

Świeradów-Zdrój, dnia 25.05.2021r.

Uczestnicy postępowania

ODPOWIEDŹ NA PYTANIA WYKONAWCY Nr 1

Działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2019 r., poz. 2019) zawiadamia się, że w dniach 24.05.2021r., wpłynęły pytania do Zamawiającego dotyczące zamówienia publicznego na zadanie pn.: „**Budowa wieży widokowej na górze Młynica w Świeradowie-Zdroju**” o treści :

1. Oferent wnosi zapytanie dotyczące § 6 ust 2 wzoru umowy, a mianowicie wnosimy o dodanie zdania o następującej treści:

Propozycja zapisu:

Nieistotne wady wykryte podczas odbioru, nie wpływające na możliwość korzystania z przedmiotu Umowy zgodnie z jego przeznaczeniem, nie będą wstrzymywać procedury odbiorowej i zostaną usunięte przez Wykonawcę w uzasadnionym technicznie terminie wskazanym przez Zamawiającego w protokole odbioru końcowego.

Oferent wyjaśnia, że zgodnie z orzecznictwem nieistotne wady, nie wpływające na korzystanie z przedmiotu umowy zgodnie z jego przeznaczeniem, nie mogą wstrzymywać procedury odbiorowej i powodować odmowy odbioru:

„Oddanie dzieła nie powoduje wymagalności wierzytelności przyjmującego zamówienie o wynagrodzenie, gdy oddane dzieło jest dotknięte wadą istotną, czyniącą je niezdatnym do zwykłego użytku lub sprzeciwiającą się wyraźnie umowie. Jeżeli natomiast dzieło ma tylko wadę nieistotną, jego oddanie powoduje, w myśl art. 642 § 1 k.c., wymagalność wierzytelności przyjmującego zamówienie o wynagrodzenie za dzieło.” OSNC 1998/10/167, Biul.SN 1998/7/10, Pr.Gosp. 1998/10/15, M.Prawn. 1999/11/28

Czy wobec powyższego Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany przez Oferenta sposób?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie powyższej zmiany.

2. Oferent wnosi zapytanie dotyczące § 9 wzoru umowy, a mianowicie wnosi o dodanie do przywołanego paragrafu kolejnego ustępu nr 4 o treści jak poniżej:

Propozycja zapisu:

Zamawiający zobowiązany jest do czynnego współdziałania z Wykonawcą w zakresie niezbędnym do wykonania przedmiotu Umowy oraz zobowiązuje się do udzielania odpowiedzi na zapytania Wykonawcy dotyczące realizacji Umowy w terminie nie dłuższym niż 3 dni.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na powyższą zmianę?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie powyższej zmiany.

3. Oferent wnosi o uszczegółowienie § 10 ust 6 pkt u) wzoru Umowy, poprzez dodanie dla Zamawiającego terminu na akceptację karty materiałowej, zgodnie z poniższą propozycją:

Propozycja zapisu:

Zamawiający zaakceptuje kartę materiałową lub zgłosi co do niej zastrzeżenia w terminie 5 dni od jej przedłożenia przez Wykonawcę. Brak uwag Zamawiającego w powyższym terminie oznacza akceptację danej karty materiałowej bez zastrzeżeń.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na powyższą zmianę?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie powyższej zmiany.

4. Oferent wnosi zapytania do procedury odbiorowej wskazanej § 12 wzoru Umowy i wnosi o wprowadzenie do przywołanego paragrafu w ust 2, możliwości podpisania przez Wykonawcę protokołu odbioru jednostronnie ze skutkiem dla Zamawiającego, w sytuacji, gdy Zamawiający w danym terminie nie przystępuje do odbioru i nie wnosi uwag.

Propozycja zapisu:

W przypadku nie przystąpienia do przedmiotowej procedury odbiorowej przez Zamawiającego w terminie wskazanym powyżej, Wykonawca wezwie Zamawiającego ponownie do odbioru, wyznaczając Zamawiającemu dodatkowy 3-dniowy termin. Nieuzasadniona odmowa dokonania odbioru czy nie przystąpienie do odbioru przez Zamawiającego po wyczerpaniu powyżej procedury, uprawnia Wykonawcę do jednostronnego podpisania protokołu odbioru częściowego/ końcowego, a tym samym dokonanie odbioru, ze skutkiem dla Zamawiającego i zafakturowania wykonanych prac.

Wykonawca wyjaśnia, że zgodnie z art. 471 k.c. nie może ponosić negatywnych konsekwencji zwłoki Zamawiającego w przedmiotowym odbiorze, tym bardziej, że protokół odbioru jest warunkiem koniecznym do wystawienia faktury przez Wykonawcę i otrzymania wynagrodzenia za wykonane prace.

Czy wobec powyższego Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany przez Oferenta sposób?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie powyższej zmiany.

5. Oferent wnosi zapytania do treści § 12 ust 9 pkt 9.1. wzoru umowy i prosi o doprecyzowanie zapisu poprzez wprowadzenie obowiązku uprzedniego wezwania Wykonawcy do naprawy w dodatkowym terminie przed skorzystaniem z prawa do wykonawstwa zastępczego.

Propozycja zapisu:

W przypadku, gdy Wykonawca odmówi usunięcia wad lub nie usunie ich w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie, Zamawiający, **po bezskutecznym upływie dodatkowego terminu wyznaczanego Wykonawcy na piśmie na usunięcie wady**, ma prawo zlecić usunięcie wad osobie trzeciej na koszt i ryzyko Wykonawcy, a koszty z tym związane pokryje z kwoty zabezpieczenia należytego wykonania umowy, a gdy kwota ta okaże się niewystarczająca, Zamawiający będzie dochodził od Wykonawcy zwrotu kosztów na zasadach ogólnych;

Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie powyżej zmiany?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie powyższej zmiany.

6. Oferent wnosi zapytania do treści § 13 ust 7 wzoru umowy i prosi o doprecyzowanie zapisu poprzez wprowadzenie obowiązku uprzedniego wezwania Wykonawcy do naprawy w dodatkowym terminie przed skorzystaniem z prawa do wykonawstwa zastępczego.

Propozycja zapisu:

Jeżeli Wykonawca nie usunie wad ujawnionych w okresie rękojmi i gwarancji jakości w określonym przez Zamawiającego terminie, uwzględniającym możliwości techniczne lub techno-logiczne dotyczące usunięcia wady, Zamawiający, po bezskutecznym upływie dodatkowego terminu wyznaczanego Wykonawcy na piśmie na usunięcie wady, jest uprawniony do zlecenia usunięcia wad podmiotowi trzeciemu na koszt i ryzyko Wykonawcy.

Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie powyżej zmiany?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie powyższej zmiany.

7. Oferent wnosi o zmianę § 13 ust 13 wzoru Umowy, jako niezgodnego z przepisami kodeksu cywilnego w tym w szczególności z art. 581 § 2 k.c. i wnosimy o jego zmianę w poniższy sposób:

Propozycja zapisu:

Jeżeli podczas odbioru ostatecznego okaże się, że nie zostały usunięte wszystkie wady, co skutkuje niemożliwością użytkowania przedmiotu niniejszej umowy bądź jego części, Zamawiający przerywa odbiór ostateczny, a Wykonawca jest zobowiązany przedłużyć gwarancję w stosunku do całego przedmiotu Umowy o czas, w ciągu którego wskutek wady Zamawiający nie mógł korzystać z przedmiotu Umowy zgodnie z jego przeznaczeniem.

Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie powyżej zmiany?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie powyższej zmiany.

8. Oferent wnosi o wykreślenie z § 14 ust 5 wzoru Umowy zapisu „za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności”, bowiem zasada tych rozliczeń powinna mieć miejsce w każdym przypadku odstąpienia od Umowy bez względu na okoliczności.

Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie powyżej zmiany?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie powyższej zmiany.

9. Oferent wnosi o zmianę § 15 ust 5 wzoru Umowy, poprzez ograniczenie odpowiedzialności odszkodowawczej do wartości rzeczywistej szkody, z wyłączeniem utraconych korzyści.

Wykonawca wnosi o ograniczenie odszkodowania do wysokości rzeczywiście powstałej (faktycznie wyrządzonej) straty w razie ewentualnego naruszenia warunków umowy i odstąpienia od jej realizacji. W granicach określonych w umowie Wykonawca będzie ponosił odpowiedzialność odszkodowawczą za normalne następstwa swoich zachowań, ale z ograniczeniem jego odpowiedzialności do poniesionej przez Zamawiającego straty (szkody), z wyłączeniem utraconych korzyści. Przepis art. 361 § 2 k.c., pozwala stronom umowy określić reguły przypisania odpowiedzialności za szkodę i zakres obowiązku jej naprawienia. Zaproponowany przez Oferenta zapis ma na celu zrównoważenie interesów stron umowy w myśl zasady, iż celem odpowiedzialności odszkodowawczej nie jest wzbogacenie strony poszkodowanej, lecz wyłącznie usunięcie uszczerbku wywołanego określonym zdarzeniem. Dodatkowo przedmiotowy zapis pozwala precyzyjniej określić ryzyka i ewentualne koszty finansowe, które bierze na siebie wykonawca w związku z zawarciem umowy. Wobec powyższego, zaproponowany zapis, który w dalszym ciągu chroni Zamawiającego, uwzględnia również uzasadniony interes drugiej strony umowy.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na powyższą zmianę?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie powyższej zmiany.

10. Oferent wnosi o zmianę § 15 ust 2 wzoru Umowy, poprzez dodanie do przywołanego zapisu, że kara umowna w nim wskazana nie wyłącza możliwości dochodzenia odszkodowania uzupełniającego przez Wykonawcę.

Propozycja zapisu:

Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umową za odstąpienie od umowy przez Wykonawcę z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Zamawiający - w wysokości 20% wynagrodzenia umownego brutto, o którym mowa w § 2 ust. 1 pkt. 1.1. niniejszej umowy, za wyjątkiem wystąpienia sytuacji, przedstawionej w art. 456 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz. U. z 2019 r., poz. 2019), co nie pozbawia Wykonawcy prawa dochodzenia odszkodowania na zasadach ogólnych do wartości szkody rzeczywistej, jeśli kara umowna nie pokryje wyrządzonej mu szkody.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na powyższą zmianę?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie powyższej zmiany.

11. Oferent wnosi zapytania do treści Załącznika nr 1 do wzoru umowy – Karta gwarancyjna pkt 4.5. i prosi o doprecyzowanie zapisu poprzez wprowadzenie obowiązku uprzedniego wezwania Wykonawcy do naprawy w dodatkowym terminie przed skorzystaniem z prawa do wykonawstwa zastępczego.

Propozycja zapisu:

Jeżeli Gwarant nie wypełni tego obowiązku Uprawniony, po bezskutecznym upływie dodatkowego terminu wyznaczanego Wykonawcy na piśmie na usunięcie wady, będzie upoważniony do usunięcia awarii lub wad, a Gwarant zostanie obciążony kosztami, bez utraty uprawnień wynikających z tytułu gwarancji i rękojmi.

Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie powyżej zmiany?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie powyższej zmiany.

Wykonawcy sporządzając ofertę mają obowiązek uwzględnić zmiany treści SWZ wraz z załącznikami lub wyjaśnienia jej treści dokonane przez Zamawiającego, nawet jeśli nie przybierają one formy „modyfikacji lub zmiany ogłoszenia”

Odpowiedź na pytania Wykonawcy nr 1 są integralną częścią SWZ nr GMI.271.8/21

Burmistrz Roland Marciniak
Zamawiający