

WIM.271.1.45.2019

Świnoujście, dnia 18.10.2019 r.

1. Wykonawcy - uczestnicy postępowania WIM.271.1.45.2019
2. Strona internetowa Zamawiającego, na której umieszczono ogłoszenie o zamówieniu i udostępniono SIWZ.WIM.271.1.45.2019

Dotyczy: odpowiedzi na pytania Wykonawców z dnia 10.10.2019 r i 14.10.2019 r. dotyczące zadania pn.: „Budowa drogi wewnętrznej oraz zjazdu na ulicę Steyera w Świnoujściu”.

## ODPOWIEDZI NA PYTANIA

### Pytanie nr 1

W załączniku do SIWZ „Wzór Umowy”, Zamawiający w § 3 ust. 21 wskazał na obowiązek Wykonawcy w zakresie opisywania na protokołach odbioru częściowego i końcowego opisać zakres oraz wartość robót wykonywanych przez takich podwykonawców. Brak wypełnienia tego obowiązku może skutkować odmową dokonania odbioru częściowego lub przyjęcia faktury.

Wykonawca wnosi o usunięcie całego ust. 21, który w opinii Wykonawcy zakłada zbyt daleko idący formalizm. Zamawiający poprzez akceptację umowy o podwykonawstwo zna zarówno zakres jaki i wynagrodzenie Podwykonawcy, który dla Zamawiającego nie jest stroną umowy. Prace zgłaszane przez Wykonawcę, wykonane przez Podwykonawców, do odbioru są traktowane jako prace wykonane przez Wykonawcę, gdyż w stosunku do Zamawiającego to Wykonawca za nie w pełni odpowiada. Dodatkowo, Wykonawca do każdej faktury przedkłada oświadczenie Podwykonawców o braku zaległości w płatności. Zapis ten jest zbędny biorąc również pod uwagę uregulowanie wskazane w §6 ust. 20 Umowy.

W przypadku braku zgody Zamawiającego na wykreślenie w/w zapisu, Wykonawca wnosi o udzielenie odpowiedzi na pytanie:

1. Czemu ma służyć zapis wskazany w w/w ustępie,
2. Dlaczego został wprowadzony, skoro przepisy PZP takowego obowiązku na Wykonawcę nie nakładają.

### Odpowiedź

Art 143 d ustawy prawo zamówień publicznych określa minimalne postanowienia, jakie powinna zawierać umowa o roboty budowlane zawierana po przeprowadzeniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Tym samym możliwym jest wprowadzenie innych zapisów. W zakresie nieuregulowanym w pzp stosuje się przepisy Kodeksu Cywilnego.

Zamawiający nie przewiduje zmiany w umowie

### **Pytanie nr 2**

Wykonawca wnosi modyfikację § 4 ust. 2 Umowy **poprzez wykreślenie zdania** „Dokonanie odbioru robót zanikających i ulegających zakryciu nie wyłącza możliwości zgłoszenia zastrzeżeń w zakresie nienależytego wykonania Umowy na etapie odbioru końcowego robót”. Powyższe wynika z faktu, że takowy zapis przeczy istocie odbioru. Po to dokonuje się odbioru robót zanikających i ulegających zakryciu, by sprawdzić czy są w sposób należyty wykonane. Nie można więc raz wskazać, że są poprawnie wykonane a następnie twierdzić, że jednak nie.

W przypadku odmowy wykreślenia w/w zapisu Wykonawca wnosi o udzielenie odpowiedzi czemu ma przedmiotowy zapis służyć?

Po co mają się odbywać odbiory robót zanikających i ulegających zakryciu, skoro Zamawiający może później stwierdzić, pomimo odbioru, że są nienależycie wykonane. Skoro odbiór robót jest obowiązkiem Zamawiającego, czy zamawiający będzie odpowiadał wobec Wykonawcy za nienależyte dokonanie odbioru robót?

### **Odpowiedź**

Nie jest wykluczone, że podczas odbioru końcowego wyjdą jakieś nieprawidłowości związane z odebranymi robotami zanikającymi lub ulegającymi zakryciu.

Zamawiający nie przewiduje zmiany w umowie

### **Pytanie nr 3**

Wykonawca, wnosi o modyfikację zapisu wskazanego w § 6 ust. 13 pkt 1 lit. b wzoru umowy w następujący sposób:

1) W wypadku wad, lub usterek, które można usunąć, a które:

- a) Umożliwiają użytkowanie przedmiotu odbioru zgodnie z przeznaczeniem , może dokonać odbioru wyznaczając termin usunięcia wad i usterek;

Powyższa modyfikacja jest zgodna z obecną linią orzeczniczą Sądu Najwyższego, zgodnie z którą Zamawiający nie może uzależniać odbioru robót od braku jakichkolwiek wad. Tylko wady istotne uprawniają Zamawiającego do odmowy dokonania odbioru.

### **Odpowiedź**

Kwestionowany zapis zawarty jest w § 4 ust. 13 projektu umowy.

Zamawiający dokona zmiany w § 4 ust. 13 pkt 1 lit b umowy w następujący sposób:

„a) umożliwiają użytkowanie przedmiotu odbioru zgodnie z przeznaczeniem, dokona odbioru wyznaczając termin usunięcia wad i usterek;”

### **Pytanie nr 4**

Wykonawca, wnosi o usunięcie § 6 ust. 15 o następującej treści:

„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 7 - 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”.

Przedmiotowy zapis w praktyce jest bardzo uciążliwy i powoduje wydłużenie terminu realizacji inwestycji w przypadku wykonania części prac przez podwykonawców. Skoro bowiem Zamawiający wyraża zgodę na podwykonawcę to niezrozumiałym jest, że Wykonawca ma jeszcze na 7 dni przed zgłosić jego wejście na teren budowy. W praktyce sprowadza się to do upływu ponad miesiąca czasu, zanim podwykonawca wejście na budowę (14 dni – milczące zaakceptowanie draftu umowy, + 14 dni na milczące zaakceptowanie samej umowy + 7 dni na zgłoszenie wejścia Podwykonawcy na teren budowy).

### **Odpowiedź**

Zamawiający usuwa § 6 ust. 15

### **Pytanie nr 5**

W § 6 ust. 21 jest nieprawidłowe odniesienie do § 3 ust. 15

### **Odpowiedź**

§ 6 ust. 20, który w zmienionym projekcie umowy zastępuje § 6 ust. 21 (po usunięciu § 6 ust. 15) otrzymuje następujące brzmienie:

„20. W przypadku nieprzedstawienia oświadczeń lub dowodów o których mowa w § 3 ust. 11 Zamawiający uprawniony jest do wstrzymania zapłaty wynagrodzenia na rzecz Wykonawcy w części równej kwot wynikających z nieprzedstawienia wyżej wymienionych dowodów.”

### **Pytanie nr 6**

W § 6 ust. 22 znajduje się odniesienie do § 3 ust. 22 którego w umowie brak.

### **Odpowiedź**

§ 6 ust. 21, który w zmienionym projekcie umowy zastępuje § 6 ust. 22 (po usunięciu § 6 ust. 15) otrzymuje następujące brzmienie:

„21. Wykonawca oświadcza, iż zapłata przez Zamawiającego wynagrodzenia bezpośrednio na rachunki podwykonawców, zgodnie z § 3 niniejszej umowy, skutkuje wygaśnięciem wszelkich zobowiązań Zamawiającego wobec Wykonawcy z tytułu zapłaty wynagrodzenia umownego, za część robót wykonana przez podwykonawców, do wysokości kwoty zapłaconej bezpośrednio na rachunki podwykonawców.”

### **Pytanie nr 7**

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu wskazanego w § 7 ust. 1 poprzez dodanie lit. g i h o następującej treści:

- 1) Dokonanie odbiorów częściowych oraz odbiorów prac zanikających i ulegających zakryciu,
- 2) Zapłata wynagrodzenia na rzecz Wykonawcy

### **Odpowiedź**

Zamawiający nie przewiduje zmiany w umowie.

### Pytanie nr 8

Wykonawca wnosi o usunięcie zapisu wskazanego w §7 ust. 2 lit ff, tj. „bieżące prowadzenie tabeli zawierającej zestawienie umów z Podwykonawcami i stan ich rozliczeń. Aktualna na dany okres tabela stanowić będzie załącznik do protokołu częściowego odbioru robót oraz do protokołu końcowego odbioru robót”.

Powyższy wymóg nie wynika z przepisów PZP, które i tak w przypadku podwykonawców są bardzo rygorystyczne i prowadzą do dużej formalizacji całego procesu budowlanego. Nakładanie więc na wykonawcę dalej idących wymogów i tworzenia dodatkowych niepotrzebnych dokumentów, jest nieuzasadnione faktycznie ani terminowo. Skoro bowiem Zamawiający akceptuje danego wykonawcę i należne mu wynagrodzenie, to tym samym jest on w posiadaniu informacji o zakresie robót oraz wynagrodzeniu. Z kolei z oświadczeń przedkładanych Zamawiającemu wynika czy dany Podwykonawca ma jakieś roszczenia finansowe do Wykonawcy czy też nie.

### Odpowiedź

Art 143 d ustawy prawo zamówień publicznych określa minimalne postanowienia, jakie powinna zawierać umowa o roboty budowlane zawierana po przeprowadzeniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Tym samym możliwym jest wprowadzenie innych zapisów. W zakresie nieuregulowanym w pzp stosuje się przepisy Kodeksu Cywilnego. Nie ma przeszkód prawnych do zawarcia tego typu zapisów.

Zamawiający nie przewiduje zmiany w umowie

### Pytanie nr 9

Wykonawca wnosi o modyfikację § 10 ust. 1 i 3 w następujący sposób:

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne w wysokości:
  - a) ~~1-000,00~~ 500 zł (słownie złotych: jeden tysiąc 00/100) – za każdy dzień zwłoki w terminie realizacji umowy;
  - b) ~~1-000,00~~ 500 zł - za każdy dzień zwłoki w usunięciu wad i usterek stwierdzonych przy odbiorze lub w okresie gwarancji i rękojmi;
  - c) ~~20~~ 10 % wynagrodzenia brutto przedmiotu umowy, określonego w § 3 ust. 1 w przypadku odstąpienia od umowy lub rozwiązania umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy;
  - d) 2 000,00 zł - za każdy nieprzedłożony Zamawiającemu do zaakceptowania projekt umowy o podwykonawstwo lub projekt jej zmiany, których przedmiotem są roboty budowlane;
  - e) ~~za wprowadzenie na plac budowy Podwykonawcy (robót, dostaw lub usług), który nie został zgłoszony Zamawiającemu zgodnie z postanowieniami § 6 umowy, w wysokości 2 000,00 zł za każde zdarzenie;~~ **Wykonawca wnosi o usunięcie tego zapisu, który tylko przedłuża w sposób nieuzasadniony wykonanie przedmiotu umowy.**

- f) 500,00 zł za każde nieprzedłożenie Zamawiającemu w terminie określonym § 6 ust. 4 i 11, poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany;
- g) 500 zł za każdy przypadek braku lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego Podwykonawcom lub dalszym Podwykonawcom;
- h) 1 000,00 zł za każde dokonanie przez Zamawiającego bezpośredniej płatności na rzecz Podwykonawców lub dalszych Podwykonawców, wynikające z braku zapłaty wynagrodzenia należnego Podwykonawcom lub dalszym Podwykonawcom z zastrzeżeniem § 6 ust. 22 umowy;
- i) 2 000,00 zł za każdy przypadek braku zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty;
- j) za niedostarczenie w terminie harmonogramu rzeczowo-finansowego lub jego aktualizacji - w wysokości 200,00 zł za każdy dzień zwłoki;
- k) 500,00 zł za brak przedłożenia kopii polisy ubezpieczeniowej, o której mowa w § 15 niniejszej umowy;
- l) w przypadku ~~opóźnienia~~ zwłoki w przekazaniu Zamawiającemu wykazu osób, o którym mowa w § 7 ust. 7 niniejszej umowy lub jego aktualizacji, w wysokości 1 500,00 zł (słownie złotych: jeden tysiąc pięćset 00/100) za każdy dzień zwłoki ~~opóźnienia~~;
- m) w przypadku ~~opóźnienia~~ zwłoki w przekazaniu dowodów zatrudnienia osób wskazanych w wykazie, o którym mowa w § 7 ust. 8 lit a-b niniejszej umowy, w wysokości 1 500,00 zł (słownie : jeden tysiąc pięćset 00/100) za każdy dzień zwłoki ~~opóźnienia~~;

Dodanie w ust. 3 po zdaniu „ W przypadku poniesienia szkody przewyższającej karę umowną, Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego”.

**Zastrzeżone kary umowne nie mogą łącznie przekroczyć 20 % wynagrodzenia brutto określonego w § 3 ust. 1**

Uzasadnieniem modyfikacji powyższych zapisów jest to, że kary umowne nie powinny być naliczane w przypadku „opóźnienia”, a zwłoki. Nie jest bowiem uzasadnionym naliczenie Wykonawcy kary umownej w sytuacji, gdy niedotrzymanie terminu wynikało z przyczyn od Wykonawcy niezależnych czy też leżących po stronie Zamawiającego. Dodatkowo, zgodnie z utrwaloną linią orzeczniczą, kary umowne powinny być ograniczone do konkretnej wysokości – nie mogą one być naliczane w nieskończoność. Dlatego też zasadnym jest wskazanie, że np. naliczone kary umowy łącznie nie mogą przekroczyć 20% wynagrodzenia brutto należnego Wykonawcy.

## **Odpowiedź**

Zamawiający wykreśla zapisy § 10 ust. 1 lit. e. W pozostałym zakresie § 10 umowy pozostaje bez zmian

## **Pytanie nr 10**

Wykonawca wnosi o modyfikację § 11 ust. 3 oraz 5 w następujący sposób:

3. Poza innymi wypadkami wskazanymi w Kodeksie cywilnym Zamawiający jest uprawniony do rozwiązania niniejszej Umowy ze skutkiem natychmiastowym, bez wyznaczania terminu dodatkowego lub odstąpienia od umowy, jeżeli Wykonawca:

- a) nie rozpoczął wykonywania obowiązków umownych w terminie 14 dni od jej podpisania, mimo pisemnego wezwani, w szczególności nie rozpoczął robót,
- b) ~~opóźnia się lub~~ pozostaje w zwłoce z realizacją robót budowlanych w sposób zagrażający terminowemu wykonaniu przedmiotu umowy, **Za opóźnienie nie może być naliczona kara umowna bowiem zdarzają się bardzo często sytuacje, że niedotrzymanie terminu nie wynika w ogóle ze strony Wykonawcy, a np. pozostaje po stronie Zamawiającego itp.**
- c) bez uzasadnionych przyczyn przerwał wykonywanie robót i mimo pisemnego wezwania do ich wznowienia przerwa trwa dłużej niż 14 dni,
- d) bez uzasadnionych przyczyn ~~opóźnia~~ pozostaje w zwłoce wykonanie przedmiotu Umowy lub jego części, a ~~opóźnienie~~ zwłoka wynosi nie mniej niż 14 dni mimo pisemnego wezwania przez Zamawiającego do realizacji prac,
- e) wykonuje roboty z naruszeniem warunków Umowy i pomimo pisemnego wezwania Wykonawcy do podjęcia wykonywania lub należytego wykonywania umowy w wyznaczonym, uzasadnionym technicznie terminie, nie krótszym niż 7 dni, nie zadośćuczyni żądaniu;
- f) w wypadku wydania nakazu zajęcia majątku Wykonawcy, a w szczególności zajęcia wierzytelności z tytułu wykonania Umowy,
- g) wystąpiła konieczność wielokrotnego (tj. co najmniej trzykrotnego) dokonywania bezpośredniej zapłaty Podwykonawcy albo dalszemu Podwykonawcy z zastrzeżeniem § 3 ust.22 (brak takiego ustępu) umowy,
- h) jeżeli Wykonawca podzleca całość robót lub dokonuje cesji umowy bądź jej części bez zgody Zamawiającego, co najmniej dwukrotnie nie spełnia lub nie zapewnia spełnienia przez Podwykonawcę obowiązku zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, o czym mowa w § 7 ust. 4 umowy,
- i) gdy Wykonawca utraci możliwość realizacji zamówienia przy udziale Podwykonawcy, na którego zasoby Wykonawca powoływał się na zasadach określonych w art. 22 a ust. 1 ustawy pzp, w celu wykazania spełniania warunków udziału w postępowaniu- jeżeli w ciągu 7 dni od dnia, w którym Wykonawca utracił możliwość realizacji zamówienia przy udziale tego Podwykonawcy, Wykonawca nie wykaże, że proponowany inny Podwykonawca lub Wykonawca samodzielnie spełnia je w stopniu nie mniejszym niż Podwykonawca, na którego zasoby Wykonawca powoływał się w trakcie postępowania o udzielenie zamówienia.

5. Rozwiązanie umowy lub odstąpienie od niej następuje w formie pisemnej z podaniem przyczyn, z chwilą otrzymania oświadczenia o odstąpieniu/~~rozwiązaniu przez Wykonawcę~~ albo z dniem wskazanym w oświadczeniu o odstąpieniu/~~rozwiązaniu~~. **Odstąpienie jest**

**skuteczne z chwila kiedy Wykonawca mógł się z nim zapoznać, a nie z datą wskazaną w oświadczeniu.**

Poza powyższą modyfikacją Wykonawca wnosi o wprowadzenie do §11 ust. 8 o następującej treści:

**„8. Odstąpienie od umowy wywiera skutek na przyszłość”**

## **Odpowiedź**

Zamawiający nie przewiduje zmiany w umowie § 11 ust.3 lit b oraz dodania ust. 8.

Zamawiający dokona modyfikację § 11 ust. 5 w następujący sposób:

„5. Rozwiązanie umowy lub odstąpienie od niej następuje w formie pisemnej z podaniem przyczyn, z chwilą otrzymania oświadczenia o odstąpieniu/rozwiązaniu przez Wykonawcę.

## **Pytanie nr 11**

Wykonawca wnosi o dokonanie modyfikacji załącznika nr 2 do umowy – Karta Gwarancyjna w następujący sposób:

Wykonawca zobowiązuje się do:

- 1) nieodpłatnego usunięcia wad zgłoszonych przez Zamawiającego w okresie trwania gwarancji, **za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca,**
- 2) usunięcia zgłoszonych wad w terminach wyznaczonych przez Zamawiającego, **chyba, że ze względów technologicznych, organizacyjnych i pogodowych zasadnym jest inny termin. W takim przypadku Wykonawca poinformuje w jakim terminie możliwym będzie usunięcie zgłoszonych wad za które Wykonawca odpowiada wraz z podaniem uzasadnienia.**
- 3) usunięcia wad szczególnie uciążliwych natychmiast, jeżeli usunięcie wady ze względów technicznych nie jest możliwe w tym okresie, to niezwłocznie po ustąpieniu przeszkody,
- 4) nieodpłatnego usunięcia wszystkich wad, **za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność,** w przypadku gdy wada elementu obiektu o dłuższym okresie gwarancji spowodowała uszkodzenie elementu obiektu dla którego okres gwarancji już upłynął,
- 5) pisemnego stwierdzenia usunięcia wad do 14 dni od daty zawiadomienia Zamawiającego o dokonaniu naprawy

Nie podlegają gwarancji wady powstałe na skutek:

- 1) siły wyższej,
- 2) szkód wynikłych z ~~winy~~ **powodu okoliczności leżących po stronie** Zamawiającego (Użytkownika), a szczególnie użytkownika obiektu w sposób niezgodny z instrukcją, lub zasadami eksploatacji i użytkowania.

Wykonawca nie powinien odpowiadać nie tylko za szkody, które powstały z winy Zamawiającego (Użytkownika) ale także za szkody powstałe z **okoliczności leżących po stronie Zamawiającego** (Użytkownika) niezależnych od jego winy.

**Odpowiedź**

Zamawiający nie przewiduje zmian w Karcie Gwarancyjnej

**Pytanie nr 12**

W dokumentacji projektowej brakuje przedmiaru robót. Prosimy o załączenie

**Odpowiedź**

Z uwagi na przyjętą w umowie zasadę wynagrodzenia jako ryczałt Zamawiający nie musi załączać do Opisu Przedmiotu Zamówienia przedmiaru.

**ZMIANY**

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 2019 roku, poz. 1843), uprawnień niniejszym zmienia treść zapisów SIWZ ww. postępowania, w następujący sposób:

1. Zmienia się treść projektu umowy w taki sposób, że Zamawiający usuwa w całości dotychczasowy załącznik nr 2 do SIWZ „zal\_2\_0\_projekt\_umowy”, a w to miejsce wprowadza nowy załącznik nr „zal\_2\_0\_projekt\_umowy – zmiana 1”,
2. Pozostałe postanowienia SIWZ.WIM.271.1.45.2019 nie ulegają zmianie.
3. Wykonawcy są zobowiązani uwzględnić powyższe zmiany podczas sporządzania ofert, w tym także podczas wypełniania załączników i druków.

z up. PREZYDENTA MIASTA

mgr inż. Rafał Łysiak  
Naczelnik Wydziału  
Inwestycji Miejskich