

Oława, dnia 25.04.2019 r.

PZD.251.6.2019.AK

Wszyscy, którzy pobrali SIWZ

ODPOWIEDŹ NA ZADANE PYTANIA

dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego p.n.: „**Przebudowa drogi nr 1595D w m. Domaniów**”

Zamawiający 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 z późn. zm.) informuje, że jeden z wykonawców zwrócił się o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Zadane pytania i odpowiedzi:

1. Dotyczy § 1 ust. 2 projektu umowy
Wnosimy o modyfikację zapisu. Wykonawca może oświadczyć, że zapoznał się z dokumentacją projektową, nie może jednak zrzec się zastrzeżeń. Zgodnie z treścią art. 651 Kodeksu cywilnego, Wykonawca robót budowlanych zobowiązany jest do weryfikacji dokumentacji projektowej w toku wykonywania robót, a jeżeli dostarczona przez Inwestora dokumentacja nie nadaje się do prawidłowego wykonania robót albo jeżeli zajdą inne okoliczności, które mogą przeszkodzić prawidłowemu wykonaniu robót, Wykonawca powinien niezwłocznie zawiadomić o tym inwestora. Niemniej, Krajowa Izba Odwoławcza jednoznacznie uznała, iż Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualne błędy projektanta, tym bardziej te, które nie są ujawnione na etapie składania oferty.
Odp. Zamawiający nie zmieni zapisów umowy.
2. Dotyczy § 1 ust. 3 projektu umowy
Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie w jakim terminie nastąpi ewentualna akceptacja harmonogramu?
Odp. 3 dni
3. Dotyczy § 3 ust. 1 projektu umowy
Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy w przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT (tj. jej zwiększenia), Zamawiający podwyższy kwotę brutto? Prosimy o udzielenie odpowiedzi twierdzącej lub przeczącej, nie budzącej wątpliwości interpretacyjnych.
Odp. Tak, w przypadku zwiększenia lub zmniejszenia stawki podatku VAT
4. Dotyczy § 4 ust. 3 projektu umowy
Wnosimy o modyfikację zapisu poprzez zostawienie Wykonawcy wyboru do przedłożenia oświadczeń lub dowodów zapłaty, z uwagi na czasochłonność procesu pozyskiwania oświadczeń, który niekiedy może być utrudniony w przypadku gdy Podwykonawca nie ma już żadnego interesu w stosunku do Wykonawcy, a dowody zapłaty stanowią wystarczające potwierdzenie dokonania płatności.
Odp. Zamawiający nie zmieni zapisów umowy.

5. Dotyczy § 4 ust. 4 projektu umowy

Wnosimy o modyfikację zapisu- określenie odbioru jako „bez wad” jest niezgodne z przepisem art. 647 k.c., w którym to ustawodawca posłużył się pojęciem "odbioru robót", nie zaś "odbioru robót bez wad". Ww. stanowisko Sąd Najwyższy podzielił w wyroku z dnia 7 marca 2013 r. (sygn. akt II CSK 476/12). Zaakceptowano tam dominujący pogląd orzecznictwa, iż w sytuacji, gdy wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych wykonanych zgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej, zamawiający jest zobowiązany do ich odbioru. W protokole z tej czynności stanowiącym pokwitowanie spełnienia świadczenia i podstawę dokonania rozliczeń stron, niezbędne jest zawarcie ustaleń, co do jakości wykonanych robót, w tym ewentualny wykaz wszystkich ujawnionych wad z terminami ich usunięcia lub oświadczeniem Zamawiającego o wyborze innego uprawnienia przysługującego mu z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze. Jednocześnie zwrócono uwagę, że odmowa odbioru będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy przedmiot zamówienia będzie mógł być kwalifikowany jako wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania.

Wnosimy o modyfikację zapisu poprzez zostawienie Wykonawcy wyboru do przedłożenia oświadczeń lub dowodów zapłaty, z uwagi na czasochłonność procesu pozyskiwania oświadczeń, który niekiedy może być utrudniony w przypadku gdy Podwykonawca nie ma już żadnego interesu w stosunku do Wykonawcy, a dowody zapłaty stanowią wystarczające potwierdzenie dokonania płatności.

Odp. Zamawiający nie zmieni zapisów umowy.

6. Dotyczy § 5 pkt 3 projektu umowy

Wnosimy o skrócenie terminu na odbiór robót zanikających i ulegających zakryciu do 3 dni - termin zwyczajowo przyjęty dla odbioru tego typu robót nie opóźniający wykonywania innych prac.

Odp. Zamawiający nie zmieni zapisów umowy.

7. Dotyczy § 7 ust. 1 projektu umowy

Wnosimy o skrócenie terminu do 3 dni.

Odp. Zamawiający nie zmieni zapisów umowy.

8. Dotyczy § 7 ust. 5 projektu umowy

Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie w jakim terminie Zamawiający dokona odbioru. Wskazano jedynie termin w którym odbiór się rozpocznie.

Odp. Do 21 dni

9. Pytanie 9: Dotyczy § 7 ust. 7 pkt a) projektu umowy

Wnosimy o modyfikację zapisu. Zamawiający nie może odmówić odbioru, chyba że wady są istotne. Ww. stanowisko Sąd Najwyższy podzielił w wyroku z dnia 7 marca 2013 r. (sygn. akt II CSK 476/12). Zaakceptowano tam dominujący pogląd orzecznictwa, iż w sytuacji, gdy wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych wykonanych zgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej, Zamawiający jest zobowiązany do ich odbioru. W protokole z tej czynności stanowiącym pokwitowanie spełnienia świadczenia i podstawę dokonania rozliczeń stron, niezbędne jest zawarcie ustaleń, co do jakości wykonanych robót, w tym ewentualny wykaz wszystkich ujawnionych wad z terminami ich usunięcia lub oświadczeniem Zamawiającego o wyborze innego uprawnienia przysługującego mu z tytułu odpowiedzialności Wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze. Jednocześnie zwrócono uwagę, że odmowa odbioru będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy przedmiot zamówienia będzie mógł być kwalifikowany jako wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania.

Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie co Zamawiający będzie brał pod uwagę przy wyznaczaniu terminu na usunięcie wad?

Odp. Zakres prac

10. Dotyczy § 7 ust. 10 projektu umowy
Wnosimy o usunięcie zapisu. Wykonawca może odmówić usunięcia wady, gdyby to nie było możliwe, albo wymagałoby nadmiernych kosztów. W zakresie rękojmi za wady, mają odpowiednio zastosowanie przepisy umowy o sprzedaży
Odp. Zamawiający nie zmienia zapisów umowy.
11. Dotyczy § 7 ust. 11 projektu umowy
Wnosimy o dookreśleni „po uprzednim pisemnym powiadomieniu Wykonawcy i wyznaczeniu mu dodatkowego terminu”.
Odp. Zamawiający nie zmienia zapisów umowy.
12. Dotyczy § 9 ust. 1 pkt a) projektu umowy
Wnosimy o zmianę wysokości kary do 0,1% wynagrodzenia, która jest powszechnie przyjęta w tego typu zamówieniach i nie narusza zasady miarkowania kar umownych. Zastosowanie kar umownych i ustalenie ich wysokości winno mieć charakter prewencyjny, a nie uciążliwy i mogący skutkować ponoszeniem rażących strat nawet w przypadku kilkudniowej zwłoki w wykonaniu.
Odp. Zamawiający nie zmienia zapisów umowy.
13. Dotyczy § 9 ust. 1 pkt b) projektu umowy
Wnosimy o zmianę wysokości kary do 0,1% wynagrodzenia, która jest powszechnie przyjęta w tego typu zamówieniach i nie narusza zasady miarkowania kar umownych. Zastosowanie kar umownych i ustalenie ich wysokości winno mieć charakter prewencyjny, a nie uciążliwy i mogący skutkować ponoszeniem rażących strat nawet w przypadku kilkudniowej zwłoki w usunięciu wad.
Wnosimy o zmianę na kary na karę za zwłokę. Wykonawca nie może odpowiadać za opóźnienia w dotrzymaniu terminów umownych zależne np. od Zamawiającego.
Na poparcie niniejszego stanowiska można wskazać wyrok SN z dnia z 17.06.2003 r.. III CKN 122/01: "Kara umowna ma na celu naprawienie szkody poniesionej przez wierzyciela na skutek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. W art. 483 § 1 k.c. wyraźnie mowa jest o naprawieniu szkody, które następuje przez zapłatę kary umownej, a w art. 484 § 1 k.c. ustawodawca wskazuje, że kara umowna należy się bez względu na wysokość poniesionej szkody. Ustawowe określenie "bez względu na wysokość poniesionej szkody" nie może być utożsamiane z określeniem "niezależnie od poniesienia szkody".
Odp. Zamawiający nie zmienia zapisów umowy.
14. Dotyczy § 9 ust. 2 projektu umowy
Wnosimy o dookreślenie, iż kumulacji nie podlegają kary za zwłokę w wykonaniu i kara za odstąpienie od umowy. Zgodnie z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 3 lipca 2008 r. (sygn. akt: V ACa 199/08) nie jest dopuszczalnym kumulowanie kary umownej za odstąpienie od umowy z karą za opóźnienie w terminowym zakończeniu zadania.
Odp. Zamawiający nie zmienia zapisów umowy.
15. Dotyczy § 10 ust. 1 projektu umowy
Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie w jakim terminie od powzięcia wiadomości o okoliczności uzasadniającej odstąpienie Zamawiający może od umowy odstąpić?
Odp. Niezwłocznym
16. Dotyczy § 10 ust. 1 pkt a) projektu umowy
Wnosimy o dookreślenie „pisemnego” wezwania celem uniknięcia rozbieżności interpretacyjnych.
Odp. Zamawiający nie zmienia zapisów umowy.
17. Dotyczy Karta Gwarancyjna, OBOWIĄZKI I UPRAWNIENIA STRON, ust. 3
Wnosimy o modyfikację poprzez dodanie iż zlecenie usunięcia wad może nastąpić po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy i wyznaczeniu mu dodatkowego terminu.
Odp. Zamawiający nie zmienia zapisów umowy.

18. Dotyczy Karta Gwarancyjna, OBOWIĄZKI I UPRAWNIENIA STRON, ust. 4
Wnosimy o dookreślenie „szkody powstałe z winy Wykonawcy”
Odp. Zamawiający nie zmienia zapisów umowy.

Zamawiający nie stosuje art. 38 ust. 6 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych tj. nie przedłuża terminu składania ofert, który upływa 06.05.2019 r. o godz. 09:55 gdyż powyższe odpowiedzi nie powodują konieczności wprowadzenia istotnych zmian do treści przygotowanej oferty.

KIEROWNIK
Powiatowego Zarządu Drogowego
w Oławie

Wojciech Drozdzał