wskazał, iż „W razie odstąpienia lub wypowiedzenia umowy, Wykonawca zobowiązany jest do:

d) wezwania Zamawiającego do dokonania odbioru wykonywanych robót w toku i robót  
 zabezpieczających, jeżeli odstąpienie od umowy nastąpiło z przyczyn, za które  
 Wykonawca nie odpowiada.

W tym miejscu Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu w następujący sposób: „W razie odstąpienia lub wypowiedzenia umowy, Wykonawca zobowiązany jest do:

d) wezwania Zamawiającego do dokonania odbioru wykonywanych robót w toku i robót  
 zabezpieczających, ~~jeżeli odstąpienie od umowy nastąpiło z przyczyn, za które  
 Wykonawca nie odpowiada.~~

W konsekwencji przedmiotowy zapis otrzymałby brzmienie: „W razie odstąpienia lub wypowiedzenia umowy, Wykonawca zobowiązany jest do:

d) **wezwania Zamawiającego do dokonania odbioru wykonywanych robót w toku i robót  
 zabezpieczających,**

*Dokonanie powyższej modyfikacji przez Zamawiającego jest uzasadnione tym, że zgodnie z* art. 395 § 2 k.c. Art. 395 [Umowne prawo odstąpienia]

*§ 1. Można zastrzec, że jednej lub obu stronom przysługiwać będzie w ciągu oznaczonego terminu prawo odstąpienia od umowy. Prawo to wykonywa się przez oświadczenie złożone drugiej stronie.*

*§ 2. W razie wykonania prawa odstąpienia umowa uważana jest za nie zawartą. To, co strony już świadczyły, ulega zwrotowi w stanie niezmienionym, chyba że zmiana była konieczna w granicach zwykłego zarządu. Za świadczone usługi oraz za korzystanie z rzeczy należy się drugiej stronie odpowiednie wynagrodzenie.*

Z powyższego zapisu wynika więc, że jeżeli strony nie zastrzegły skutków odstąpienia od umowy ex nunc (tj. na przyszłość) to muszą rozliczyć dotychczas spełnione świadczenia. W związku z tym Zamawiający jest zobowiązany do odbioru wykonach robót czy robót zabezpieczających w celu ich późniejszej wyceny i dokonania wzajemnego rozliczenia stron, niezależnie od tego czy odstąpienia nastąpiło z winy Wykonawcy czy też nie.

Odpowiedź nr 11

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w § 13 ust 2 lit. d.

Pytanie nr 12

W § 14 ust 2 Wzoru Umowy zatytułowanym „Gwarancja ” Zamawiający wskazał, iż „W dacie **bezusterkowego odbioru końcowego** całego przedmiotu umowy, lub w dacie protokolarnego potwierdzenia usunięcia usterek stwierdzonych przy odbiorze końcowym całego przedmiotu zamówienia, Wykonawca wystawi dokumenty gwarancyjne określające szczegółowe warunki gwarancji jakości - „Kartę gwarancyjną” wg wzoru, który jest załącznikiem nr 4 do umowy.”

W tym miejscu Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o dodania po słowach „Kartę gwarancyjną” wg wzoru słów „**oraz Instrukcję Użytkowania Obiektu, która stanowi integralną część dokumentu gwarancyjnego”.**

Wprowadzenie powyższego zapisu jest tym bardziej uzasadnione, że w załączniku nr 4 do umowy zatytułowanym „Kara gwarancyjna” wskazano, iż **„**Nie podlegają gwarancji wady powstałe na skutek:

1. szkód wynikłych z winy Zamawiającego (Użytkownika), a szczególnie użytkowania obiektu w sposób niezgodny z **instrukcją**, lub zasadami eksploatacji i użytkowania.

W przedmiotowej sprawie zasadnym więc jest dostarczenie przez Wykonawcę Zamawiającemu instrukcji użytkowania obiektu aby ten miał wiedzę na temat jego prawidłowego użytkowania oraz zapobiegania możliwości powstania jakiejkolwiek szkody w przyszłości.

Dodatkowo, Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o modyfikację przedmiotowego zapisu poprzez zastąpienie słów „**bezusterkowego odbioru końcowego**” słowami „**protokołu końcowego nie zawierającego wad istotnych**”

Odpowiedź nr12

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w § 14 ust 2 Wzoru Umowy.

Pytanie nr 13 W § 15 ust 3 lit c tiret piąty Wzoru Umowy zatytułowanym „Ustalenia końcowe” Zamawiający wskazał, iż Zmiany umowy przewidziane w ust. 1 dopuszczalne są na następujących warunkach:

* 1. ad ust. 1 lit. c) - zmiana terminu realizacji przedmiotu zamówienia:
  2. tiret piąte – o okres uniemożliwiający prowadzenie robót, jednak nie dłużej niż do 20 marca 2017 r.

W tym miejscu Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o udzielenie odpowiedzi na pytanie co w przypadku, gdy z uwagi na długi okres ochronny ptaków z obiektywnych względów nie będzie możliwym wykonanie przedmiotu zamówienia w terminie do 20 marca 2017 r. Czy w takim wypadku termin wykonania zamówienia zostanie wydłużony, a z Wykonawcą zostanie zawarty stosowny aneks do umowy?

Odpowiedź nr 13

W przypadku występowania gniazd lub siedlisk ptaków, Zamawiający wystąpi do Zachodniopomorskiej Rejonowej Dyrekcji Ochrony Środowiska celem uzyskania zezwolenia na odstępstwo od zakazów obowiązujących w stosunku do chronionych gatunków zwierząt i ptaków. W przypadku nie uzyskania zezwolenia Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany terminu.

Pytanie nr 14

W załączniku nr 4 do wzoru umowy Zamawiający wskazał, iż " Okres gwarancji ustala się na 7 lat (słownie : siedem lat); od daty bezusterkowego odbioru końcowego lub daty usunięcia usterek i wad określonych w protokole odbioru końcowego. Okres rękojmi wynosi 60 miesięcy od daty bezusterkowego odbioru końcowego lub daty usunięcia usterek i wad określonych w protokole odbioru końcowego”.

W tym miejscu Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o modyfikację przedmiotowego zapisu poprzez zastąpienie słów „**bezusterkowego odbioru końcowego**” słowami „**odbioru końcowego nie zawierającego wad istotnych**” oraz dodania słowa przed słowami usterek i wad „**istotnych”.**

W konsekwencji przedmiotowy zapis uzyskałby brzmienie „Okres gwarancji ustala się na 7 lat (słownie : siedem lat); od daty **odbioru końcowego nie zawierającego wad istotnych** lub daty usunięcia **istotnych usterek i wad** określonych w protokole odbioru końcowego. Okres rękojmi wynosi 60 miesięcy od daty **odbioru końcowego nie zawierającego wad istotnych** lub daty usunięcia **istotnych usterek i wad** określonych w protokole odbioru końcowego”.

Odpowiedź nr 14

Zamawiający podtrzymuje zapisy zapisy zawarte w załączniku nr 4 do Wzoru Umowy.