

ADB.271.2.2013

Według rozdzielnika

Dotyczy postępowania: "Przebudowa drogi dojazdowej do gruntów rolnych w Stróżewicach".

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

**Pytanie 1 Ad. Rozdział XII SIWZ:** Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie:

- z rozdziału XII SIWZ zapisów mówiących: "...wraz z robotami nie ujętymi w dokumentacji technicznej i w przedmiarach, których wykonanie niezbędne jest dla prawidłowego wykonania zadania np. koszty robót przygotowawczych, urządzenia placu budowy, odszkodowań za zniszczenia w terenie, zajęcia pasa drogowego (w tym projekt organizacji ruchu), uzgodnienia, koordynacje i nadzory branżowe a także ewentualne upusty proponowane przez Wykonawcę,..."
- z SST D-00.00.00, zapisy punktu 9.2 mówiącego o robotach nieprzewidzianych.

Zamawiający w Umowie w par. 2 pkt 11 podaje procedurę postępowania w przypadku wystąpienia robót dodatkowych oraz w par. 4 pkt 5 podaje procedurę rozliczenia robót dodatkowych, a więc również tych, które są nieprzewidziane w Umowie i jej załącznikach. Dodatkowo zgodnie z zapisami Prawo Zamówień Publicznych art. 29 pkt 1 przedmiot zamówienia musi być opisany w sposób uwzględniający wszystkie okoliczności, mogące mieć wpływ na przygotowanie ofert. Brak informacji w dokumentacji ofertowej co wchodzi w zakres robót nieprzewidzianych, stoi w sprzeczności z zapisem ustawy. Należy również wziąć pod uwagę, że zgodnie z zapisami art. 33 pkt, wartość zamówienia a więc i oferty Wykonawcy ustalana jest na podstawie kosztorysu inwestorskiego. W kosztorysie załączonym do ogłoszenia brak jest pozycji uwzględniającej "roboty nieprzewidziane", w związku z czym Wykonawca nie ma możliwości ujęcia tych robót w swojej ofercie.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisów z rozdziału XII SIWZ. W kosztach pośrednich (nie ujętych w dokumentacji technicznej i w przedmiarach) 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. Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie z SST D-00.00.00, zapisy punktu 9.2 mówiącego o robotach nieprzewidzianych.

**Pytanie 2 Ad. par. 3 ust. 2 wzoru umowy oraz Rozdział XVI SIWZ:**

Wnosimy o wykreślenie z par. 3 ust. 2 wzoru umowy słów: „nie dłużej jednak niż do 15.10.2013 r.” oraz podobnego zapisu w Rozdziale XVI SIWZ.

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:** Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisu „nie dłużej jednak niż do 15.10.2013 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 terminie niż ten który wskazano a tym samym wygospodarowanie rezerwy czasu na tyle aby okoliczności zawarte w § 9 ust. 3 nie wpłynęły na przekroczenie terminu.

**Pytanie 3 Ad. par. 4 wzoru umowy:**

Prosimy o informację czy wynagrodzenie za wykonanie przedmiotu umowy ma charakter ryczałtowy czy kosztorysowy?

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że wynagrodzenie za wykonanie przedmiotu umowy ma charakter kosztorysowy.

**Pytanie 4 Ad. par. 4 wzoru umowy:**

Z uwagi na zapisy zawarte w par. 4 ust. 6 wzoru umowy wnosimy o możliwość zawierania umów cesji wierzytelności z podwykonawcami na rzecz Zamawiającego.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zawierania umów cesji wierzytelności z podwykonawcami na rzecz Zamawiającego.

**Pytanie 5 Ad. par. 6 ust. 3 wzoru umowy:**

Wnosimy o zmianę w/w zapisu na:

„3. W przypadku stwierdzenia wad i usterek, rękojmię na elementy podlegające naprawie przedłuża się o okres jaki upłynie od stwierdzenia wad do czasu ich usunięcia przez Wykonawcę lub wykonawcę wyznaczonego przez Zamawiającego w jego zastępstwie zgodnie z pkt. 5.”

Zamawiający może bez przeszkód użytkować pozostałą część zadania, w związku z tym nie ma potrzeby wydłużania gwarancji na całe zadanie.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w/w zapisu.

**Pytanie 6** Ad. par. 8 wzoru umowy:

Powołując się na równość stron, wnosimy o:

-zmianę słów„(...) Zamawiający może (...)” na „(...) Strony mogą(...)” w par. 8 ust. 3 wzoru umowy - dodanie w par. 8 wzoru umowy kary dla Zamawiającego (Wykonawca ma prawo odstąpić od umowy zgodnie z par. 9 ust. 8 wzoru umowy, ale projekt umowy nie przewiduje z tego tytułu kary dla Zamawiającego) „za odstąpienie Wykonawcy od umowy z przyczyn zawinionych przez Zamawiającego, w wysokości 10% wynagrodzenia netto liczonej od wartości całego zadania”.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę słów. Obowiązuje zapis jak w umowie. Wyjaśniamy, że istnieje 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”. Zamawiający ma zarezerwowane środki finansowe na wykonanie zadania które musi zgodnie z dyscypliną budżetową przeznaczyć na realizację zadania.

**Pytanie 7** Ad. par. 8 ust. 4 wzoru umowy:

Zgodnie z w/w paragrafem Zamawiający zastrzega sobie możliwość dochodzenia od Wykonawcy kary równowartości utraconego przez Zamawiającego dofinansowania z pomocy finansowej Województwa Wielkopolskiego. 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 ze 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 nieuzasadniona w świetle przepisów Kodeksu Cywilnego, określających cel jakiemu służyć ma ustalenie przez strony umowy kar umownych. Jak wynika z treści art.483 §1 Kodeksu Cywilnego 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 naprawienie wyrządzonej wierzycielowi szkody można uznać, iż jest ona swoistą postacią odszkodowania. Z 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 rekompensatą 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 przedstawiająca warunki umowy których możliwość negocjacji jest dość ograniczona a których nieakceptowanie skutkuje dla wykonawcy pozbawieniem go możliwości realizacji zamówienia, kształtując warunki przyszłej umowy powinien robić to z poszanowaniem zasad współzycia społecznego i zasady różności stron stosunków cywilno-prawnych. Pragniemy również zwrócić uwagę, że wysokość kwoty kary umownej stanowi dla Wykonawców ryzyko związane z wykonaniem umowy które w kalkulować należy w cenę składanej oferty. W sytuacji gdy jedyne 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 wnosimy o usunięcie par. 8 ust. 4 wzoru umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisu zawartego w projekcie umowy § 8 ust. 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.

**Pytanie 8** Ad. par. 2 ust. 6 wzoru umowy: Prosimy o uszczegółowienie co wchodzi w zakres inwentaryzacji opisanej w w/w ust..

**Odpowiedź:** Zamawiający na swój koszt zapewnia inwentaryzację geodezyjną powykonawczą terenu budowy.

**Pytanie 9** Ad. SST D-00.00.00 pkt 1.5.9: Wnosimy o zmianę w/w zapisu na: "(...). Pojazdy i ładunki Wykonawcy powodujące nadmierne obciążenia osiowe (...)".

Roboty będą realizowane przy odbywającym się ruchu i Wykonawca nie ma wpływu na obciążenie w ruchu publicznym ani uprawnień do kontroli pojazdów.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na zmianę w/w zapisu na: "(...). Pojazdy i ładunki **Wykonawcy** powodujące nadmierne obciążenia osiowe (...)".

**Pytanie 10** Ad. SST D-00.00.00 pkt 2.1 oraz 2.6:

Wykonawca zwraca się o skrócenie terminu 3 tygodni, które muszą upłynąć przed użyciem materiałów na budowie do terminu 1 tygodnia. W związku z krótkim okresem realizacji, tak długi okres wyprzedzenia, w przypadku braku akceptacji może stanowić ryzyko dla terminu ukończenia robót.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na skrócenie terminu 3 tygodni, które muszą upłynąć przed użyciem materiałów na budowie do terminu 1 tygodnia.

Załącznik: zmieniona STWIOR

**BIURO CHODZIEŻ**  
ul. Notecka 28  
63-800 Chodzież  
NIP: 607-001-63-11  
tel. 570791023

z up. WÓJTA  
*Szejner*  
**Kamilu Szejner**  
ZASTĘP. WÓJTY

Otrzymują: Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia wg rozdzielnika