

SR.272.08.2020.RG

**Wszyscy Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia publicznego**

dotyczy: *postępowania o udzielenie zamówienia publicznego przeprowadzanego w trybie przetargu nieograniczonego na Zadanie pn. – „Remont dróg powiatowych: Dworek – Niedźwiedzica, Kępki – Jazowa, Łaszka – Groszkowo oraz w Ostaszewie”*

Zamawiający, działając zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zmianami), udziela odpowiedzi na zadane w dniu 05 czerwca 2020 r., pytania:

**Pytanie nr 1:**

Wykonawca wnosi o skrócenie terminu zawartego w §3 ust.6 z 14 dni do 7 dni. Termin wskazany w obecnej postaci znacznie wydłuża procedurę zgłaszania podwykonawcy, a co za tym idzie termin rozpoczęcia prac przez podwykonawcę.

**Odpowiedź na pytanie nr 1:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę określonego terminu.

**Pytanie nr 2:**

Proszę o wykreślenie z części IV SIWZ słowa „bezusterkowy” Protokół odbioru oraz z §4 ust. 17 umowy „... podpisany bez zastrzeżeń.” Wykonawca wnioskuję o zmianę zapisów SIWZ oraz projektu umowy, w ten sposób by nie uzależniać wypłaty wynagrodzenia a tym samym rozpoczęcia biegu okresu gwarancji i rękojmi wykonanych robót, od daty bezusterkowego odbioru robót. Zgodnie z art. 647 Kodeksu cywilnego przez umowę o roboty budowlane wykonawca zobowiązuje się do oddania przewidzianego w umowie obiektu, wykonanego zgodnie z projektem i z zasadami wiedzy technicznej, a inwestor zobowiązuje się do dokonania wymaganych przez właściwe przepisy czynności związanych z przygotowaniem robót, w szczególności do przekazania terenu budowy i dostarczenia projektu, oraz do odebrania obiektu i zapłaty umówionego wynagrodzenia (wyrok Sądu Najwyższego z 26 września 2012 r., II CSK 84/12).W art. 647 K.c. ustawodawca posłużył się jednak tylko pojęciem odbioru robót, nie zaś bezusterkowego odbioru. Powyższe wskazuje, że nie było wolą ustawodawcy uzależnianie odbioru robót od braku jakichkolwiek wad (tak: wyrok Sądu Najwyższego z 22 czerwca 2007 r., V CSK 99/07). Utożsamienie sytuacji, gdy roboty budowlane nie zostały wykonane z sytuacją, gdy są one dotknięte wadami czyniłoby w istocie zbędne przepisy o rękojmi za wady, które chronią Zamawiającego, realizujące się dopiero po odebraniu dzieła (wyrok Sądu Najwyższego z 22 czerwca 2007 r., V CSK 99/07). Ponadto, zostałaby naruszona równowaga pomiędzy inwestorem a wykonawcą, poprzez uzależnienie odbioru, a tym samym płatności należnego wykonawcy wynagrodzenia, od wykluczenia istnienia jakichkolwiek wad w chwili oddania przedmiotu zamówienia (por. wyroki Sądu Najwyższego z 5 marca 1997 r., II CKN 28/97, OSNC 1997/6-7/90; z 30 października 2002 r., V CKN, 1287/00; z 8 stycznia 2004 r., I CK 24/03; z 22 czerwca 2007 r., V CSK 99/07, OSP 2009/1/7; z 9 września 2011 r., I CSK 696/10).W tej kwestii wypowiedział się także Sąd Najwyższy w wyroku z 7 marca 2013 r., II CSK 476/12., w którym czytamy, że inwestor jest zasadniczo zobowiązany do odbioru robót budowlanych zgłoszonych do odbioru (art. 647 K.c.). Z czynności odbioru należy sporządzić protokół, w którym konieczne jest zawarcie ustaleń co do jakości wykonanych robót, w tym ewentualny wykaz wszystkich ujawnionych wad z terminami ich usunięcia lub oświadczeniem inwestora o wyborze innego uprawnienia przysługującego mu z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze. Odmowa odbioru będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy przedmiot zamówienia będzie mógł być kwalifikowany jako wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się

**Odpowiedź na pytanie nr 2:**

Zamawiający nie wyraża zgody na dokonanie zmian w tym zakresie.

**Pytanie nr 3:**

Proszę o skrócenie terminu zawartego w §4 ust. 13 do 14 dni, 30 – dniowy termin na rozpoczęcie odbioru końcowego znacznie wydłuża procedurę odbiorową.

**Odpowiedź na pytanie nr 3:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę określonego terminu.

**Pytanie nr 4:**

Proszę o jednoznaczne wskazanie terminu rękojmi.

**Odpowiedź na pytanie nr 4:**

Kwestie terminu rękojmi przy umowie na roboty budowlane regulują powszechnie obowiązujące przepisy prawa – art. 656 § 1 Kodeksu cywilnego, który odsyła do przepisu art. 638 § 1 Kodeksu cywilnego, przewidującego odpowiednie stosowanie przepisów o rękojmi przy sprzedaży. Przepisy te przewidują w odniesieniu do nieruchomości, w tym nieruchomości drogowych co do zasady 5 letni okres rękojmi od dnia odebrania robót budowlanych (art. 568 § 1 K.c.). W związku z regulacją ww. zagadnienia w powszechnie obowiązujących przepisach prawa kwestia ta nie wymaga regulacji w umowie.

**Pytanie nr 5:**

Zwracamy uwagę, że określenie maksymalnej łącznej wysokości kar umownych w wysokości 100% wynagrodzenia (§8 ust.1 pkt 2-4 oraz 7) jest zbyt wygórowane Wykonawca wnosi o wprowadzenie limitu kar w wysokości 20% wynagrodzenia umownego netto. W ocenie Wykonawcy limit ten z jednej strony zapewnia dostateczną i proporcjonalną ochronę Zamawiającego w przypadku winy Wykonawcy, zaś z drugiej strony nie stwarza zagrożenia dla działalności firmy Wykonawcy i nie stwarza nadmiernego ryzyka finansowego po stronie Wykonawcy

**Odpowiedź na pytanie nr 5:**

Zamawiający nie wyraża zgody na dokonanie zmian w tym zakresie.

**Pytanie nr 6:**

Po stronie Wykonawcy powstały uzasadnione wątpliwości odnośnie postanowień ujętych w §8 wzoru umowy. Wykonawca pragnie zaznaczyć, że wskazane kary umowne mogą być stosowane kumulatywnie przez Zamawiającego, co przy określeniu limitu maksymalnego kar umownych na poziomie 100%, jak również biorąc pod uwagę wysokość zastrzeżonych kar prowadzi do wniosku, że kary te są rażąco wygórowane.

W pierwszym rzędzie wskazać należy, że określenie kary umownej za:

- a) zwłokę w przystąpieniu do usunięcia wad i usterek lub wymiany rzeczy na wolną od wad o usterek (§8 ust.1 pkt 2) w wysokości 0,5% wartości wynagrodzenia
- b) zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy (§8 ust. 1 pkt. 1) – w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto tych robót za każdy dzień opóźnienia
- c) zwłokę w usuwaniu wad stwierdzonych w odbiorze końcowym (§8 ust.1 pkt 3) – w wysokości 0,5% wynagrodzenia brutto
- d) zwłokę w przekazaniu operatu kolaudacyjnego powykonawczego wraz z inwentaryzacją geodezyjną powykonawczą (§ 8 ust.2 pkt 7) – w wysokości 0,5% wartości wynagrodzenia brutto
- e) przerwy w realizacji robót z przyczyn zależnych od Wykonawcy trwającej dłużej niż 5 dni (§8 ust. 1 pkt 4) - w wysokości 0,5% wynagrodzenia brutto.

**Odpowiedź na pytanie nr 6:**

Zamawiający nie wyraża zgody na dokonanie zmian w umowie. Wprowadzony zapis odnośnie limitu wysokości kar umownych ma zapobiegać nadmiernemu wygórowaniu kar i tworzeniu świadczeń nieokreślonych czasie, a więc w istocie tworzących zobowiązanie wieczne, niekończące się (wyrok Sądu Najwyższego z dnia 22 października 2015 r., IV CSK 687/14).

Osoba do kontaktów w sprawach proceduralnych oraz wyjaśnień treści Specyfikacji Istotnych Warunków zamówienia: Roman Gaza, adres e-mail: [przetargi@nowydworgdanski.pl](mailto:przetargi@nowydworgdanski.pl) tel. (55) 247 36 68 wew. 150.

*Z poważaniem,*

**STAROSTA**

-  
*Jacek Gross*

Otrzymują:

1. Wykonawcy zgodnie z rozdzielnikiem
2. Strona internetowa Zamawiającego: <https://www.bip.nowydworgdanski.pl/318,zamowienia-publiczne>
3. a/a