



Dotyczy: **Zachodnia Brama Metropolii Silesia - Centrum Przesiadkowe w Gliwicach - roboty budowlane**

Odpowiedź na zapytania do specyfikacji istotnych warunków zamówienia

ul. Zwycięstwa 21
44-100 Gliwice
tel. +48 32 231 30 41
fax +48 32 231 27 25
boi@um.gliwice.pl
www.gliwice.eu

Wydział Zamówień Publicznych

ul. Zwycięstwa 21
44-100 Gliwice
tel. +48 32 238-55-30
fax +48 32 238-55-27
za@um.gliwice.pl

Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843), w związku ze złożonym zapytaniem do treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia w imieniu Zamawiającego udzielam następujących wyjaśnień:

Pytanie nr 1: Umowa § 6 ust. 7. Strony postanawiają, że z czynności odbioru końcowego będzie spisany protokół zawierający wszelkie ustalenia dokonane w toku odbioru, jak też terminy wyznaczone na usunięcie stwierdzonych w trakcie odbioru wad. W przypadku stwierdzenia wad czynności odbioru końcowego zostają przerwane do czasu usunięcia tych wad.

Pytanie: Prosimy o uszczegółowienie zapisu poprzez dodanie słowa „istotnych”. Drugie zdanie wówczas miałoby brzmienie: „W przypadku stwierdzenia wad istotnych czynności odbioru końcowego zostają przerwane do czasu usunięcia tych wad”. Prośbę motywujemy tym, że pierwotne brzmienie sugeruje odbiory bezusterkowe. Sądy wielokrotnie podkreślały, że art. 647 k.c. definiujący umowę o roboty budowlane odwołuje się do „odbioru robót”, a nie „bezusterkowego odbioru robót” (wyr. SA w Katowicach z 06.09.2016 r., V ACa 935/15). Konieczność odbioru „bezusterkowego” jest przesłanką nie przewidzianą w k.c. (wyr. SA w Gdańsku z 24.02.2012 r., V ACa 198/12).

Odpowiedź: Zamawiający **nie wyraża zgody** na dodanie słowa „istotnych” w § 6 ust. 7 wzoru umowy.

Pytanie nr 2: Umowa § 6 ust. 14. Czy Zamawiający zaakceptuje rozliczenie częściowe robót w okresach miesięcznych według procentowego zaawansowania robót?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że kwestia rozliczeń częściowych uregulowana jest w § 7 ust. 23 i 24 wzoru umowy.

Pytanie nr 3: Umowa § 7 ust. 17. Prosimy o potwierdzenie, że warunkiem dokonania zapłaty jest dołączenie do faktury (częściowej i końcowej) oświadczenia podwykonawców o uregulowaniu wszystkich należności należnych wynikających z realizacji umowy o podwykonawstwo.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że **dokonana zostanie modyfikacja wzoru umowy w zakresie § 7 ust. 17**, który uzyska brzmienie:

„17. Warunkiem dokonania zapłaty jest dołączenie do faktury (częściowej i końcowej) oświadczenia podwykonawców lub dalszych podwykonawców o treści załącznika nr 5 lit. b) i c), tj. o uregulowaniu wszystkich należności (wymagalnych i niewymagalnych) wynikających z realizacji umowy o podwykonawstwo oraz związanych z jej realizacją, zawierające dodatkowo:

- 1) informację czy należności te zostały zapłacone w umówionym terminie, a w przypadku opóźnienia płatności, wskazujące liczbę dni tego opóźnienia,
- 2) oświadczenie, że nie wnoszą oni do Wykonawcy żadnych roszczeń z tytułu tych umów oraz roszczeń z nimi związanych.

W przypadku, gdy Wykonawca realizuje umowę bez udziału podwykonawców – warunkiem dokonania zapłaty jest dołączenie do faktury oświadczenia

Wykonawcy o treści załącznika nr 5 lit. a).”.

Pytanie nr 4: Umowa § 7 ust. 14 ppkt. 1). Wnosimy o zmianę zapisu tak, aby rozliczenia częściowe były liczone do wysokości 95% wynagrodzenia umownego.

Odpowiedź: Zamawiający **wyraża zgodę** na proponowaną zmianę i dokona modyfikacji wzoru umowy.

Pytanie nr 5: Czy Zamawiający akceptuje prawo Wykonawcy do wstrzymania robót w terminie 14 dni od daty wymagalności niezapłaconej przez Zamawiającego faktury wykonawcy?

Odpowiedź: Zamawiający **nie wyraża zgody** na powyższe.

Pytanie nr 6: Umowa § 13. Kary umowne. Wnosimy o zmianę kwalifikacji z „opóźnienie” na „zwłokę”. Kara umowna należy się wierzycielowi tylko wtedy, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność (art. 471 kc), tj. niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania wynika z nie dołożenia przez dłużnika należytej staranności (art. 472 kc), czyli jego winy w postaci, (co najmniej) niedbalstwa. Oznacza to, że kara umowna należy się jedynie w wypadku zwłoki dłużnika (art. 476 kc) – nie można natomiast żądać kary umownej, gdy dłużnik obalił wynikające z art. 471 kc domniemania, że opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność. A zatem posłużenie się instytucją opóźnienia narazi Państwa na ewentualne poniesienie zarzutu nieważności tegoż zapisu, w oparciu o przepis art. 58 kc.

Odpowiedź: Zamawiający **nie wyraża zgody** na zmianę wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 7: Umowa § 13 ust. 1 ppkt. 1) Kary umowne. Wnosimy o obniżenie kary umownej do wysokości 0,05%.

Odpowiedź: Zamawiający **wyraża zgodę** na powyższą zmianę. Informuję, że zostanie dokonana modyfikacja wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 8: Umowa § 13 ust. 1 ppkt. 2) Kary umowne. Wnosimy o obniżenie kary umownej do wysokości 0,05%.

Odpowiedź: Zamawiający **wyraża zgodę** na powyższą zmianę. Informuję, że zostanie dokonana modyfikacja wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 9: Umowa § 13 ust. 1 ppkt. 3) Kary umowne. Wnosimy o obniżenie kary umownej do wysokości 0,05%.

Odpowiedź: Zamawiający **wyraża zgodę** na powyższą zmianę. Informuję, że zostanie dokonana modyfikacja wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 10: Umowa § 13 ust. 1 ppkt. 4) Kary umowne. Wnosimy o obniżenie kary umownej do wysokości 0,05%.

Odpowiedź: Zamawiający **wyraża zgodę** na powyższą zmianę. Informuję, że zostanie dokonana modyfikacja wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 11: Umowa § 13 ust. 1 ppkt. 5) Kary umowne. Wnosimy o obniżenie kary umownej do wysokości 0,05%.

Odpowiedź: Zamawiający **wyraża zgodę** na powyższą zmianę. Informuję, że zostanie dokonana modyfikacja wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 12: Umowa § 13 ust. 1 ppkt. 9) Kary umowne. Wnosimy o obniżenie kary umownej do wysokości 0,05%.

Odpowiedź: Zamawiający **wyraża zgodę** na powyższą zmianę. Informuję, że zostanie dokonana modyfikacja wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 13: Umowa § 13 ust. 2. Kary umowne. Wnosimy o obniżenie kary umownej do wysokości 0,05%.

Odpowiedź: Zamawiający **wyraża zgodę** na powyższą zmianę. Informuję, że zostanie dokonana modyfikacja wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 14: Umowa § 13 ust. 3. Kary umowne. Wnosimy o obniżenie kary umownej do wysokości 0,05%

Odpowiedź: Zamawiający **wyraża zgodę** na powyższą zmianę. Informuję, że zostanie dokonana modyfikacja wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 15: Umowa § 13 ust. 8. Ppkt. 1) Kary umowne. Wnosimy o obniżenie limitu kar do wysokości 10% wynagrodzenia umownego netto. Proponowana wartość 50% jest nierynkowa i znacznie zawyżona. Określenie rażąco wysokiej kary umownej jest sprzeczne z treścią art. 484 § 1 kc, która określa karę umowną jako surogat odszkodowania. W sytuacji zastrzeżenia kary umownej przekraczającej wielokrotnie wartość szkody, kara umowna traci swój charakter

odszkodowawczy, a zyskuje przymiot nieuzasadnionego zysku wierzyciela. Uwaga ta dotyczy również pytań od 7 do 14.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że **obniża limit kar umownych do 10% wynagrodzenia umownego brutto** i dokona modyfikacji wzoru umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 16: Umowa § 6 ust. 4. Wnosimy o uzupełnienie zapisu o termin zakończenia odbioru końcowego.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że termin zakończenia odbioru końcowego określony jest w § 3 ust. 1 pkt 4) wzoru umowy.

Pytanie nr 17: Umowa § 10 ust. 2 ppkt. 2). Wnosimy o doprecyzowanie zapisu i ograniczenie ograniczenia zakresu robót do np. 10% wartości zamówienia.

Odpowiedź: Zamawiający **nie wyraża zgody** na powyższe.

Pytanie nr 18: Z uwagi na obszerność i wysoki stopień skomplikowania tematu, prosimy o przedłużenie terminu składania ofert do dnia 06.12.2019 r.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że przesunie termin składania i otwarcia ofert. Nowy termin składania ofert zostanie podany w zawiadomieniu o modyfikacji SIWZ, które zostanie opublikowane na stronie BIP Zamawiającego w przybliżonym terminie 28-29.10.2019 r.

Pytanie nr 19: W związku z zamiarem przystąpienia do przedmiotowego postępowania, zwracamy się do Zamawiającego z następującym pytaniem (korekta pytania nr 3 przesłanego do):

Umowa § 7 ust. 17. Prosimy o potwierdzenie, że warunkiem dokonania zapłaty jest dołączenie do faktury (częściowej i końcowej) oświadczenia podwykonawców o uregulowaniu wszystkich należności wymagalnych wynikających z realizacji umowy o podwykonawstwo.

Odpowiedź: patrz odpowiedź na pytanie nr 3.

Z poważaniem

Jolanta Górecka-Wróbel

Naczelnik Wydziału Zamówień
Publicznych

Kopia aa.