

**Wszyscy uczestnicy
postępowania**

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego na
**„Budowę budynku biurowego pod potrzeby siedziby Starostwa Powiatowego
w Kielcach wraz z niezbędnymi urządzeniami infrastruktury technicznej
i zagospodarowaniem terenu”**

W związku wpływem do Zamawiającego, Powiat Kielecki, w trybie art. 38 ust. 2 ustawy – Prawo zamówień publicznych, pism w których zawarte są wnioski, sugestie, postulaty, żądania zmiany postanowień SIWZ lub wzoru umowy, Zamawiający stwierdza, że uprawnienie wykonawców do żądania wyjaśnień co do treści specyfikacji nie oznacza uprawnienia do żądania aby poszczególne postanowienia w SIWZ lub wzorze umowy otrzymywały brzmienie zgodnie z ich oczekiwaniami.

Zamawiającego - Powiat Kielecki, w trybie art. 38 ust. 2 ustawy – Prawo zamówień publicznych, przekazuje w załączeniu treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie 53

§ 1 ust. 2 Projektu umowy – prosimy o zastrzeżenie, że wykonawca nie ponosi konsekwencji ewentualnych wad istniejących w dokumentacji projektowej dostarczonej wykonawcy przez zamawiającego. Art. 647 kc stanowi, że to zamawiający dostarcza wykonawcy projekt i powinien zapewnić taki stan rzeczy, że projekt stanowi odpowiednią podstawę do prowadzenia robót. Wykonawca nie ma obowiązku szczegółowego sprawdzania projektu w celu wykrycia jego wad (zob. art. 651 kc oraz wyrok Sądu Najwyższego z dnia 27 marca 2000 r. sygn. akt III CKN 629/98).

Ponadto prosimy o uzupełnienie przywołanego postanowienie o wyraźne wskazanie, że zamawiający dysponuje majątkowymi prawami autorskimi do dokumentacji projektowej na wszystkich polach eksploatacji, niezbędnych do wykonania przedmiotu umowy oraz ma prawo do przeniesienia ich na wykonawcę, w zakresie niezbędnym do wykonania przedmiotu umowy.

Odpowiedź na Pytanie 53

Przedmiotem zamówienia są roboty budowlane ujęte w przekazanej dokumentacji projektowej. Zamawiający opisał przedmiot zamówienia zgodnie z art. 31 ust. 1 ustawy PZP, tj. za pomocą dokumentacji projektowej oraz specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót budowlanych. Szczegółowy zakres robót oraz warunki ich realizacji zawierają:

- a) projekt budowlany (załączniki nr 11)
- b) projekt wykonawczy (załączniki nr 12)
- c) specyfikacje techniczne wykonania i odbioru robót (załączniki nr do specyfikacji nr 13)
- d) decyzja znak: AU.III.73532-4-52/10 z dnia 06.08.2010r. o pozwoleniu na budowę stanowiąca załącznik nr 10 do specyfikacji.

Z uwagi na przyjętą przez Zamawiającego formę wynagrodzenia należnego wykonawcy, elementu dokumentacji projektowej nie stanowią przedmiary. Zgodnie z zapisami zawartymi w rozdziale III ust. 3 SIWZ, załączone **przedmiary robót stanowią materiał pomocniczy** na użytek:

- określenia minimalnych norm technicznych i jakości materiałów i urządzeń,
- oceny, czy nie zachodzi przypadek rażąco niskiej ceny.”

Skoro przedmiary robót nie stanowią elementu dokumentacji projektowej Wykonawca nie jest

treścią tego dokumentu związany. Przedmiary wskazują jedynie na minimalne standardy norm technicznych i jakości materiałów i urządzeń, które winien uwzględnić Wykonawca oraz mogą być wykorzystane przez Zamawiającego w procedurze badania i oceny ofert, czy nie zachodzi przypadek rażąco niskiej ceny. Wobec powyższego Zamawiający dopuszcza wprowadzanie przez Wykonawcę do przedmiaru robót zmian wg jego uznania.

Przedmiotem zamówienia są ponadto wyszczególnione w SIWZ czynności (rozdział III ust. 3 – str. 4-5), do których zobowiązany jest Wykonawca, a które pozostają w bezpośrednim związku z prawidłową realizacją robót budowlanych.

Zgodnie art. 649 Kodeksu cywilnego obowiązuje domniemanie, iż Wykonawca podejmuje się wszystkich robót w zakresie rzeczowym objętym projektem.

Rzeczą odrębną jest kwestia wynagrodzenia Wykonawcy. Zgodnie z art. 632 Kodeksu cywilnego, który w drodze analogii może być stosowany do robót budowlanych w przypadku wynagrodzenia ryczałtowego wykonawca nie może żądać podwyższenia wynagrodzenia chociażby w czasie zawarcia umowy nie można było przewidzieć rozmiaru i kosztów prac. W takim zakresie przepis ten będzie miał zastosowanie także do wykonawcy wyłonionego w przedmiotowym postępowaniu.

Zamawiający nie kwestionuje zasady, że na etapie realizacji umowy odpowiedzialność za ujawnione wówczas wady w dokumentacji projektowej ponosi Zamawiający. Znajduje to swój wyraz w § 1 wzoru umowy, w którym określa się procedurę postępowania w przypadku, gdy dokumentacja projektowa lub specyfikacja techniczna wykonania i odbioru robót budowlanych będą zawierały wady, które uniemożliwią prawidłowe wykonanie robót. W związku z tym Zamawiający nie przerzuca na Wykonawcę odpowiedzialności za kompletność i prawidłowość dokumentacji projektowej.

Zgodnie z Warunkami Umowy Nr 2/WR/10 zawartej w dniu 9 marca 2010 r.

pomiędzy **Powiatem Kieleckim** a współnikami prowadzącymi działalność gospodarczą pod nazwą: **Team s.c. ARCHITEKTURA I SYSTEMY KOMPUTEROWE**, 28-100 Busko-Zdrój, ul. Wojska Polskiego 18A na wykonanie opracowania dokumentacji projektowo – kosztorysowej dla zadania inwestycyjnego pn. „**Budowa budynku pod potrzeby siedziby Starostwa Powiatowego w Kielcach wraz z niezbędnymi urządzeniami infrastruktury technicznej i zagospodarowaniem terenu**”, wraz z uzyskaniem na rzecz Zamawiającego ostatecznej decyzji o pozwoleniu na budowę oraz sprawowaniem nadzoru autorskiego, Zamawiający dysponuje majątkowymi prawami autorskimi do dokumentacji projektowej w zakresie:

- „ 1. Wraz z odbiorem dokumentacji projektowo-kosztorysowej Zamawiający przejmuje autorskie prawa majątkowe do dokumentacji projektowej wykonanej w ramach Umowy.
2. W ramach przejętych praw majątkowych Zamawiający będzie mógł bez zgody Wykonawcy i bez dodatkowego wynagrodzenia na rzecz Wykonawcy oraz bez żadnych ograniczeń czasowych i ilościowych:
 - a) wykorzystywać dokumentację projektowo-kosztorysowej na własny użytek, w tym w szczególności przekazać dokumentację lub dowolną jej część, także jego kopie:
 - wykonawcom biorącym udział w postępowaniu o udzielenie zamówień publicznych, jako część specyfikacji istotnych warunków zamówienia;
 - innym wykonawcom jako podstawę dla wykonania lub nadzorowania robót budowlanych,
 - stronom trzecim biorącym udział w procesie inwestycyjnym;
 - b) wykorzystywać dokumentację lub jej dowolną część do prezentacji;
 - c) wprowadzać opracowanie projektowe lub jego części do pamięci komputera na dowolnej liczbie własnych stanowisk komputerowych i stanowisk komputerowych jednostek podległych;
 - d) powielać dokumentację lub jej części dowolną techniką.
3. Zamawiający nie może zbywać opracowania projektowego ani jego dowolnych części oraz nie

może usuwać oznaczeń określających autora.”

Pytanie 54

§ 1 ust. 3 Projektu umowy – zamawiający zobowiązany jest jednoznacznie określić przedmiot zamówienia (art. 29 ust. 1 PZP), tzn. opisać przedmiot zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący. Podkreślenia wymaga, iż prawo nie przewiduje możliwości jednostronnego zmieniania umów, co jest wyrazem kardynalnej zasady, iż zawartych umów należy dotrzymywać (pacta sunt servanda) natomiast przywołane postanowienie zawiera upoważnienie dla zamawiającego do wymuszania na wykonawcy jednostronnych modyfikacji umowy bezpośrednio wpływających na obowiązki wykonawcy oraz na otrzymane przez niego ostateczne wynagrodzenie za wykonanie przedmiotu umowy. Przywołane postanowienie w aktualnym brzmieniu jest niezgodne z art. 353, art. 353¹ oraz art. 354 kodeksu cywilnego i wnioskujemy o wykreślenie go z umowy. Strony powinny razem ustalić dalszy sposób postępowania i wykonywania przedmiotu umowy oraz zawrzeć stosowny aneks do umowy. Ponadto prosimy o zastąpienie sformułowania „niezwłocznie powiadomi” sformułowaniem „powiadomi w terminie np. 7 lub 14 dni” o wykrytych wadach dokumentacji i innych okolicznościach.

Odpowiedź na Pytanie 54

Odpowiedź jak na Pytanie 54.

Pytanie 55

§ 2 ust. 5 lit. a) Projektu umowy – prosimy o modyfikację postanowienia poprzez wyraźne wskazanie, iż wykonawca zostaje zwolniony z wszelkich konsekwencji prawnych i finansowych wstrzymania (zawieszenia) wykonywania przedmiotu umowy na skutek polecenia wydanego przez zamawiającego, a ponadto zamawiający zwróci wykonawcy wszelkie koszty związane ze wstrzymaniem wykonywania robót oraz utrzymywaniem placu budowy w czasie przestoju. Zamawiający powinien zwrócić również wykonawcy wartość utraconych przez niego korzyści w związku ze wstrzymaniem wykonania przedmiotu umowy. Termin wykonania inwestycji powinien ulegać obligatoryjnemu przedłużeniu o okres wstrzymania robót na skutek polecenia wydanego przez zamawiającego. Wskazane byłoby także dodanie zastrzeżenia, iż w każdym przypadku niemożności realizowania przedmiotu umowy na skutek zajęcia placu budowy lub jego części przez organ lub inny podmiot do tego uprawniony z mocy obowiązujących przepisów prawa, terminy wykonania przedmiotu umowy (zarówno w całości jak i poszczególnych etapów) ulegają przedłużeniu o okres niemożności realizowania przedmiotu umowy.

Odpowiedź na Pytanie 55

Pytanie nie pozostaje w związku z treścią § 2 ust. 5 lit. a), gdyż postanowienia te dotyczą wyłącznie wskazania okoliczności, w których przewiduje się możliwość dokonania zmiany umowy na podstawie art. 144 ustawy PZP. Postanowienia umowy nie dotyczą w tej treści żadnych rozliczeń finansowych.

Pytanie 56

§ 2 ust. 5 lit. d) Projektu umowy – prosimy o zmianę trybu „niezwłocznego” informowania zamawiającego przez wykonawcę o wystąpieniu okoliczności mających znamiona siły wyższej, terminem np. 7 lub 14 dniowym od wystąpienia tego rodzaju okoliczności. Ponadto dokumentowanie ww. zdarzeń w przypadku wystąpienia okoliczności powszechnie znanych (np. powódzie), może być nadmiernym i zbędnym obowiązkiem nałożonym na wykonawcę.

Odpowiedź na Pytanie 56

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Postanowienia wzoru umowy nie naruszają przepisów Kodeksu Cywilnego.

Pytanie 57

§ 2 ust. 5 lit. f) Projektu umowy – prosimy o modyfikację postanowienia poprzez wskazanie terminu na wyrażenie akceptacji przez zamawiającego na zmianę harmonogramu rzeczowo-

finansowego robót. Prosimy także o zastrzeżenie, że nie wyrażenie akceptacji w terminie np. 5, 7 lub 10 dni od przedstawienia nowego harmonogramu jest równoznaczne z jej udzieleniem. Poza tym wskazuję, że charakter wynagrodzenia ryczałtowego powoduje iż ryzyko jego zastosowania ponoszą obie strony umowy, w związku z czym należy wyraźnie podkreślić, iż zaniechanie wykonania jakichkolwiek robót nie będzie wpływać na wysokość wynagrodzenia wykonawcy.

Odpowiedź na Pytanie 57

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.
Postanowienia wzoru umowy nie naruszają przepisów Kodeksu Cywilnego.

Pytanie 58

§ 2 ust. 6 Projektu umowy – błąd literowy („ust. 6” zamiast prawidłowego „ust. 5”) oraz prosimy o zastąpienie trybu aneksowania umowy w razie wystąpienia przyczyn obiektywnych uniemożliwiających wykonawcy zakończenie przedmiotu umowy w pierwotnie określonym terminie, wprowadzeniem automatycznego przedłużenia terminu wykonania przedmiotu umowy np. o ilość dni kiedy faktycznie jego wykonywanie było niemożliwe lub znacznie utrudnione.

Odpowiedź na Pytanie 58

Zamawiający w trybie art. 38 ust. 4 ustawy PZP dokona zmiany treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, sprostuje oczywisty błąd literowy.
Tryb aneksowania pozostaje bez zmian.

Pytanie 59

§ 3 ust. 2 Projektu umowy – przywołane postanowienie definitywnie wyłącza możliwość powołania się przez wykonawcę na niedoszacowanie wartości czy też ilości robót. Prosimy o modyfikację postanowienia poprzez wskazanie, iż niedoszacowanie wartości robót ze względu na okoliczności, o których wykonawca nie mógł wiedzieć przed zawarciem umowy, uprawnia go do odpowiedniego zwiększenia jego wynagrodzenia. Ponadto „oczekiwany przez zamawiającego rezultat” powinien wynikać wprost i jednoznacznie z dostarczonego wykonawcy opisu przedmiotu zamówienia (art. 29 ust. 1 PZP).

Odpowiedź na Pytanie 59

Zgodnie z art. 632 Kodeksu cywilnego, który w drodze analogii może być stosowany do robót budowlanych w przypadku wynagrodzenia ryczałtowego wykonawca nie może żądać podwyższenia wynagrodzenia chociażby w czasie zawarcia umowy nie można było przewidzieć rozmiaru i kosztów prac. W takim zakresie przepis ten będzie miał zastosowanie także do wykonawcy wyłonionego w przedmiotowym postępowaniu.
Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 60

§ 3 ust. 4.1 lit. b) Projektu umowy – prosimy o modyfikację postanowienia poprzez wskazanie terminu na zatwierdzenie przez zamawiającego kosztorysu różnicowego sporządzonego przez wykonawcę oraz zastrzeżenie, że nie wyrażenie przez zamawiającego opinii w terminie np. 7, 10 lub 14 dni od przedstawienia kosztorysu jest równoznaczne z jego zatwierdzeniem.

Odpowiedź na Pytanie 60

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 61

§ 3 ust. 4.2 Projektu umowy – prosimy o wykreślenie postanowienia w całości, gdyż charakter wynagrodzenia ryczałtowego powoduje, iż ryzyko jego zastosowania ponoszą obie strony umowy, w związku z czym należy wyraźnie podkreślić, iż zaniechanie wykonania jakichkolwiek robót nie będzie wpływać na wysokość wynagrodzenia wykonawcy.

Odpowiedź na Pytanie 61

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 62

§ 4 ust. 1 pkt 7) Projekt umowy – przedmiotowe postanowienie nakłada na wykonawcę obowiązek usunięcia konkretnej osoby z placu budowy na polecenie zamawiającego, nie precyzując przyczyn takiego żądania i terminu na zastosowanie się do żądania przez wykonawcę. Uprawnienie zamawiającego powinno ograniczać się do możliwości żądania usunięcia osób nieuprawnionych do wykonywania danych robót lub postępujących w sposób zagrażający uzasadnionym interesom zamawiającego, co zamawiający powinien wykazać (udowodnić) wykonawcy. Jeżeli postanowienie to ma pozostać w umowie, prosimy o umieszczenie w/w ograniczeń w żądaniu usuwania osób z placu budowy, a także dodanie terminu na wykonanie polecenia.

Odpowiedź na Pytanie 62

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 63

§ 4 ust. 2 pkt 2) Projekt umowy – obowiązek przejścia placu budowy przez wykonawcę może być w pewnych okolicznościach niemożliwy do spełnienia np. z powodu zajęcia placu budowy przez uprawniony organ lub z uwagi na zły stan oferowanego przez zamawiającego placu budowy, istotnie zwiększający koszty wykonawcy lub znacznie utrudniający mu wykonywanie przedmiotu umowy. Zatem wnosimy o doprecyzowanie przedmiotowego postanowienia, gdyż nie przewiduje ono wszystkich możliwych zdarzeń, obciążając ryzykiem ich wystąpienia wykonawcę.

Odpowiedź na Pytanie 63

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 64

§ 4 ust. 2 pkt 4) Projekt umowy – prosimy o modyfikację przywołanego postanowienia poprzez wskazanie, iż wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za jakiegokolwiek szkody spowodowane przez przedstawicieli organów uprawnionych do kontroli procesu budowlanego w związku z zapewnieniem im dostępu do placu budowy.

Odpowiedź na Pytanie 64

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 65

4 ust. 2 pkt 6) Projekt umowy – prosimy doprecyzowanie w umowie jakiego rodzaju zezwoleń będzie wymagać realizacja przedmiotu umowy oraz zapewnienie przez zamawiającego współpracy w uzyskaniu tych zezwoleń przez wykonawcę, co znajduje podstawę w art. 647 Kodeksu cywilnego.

Odpowiedź na Pytanie 65

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 66

§ 4 ust. 2 pkt 7) Projekt umowy – prosimy o doprecyzowanie postanowienia poprzez zapis stanowiący zapewnienie ze strony zamawiającego pełnej współpracy i wszelkiej pomocy w uzyskaniu tych źródeł, niezbędnych dla prawidłowego wykonania przedmiotu umowy.

Odpowiedź na Pytanie 66

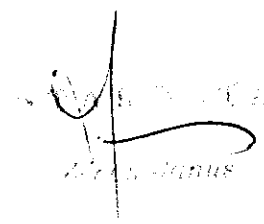
Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 67

§ 4 ust. 2 pkt 9) Projekt umowy – prosimy o zastąpienie trybu „niezwłocznego” informowania zamawiającego przez wykonawcę o ujawnionych wadach i brakach w dokumentacji projektowej, terminem np. 5, 7 lub 10 dniowym od ujawnienia tego rodzaju okoliczności.

Odpowiedź na Pytanie 67

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.



Handwritten signature and stamp, likely a signature of the contractor or representative, with a circular stamp containing the name 'Zdzisław Jankowski'.

Pytanie 68

4 ust. 2 pkt 10) Projekt umowy – prosimy o zastąpienie wyrażenia „właściwego wyprzedzenia” w informowaniu zamawiającego przez wykonawcę o wykonaniu robót zanikających lub ulegających zakryciu, określeniem precyzującym termin np. 3, 5 lub 7 dni od dnia wpisu w dzienniku budowy lub od powiadomienia zamawiającego np. faksem o powyższych okolicznościach, który pozwoli uniknąć ewentualnych sporów o dochowanie „właściwego wyprzedzenia”.

Odpowiedź na Pytanie 68

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 69

§ 4 ust. 2 pkt 12) Projekt umowy – koszty badań jakości powinny być pokrywane przez wykonawcę tylko wtedy, gdy wykażą nieprawidłowości. Prosimy o ograniczenie częstotliwości badań.

Odpowiedź na Pytanie 69

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 70

§ 4 ust. 2 pkt 13) Projekt umowy – przywołane postanowienie uznać należy na gruncie art. 480 Kodeksu cywilnego za niedopuszczalne. Jak wskazuje się w doktrynie prawa cywilnego wykonanie zastępcze będące surogatem świadczenia wymaga upoważnienia sądowego, ponieważ między stronami może istnieć spór co do tego, czy dłużnik pozostaje w zwłóce, ponadto jednostronne - zwłaszcza pochopne - czynności samego wierzyciela mogą mieć nieraz charakter represyjny bądź też przynosić dłużnikowi obciążenia ponad nieodzowną miarę. Wykonanie zastępcze zobowiązania dłużnika jest bowiem wyjątkiem od zasady uprawniającej wierzyciela jedynie do żądania wykonania zobowiązania i ewentualnego żądania odszkodowania. Prosimy o modyfikację przywołanego postanowienia poprzez wykreślenie zapisu upoważniającego zamawiającego do zastępczego wykonania zabezpieczenia i konserwacji wykonywanych robót na koszt wykonawcy bez upoważnienia sądu.

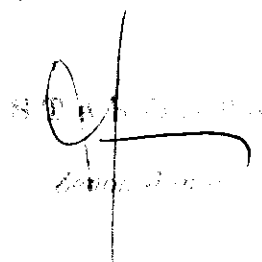
Odpowiedź na Pytanie 70

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 71

§ 4 ust. 2 pkt 18) Projekt umowy – prosimy o zastąpienie zwrotu o ponoszeniu „pełnej odpowiedzialności” sformułowaniem o „ponoszeniu odpowiedzialności przewidzianej w przepisach powszechnie obowiązującego prawa” (tutaj: ustawa z dnia 27 kwietnia 2001 r. o odpadach, Dz. U. Nr 39, poz. 251 ze zm.). W obecnym kształcie przywołanego postanowienia zakres odpowiedzialności wykonawcy jest w zasadzie nieograniczony. Zobowiązanie się wykonawcy do ponoszenia odpowiedzialności w stopniu „całkowicie zwalniającym od tej odpowiedzialności zamawiającego” jest w pełni nieakceptowalne. Przede wszystkim każdy podmiot powinien odpowiadać za swoje czyny, a branie odpowiedzialności za kogoś innego powinno skutkować zwiększonym wynagrodzeniem za ryzyko samodzielnego odpowiadania także za czyny innego podmiotu. Przedmiotowe postanowienie jest przejawem dyskryminacji wykonawcy i próbą nieuzasadnionego przerwania odpowiedzialności za czyny i sposób postępowania zamawiającego, na które wykonawca nie ma żadnego wpływu. Należy także zauważyć, że w świetle przepisów powszechnie obowiązującego prawa najpewniej wykonawca nie będzie mógł skutecznie zapewnić „całkowitego zwolnienia zamawiającego od tej odpowiedzialności”. Obowiązek ponoszenia kar przez wykonawcę może skutkować regresem zamawiającego do wykonawcy po uiszczeniu jednak przez zamawiającego nałożonej na niego kary. W przypadku niesłusznego uiszczenia kary przez zamawiającego ma on roszczenie o naprawienie szkody do wykonawcy (art. 415 Kodeksu cywilnego), zatem uzasadnione interesy zamawiającego są chronione. Z powyższych względów prosimy o wykreślenie przedmiotowego postanowienia.

Odpowiedź na Pytanie 71



Handwritten signature and stamp, likely a date or official mark, located in the bottom right corner of the page.

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 72

§ 4 ust. 2 pkt 20) Projektu umowy – prosimy o doprecyzowanie przywołanego postanowienia poprzez wyraźne wskazanie jakie grupy pracowników (lub pracowników na jakich stanowiskach) i w jakiej ilości przeszkolić ma wykonawca oraz w jakim okresie czasowym owe szkolenia powinny mieć miejsce, a także o określenie godzinowego wymiaru szkoleń.

Odpowiedź na Pytanie 72

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

W toku wykonywania umowy dokonywane będą uzgodnienia robocze, nieistotny element umowy.

Pytanie 73

§ 6 ust. 1 lit. b) Projektu umowy – niekorzystne dla wykonawcy rozliczenie za fakturę końcową, uzależniające zapłatę przez zamawiającego za wykonany przedmiot umowy po uzyskaniu przez wykonawcę ostatecznego pozwolenia na użytkowanie obiektu. Uzyskanie takiego pozwolenia może być okolicznością rozciągniętą w czasie i nie jest w pełni zależne od wykonawcy, który mimo spełnienia swojego świadczenia nie otrzymuje należnego wynagrodzenia.

Odpowiedź na Pytanie 73

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Zawierana umowa jest umową rezultatu, co oznacza, że przedmiot umowy winien być wykonany zgodnie z zakresem przedmiotowym w terminie oraz bez wad i usterek. Dla Zamawiającego jednym z elementów potwierdzających wykonanie umowy w sposób prawidłowy jest stanowiska właściwego organu administracji w formie pozwolenia na użytkowanie obiektu.

Pytanie 74

§ 6 ust. 2 Projektu umowy – prosimy o modyfikację postanowienia poprzez zastrzeżenie, że nie wyrażenie przez inspektorów nadzoru opinii w terminie np. 5, 7 lub 10 dni od przedstawienia protokołów jest równoznaczne z ich zatwierdzeniem.

Odpowiedź na Pytanie 74

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 75

§ 6 ust. 3 Projektu umowy – prosimy o doprecyzowanie postanowienia poprzez wskazanie terminu na podpisanie przez wszystkich członków komisji odbiorowej protokołu końcowego odbioru przedmiotu umowy. Prosimy także o zastrzeżenie, że nie wyrażenie przez wszystkie ww. osoby opinii w terminie np. 7, 10 lub 14 dni od przedstawienia protokołu jest równoznaczne z jego akceptacją (podpisaniem).

Odpowiedź na Pytanie 75

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 76

§ 6 ust. 4 Projektu umowy – zasadą według kodeksu cywilnego jest możliwość dokonywania cesji wierzytelności bez zgody dłużnika (art. 509 i nast. Kodeksu cywilnego). Prosimy o zmianę tego postanowienia umowy lub jego wykreślenie.

Odpowiedź na Pytanie 76

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 77

§ 6 ust. 5 Projektu umowy – prosimy o modyfikację przywołanego postanowienia, gdyż wykonawca powinien mieć możliwość dokumentowania dokonania zapłaty na rzecz podwykonawców w dowolny sposób (np. poprzez przedstawienie potwierdzenia przelewu bankowego), a nie jedy-

nie przy pomocy pisemnego oświadczenia podwykonawcy. Postanowienie to najpewniej zakłada potwierdzenia zapłaty całego wynagrodzenia podwykonawcy, nie przewiduje zatem powstania sporu pomiędzy stronami co do należytego wykonania umowy przez podwykonawcę. W obecnym kształcie przywołanego postanowienia, odmowa złożenia przez podwykonawcę oświadczenia w zakresie wymaganym przez zamawiającego, z jakichkolwiek, również nieuzasadnionych przyczyn uniemożliwia wykonawcy otrzymanie należnego mu wynagrodzenia, co w świetle art. 647 Kodeksu cywilnego jest niedopuszczalne. Także wyłączenie naliczania odsetek przez wykonawcę w wypadku zwłoki zamawiającego jest nieuzasadnione (art. 481 § 1 Kodeksu cywilnego przewiduje odsetki nawet za opóźnienie w zapłacie, czyli wtedy gdy dłużnik nie ponosi odpowiedzialności za spóźnienie) i godzi w istotne interesy wykonawcy.

Odpowiedź na Pytanie 77

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 78

§ 6 ust. 8 Projektu umowy – prosimy o doprecyzowanie postanowienia poprzez ustalenie, że jako dzień dokonania zapłaty określa się dzień uznania rachunku bankowego wykonawcy lub co najwyżej dzień zlecenia przelewu przez zamawiającego który doprowadził do uznania rachunku bankowego wykonawcy w określonym terminie np. 3 dni.

Odpowiedź na Pytanie 78

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Zamawiający ustala warunki na jakich chce zawrzeć umowę i chroni swój interes prawny. Postanowienia wzoru umowy nie naruszają przepisów Kodeksu Cywilnego.

Pytanie 79

§ 7 Projektu umowy – ponieważ brak jest wyraźnego wskazania na treść art. 148 ust. 5 PZP, mówiącego o przechowywaniu przez zamawiającego zabezpieczenia wniesionego w pieniądzu na oprocentowanym rachunku bankowym oraz zwrocie zabezpieczenia wraz z odsetkami wynikającymi z umowy o prowadzenie ww. rachunku, prosimy o doprecyzowanie postanowienia.

Odpowiedź na Pytanie 79

Zamawiający zastosuje art. 148 ust. 5 ustawy PZP.

Pytanie 80

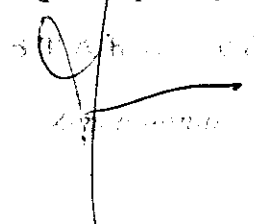
§ 7 ust. 4 pkt 2) Projektu umowy – prosimy o doprecyzowanie postanowienia poprzez wyraźne wskazanie, iż obowiązek usunięcia „wszelkich” wad dotyczy wyłącznie wad objętych udzieloną gwarancją jakości. Ponadto, prosimy o dodanie zapisu, iż zamawiający będzie zgłaszać stwierdzone wady w terminie nie dłuższym niż 7 dni od ich ujawnienia. Tego rodzaju zastrzeżenie można umieścić w innym miejscu umowy, a w przedmiotowym postanowieniu zawrzeć odesłanie do tego miejsca.

Odpowiedź na Pytanie 80

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 81

§ 7 ust. 5 Projektu umowy – art. 151 PZP stanowi o zwrocie przez zamawiającego kwoty zabezpieczenia w terminie 30 dni od dnia wykonania zamówienia i uznania go przez zamawiającego za należyte wykonane. Podpisanie przez zamawiającego protokołu odbioru końcowego wykonania zamówienia bez wad i usterek należy uznać za potwierdzenie (uznanie) przez zamawiającego przedmiotu zamówienia za należyte wykonane i co za tym idzie powinno skutkować automatycznym rozpoczęciem biegu 30 dniowego terminu na zwolnienie zabezpieczenia. Dodatkowy wniosek wykonawcy w tym przedmiocie i przedkładanie protokołu odbioru końcowego w nieuzasadniony sposób wydłuża otrzymanie przez wykonawcę zwrotu zabezpieczenia. Podobnie zwrot kwoty 30% zabezpieczenia zatrzymanego z tytułu rękojmi za wady powinien nastąpić nie później



niż w 15 dni po upływie okresu rękojmi za wady. Z powyższych powodów prosimy o wykreślenie postanowienia lub modyfikację w kierunku brzmienia jak w art. 151 PZP.

Odpowiedź na Pytanie 81

Zamawiający podjął w trybie art. 38 ust. 4 ustawy PZP czynności zmiany treści SIWZ w części dotyczącej treści Załącznika nr 2 do specyfikacji (wzoru umowy) (pismo Znak WR.III.3450-5-12/10 z dnia 27.09.2010r.).

Pytanie 82

§ 8 ust. 4 Projektu umowy – prosimy o wyjaśnienie czy w przywołanym postanowieniu zamawiający będzie wymagać od wykonawcy opłacenia z góry ubezpieczenia za cały okres jego obowiązywania? Wymaganie takie jest całkowicie nieakceptowane skoro ubezpieczenie ma być opłacane w odpowiednich składkach.

Odpowiedź na Pytanie 82

Zamawiający wymaga jedynie ciągłości ubezpieczeń, a nie ubezpieczenia z góry za cały okres realizacji przedmiotu umowy.

Pytanie 83

§ 8 ust. 5 Projektu umowy – postanowienie dotyczące bezwzględnego obowiązku naprawienia przez wykonawcę ewentualnych szkód wyrządzonych w związku prowadzonymi robotami mimo braku winy wykonawcy, w sytuacji nieopłacenia ubezpieczenia przez wykonawcę. Prosimy o wykreślenie lub zmianę dodającą zasadę, iż wykonawca odpowiada jedynie za szkody wyrządzone ze swojej winy tj. na zasadzie art. 415 kc.

Odpowiedź na Pytanie 83

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Zamawiający ustala warunki na jakich chce zawrzeć umowę i chroni swój interes prawny. Postanowienia wzoru umowy nie naruszają przepisów Kodeksu Cywilnego.

Pytanie 84

§ 9 Projektu umowy – prosimy o uzupełnienie przywołanego postanowienia o wskazanie, iż kary umowne mogą być naliczane zamawiającemu np. w przypadku opóźnienia w przekazaniu placu budowy wykonawcy oraz zwłoki w dokonywaniu przez zamawiającego czynności odbiorowych. Poza tym możliwość dochodzenia odszkodowania przewyższającego karę umowną powinna być zastrzeżona także dla wykonawcy. Obecnie przywołane postanowienia § 9 umowy stanowią rażąco przykład nierównego traktowania stron umowy. Orzecznictwo KIO potwierdza, że żądanie przez wykonawcę zastrzeżenia kar umownych na jego rzecz jest równie uzasadnione (wyrok KIO z dnia 23 sierpnia 2010 r. sygn. akt KIO/UZP 1698/10).

Odpowiedź na Pytanie 84

Odpowiedź jak na Pytanie 15 i 44.

Pytanie 85

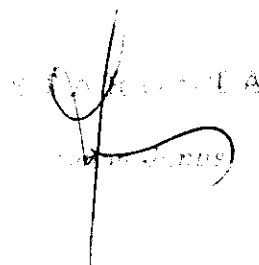
§ 9 ust. 2 lit. a) Projektu umowy – Kara umowna na poziomie 10.000,00 zł za każdy dzień zwłoki w wykonywaniu robót objętych umową jest zbyt wygórowana w porównaniu do wagi czynów i wydaje się iż nie powinna ona przekraczać 0,05 % wynagrodzenia za jeden dzień zwłoki. Rażąco wygórowane kary umowne prowadzą do sprzeczności celu umowy z zasadami współżycia społecznego, której skutkiem jest bezwzględna nieważność czynności prawnej (art. 353¹ i art. 58 § 1 kc). Prosimy zatem o zmianę wysokości kary umownej z 10 000,00 zł za każdy dzień zwłoki na 0,05% wynagrodzenia za jeden dzień zwłoki.

Odpowiedź na Pytanie 85

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Odpowiedź jak na Pytanie 15 i 44.

Pytanie 86

A handwritten signature in black ink is written over a rectangular stamp. The stamp contains the text "Kancelaria" and "Urząd" in a stylized font, with some illegible text below. The signature is written in a cursive style.

§ 9 ust. 2 lit. b) Projekt umowy – podobnie jak powyżej rażąco wygórowana kara umowna nie mająca uzasadnienia w okolicznościach uzasadniających jej naliczenie. Kara umowna na poziomie 5.000,00 zł za każdy dzień zwłoki w usuwaniu (należycie zgłoszonych wykonawcy) wad w okresie rękojmi i gwarancji jest zbyt wygórowana i wydaje się iż nie powinna ona przekraczać 0,05 % wynagrodzenia za jeden dzień zwłoki. Ponadto termin usunięcia wad wyznacza jednostronnie zamawiający, co może dodatkowo stanowić ryzyko zwłoki dla wykonawcy, któremu wyznaczono zbyt krótki termin. Prosimy o modyfikację postanowienia w zakresie jw.

Odpowiedź na Pytanie 86

Odpowiedź jak na Pytanie 85.

Pytanie 87

§ 9 ust. 4 i ust. 5 Projekt umowy – pomiędzy stronami kontraktu może istnieć spór co do zasadności podstaw naliczenia kary umownej i tym samym potrącenie takie będzie nieuzasadnione. Prosimy o modyfikację umowy poprzez usunięcie przedmiotowych postanowień (zwłaszcza ust. 5) lub modyfikację ust. 4 poprzez dodanie wezwania (powiadomienia) o naliczeniu kary umownej oraz w każdym wypadku nieuzasadnionego potrącenia dochodzić od zamawiającego naprawienia szkody (art. 415 Kodeksu cywilnego), choćby w kwocie odsetek od niesłusznie potrąconej sumy.

Odpowiedź na Pytanie 87

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 88

§ 10 Projekt umowy – prosimy o uzupełnienie postanowienia poprzez wskazanie, iż wykonawcy także przysługuje prawo odstąpienia od umowy np. w przypadku nieprzekazania wykonawcy placu budowy przez zamawiającego w określonym terminie, w razie wydania przez zamawiającego żądania przerwania robót na okres łącznie dłuższy niż wskazana ilość dni (§ 2 ust. 5 lit. a Projekt umowy), w razie zwłoki zamawiającego w zapłacie wynagrodzenia po odbiorze częściowym robót ze wskazaniem terminu zwłoki lub zwłoki w odbiorze końcowym przedmiotu umowy. W obecnym kształcie umowa jest jednostronnie korzystna dla zamawiającego, co jest sprzeczne z zasadą swobody umów (art. 353¹ Kodeksu cywilnego i wyrok KIO z dnia 23 sierpnia 2010 r. sygn. akt KIO/UZP 1698/10).

Odpowiedź na Pytanie 88

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Zgodnie z art. 395 Kodeksu cywilnego dopuszczalne jest zastrzeżenie prawa odstąpienia tylko przez jedną ze stron umowy. Oczywiście w toku realizacji umowy zastosowanie mają przypadki odstąpienia od umowy na podstawie art. 491 ustawy Kodeks cywilny i 145 ustawy PZP.

Pytanie 89

§ 10 ust. 2 lit. a) Projekt umowy – prosimy o modyfikację przywołanej przesłanki odstąpienia od umowy przez zamawiającego poprzez wskazanie, iż odstąpienie od umowy przez zamawiającego jest dopuszczalne tylko w przypadku kiedy przerwa w wykonywaniu robót lub zwłoka w rozpoczęciu prac trwa powyżej 30 dni, a przyczyny przerwy w wykonywaniu robót leżą w całości po stronie wykonawcy. Prosimy także o dodanie odesłania do zastrzeżenia zawartego w § 2 ust. 5 lit. a) Projekt umowy, czyli uprawnienia zamawiającego do wydania polecenia wykonawcy o wstrzymaniu robót.

Odpowiedź na Pytanie 89

Odpowiedź jak na Pytanie 88

Pytanie 90

§ 10 ust. 2 lit. b) Projekt umowy – prosimy o modyfikację postanowienia poprzez zastąpienie sformułowania „nieuzasadnionego opóźnienia” zapisem opóźnienie z przyczyn leżących w całości

Handwritten signature and initials in the bottom right corner of the page.

ści po stronie wykonawcy lub zwłoka (zawinione opóźnienie) wykonawcy trwająca wskazywany okres czasu.

Odpowiedź na Pytanie 90

Odpowiedź jak na Pytanie 88

Pytanie 91

§ 10 ust. 2 lit. c) Projekt umowy – należy doprecyzować tryb „wezwania” wykonawcy przez zamawiającego do prawidłowego wykonywania przedmiotu umowy, poprzez np. doręczenie pisma wraz z uzasadnieniem wskazującym zakres robót i wskazanie nieprawidłowości.

Odpowiedź na Pytanie 91

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 92

§ 10 ust. 4 pkt 4) Projekt umowy – prosimy o doprecyzowanie, iż wykonawca odpowiada za plac budowy od dnia i godziny przejęcia placu budowy do dnia i godziny podpisania protokołu z wydania placu budowy zamawiającemu.

Odpowiedź na Pytanie 92

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 93

§ 10 ust. 5 Projekt umowy – przywołane postanowienie uznać należy na gruncie art. 480 Kodeksu cywilnego za niedopuszczalne. Jak wskazuje się w doktrynie prawa cywilnego wykonanie zastępcze będące surogatem świadczenia wymaga upoważnienia sądowego, ponieważ między stronami może istnieć spór co do tego, czy dłużnik pozostaje w zwłoce, ponadto jednostronne - zwłaszcza pochopne - czynności samego wierzyciela mogą mieć nieraz charakter represyjny bądź też przynosić dłużnikowi obciążenia ponad nieodzowną miarę. Wykonanie zastępcze zobowiązania dłużnika jest bowiem wyjątkiem od zasady uprawniającej wierzyciela jedynie do żądania wykonania zobowiązania i ewentualnego żądania odszkodowania. Prosimy o wykreślenie przywołanego postanowienia w zakresie upoważnienia zamawiającego do zastępczego wykonania zabezpieczenia przerwanych robót oraz wydania placu budowy zamawiającemu na koszt wykonawcy bez upoważnienia sądu.

Odpowiedź na Pytanie 93

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

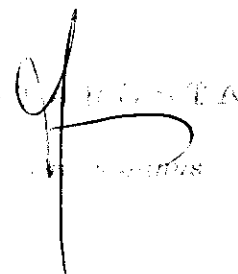
Pytanie 94

§ 11 ust. 1 Projekt umowy – prosimy o modyfikację przedmiotowego postanowienia poprzez wprowadzenie zobowiązania wykonawcy do należytej staranności w wykonywaniu przedmiotu umowy, wymaganej w danych stosunkach oraz do zastosowania materiałów zgodnych z umową (co już raczej normują wcześniejsze postanowienia Projektu umowy). Jednocześnie prosimy o zastrzeżenie, iż w ramach rękojmi za wady fizyczne przedmiotu umowy oraz gwarancji jakości wykonawca ma obowiązek usunięcia ujawnionych przez zamawiającego wad przedmiotu umowy, przy czym obowiązek usunięcia wad dotyczy wyłącznie wad objętych udzieloną gwarancją jakości. Ponadto prosimy o dodanie zapisu, iż zamawiający będzie zgłaszać stwierdzone wady w terminie nie dłuższym niż 7 dni od ich ujawnienia. W przypadku nieprawidłowego wykonania przedmiotu umowy zamawiający ma także roszczenie o naprawienie szkody do wykonawcy (art. 415 Kodeksu cywilnego), zatem uzasadnione interesy zamawiającego są chronione. Z powyższych względów przedmiotowe postanowienie powinno ulec wykreśleniu lub istotnej modyfikacji w kierunku jak powyżej.

Odpowiedź na Pytanie 94

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 95

A handwritten signature in black ink is written over a faint, rectangular stamp. The signature is stylized and appears to be a name. The stamp is mostly illegible due to the signature and the quality of the scan.

§ 11 ust. 2 Projekt umowy – prosimy o doprecyzowanie przywołanego postanowienia poprzez wyraźne wskazanie, iż w przypadku gdy zamawiający nie przystąpi do czynności odbioru w określonym terminie, odbiór mimo to uznaje się za dokonany, a protokół za podpisany przez zamawiającego.

Odpowiedź na Pytanie 95

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 96

§ 11 ust. 5 Projekt umowy – prosimy o doprecyzowanie, że w okresie rękojmi za wady fizyczne usunie on wady i usterki fizyczne przedmiotu umowy powstałe po odbiorze, jeśli wady te i usterki powstały z przyczyn tkwiących w przedmiocie umowy, a nie np. wskutek wadliwego użytkowania przedmiotu umowy przez zamawiającego lub działania osób trzecich oraz zostały terminowo zgłoszone wykonawcy do naprawienia.

Odpowiedź na Pytanie 96

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 97

§ 11 ust. 6 Projekt umowy – prosimy o zastrzeżenie, iż w ramach rękojmi za wady fizyczne przedmiotu umowy oraz gwarancji jakości wykonawca ma obowiązek usunięcia ujawnionych przez zamawiającego wad przedmiotu umowy, przy czym obowiązek usunięcia wad dotyczy wyłącznie wad objętych udzieloną gwarancją jakości. Ponadto, zamawiający powinien zgłaszać stwierdzone wady w terminie nie dłuższym niż 7 dni od ich ujawnienia. Prosimy także o oznaczenie np. 30 dniowego terminu lub trybu ustalania przez strony kontraktu innego odpowiedniego terminu na usunięcie wad i usterek.

Odpowiedź na Pytanie 97

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 98

§ 11 ust. 8 Projekt umowy – przywołane postanowienie na gruncie art. 480 Kodeksu cywilnego uznać należy za niedopuszczalne. Wykonanie zastępcze będące surogatem świadczenia wymaga upoważnienia sądowego, ponieważ między stronami może istnieć spór co do tego, czy dłużnik pozostaje w zwłoce, ponadto jednostronne - zwłaszcza pochopne - czynności samego wierzyciela mogą mieć nieraz charakter represyjny bądź też przynosić dłużnikowi obciążenia ponad niedozwonną miarę. Prosimy o wykreślenie postanowienia w zakresie upoważnienia zamawiającego do zastępczego usunięcia wad przedmiotu umowy, zwłaszcza że termin na ich usunięcie zamawiający wyznacza jednostronnie.

Odpowiedź na Pytanie 98

Odpowiedź jak na Pytanie 37

Pytanie 99


§ 12 ust. 2 Projekt umowy – prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w razie niestawienia się w uzgodnionym terminie lub prawidłowo zawiadomionych inspektorów nadzoru wykonawca może dokonać odbioru częściowego oraz odbioru robót zanikających samodzielnie, z takim samym skutkiem.

Odpowiedź na Pytanie 99

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 100

§ 12 ust. 6 Projekt umowy – brak jest terminu na potwierdzenie gotowości odbiorowej wykonawcy przez inspektora nadzoru inwestorskiego. Prosimy o zastrzeżenie, że nie wyrażenie opinii w terminie np. 5, 7 lub 10 dni od wpisu dokonanego w Dzienniku budowy przez wykonawcę jest równoznaczne z wyrażeniem potwierdzenia przez inspektora.



Odpowiedź na Pytanie 100

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 101

§ 12 ust. 7 Projektu umowy – dokonanie przez zamawiającego odbioru robót jest zgodnie z art. 647 kc jego podstawowym obowiązkiem. Prosimy o zastrzeżenie, że niewyznaczenie przez zamawiającego terminu rozpoczęcia czynności odbiorowych będzie skutkować naliczeniem kary umownej przez wykonawcę lub możliwością wyznaczenia tego terminu przez wykonawcę. Co do zasady jeżeli wykonawca zgłosił zakończenie robót, inwestor jest obowiązany do dokonania ich odbioru (np. wyrok SN z dnia 5 marca 1997 r. sygn. akt II CKN 28/97).

Odpowiedź na Pytanie 101

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 102

§ 12 ust. 9 Projektu umowy – dokonanie przez zamawiającego odbioru robót jest zgodnie z art. 647 kc jego podstawowym obowiązkiem i zamawiający nie może uchylić się od tego obowiązku z powodu wystąpienia wad lub usterek nadających się do usunięcia. Należy zwrócić tym miejscu uwagę na wyrok SN z 8 stycznia 2004 r. (sygn. akt I CK 24/03) w którym Sąd Najwyższy stwierdził, iż „jeżeli wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych (oczyszczalni galwanicznej), inwestor obowiązany jest dokonać ich odbioru (art. 647 kc). W dokumencie (protokole) z tej czynności, stanowiącym stwierdzenie spełnienia świadczenia i podstawę dokonania rozliczeń stron, niezbędne jest zawarcie ustaleń poczynionych m.in. co do jakości wykonanych robót, ewentualny wykaz wszystkich ujawnionych wad z ewentualnymi terminami ich usunięcia lub oświadczeniem inwestora o wyborze innego uprawnienia z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze (tak np. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 5 marca 1997 r. II CKN 28/97 OSNC 1997/6-7 poz. 90).” Zatem w powyższym wypadku odbiór powinien być dokonany, a ewentualne wady winny być usuwane już po dokonaniu odbioru. Prosimy także o doprecyzowanie terminu na podpisanie przez strony umowy protokołu odbioru końcowego.

Odpowiedź na Pytanie 102

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 103

§ 12 ust. 10 i ust. 11 Projektu umowy – definicje „wady” i „usterki” nie znajdują oparcia w przepisach Kodeksu cywilnego ani orzecznictwa. Prosimy zatem o podział znajdujący oparcie w przepisach kodeksu cywilnego to jest podział wad na wady podlegające usunięciu oraz na takie które usunąć się nie dadzą, a z kolei tych które usunąć się nie dadzą - na wady istotne i nieistotne. Odpowiedzialność z tytułu rękojmi za wady fizyczne przedmiotu umowy powinna zależeć od wykazania tego, że wada spowodowała zmniejszenie wartości lub użyteczności przedmiotu umowy (zob. np. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 28 listopada 2007 r. sygn. akt V CNP 124/07). Zatem nie każde uchybienie w realizacji przedmiotu umowy skutkujące nieprawidłowością powinno być uznawane za wadę przedmiotu umowy. Prosimy o zmianę przedmiotowych postanowień, zwłaszcza z uwagi na definicje oparte na terminie do usunięcia wad.

Odpowiedź na Pytanie 103

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 104

§ 12 ust. 12 Projektu umowy – dokonanie przez zamawiającego odbioru robót jest zgodnie z art. 647 kc jego podstawowym obowiązkiem i zamawiający nie może uchylić się od tego obowiązku z powodu wystąpienia wad lub usterek nadających się do usunięcia. Należy zwrócić tym miejscu uwagę na wyrok SN z 8 stycznia 2004 r. (sygn. akt I CK 24/03) w którym Sąd Najwyższy stwierdził, iż „jeżeli wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych (oczyszczalni galwanicznej), inwestor obowiązany jest dokonać ich odbioru (art. 647 kc). W dokumencie (protokole) z tej czyn-

ność, stanowiącym stwierdzenie spełnienia świadczenia i podstawę dokonania rozliczeń stron, niezbędne jest zawarcie ustaleń poczynionych m.in. co do jakości wykonanych robót, ewentualny wykaz wszystkich ujawnionych wad z ewentualnymi terminami ich usunięcia lub oświadczeniem inwestora o wyborze innego uprawnienia z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze (tak np. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 5 marca 1997 r. II CKN 28/97 OSNC 1997/6-7 poz. 90)." Zatem w powyższym wypadku odbiór powinien być dokonany, a ewentualne wady winny być usuwane już po dokonaniu odbioru. Także terminy na usunięcie stwierdzonych wad i usterek powinny być uzgodnione z wykonawcą lub w umowie wydłużone. Prosimy o uwzględnienie w/w uwag i modyfikację przedmiotowego postanowienia.

Odpowiedź na Pytanie 104

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 105

§ 12 ust. 13 Projektu umowy – uprawnienie zamawiającego do odstąpienia od czynności odbiorowych nie znajduje uzasadnienia. Prosimy o wykreślenie postanowienia w całości (zob. uwagi do pkt. 56).

Odpowiedź na Pytanie 105

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 106

§ 12 ust. 14 pkt 2) Projektu umowy – uprawnienie do odstąpienia od umowy przez zamawiającego powinno być możliwe tylko wtedy, gdy wady nienadające się do usunięcia są istotne (art. 637 § 2 Kodeksu cywilnego). Prosimy o modyfikację postanowienia poprzez wprowadzenie możliwości częściowego odstąpienia od umowy przez zamawiającego tylko co do części przedmiotu umowy dotkniętego ww. wadą. Świadczenie wykonawcy w umowie o roboty budowlane jest podzielne (np. wyrok SN z dnia 19 marca 2004 r., sygn. akt IV CK 172/03) i żądanie wykonania przedmiotu umowy po raz drugi może być niezasadne. Podobnie brak zapłaty za prawidłowo wykonane części przedmiotu umowy jest nieakceptowalne przez wykonawcę, jeżeli część umowy przedstawia dla zamawiającego realną wartość.

Odpowiedź na Pytanie 106

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 107

§ 13 ust. 2 Projektu umowy – przywołane postanowienie nie jest dostosowane do postanowień bezwzględnie obowiązującego art. 647¹ Kodeksu cywilnego. Zamawiający powinien bowiem wyrażać zgodę na treść umowy z podwykonawcą w trybie określonym w art. 647¹ § 2 kodeksu cywilnego, a nie na podwykonawcę jako takiego. Wykonawca powinien mieć swobodę w doborze podwykonawców, zwłaszcza iż ponosi odpowiedzialność za wszelkie działania osób którymi posługuje się przy wykonywaniu umowy, w tym w szczególności za działania swoich podwykonawców. Prosimy o modyfikację postanowienia.

Odpowiedź na Pytanie 107

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

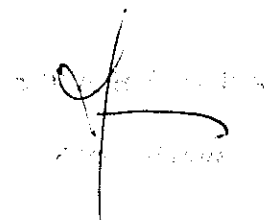
Pytanie 108

§ 13 ust. 7 Projektu umowy – wykonawca powinien przekazywać zamawiającemu tylko kopie umów zawartych z podwykonawcami, na zaangażowanie których wyraził zgodę zamawiający. Pozostałe kontrakty powinny zostać poufne i ich treść wiadoma tylko dla łączących je stron. Prosimy o modyfikację postanowienia.

Odpowiedź na Pytanie 108

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 109



§ 13 ust. 8 Projekt umowy – prosimy o wykreślenie postanowienia w całości, gdyż żąda się od wykonawcy zapłaty podwykonawcom, podczas gdy świadczenia te mogą być sporne między stronami z uwagi na niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania przez podwykonawcę.

Odpowiedź na Pytanie 109

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 110

§ 14 ust. 3 Projekt umowy – prosimy o wykreślenie postanowienia w całości, gdyż każda zmiana umowy powinna następować w drodze negocjacji stron i aneksu.

Odpowiedź na Pytanie 110

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 111

§ 14 ust. 6 Projekt umowy – wykonawca powinien być obowiązany do ponoszenia wszelkich „niezbędnych” kosztów do wykonania umowy, powinny to być jednak koszty zwyczajne i uzasadnione. Prosimy o dodanie zapisu wszelkich „niezbędnych” kosztów.

Odpowiedź na Pytanie 111

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 112

§ 14 ust. 8 Projekt umowy – prosimy o uzupełnienie przywołanego postanowienia o określenie, iż wskazana w nim dokumentacja staje się integralną częścią umowy pod warunkiem zaakceptowania jej przez wykonawcę.

Odpowiedź na Pytanie 112

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 128

Prosimy o podanie przewidywanej struktury finansowania zamówienia w ujęciu procentowym (dochody własne powiatu, dotacje, subwencje, kredyty...)

Odpowiedź na Pytanie 128

Finansowanie zamówienia przewidziane jest zgodnie z Załącznikiem nr 3 do Uchwały nr XXX/55/10 Rady Powiatu w Kielcach z dnia 3 września 2010r. w sprawie zmian w budżecie powiatu na 2010 rok.

Pytanie 129

Czy Zamawiający akceptuje miesięczne okresy rozliczeń częściowych po wykonaniu poszczególnych elementów robót podlegających odbiorowi wg harmonogramu rzeczowo – finansowego stanowiącego załącznik do umowy?

Odpowiedź na Pytanie 129

Fakturowanie i rozliczenie odbywać się będzie zgodnie z warunkami zawartymi § 6 wzoru umowy – Załącznik nr 2 do specyfikacji.

Pytanie 130

Wnosimy o dokonanie zmiany ograniczenia rozliczeń częściowych (§6 ust. 1a Umowy) z 80% na 90%, co pozwoli Wykonawcy zredukować koszty finansowania robót końcowych?

Odpowiedź na Pytanie 130

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 131

Z uwagi na brak określenia terminu zakończenia odbioru końcowego, proponujemy wprowadzenie zapisu, w myśl którego Zamawiający dokona odbioru końcowego w ciągu 14 dni od dnia zgłoszenia gotowości przez Wykonawcę.

Odpowiedź na Pytanie 131

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 132

Czy Zamawiający wyraża zgodę na uznanie odbioru za dokonany, jeśli w toku czynności odbioru końcowego zostaną stwierdzone nieistotne/nadające się do usunięcia usterki, przy jednoczesnym zobowiązaniu się Wykonawcy do ich usunięcia w uzgodnionym z Zamawiającym terminie?

Odpowiedź na Pytanie 132

Zgodnie z § 12 wzoru umowy warunkiem odbioru końcowego przez Zamawiającego jest wykonanie przedmiotu umowy bez wad i usterek przez Wykonawcę zgodnie z dokumentacją techniczną i specyfikacją techniczną wykonania i odbioru robót budowlanych oraz uzyskanie na rzecz Zamawiającego pozwolenia na użytkowanie obiektu. W przypadku stwierdzenia w toku czynności odbioru końcowego wad lub usterek Zamawiający będzie postępował zgodnie z postanowieniami § 12 wzoru umowy.

Pytanie 133

Czy w przypadku opóźnienia zapłaty Zamawiający wyraża zgodę na zawieszenie robót przez Wykonawcę po 14 dniach od daty wymagalności faktury?

Odpowiedź na Pytanie 133

W przypadku opóźnienia zapłaty faktury, Wykonawcy przysługują ustawowe odsetki za każdy dzień zwłoki w zapłacie. Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 134

Umowa nie przewiduje kar płaconych przez Zamawiającego, co stanowi nierówne traktowanie stron i jest niedopuszczalne wobec utrwalonej linii orzeczniczej Krajowej Izby Odwoławczej. Wnosimy zatem o modyfikację umowy poprzez wprowadzenie kar płaconych przez Zamawiającego:

- a) z tytułu opóźnienia w odbiorach częściowych – 10 000 zł za każdy dzień opóźnienia; b) 10% wynagrodzenia umownego za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od Zamawiającego.

Odpowiedź na Pytanie 134

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Odpowiedź jak na Pytanie 15,84,44.

Pytanie 135

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów dokumentacji przetargowej (SIWZ cz. XII pkt. 1, Umowa §3 pkt. 1 i 3, Formularz ofertowy pkt. 1) poprzez ustalenie ceny ryczałtowej w następujący sposób: „cenna netto, obowiązująca stawka VAT, cena brutto” oraz, w związku z pracami prowadzonymi przez władzę ustawodawczą nad zmianą stawki VAT, poprzez wprowadzenie do umowy zapisu o następującej treści: „W przypadku zmiany procentowej stawki podatku VAT przez władzę ustawodawczą, wynagrodzenie ulegnie zmianie odpowiednio do nowej stawki VAT obowiązującej w dniu wystawienia faktury”.

Odpowiedź na Pytanie 135

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy i specyfikacji.

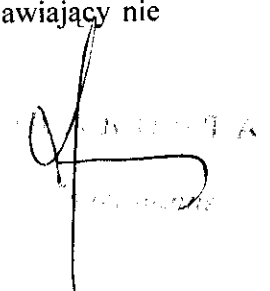
Pytanie 136

Czy w przypadku pisemnego żądania wstrzymania prac, o którym mowa w §2 ust. 3 a) Umowy, Zamawiający pokryje udokumentowane koszty Wykonawcy powstałe na skutek przerw w realizacji umowy?

Odpowiedź na Pytanie 136

Zamawiający wyjaśnia, iż § 2 wzoru umowy w ust. 3 nie występuje lit. a). Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 137



Czy Zamawiający akceptuje aktualizację ceny na dzień wznowienia realizacji umowy?

Odpowiedź na Pytanie 137

Zamawiający z uwagi na przyjęty ryczałtowy charakter wynagrodzenia wykonawcy nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 138

Czy Zamawiający akceptuje prawo Wykonawcy do odstąpienia od umowy przy przerwie w realizacji umowy powyżej 60 dni?

Odpowiedź na Pytanie 138

Zamawiający nie akceptuje zmiany specyfikacji w zaproponowanym zakresie.

Pytanie 139

Dot. §3 ust. 4.1 b) Umowy – Czy Zamawiający wyraża zgodę, żeby podstawą wyceny materiałów i sprzętu był kwartalny SEKOCENBUD obowiązujący w chwili sporządzania protokołu konieczności realizacji robót zamiennych (a nie w chwili opracowania oferty), co pozwoli na urealnienie wyceny?

Odpowiedź na Pytanie 139

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 140

Dot. §4 ust 2 pkt. 12 Umowy – Niezasadne jest pokrywanie przez Wykonawcę kosztów wszystkich zleconych przez Zamawiającego badań (co stanowi nierówne traktowanie stron umowy), prosimy o modyfikację w następujący sposób: „Wykonawca pokryje koszt zleconych badań jeżeli wykażą one usterki, wady czy uchybienia, w przeciwnym wypadku koszt badań pokryje Zamawiający”?

Odpowiedź na Pytanie 140

Odpowiedź jak na pytanie 13.

Zamawiający nie akceptuje zmiany treści specyfikacji w zaproponowanym zakresie.

Pytanie 141

Prosimy o potwierdzenie, że oświadczenie o którym mowa w §6 ust. 5 umowy, ma dotyczyć należności wymagalnych?

Odpowiedź na Pytanie 141

Odpowiedź jak na pytanie 14.

Pytanie 142

Czy w zamian w/w oświadczeń, Zamawiający będzie akceptował nie budzące wątpliwości dowody dokonania płatności przez Wykonawcę na rzecz podwykonawcy (np. kopie polecenia dokonania przelewu)?

Odpowiedź na Pytanie 142

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści specyfikacji w zaproponowanym zakresie.

Pytanie 143

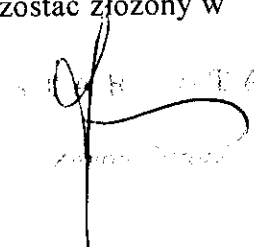
Prosimy o potwierdzenie, że „opóźnienie” o którym mowa w §10 ust. 2b) Umowy należy rozumieć jako „opóźnienie zawinione przez Wykonawcę”?

Odpowiedź na Pytanie 143

Odpowiedź jak na pytanie 90

Pytanie 144

Dot. §10 ust. 2d) Umowy – prosimy o dopisanie po słowach: „zostanie złożony wniosek o ogłoszenie upadłości Wykonawcy”, słów: „uniemożliwiający Wykonawcy realizację umowy zgodnie z jej warunkami” (zwracamy uwagę, że wniosek o upadłość może zostać złożony w

A handwritten signature in black ink is written over a circular stamp. The stamp contains the text "SEKOCENBUD" at the top and "Zamawiający" at the bottom. The signature is a cursive-style name.

złej wierze i nie musi mieć żadnego uzasadnienia ekonomicznego). Prosimy o dopisanie w/w słów także do ustępu 2f)?

Odpowiedź na Pytanie 144

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 145

Prosimy o doprecyzowanie zapisu §10 ust. 4.2 Umowy w następujący sposób: „Wykonawca będzie zobowiązany zabezpieczyć przerwane roboty na koszt strony, z winy której nastąpiło odstąpienie od umowy”?

Odpowiedź na Pytanie 145

Zamawiający nie przewiduje zmiany tych postanowień wzoru umowy.

Pytanie 146

Czy Zamawiający potwierdza, że terminy na usunięcie wad/usterek Zamawiający będzie wyznaczał w porozumieniu z Wykonawcą, uwzględniając możliwości technologiczne usunięcia wad/usterek, zgodnie z zasadami sztuki budowlanej?

Odpowiedź na Pytanie 146

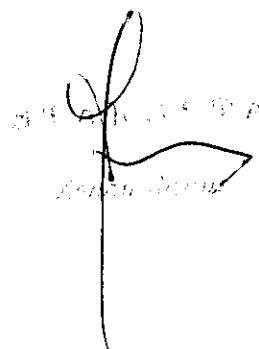
Tak.

Pytanie 147

Czy w przypadku zadłużenia Wykonawcy wobec Podwykonawców i przekazania należności z bieżących faktur należnych Wykonawcy w wysokości odpowiadającej zadłużeniu Wykonawcy wobec Podwykonawców, Zamawiający będzie uwzględniał zagwarantowane zarówno Umowami podwykonawczymi, jak i przepisami kodeksu cywilnego, prawo Wykonawcy do dokonywania potrąceń z należnym Podwykonawcy wynagrodzeniem wierzytelności wzajemnych Wykonawcy wobec Podwykonawcy np. z tytułu naliczonych kar umownych?

Odpowiedź na Pytanie 147

Zamawiający nie wnika w stosunek prawny między Wykonawcą a Podwykonawcą i jest zainteresowany wyłącznie okolicznością zapłaty przez Wykonawcę wynagrodzenia należnego Podwykonawcy za zrealizowaną część przedmiotu umowy.



Handwritten signature and stamp. The stamp is circular and contains the text "BUDOWLA" at the top and "Zamawiający" at the bottom. The signature is written in black ink over the stamp.