

....., dnia 06.11.2023 r.

**Gmina Lubasz**  
**ul. Bolesława Chrobrego 37**  
**64-720 Lubasz**

Numer pisma: ..../11/2023

Dotyczy: *postępowania pn.: „Budowa sieci wodociągowej do m. Dębe i Krucz, przebudowa sieci wodociągowej i modernizacja SUW w Stajkowie i budowa stacji podnoszenia ciśnienia w m. Sławienko” (RG.V.271.12.2023)*

Szanowni Państwo,

w związku z planowanym przystąpieniem do postępowania pn.: „Budowa sieci wodociągowej do m. Dębe i Krucz, przebudowa sieci wodociągowej i modernizacja SUW w Stajkowie i budowa stacji podnoszenia ciśnienia w m. Sławienko” (RG.V.271.12.2023) niniejszym zwracamy się z uprzejmą prośbą o wprowadzenie następujących zmian do projektu umowy:

1. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż obecne zapisy umowne dotyczące waloryzacji sprawiają, że może być ona pozorna i nie odzwierciedlać obecnej sytuacji na rynku. W związku z powyższym wnosimy o:

a) zmianę § 6 ust. 7 pkt e) tiret trzeci z:

„– maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający, to łącznie 5%

w stosunku do wartości łącznego wynagrodzenia netto określonego w § 6 ust. 1 umowy”

**na:**

„– maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający, to łącznie **10%** w stosunku do wartości łącznego wynagrodzenia netto określonego w § 6 ust. 1 umowy”;

b) zmianę § 6 ust. 7 pkt g) z:

„g) Waloryzacja wynagrodzenia, o której mowa w ust. 7 pkt e) następuje o zmianę wskaźnika

cen produkcji budowlano-montażowej ustalonego przez Prezesa GUS w Dzienniku Urzędowym RP Monitor Polski, z zastrzeżeniem, że waloryzacja może nastąpić nie wcześniej niż po upływie **każdego** kwartału 2024 r. i będzie wyliczona jako średnia arytmetyczna ze wskaźnika za okres poprzednich **3** miesięcy”.

2. 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. Wnosimy zatem o:

a) zmianę § 7 ust. 9 pkt 1) ppkt a) z:

„a) zażądać usunięcia wad, wyznaczając odpowiedni termin na ich usunięcie. Fakt usunięcia wad zostanie stwierdzony protokolarnie”

**na:**

„a) zażądać usunięcia wad, wyznaczając odpowiedni, **technicznie możliwy** termin na ich usunięcie. Fakt usunięcia wad zostanie stwierdzony protokolarnie”;

b) zmianę § 10 ust. 5 z:

„5. Jeżeli Wykonawca będzie wykonywał przedmiot umowy wadliwie, albo sprzecznie z umową Zamawiający może wezwać go do zmiany sposobu wykonywania umowy i wyznaczyć mu w tym celu odpowiedni termin, po bezskutecznym upływie wyznaczonego terminu Zamawiający może od umowy odstąpić, powierzyć poprawienie lub dalsze wykonanie przedmiotu umowy innemu podmiotowi na koszt Wykonawcy”

**na:**

„5. Jeżeli Wykonawca będzie wykonywał przedmiot umowy wadliwie, albo sprzecznie z umową Zamawiający może wezwać go do zmiany sposobu wykonywania umowy i wyznaczyć mu w tym celu odpowiedni, **technicznie możliwy** termin, po bezskutecznym upływie wyznaczonego terminu Zamawiający może od umowy odstąpić, powierzyć poprawienie lub dalsze wykonanie przedmiotu umowy innemu podmiotowi na koszt Wykonawcy”.

3. Dotyczy projektu umowy:

W związku z art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego, Wykonawca proponuje miarkowanie kar umownych. Zapisy § 6 ust. 1. umowy mogłyby prowadzić do powstania kar umownych w rażąco wygórowanej wysokości oraz nieuzasadnionego wzbogacenia się Zamawiającego. W związku z tym wnosimy o:

a) zmianę § 9 ust. 1 pkt d) z:

„d) za uchybienie terminom, o których mowa w § 5 ust. 1 pkt 2 lub 18 oraz w § 11 ust. 3 pkt 6, 11, 14 i 17 umowy – w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto, określonego w § 6 ust. 1 za każdy dzień zwłoki”

**na:**

„d) za uchybienie terminom, o których mowa w § 5 ust. 1 pkt 2 lub 18 oraz w § 11 ust. 3 pkt 6, 11, 14 i 17 umowy – w wysokości **0,01%** wynagrodzenia brutto, określonego w § 6 ust. 1 za każdy dzień zwłoki”;

b) zmianę § 9 ust. 1 pkt e) z:

„e) w przypadku braku zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty zgodnie z art. 464 ust. 10 Pzp. – w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto, określonego w § 6 ust. 1 za każdy dzień zwłoki”

**na:**

„e) w przypadku braku zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty zgodnie z art. 464 ust. 10 Pzp. – w wysokości **0,01%** wynagrodzenia brutto, określonego w § 6 ust. 1 za każdy dzień zwłoki”;

c) zmianę § 9 ust. 1 pkt f) z:

„f) za brak zapłaty lub nieterminową zapłatę wynagrodzenia należnego Podwykonawcy lub dalszym Podwykonawcą – w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto, określonego w § 6 ust. 1 za każdy dzień zwłoki”

**na:**

„f) za brak zapłaty lub nieterminową zapłatę wynagrodzenia należnego Podwykonawcy lub dalszym Podwykonawcą – w wysokości **0,01%** wynagrodzenia brutto, określonego w § 6 ust. 1 za każdy dzień zwłoki”;

d) zmianę § 9 ust. 1 pkt h) z:

„h) z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o którym mowa w art. 439 ust. 5 Pzp. w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto, określonego w § 6 ust. 1 za każdy dzień zwłoki”

**na:**

„h) z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o którym mowa w art. 439 ust. 5 Pzp. w wysokości **0,01%** wynagrodzenia brutto, określonego w § 6 ust. 1 za każdy dzień zwłoki”;

e) zmianę § 9 ust. 2 z:

„2. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5 % wynagrodzenia brutto, określonego w § 6 ust. 1 z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w art. 439 ust. 5”

**na:**

„2. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości **0,5%** wynagrodzenia brutto, określonego w § 6 ust. 1 z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w art. 439 ust. 5”.

4. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, że wszelkie ewentualne kary umowne powinny być bezsporne i nie powinny budzić wątpliwości żadnej ze Stron. Wnosimy zatem o zmianę § 9 ust. 7 z:

„7. Wszelkie kwoty należne Zamawiającemu, w szczególności z tytułu kar umownych, mogą być potrącane z płatności realizowanych na rzecz Wykonawcy na co popisując niniejszą umowę Wykonawca wyraża zgodę”

**na:**

„7. Wszelkie kwoty należne Zamawiającemu, w szczególności z tytułu **bezsportnych** kar umownych, mogą być potrącane z płatności realizowanych na rzecz Wykonawcy na co popisując niniejszą umowę Wykonawca wyraża zgodę”.

5. Dotyczy projektu umowy:

Obecne zapisy dotyczące gwarancji i rękojmi mogą przypisywać Wykonawcy odpowiedzialność z tytułu gwarancji nawet w sytuacji, gdy producenci udzielają gwarancji

na krótszy okres. Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za producentów urządzeń.

W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 12 ust. 1 z:

„1. Wykonawca udziela Zamawiającemu gwarancji jakości na wykonane roboty budowlane na okres ..... miesięcy od dnia protokolarnego odbioru końcowego bez uwag”

**na:**

„1. Wykonawca udziela Zamawiającemu gwarancji jakości na wykonane roboty budowlane na okres ..... miesięcy, **a na urządzenia zgodnie z warunkami gwarancji ich producentów liczone** od dnia protokolarnego odbioru końcowego bez uwag”.

6. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca udzielając gwarancji zobowiązuje się do naprawienia wszelkich wad i usterek, które wynikły z przyczyn tkwiących w przedmiocie umowy. Ponadto to Zamawiający w § 12 ust. 1 sam obliguje Wykonawcę do udzielenia takiej gwarancji. W związku z powyższym w przypadku ujawnienia wad lub usterek w przedmiocie zamówienia Zamawiający powinien w pierwszej kolejności skorzystać z uprawnień przysługujących mu z tytułu tejże gwarancji.

Wnosimy \_\_\_\_\_ zatem  
o zmianę § 12 ust. 4 z:

„4. Uprawnienia Zamawiającego z tytułu gwarancji jakości nie wyłączają możliwości skorzystania przez Zamawiającego z przepisów o rękojmi unormowanych w Kodeksie cywilnym – Zamawiający w okresie gwarancji może równocześnie wykonywać przysługujące mu uprawnienia z tytułu rękojmi”

**na:**

„4. Uprawnienia Zamawiającego z tytułu gwarancji jakości nie wyłączają możliwości skorzystania przez Zamawiającego z przepisów o rękojmi unormowanych w Kodeksie cywilnym – Zamawiający w okresie gwarancji może równocześnie wykonywać przysługujące mu uprawnienia z tytułu rękojmi, **z tym że uprawnienia z rękojmi Zamawiający będzie realizował, gdy Wykonawca nie wykona obowiązków z gwarancji**”.

7. Dotyczy projektu umowy:

Obecna konstrukcja § 14 ust. 2 znacznie wydłuża i utrudnia proces dochodzenia roszczeń przez Wykonawcę. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 14 ust. 2 z:

„2. Strony umowy dopuszczają także możliwość pozasądowego rozwiązywania sporów zgodnie z zapisami Działu X ustawy Prawo zamówień publicznych. Strony umowy

dopuszczają możliwość do poddania ewentualnych sporów w relacjach Zamawiający – Wykonawca o roszczenia cywilnoprawne w sprawach, w których zawarcie ugody jest dopuszczalne, mediacjom lub innemu polubownemu rozwiązaniu sporu przed Sądem Polubownym przy Prokuraturii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej, wybranym mediatorem albo osobą prowadzącą inne polubowne rozwiązanie sporu”

**na:**

„2. Strony umowy dopuszczają także możliwość pozasądowego rozwiązywania sporów zgodnie z zapisami Działu X ustawy Prawo zamówień publicznych. Strony umowy dopuszczają możliwość do poddania ewentualnych sporów w relacjach Zamawiający – Wykonawca o roszczenia cywilnoprawne w sprawach, w których zawarcie ugody jest dopuszczalne, mediacjom lub innemu polubownemu rozwiązaniu sporu przed Sądem Polubownym przy Prokuraturii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej, wybranym mediatorem albo osobą prowadzącą inne polubowne rozwiązanie sporu. **Jeżeli nie dojdzie do mediacji lub/i nie zostanie zawarta przez Strony ugoda w terminie 30 dni od podjęcia negocjacji ugodowych, Strony będą dochodzić swych roszczeń na drodze sądowej**”.

**Odpowiedzi na pytania**

Ad. 1 a)

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wysokości waloryzacji w projekcie umowy.

Ad. 1 b)

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu w projekcie umowy.

Ad. 2 a)

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu § 7 ust. 9 pkt 1) ppkt a) z:

„a) zażądać usunięcia wad, wyznaczając odpowiedni termin na ich usunięcie. Fakt usunięcia wad zostanie stwierdzony protokolarnie”

**na:**

„a) zażądać usunięcia wad, wyznaczając odpowiedni, **technicznie możliwy** termin na ich usunięcie. Fakt usunięcia wad zostanie stwierdzony protokolarnie”.

Ad. 2 b)

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu § 10 ust. 5 z:

„5. Jeżeli Wykonawca będzie wykonywał przedmiot umowy wadliwie, albo sprzecznie z umową Zamawiający może wezwać go do zmiany sposobu wykonywania umowy i

wyznaczyć mu w tym celu odpowiedni termin, po bezskutecznym upływie wyznaczonego terminu Zamawiający może od umowy odstąpić, powierzyć poprawienie lub dalsze wykonanie przedmiotu umowy innemu podmiotowi na koszt Wykonawcy”

**na:**

„5. Jeżeli Wykonawca będzie wykonywał przedmiot umowy wadliwie, albo sprzecznie z umową Zamawiający może wezwać go do zmiany sposobu wykonywania umowy i wyznaczyć mu w tym celu odpowiedni, **technicznie możliwy** termin, po bezskutecznym upływie wyznaczonego terminu Zamawiający może od umowy odstąpić, powierzyć poprawienie lub dalsze wykonanie przedmiotu umowy innemu podmiotowi na koszt Wykonawcy”.

Ad. 3

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wysokości kar umownych.

Ad. 4

Zamawiający nie wyraża zgodę na zmianę zapisu § 9 ust. 7 projektu umowy.

Ad. 5

Zamawiający nie wyraża zgodę na zmianę zapisu § 12 ust. 1 projektu umowy.

Ad. 6

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu § 12 ust. 4 projektu umowy.

Ad. 7

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu § 14 ust. 2 z:

„2. Strony umowy dopuszczają także możliwość pozasądowego rozwiązywania sporów zgodnie z zapisami Działu X ustawy Prawo zamówień publicznych. Strony umowy dopuszczają możliwość do poddania ewentualnych sporów w relacjach Zamawiający – Wykonawca o roszczenia cywilnoprawne w sprawach, w których zawarcie ugody jest dopuszczalne, mediacjom lub innemu polubownemu rozwiązaniu sporu przed Sądem Polubownym przy Prokuraturii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej, wybranym mediatorem albo osobą prowadzącą inne polubowne rozwiązanie sporu”

**na:**

„2. Strony umowy dopuszczają także możliwość pozasądowego rozwiązywania sporów zgodnie z zapisami Działu X ustawy Prawo zamówień publicznych. Strony umowy dopuszczają możliwość do poddania ewentualnych sporów w relacjach Zamawiający –

Wykonawca o roszczenia cywilnoprawne w sprawach, w których zawarcie ugody jest dopuszczalne, mediacjom lub innemu polubownemu rozwiązaniu sporu przed Sądem Polubownym przy Prokuraturii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej, wybranym mediatorem albo osobą prowadzącą inne polubowne rozwiązanie sporu. **Jeżeli nie dojdzie do mediacji lub/i nie zostanie zawarta przez Strony ugoda w terminie 30 dni od podjęcia negocjacji ugodowych, Strony będą dochodzić swych roszczeń na drodze sądowej”**.

Zamawiający poprawił projektowane postanowienia umowy – projekt umowy i umieścił na stronie prowadzonego postępowania.