

I.271.13.2024

Gostyn, 31.05.2024 r.

<https://platformazakupowa.pl/transakcja/927438>

Do

Wszystkich Wykonawców

*Dotyczy: „Przebudowa kanalizacji deszczowej w ulicy Podleśnej w Gostyniu”.*

Działając na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.; zwana dalej: PZP), Zamawiający przekazuje poniżej treść zapytań, które wpłynęły do Zamawiającego wraz z wyjaśnieniami:

**Pytanie nr 1: Dotyczy Projektu Umowy §5 ust. 4**

Wnosimy o modyfikację zapisu – na: „ Od dnia protokolarnego przejęcia terenu budowy, aż do dnia końcowego odbioru robót budowlanych Wykonawca ponosi odpowiedzialność na zasadach ogólnych za wszelkie udokumentowane szkody wynikłe w trakcie realizacji Przedmiotu Umowy.”

**Odpowiedź:** Zamawiający dokona zmian w zapisach umowy.

**Pytanie nr 2: Dotyczy Projektu umowy §15 ust. 2.1.**

Wnosimy o zmniejszenie wymiaru kary za zwłokę w rozpoczęciu realizacji przedmiotu umowy a także za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy z wysokości 0,5% na 0,2% wartości ceny ofertowej brutto. Aktualny wymiar kary którą może nałożyć na Wykonawcę Zamawiający jest w ocenie Wykonawcy rażąco wygórowany i niezasadny.

**Odpowiedź:** Zamawiający zmniejszy wymiar kary za zwłokę w rozpoczęciu realizacji przedmiotu umowy a także za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy na 0,3% wartości ceny ofertowej brutto.

**Pytanie nr 3: Dotyczy Projektu umowy §15 ust. 2.2.**

Wnosimy o zmniejszenie wymiaru kary za zwłokę w usuwaniu wad stwierdzonych w okresie rękojmi lub gwarancji z wysokości 0,5% na 0,2% wartości ceny ofertowej brutto. Aktualny wymiar kary którą może nałożyć na Wykonawcę Zamawiający jest w ocenie Wykonawcy rażąco wygórowany i niezasadny.

**Odpowiedź:** Zamawiający zmniejszy wymiar kary za zwłokę w usuwaniu wad stwierdzonych w okresie rękojmi lub gwarancji na 0,3% wartości ceny ofertowej brutto.

**Pytanie nr 4: Dotyczy Projektu umowy §15 ust. 5**

Wnosimy o zmniejszenie maksymalnej wysokości kar umownych naliczonych na podstawie umowy z maksymalnej wartości 50% wynagrodzenia brutto umowy na 15% wynagrodzenia brutto umowy. Aktualny wymiar maksymalnej wysokości kar umownych jest zdaniem Wykonawcy wygórowany i niezasadny. W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych dominuje pogląd, że kara umowna co do istoty ma charakter wyłącznie odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie prewencyjny.

Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy (Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 31 lipca 2015 r. sygn. akt: KIO/1519/15). Należy mieć również na względzie stanowisko Sądu Najwyższego wyrażone w wyroku z 29 listopada 2013 roku Sygn. akt I CSK 124/13, dotyczącego przesłanek miarkowania kar umownych jako rażąco wygórowanych. W uzasadnieniu wyroku Sąd Najwyższy wskazał, iż „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczająca wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody. Celem miarkowania kary umownej jest natomiast ochrona równowagi interesów stron i zapobieżenie nadmiernemu obciążeniu dłużnika oraz niesłusznemu wzbogaceniu wierzyciela”.

**Odpowiedź:** Zamawiający zmniejszy maksymalną wysokość kar umownych naliczonych na podstawie umowy na 30% wynagrodzenia brutto umowy.

**Pytanie nr 5:** Dotyczy par. 11 ust. 4 oraz par. 11 ust. 6 umowy

Zgodnie z par 11 ust. 4 oraz par. 11 ust. 6 Umowy, Zamawiający przewidział jedynie odbiór bezusterkowy. Wykonawca wnosi o zmianę zapisów § 11 ust. 4 oraz § 11 ust. 6 i wprowadzenie zapisów umożliwiających dokonanie odbiorów częściowych i końcowych z wadami nadającymi się do usunięcia a w przypadku niemożliwości ich usunięcia wprowadzenie redukcji wynagrodzenia Wykonawcy. Wskazane postanowienie umowne jest bowiem niezgodne z art. 647 k.c. W tym względzie wskazać należy, że zgodnie z ugruntowanym orzecznictwem sądowym, zakazane jest zastrzeżenie w umowie tzw. bezusterkowego odbioru robót. W Wyroku z dnia 3 sierpnia 2017 r., w sprawie o sygn. Akt: I ACa 689/16, Sąd Apelacyjny w Warszawie wskazał, że: „...odbiór robót jest obowiązkiem zamawiającego, a postanowienie umowne, które uzależnia prawo wykonawcy od podpisania bezusterkowego protokołu odbioru, uznać należy za nieważne, jako sprzeczne z istotą umowy o roboty budowlane w rozumieniu art. 647 KC. Analogiczny pogląd wyrażony został również w Wyroku: SA w Białymstoku dnia 5 czerwca 2013 r. I ACa 806/12, Wyrok SA w Białymstoku z dnia 27.10.2017 roku, sygn. Akt: I ACa 321/17, Wyroku SA w Szczecinie z dnia 29.03.2017 roku, sygn. Akt: I ACa 944/16. Dodatkowo podkreślenia wymaga, że zgodnie ze wskazanym orzecznictwem Zamawiający uprawniony jest do odmowy odbioru robót w przypadku wystąpienia wad istotnych przedmiotu umowy, tj. takich które uniemożliwiają użytkowanie przedmiotu umowy zgodnie z przeznaczeniem.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w zapisie umowy.

### ZMIANA TREŚCI SWZ

Działając w oparciu o art. 286 ust. 7 PZP Zamawiający informuje, że zmianie uległy następujące zapisy SWZ:

#### Zmiana nr 1:

W Rozdziale 12 pkt 1 SWZ, o treści:

„Wykonawca pozostaje związany ofertą przez okres 30 dni tj. **do dnia 2 lipca 2024 roku.**”

Zastępuje się następującym:

„Wykonawca pozostaje związany ofertą przez okres 30 dni tj. **do dnia 3 lipca 2024 roku.**”

#### Zmiana nr 2:

W Rozdziale 14 w pkt 1 SWZ, o treści:

„Oferty należy składać do **dnia 03.06.2024 roku, do godz. 10:00** pod rygorem nieważności, w formie elektronicznej lub w postaci elektronicznej opatrzonej podpisem zaufanym lub podpisem osobistym za pośrednictwem platformy <https://platformazakupowa.pl/transakcja/927438>. Oferty złożone po terminie składania ofert zostaną odrzucone na podstawie art. 226 ust. 1 pkt. 1 Ustawy”

Zastępuje się następującym:

„Oferty należy składać do **dnia 04.06.2024 roku, do godz. 10:00** pod rygorem nieważności, w formie elektronicznej lub w postaci elektronicznej opatrzonej podpisem zaufanym lub podpisem osobistym za pośrednictwem platformy <https://platformazakupowa.pl/transakcja/927438>. Oferty złożone po terminie składania ofert zostaną odrzucone na podstawie art. 226 ust. 1 pkt. 1 Ustawy”

#### Zmiana nr 3:

W Rozdziale 14 pkt 2 SWZ, o treści:

„Otwarcie ofert nastąpi w **dniu 03.06.2024 roku, o godz. 10:30**. Otwarcie ofert nie jest jawne”

Zastępuje się następującym:

„Otwarcie ofert nastąpi w **dniu 04.06.2024 roku, o godz. 10:30**. Otwarcie ofert nie jest jawne”

#### Zmiana nr 4:

W § 5 pkt 4 Projektu Umowy – zał. nr 6 do SWZ, o treści:

„Od dnia protokolarnego przejścia terenu budowy, aż do dnia końcowego odbioru robót budowlanych Wykonawca ponosi odpowiedzialność na zasadach ogólnych za wszelkie szkody na osobach i mieniu wynikłe w trakcie realizacji Przedmiotu Umowy”

Zastępuje się następującym:

„Od dnia protokolarnego przejęcia terenu budowy, aż do dnia końcowego odbioru robót budowlanych Wykonawca ponosi odpowiedzialność na zasadach ogólnych za wszelkie udokumentowane szkody wynikłe w trakcie realizacji Przedmiotu Umowy”

Zmiana nr 5:

W § 15 ust. 2.1. Projektu Umowy – zał. nr 6 do SWZ, o treści:

„za zwłokę w rozpoczęciu realizacji Przedmiotu Umowy a także za zwłokę w wykonaniu Przedmiotu Umowy w wysokości 0,5 % wartości ceny ofertowej brutto, o której mowa w § 11 ust. 2 Umowy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w stosunku do terminów wskazanych w § 2 ust. 1 Umowy”

Zastępuje się następującym:

„za zwłokę w rozpoczęciu realizacji Przedmiotu Umowy a także za zwłokę w wykonaniu Przedmiotu Umowy w wysokości 0,3 % wartości ceny ofertowej brutto, o której mowa w § 11 ust. 2 Umowy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w stosunku do terminów wskazanych w § 2 ust. 1 Umowy”

Zmiana nr 6:

W § 15 ust. 2.2. Projektu Umowy – zał. nr 6 do SWZ, o treści:

„za zwłokę w usuwaniu wad stwierdzonych w okresie rękojmi lub gwarancji w wysokości 0,5% wartości ceny ofertowej brutto, o której mowa w § 11 ust. 2 Umowy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w stosunku do terminów przyjętych w Umowie lub w stosunku do terminów wyznaczonych przez Zamawiającego”

Zastępuje się następującym:

„za zwłokę w usuwaniu wad stwierdzonych w okresie rękojmi lub gwarancji w wysokości 0,3% wartości ceny ofertowej brutto, o której mowa w § 11 ust. 2 Umowy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w stosunku do terminów przyjętych w Umowie lub w stosunku do terminów wyznaczonych przez Zamawiającego”

Zmiana nr 7:

W § 15 ust. 5 Projektu Umowy – zał. nr 6 do SWZ, o treści:

„Kary umowne podlegają sumowaniu, z zastrzeżeniem jednak, że naliczone kary umowne nie mogą przekroczyć 50% całkowitego wynagrodzenia brutto należnego Wykonawcy.”

Zastępuje się następującym:

„Kary umowne podlegają sumowaniu, z zastrzeżeniem jednak, że naliczone kary umowne nie mogą przekroczyć 30% całkowitego wynagrodzenia brutto należnego Wykonawcy.”

Mariusz Konieczny

Naczelnik

Wydziału Inwestycji

dokument podpisany kwalifikowanym podpisem elektronicznym