


IZP.271.1.2013.AM

Według rozdzielnika

Dotyczy postępowania: **Budowa drogi gminnej nr 191004P łączącej drogi powiatowe w Milczu**

Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29.01.2004 - Prawo zamówień publicznych ( tekst jednolity: Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759) przekazujemy odpowiedzi na zadane Zamawiającemu pytania .

1. **Pytanie :** Jaki będzie sposób rozliczenia budowy – ryczałtowe czy obmiarowe ?  
**Odpowiedź:** Obmiarowe
  
2. **Pytanie :** Czy Zamawiający przewiduje fakturowanie częściowe za wykonane prace ?  
Jeśli tak, to w jakiej częstotliwości ?  
**Odpowiedź:** Nie – rozliczenie fakturą końcową.

WÓJT  
  
mgr Zbigniew Salwa

IZP.271.1.2013.AM

Według rozdzielnika

Dotyczy postępowania: **Budowa drogi gminnej nr 191004P łączącej drogi powiatowe w Milczu**

Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29.01.2004 - Prawo zamówień publicznych ( tekst jednolity: Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759) przekazujemy odpowiedzi na zadane Zamawiającemu pytania :

**do SIWZ**

**1. Pytanie do rozdziału XII SIWZ**

Zamawiający wymienia przykłady robót , które nie są ujęte w dokumentacji technicznej i przedmiarach, a które należy wliczyć do ceny ofertowej. Prosimy o doprecyzowanie co Zamawiający miał na myśli wpisując jako przykład nadzory branżowe ?

Zgodnie bowiem z § 2 ust. 13 projektu umowy Zamawiający wyznacza inspektora nadzoru.

**Odpowiedź:**

Należy uwzględnić nadzory branżowe wynikające z uzgodnień dokumentacji projektowej i wydanej dla niej opinii Powiatowego Zespołu Uzgodnień Dokumentacji Projektowej w Chodzieży – zawartej w zał. Nr 12.2 (przy dokumentacji dot. oświetlenia) oraz uzupełnionej na skutek niniejszego wyjaśnienia w zał. Nr 12.1(przy dokumentacji dot. drogi) .

**do umowy**

**2. Pytanie do § 3 ust.2 wzoru umowy**

Wnosimy o zmianę odwołania w w/w ust. do § 9 ust.2. okoliczności bowiem, o których mowa wymienione są w § 9 ust. 3 wzoru umowy.

**Odpowiedź:**

Zmienia się wynikający z omyłki zapis „§ 9 ust.2.” zawarty w § 3 ust.2 na „§ 9 ust. 3”.

**3. Pytanie do § 3 ust.2 wzoru umowy**

Wnosimy o wykreślenie z § 3 ust. 2 wzoru umowy słów: „nie dłużej niż do 30.11.2013 r.”. Wykonawca nie jest w stanie przewidzieć na jaki czas zostaną wstrzymane roboty z powodu np. warunków geologicznych lub wprowadzenia zmian w dokumentacji projektowej, a wyznaczenie „sztywnej” daty nie daje możliwości przedłużenia terminu wykonania zadania o rzeczywisty czas możliwej przerwy spowodowanej przez jeden z w/w powodów.

**Odpowiedź:**

Nie wyrażamy zgody na wykreślenie zapisu „nie dłużej niż do 30.11.2013 r.” Jeżeli wykonawca w trakcie robót wykaże się systematycznością to zakres zadania jak też obszar na którym będzie ono realizowane pozwalają na zakończenie robót w znacznie krótszym czasie niż ten który wskazaliśmy a tym samym wygospodarowanie rezerwy czasu na tyle aby ewentualne okoliczności zawarte w § 9 ust. 3 nie wpłynęły na przekroczenie terminu 30.11.2013.

4. **Pytanie do § 8 wzoru umowy**

Wnosimy o zmianę w § 8 słowa „opóźnienie ..” na słowo „zwłoka” . Wykonawca powinien odpowiadać za opóźnienie kwalifikowane (zwłoka) czyli za to , że nie wykonał swoich zobowiązań na skutek okoliczności za które ponosi odpowiedzialność.

**Odpowiedź:**

Wyrażamy zgodę na zastąpienie słowa „opóźnienie” na słowo „zwłoka”

5. **Pytanie do § 8 ust. 3 wzoru umowy**

Powołując się na równość stron, wnosimy o zmianę słów „ (...) Zamawiający może” na „(...) Strony mogą (...)”

**Odpowiedź:** Nie wyrażamy zgody. Obowiązuje zapis jak w umowie

6. **Pytanie do § 8 ust. 4 wzoru umowy**

Zgodnie z w/w paragrafem zamawiający zastrzega sobie możliwość dochodzenia od Wykonawcy kary równowartości utraconego przez Zamawiającego dofinansowania ze środków pomocowych pozyskanych z Programu Wieloletniego pod nazwą "NARODOWY PROGRAM PRZEBUDOWY DRÓG LOKALNYCH – ETAP II BEZPIECZEŃSTWO – DOSTĘPNOŚĆ – ROZWÓJ "

W tym samym paragrafie Zamawiający nakłada na Wykonawcę karę umowną za odstąpienie od umowy z winy Wykonawcy w wysokości 10 % wynagrodzenia netto.

Zwyczajowo kara umowna za zerwanie umowy wynosi od 5 do 10 % wartości kontraktu. W naszej ocenie nałożenie dwóch w/w kar wydają się być rażąco wygórowane a tym samym nieuzasadnione w świetle przepisów Kodeksu Cywilnego, określających cel jakiemu ma służyć ustalenie przez strony umowy kar umownych. Jak wynika z treści art. 483 § KC strony mogą zastrzec w umowie , że naprawienie szkody powstałej w wyniku niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi poprzez zapłatę określonej sumy pieniężnej. Ponieważ celem kary umownej jest naprawienia wyrządzonej szkody można uznać, iż jest ona swoistą postacią odszkodowania. Uwagi na przedstawiony cel jakiemu służyć ma wprowadzenie kar umownych nie jest dopuszczalne aby uzyskane w ten sposób kwoty stały się dla Zamawiającego faktycznym źródłem zysku nie zaś jedynie rekompensata za wyrządzoną przez wykonawcę szkodę. Tym bardziej, że Zamawiający zastrzega sobie możliwość dochodzenia odszkodowania uzupełniającego. Wprawdzie brak jest przepisów, które określałyby wysokość kar umownych to jednak Zamawiający – jako strona uprzywilejowana w rozpatrywanej sytuacji bo przedstawia warunki umowy których możliwość negocjacji jest dość ograniczona a których nieakceptowanie skutkuje dla wykonawcy pozbawieniem go możliwości realizacji zamówienia kształtując warunki umowy powinien robić to z poszanowaniem zasad współzycia społecznego i zasady różności stron stosunków cywilno-prawnych.

Pragniemy również zwrócić uwagę, że wysokość kary umownej stanowi dla Wykonawców ryzyko związane z wykonaniem umowy które w kalkulować należy w cenę składanej oferty. W sytuacji gdy jedynie kryterium oceny ofert stanowi cena może prowadzić to do jej zniekształcenia i w efekcie prowadzić do poniesienia przez Zamawiającego niepotrzebnych wydatków. W związku z powyższym prosimy o usunięcie § 8 pkt 4 wzoru umowy.

**Odpowiedź:**

Nie wyrażamy zgody na usunięcie zapisu zawartego w projekcie umowy w § 8. 4.

Wyjaśniamy, że w przypadku utraty dofinansowania ze środków pomocowych z winy Wykonawcy zapłaci on Zamawiającemu równowartość przysługującego dofinansowania przy czym zawierać się w nim będzie kwota wynikająca z ust. 2 pkt 2 ale jako uzupełnienie kwoty utraconego dofinansowania. Czyli zastrzeżono możliwość żądania odszkodowania przenoszącego wysokość kary umownej.

7. **Pytanie do § 8 ust. 6 wzoru umowy**

Wnosimy o zmiany w/w ust. tak aby brzmiał: „W przypadku odstąpienia Zamawiającego od umowy zapłaci on Wykonawcy wynagrodzenie należne tylko z tytułu wykonania udokumentowanego i potwierdzonego przez inspektora nadzoru części przedmiotu zamówienia”.

Bez względu na to po czyjej stronie leżą przyczyny odstąpienia od umowy, zgodnie z zasadą wyrażoną w art. 494 Kodeksu Cywilnego w przypadku odstąpienia Strony zobowiązane są dokonać rozliczenia robót wykonanych do momentu odstąpienia.

**Odpowiedź:** Wyrażamy zgodę na następujący zapis „W przypadku odstąpienia Zamawiającego od umowy zapłaci on Wykonawcy wynagrodzenie należne tylko z tytułu należytego wykonania części przedmiotu zamówienia udokumentowanego i potwierdzonego przez inspektora nadzoru ”.

**8. Pytanie do § 9 ust. 6 wzoru umowy**

Wnosimy o zmianę w/w ustępu tak aby brzmiał:

„6. Zamawiający może odstąpić od umowy (...) na okres dłuższy niż 30 dni bez zgody Zamawiającego po wcześniejszym, pisemnym poinformowaniu o tym Wykonawcę.

**Odpowiedź:**

Nie wyrażamy zgody. W § 9 ust. 7 zastrzeżono, że odstąpienie od umowy powinno nastąpić pisemnie i zawierać uzasadnienie.

**9. Pytanie do § 9 ust. 3 pkt 6 wzoru umowy**

Wnosimy o wykreślenie w umowie w całości w/w pkt oraz dodanie w § 4 wzoru umowy następującego ust.: „W przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT, wynagrodzenie umowne zostanie zmienione poprzez uwzględnienie nowej stawki podatku”.

Wykonawca składając ofertę kalkuluje cenę oferty z uwzględnieniem aktualnej stawki podatku VAT. W tym zakresie podatek VAT stanowi jedynie czynnik cenotwórczy niezależny od woli wykonawcy. Kwota podatku VAT wliczona do ceny oferty nie ma zatem wpływu na korzyści ekonomiczne osiągnane przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia. Tak więc na chwilę sporządzenia oferty bez znaczenia dla wykonawcy jest wysokość aktualnej stawki podatku VAT i wynikająca z niej kwota tego podatku wliczona do ceny. W żadnym bowiem razie wysokość tego podatku nie wpływa na korzyści ekonomiczne osiągnane przez wykonawcę z tytułu wynagrodzenia za wykonanie zamówienia. Zmiana stawki podatku VAT jest zdarzeniem zewnętrznym niezależnym od woli stron umowy oraz nie powoduje zaburzenia równowagi ekonomicznej umowy na korzyść wykonawcy. Wyrażone stanowisko Wykonawcy jest zbieżne z opinią prawną przedstawioną przez UZP opublikowaną na stronie internetowej Urzędu.

W chwili obecnej zapisy w par. 9 wzoru umowy nie gwarantują zmiany wynagrodzenia w przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT.

**Odpowiedź:**

Nie wyrażamy zgody. W § 9 ust.3 pkt 6 projektu umowy będącym załącznikiem do SIWZ, zawarty jest zapis uwzględniający możliwość zmiany umowy w określonych przypadkach w tym też w przypadku zmiany wysokości podatku VAT, przy czym wywołuje to również konsekwencje zmniejszenia wartości umowy jeżeli nastąpi zmniejszenie stawki tego podatku.

Jednocześnie w związku z udzielonymi wyjaśnieniami dotyczącymi prowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, działając na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych przekazujemy poprawione dokumenty zawarte w SIWZ, odnoszące się do załącznika Nr 10 (projekt umowy) oraz załącznika Nr 12.1 (dokumentacja budowlana droga- uzupełniono dokument opinii z uzgodnień dokumentacji) .

Załączniki:

zmieniony załącznik Nr 10 (projekt umowy)

zmieniony załącznik Nr 12.1 (uzupełniono dokument opinii z

uzgodnień dokumentacji budowlanej drogi)

Otrzymują:

W y k o n a w c y ubiegający się o udzielenie zamówienia

- wg rozdzielnika

wz. WÓJTA  
*Szejner*  
**Kamila Szejner**  
ZASTĘPCA WÓJTA