

**Gmina Dębowa Łąka
Dębowa Łąka 38
87-207 Dębowa Łąka**

Nr postępowania: RG.271.4.2023

INFORMACJA/ ZMIANA Nr 4

W związku z otrzymaniem zapytania do postępowania przetargowego pn.: „**Modernizacja poprzez przebudowę i rozbudowę stacji uzdatniania wody w Wielkich Radowiskach oraz budowa oczyszczalni ścieków na terenie Gminy Dębowa Łąka**” – Część I, Gmina Dębowa Łąka udziela informacji/wyjaśnień jak niżej:

I. Prośba do wprowadzenia zmian do projektu umowy.

1. Dotyczy projektu umowy:

W celu doprecyzowania istotnych dla Wykonawcy zapisów umowy wnosimy o:

a) dopisanie do § 4 punktu o brzmieniu:

„5) terminowa zapłata wynagrodzenia”;

b) zmianę § 14 ust. 2 z:

„2) Okres gwarancji wynosi miesięcy i liczy się od dnia dokonania odbioru końcowego przedmiotu umowy, chyba że producent użytych materiałów udzieli dłuższej gwarancji”

na:

„2) Okres gwarancji wynosi miesięcy i liczy się od dnia dokonania odbioru końcowego przedmiotu umowy, chyba że producent użytych materiałów udzieli gwarancji **na inny okres**”.

2. Dotyczy projektu umowy:

W związku z tym, iż istotą zabezpieczenia należytego wykonania umowy jest możliwość wykonania umowy w przypadku gdyby nie wykonał jej Wykonawca lub wykonał ją nienależycie, natomiast § 11 ust. 5 „automatycznie”, bez względu na zakres niewykonania umowy przenosi na własność Zamawiającego całą kwotę zabezpieczenia, zwracamy się z uprzejmą prośbą o jego zmianę z:

„5. W przypadku nienależytego wykonania zamówienia zabezpieczenie wraz z powstałymi odsetkami staje się własnością Zamawiającego i będzie wykorzystane do zgodnego z umową wykonania robót i do pokrycia roszczeń z tytułu udzielonej gwarancji i odpowiedzialności z tytułu rękoi”

na:

„5. W przypadku nienależytego wykonania zamówienia zabezpieczenie wraz z powstałymi odsetkami będzie wykorzystane do zgodnego z umową wykonania robót i do pokrycia roszczeń z tytułu udzielonej gwarancji i odpowiedzialności z tytułu rękoi”.

3. Dotyczy projektu umowy:

Obecna konstrukcja zapisu § 13 ust. 1 uzależnia przeprowadzenie czynności odbiorowych od wpisu Inspektora nadzoru do dziennika budowy. Wykonawca nie ma najmniejszego wpływu na to, kiedy taki wpis zostanie zamieszczony, a tym samym nie ma wiedzy kiedy zostanie przeprowadzony odbiór. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 13 ust. 1 z:

„1. Gotowość do odbioru końcowego/częściowego Wykonawca zgłasza wpisem do dziennika budowy. Inspektor nadzoru pisemnie potwierdzi gotowość do odbioru robót wpisem do dziennika budowy. Zamawiający powoła komisję oraz wyznaczy termin odbioru robót i przystąpi do czynności odbioru nie później niż w terminie 7 dni od dnia pisemnego potwierdzenia gotowości do odbioru przez inspektora nadzoru. Czynności odbioru przeprowadzone zostaną w terminie 14 dni od daty ich rozpoczęcia”

na:

„1. Gotowość do odbioru końcowego/częściowego Wykonawca zgłasza wpisem do dziennika budowy. Inspektor nadzoru pisemnie potwierdzi gotowość do odbioru robót wpisem do dziennika budowy. Zamawiający powoła komisję oraz wyznaczy termin odbioru robót i przystąpi do czynności odbioru nie później niż w terminie 7 dni od dnia pisemnego **zgłoszenia przez Wykonawcę** gotowości do odbioru. Czynności odbioru przeprowadzone zostaną w terminie 14 dni od daty ich rozpoczęcia”.

4. Dotyczy projektu umowy:

Wyznaczenie jakiegokolwiek terminu bez porozumienia z Wykonawcą i uwzględnienia wszystkich okoliczności może doprowadzić do sytuacji, że Wykonawca nie będzie w stanie wykonać zadania w jednostronnie wyznaczonym terminie ze względu na kwestie techniczne lub logistyczne, które muszą zostać wzięte pod uwagę. Ponadto Wykonawca może ponosić odpowiedzialność tylko

w sytuacji, gdy nie wywiązał się on ze swoich zobowiązań z przyczyn całkowicie od niego zależnych, a wszelkie ewentualne kary i koszty powinny być bezsporne i nie powinny budzić wątpliwości żadnej ze Stron. W związku z tym wnosimy o:

a) zmianę § 13 ust. 5 pkt 2) z:

„2) obniżyć wynagrodzenie, jeżeli wady usunąć nie można lub gdy Wykonawca nie usunął wady w wyznaczonym terminie, a wady te są nieistotne”

na:

„2) obniżyć wynagrodzenie, jeżeli wady usunąć nie można lub gdy Wykonawca nie usunął wady w wyznaczonym, **technicznie możliwym** terminie, a wady te są nieistotne”;

b) zmianę § 13 ust. 5 pkt 3) z:

„3) odstąpić od umowy, jeżeli wady usunąć nie można lub gdy Wykonawca nie usunął wady w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie, a wady są istotne”

na:

„3) odstąpić od umowy, jeżeli wady usunąć nie można lub gdy Wykonawca nie usunął wady w wyznaczonym przez Zamawiającego **technicznie możliwym** terminie, a wady są istotne”;

c) zmianę § 13 ust. 6 z:

„6. W przypadku, gdy Wykonawca odmówi usunięcie wad lub nie usunie ich w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie lub z okoliczności wynika, że nie zdoła on usunąć wad w wyznaczonym terminie Zamawiający ma prawo zlecić usunięcie tych wad osobie trzeciej na koszt Wykonawcy.

Zamawiający będzie dochodził od Wykonawcy zwrotu kosztów na zasadach ogólnych”

na:

„6. W przypadku, gdy Wykonawca **bezpodstawnie** odmówi usunięcie wad lub **z przyczyn od niego zależnych** nie usunie ich w wyznaczonym przez Zamawiającego **technicznie możliwym** terminie Zamawiający ma prawo zlecić usunięcie tych wad osobie trzeciej na koszt Wykonawcy.

Zamawiający będzie dochodził od Wykonawcy zwrotu kosztów na zasadach ogólnych”;

d) zmianę § 14 ust. 6 z:

„6. W przypadku nieusunięcia wad lub usterek w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie Zamawiający korzystając z uprawnień z tytułu rękojmi może zlecić ich usunięcie, a poniesione koszty potrącić z zabezpieczenia należytego wykonaniu umowy”

na:

„6. W przypadku nieusunięcia wad lub usterek w wyznaczonym przez Zamawiającego **technicznie możliwym** terminie **z przyczyn zależnych od Wykonawcy**, Zamawiający korzystając z uprawnień z tytułu rękojmi może zlecić ich usunięcie, a poniesione **uzasadnione i bezsporne** koszty potrącić z zabezpieczenia należytego wykonaniu umowy”;

e) zmianę § 19 ust. 6 z:

„6. Wykonawca oświadcza, że wyraża zgodę na potrącenie przez zamawiającego wierzytelności z tytułu naliczonych kar umownych z należnego wynagrodzenia w rozumieniu art. 498 i 499 kodeksu cywilnego w przypadku niedotrzymania terminu realizacji przedmiotu umowy, oraz zwłoki w usunięciu wad i usterek. Jednocześnie Wykonawca oświadcza, że powyższe nie zostało złożone pod wpływem błędu, ani nie jest obarczone jakąkolwiek wadą oświadczenia woli skutkująca jego nieważnością. Zamawiający oświadcza, że wystawi Wykonawcy notę w terminie 21 dni od dnia dokonania potrącenia zawierającą szczegółowe naliczenie kary umownej”

na:

„6. Wykonawca oświadcza, że wyraża zgodę na potrącenie przez Zamawiającego wierzytelności z tytułu naliczonych **bezsportnych** kar umownych z należnego wynagrodzenia w rozumieniu art. 498 i 499 Kodeksu cywilnego w przypadku niedotrzymania terminu realizacji przedmiotu umowy, oraz zwłoki w usunięciu wad i usterek”;

f) zmianę § 19 ust. 7 z:

„7. Zamawiający może należność wynikającą z naliczonych kar umownych potrącić z wynagrodzenia Wykonawcy”

na:

„7. Zamawiający może należność wynikającą z naliczonych **bezsportnych** kar umownych potrącić z wynagrodzenia Wykonawcy”;

g) zmianę § 20 ust. 2 z:

„20. Jeżeli Wykonawca nie zakończy robót w terminie określonym w umowie, lub w terminie przesuniętym zgodnie z niniejszymi warunkami, Zamawiający może potrącić przewidzianą w umowie karę pieniężną z dowolnej należności Wykonawcy. Zapłaceniu lub potrąceniu kary nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku dokończenia robót oraz innych zobowiązań umownych”

na:

„20. Jeżeli Wykonawca z **przyczyn od niego zależnych** nie zakończy robót w terminie określonym w umowie, lub w terminie przesuniętym zgodnie z niniejszymi warunkami, Zamawiający może potrącić przewidzianą w umowie **bezsportną** karę pieniężną z dowolnej należności Wykonawcy. Zapłacenie lub potrącenie kary nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku dokończenia robót oraz innych zobowiązań umownych”.

5. Dotyczy projektu umowy:

Zdaniem Wykonawcy zgłoszenie przez Zamawiającego awarii lub innej nieprawidłowości w działaniu sprzętu powinno nastąpić jak najkrótszym terminie, aby w ten sposób uniknąć pogłębiania się usterki lub wady. Wnosimy zatem o zmianę § 14 ust. 4 z:

„4. W przypadku ujawnienia w okresie gwarancji wad lub usterek Zamawiający poinformuje o tym Wykonawcę, który jest zobowiązany do bezpłatnego usunięcia wad i usterek w terminie 14 dni licząc od dnia zgłoszenia przez Zamawiającego lub innym terminie uzasadnionym technicznie”

na:

„4. W przypadku ujawnienia w okresie gwarancji wad lub usterek Zamawiający **niezwłocznie** poinformuje o tym Wykonawcę, który jest zobowiązany do bezpłatnego usunięcia wad i usterek w terminie 14 dni licząc od dnia zgłoszenia przez Zamawiającego lub innym terminie uzasadnionym technicznie”.

6. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca podpisując umowę ma prawo zakładać, że Zamawiający ma zabezpieczone odpowiednie środki na realizację przedmiotu umowy. Zmiany w budżecie Gminy nie powinny więc mieć wpływu na sposób rozliczania z Wykonawcą. W związku z powyższym wnosimy o wykreślenie ust. 18 z § 16.

7. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż umowa zawierana przez Strony należy do grupy umów cywilnoprawnych, a ich podstawową zasadą jest równość stron. Ponadto należy zauważyć, iż zapisy umowne powinny zapewnić przynajmniej minimalną ochronę interesów Wykonawcy. Nawiązuje do powyższego art. 5 Kodeksu cywilnego, który stanowi, że nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno - gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, iż podstawą każdej umowy i celem nadrzędnym jest wspólne działanie Zamawiającego i Wykonawcy mające na celu osiągnięcie oczekiwanego przez Zamawiającego efektu. Przez pojęcie „wspólne działanie” należy rozumieć takie czynności, które nie wymuszają uprzywilejowanej pozycji żadnej ze Stron. Odwołując się do wyżej wymienionych zasad współżycia społecznego oraz zasady równości stron, wnosimy o dopisanie do § 19 ustępu o brzmieniu:

„Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od Zamawiającego w wysokości 20% wynagrodzenia brutto określonego w § 9 niniejszej umowy”.

II. Wyjaśnienie.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane w punkcie 1-7 zmiany w projekcie umowy (Załącznik nr 5a do SWZ).