

Cieszyn, dnia 05.01.2021r.

PZDP.272.7.2020

**Otrzymują:**  
**Wszyscy Wykonawcy**

**Dotyczy:** „*Wykonanie remontów częściowych nawierzchni dróg powiatowych w 2021 roku z podziałem na zadania*”.

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych zwanej dalej uPzp, Zamawiający udziela odpowiedzi na następujące pytania Wykonawcy:

**Pytanie nr 1:** Dotyczy wzór umowy § 1 ust. 3: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie w jakim terminie Zamawiający dokona akceptacji harmonogramu?

**Odpowiedź:** Zamawiający zaakceptuje lub wniesie uwagi do przedłożonego harmonogramu w terminie do 7 dni kalendarzowych od otrzymania od Wykonawcy.

**Pytanie nr 2:** Dotyczy wzór umowy § 3 ust. 5: Prosimy o zmianę formy rozliczenia na fakturowanie miesięczne lub zwiększenie ilości możliwych faktur od wystawienia w celu optymalizacji oferty i obniżenia kosztów finansowania inwestycji.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na zwiększenie ilości faktur częściowych, modyfikując stosownie § 3 ust. 5 projektu umowy pod względem ilości dopuszczonych faktur częściowych w następujący sposób:

*„Zamawiający dopuszcza fakturowanie częściowe w ilości do 6-ciu faktur włącznie z fakturą końcową, tj. w I-etapie do 2-ch faktur; w II-etapie do 4-ech faktur włącznie z fakturą końcową, przy czym w danym miesiącu roku możliwe jest wystawienie maksymalnie 1-nej faktury”.*

**Pytanie nr 3:** Dotyczy wzór umowy § 5 ust.2 pkt. j): Prosimy o modyfikację „zinwentaryzowanych urządzeń podziemnych”

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na niniejszą modyfikację.

Zamawiający nie dysponuje inwentaryzacją wszystkich urządzeń podziemnych zlokalizowanych w pasie drogowym, zatem nie widzi zasadności doprecyzowania i kolejno rozstrzygania, czy ewentualnie uszkodzone urządzenie podziemne było zinwentaryzowane czy niezinwentaryzowane. Zauważyć należy, że zasadniczo charakter zlecanych robót nie wiąże się z głęboką ingerencją w konstrukcję drogi (a co za tym idzie w urządzenia podziemne). Natomiast istnieje ryzyko, że Wykonawca realizując zlecone roboty w pasie drogowym ciężkim sprzętem budowlanym z własnej winy doprowadzi do uszkodzenia urządzeń podziemnych, za co winien w ocenie Zamawiającego ponosić odpowiedzialność.

**Pytanie nr 4:** Dotyczy wzór umowy § 6 ust.6 pkt. b): Prosimy o dookreślenie „wymagalnych” należności.

**Odpowiedź:** Biorąc pod uwagę miejsce umowy w którym przedmiotowy zapis się znajduje dookreślenie pojęcia „wymagalnych” nie jest konieczne, zwłaszcza że pojęcie to ma być rozumiane zgodne z kodeksem cywilnym. Bez względu na „wymagalność” poszczególnych należności dla Podwykonawców, brak wykazania rozliczenia się Wykonawcy

z Podwykonawcami skutkować będzie działaniami opisanymi w §6 ust.6 pkt. c) umowy.

**Pytanie nr 5:** Dotyczy wzór umowy § 9 ust. 6: Prosimy o modyfikację, iż Zamawiający może zlecić usunięcie wad osobie trzeciej po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy i wyznaczeniu mu dodatkowego terminu na usunięcie wad.

**Odpowiedź:** Mając na uwadze fakt, że zakres robót objętych zamówieniem ma istotne znaczenie dla bezpieczeństwa ruchu drogowego Zamawiający odmawia zmiany zapisu – z umowy wynika, że zapis ten znajdzie zastosowanie dopiero po nie usunięciu wad w terminie lub nie stawieniu się wykonawcy na oględziny, wobec czego stosowany jest jedynie w wyniku bezczynności wykonawcy.

**Pytanie nr 6:** Dotyczy wzór umowy § 10: Wnosimy o określenie limitu kar umownych, które w ramach umowy Zamawiający może nałożyć na Wykonawcę.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie może przewidzieć skali szkody spowodowanej przez Wykonawcę nie wykonaniem zobowiązania w terminie. Założenie w umowie kar umownych za opóźnienie ma na celu mobilizowanie Wykonawcy do wykonania robót zgodnie z terminem wskazanym w umowie, a ponieważ są to roboty uciążliwe dla uczestników uczestników ruchu drogowego, Zamawiający zakłada, że wprowadzenie limitu kar umownych doprowadzi do sytuacji, w których Wykonawcy będą kalkulować konieczność wykonania robót w terminie wobec innych swoich zobowiązań.

**Pytanie nr 7:** Dotyczy wzór umowy § 10 ust. 1 pkt. a): Wnosimy o zmianę zapisu „kary“ na karę za zwłokę. Wykonawca nie może odpowiadać za opóźnienia w dotrzymaniu terminów umownych zależne np. od Zamawiającego. Na poparcie niniejszego stanowiska można wskazać wyrok SN z dnia z 17.06.2003 r.. III CKN 122/01: “Kara umowna ma na celu naprawienie szkody poniesionej przez wierzyciela na skutek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. W art. 483 § 1 k.c. wyraźnie mowa jest o naprawieniu szkody, które następuje przez zapłatę kary umownej, a w art. 484 § 1 k.c. ustawodawca wskazuje, że kara umowna należy się bez względu na wysokość poniesionej szkody. Ustawowe określenie "bez względu na wysokość poniesionej szkody" nie może być utożsamiane z określeniem "niezależnie od poniesienia szkody".

**Odpowiedź:** Zamawiający odmawia dokonania poprawki wskazując jednocześnie, że przewidział w § 12 umowy katalog okoliczności uprawniających do zmian terminu wykonania umowy m.in. ze względu na warunki atmosferyczne oraz inne okoliczności niezależne od Wykonawcy. Wnioskodawca może na każdym etapie wykonania umowy wnioskować o zmianę terminu wykonania umowy z powołaniem na podstawy wskazane w § 12.

**Pytanie nr 8:** Dotyczy wzór umowy §10 ust.1 pkt. b)-d): Wnosimy o zmianę zapisu „kary“ na karę za zwłokę. Wykonawca nie może odpowiadać za opóźnienia w dotrzymaniu terminów umownych zależne np. od Zamawiającego. Na poparcie niniejszego stanowiska można wskazać wyrok SN z dnia z 17.06.2003 r.. III CKN 122/01: “Kara umowna ma na celu naprawienie szkody poniesionej przez wierzyciela na skutek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. W art. 483 § 1 k.c. wyraźnie mowa jest o naprawieniu szkody, które następuje przez zapłatę kary umownej, a w art. 484 § 1 k.c. ustawodawca wskazuje, że kara umowna należy się bez względu na wysokość poniesionej szkody. Ustawowe

określenie "bez względu na wysokość poniesionej szkody" nie może być utożsamiane z określeniem "niezależnie od poniesienia szkody".

**Odpowiedź:** Zamawiający odmawia dokonania poprawki wskazując jednocześnie, że przewidział w § 12 umowy katalog okoliczności uprawniających do zmian terminu wykonania umowy m.in. ze względu na warunki atmosferyczne oraz inne okoliczności niezależne od Wykonawcy. Wykonawca może na każdym etapie wykonania umowy wnioskować o zmianę terminu wykonania umowy z powołaniem na podstawy wskazane w § 12.

**Pytanie nr 9:** Dotyczy wzór umowy § 10 ust. 2: Wnosimy o wykreślenie, zapis w obecnym brzmieniu jest nieskonkretyzowany co daje Zamawiającemu dowolność zastosowania. W przypadku braku zgody na wykreślenie prosimy o podanie podstaw odmowy zapłaty wynagrodzenia.

**Odpowiedź:** Zamawiający odmawia dokonania zmiany wskazując jednocześnie, że zapis jest konkretny, a roboty powinny być wykonane zgodnie z wymogami technologicznymi, umową i SST. Dopiero brak wykonania robót w sposób opisany (brak spełnienia wymogów technicznych; jakościowych zdefiniowanych w SST) może doprowadzić do powstania odpowiedzialności po stronie Wykonawcy.

**Pytanie nr 10:** Dotyczy wzór umowy §11 ust. 10: Prosimy o zmianę, iż Zamawiający uprawniony jest do usunięcia wad po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy i wyznaczeniu mu dodatkowego terminu na usunięcie.

**Odpowiedź:** Mając na uwadze fakt, że zakres robót objętych zamówieniem ma istotne znaczenie dla bezpieczeństwa ruchu drogowego Zamawiający odmawia dokonania powyższej zmiany. Zaznaczenia wymaga, że zapis ten zakłada wcześniejszą beczynność Wykonawcy, który pomimo wyznaczenia mu terminu dokonania oględzin i wskazania mu terminu do usunięcia wad, nie podjął żadnych czynności.

**DYREKTOR**

/---/

**Magdalena Suchanek-Kowalska**

*W załączeniu:*

*- zmodyfikowany załącznik nr 5 – projekt umowy*