BZP.271.9.2018 Będzin, dnia 27.03.2018 r.

DO WSZYSTKICH WYKONAWCÓW 2
WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI
ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Zamawiający: Miasto Będzin reprezentowane przez
Prezydenta Miasta Będzina z siedzibą
ul. 11 Listopada 20,42-500 Będzin

Dotyczy zamówienia publicznego na zadanie pn.: **Wykonanie instalacji fontann w rejonie ulicy Brzozowickiej w Będzinie.**

Na podstawie art. 38 ust. 2 w związku z art. 38 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 ze zm.) udziela się wyjaśnień na podane poniżej pytania:

PYTANIE 12: Wnosimy o zmianę zapisów umowy w § 15 ust. 2 poprzez zmianę sformułowań „opóźnienie" na „zwłoka".
Zapisy w dotychczasowej formule powodują, iż wykonawca zobowiązany będzie do ewentualnego odszkodowania nawet w sytuacji, gdy nie będzie ponosił odpowiedzialności za niewykonanie umowy w terminie. Sprzeczne jest to z istotą umów o roboty budowlane, w których wykonawca ponosi odpowiedzialność za niewykonanie umowy z własnej winy. Jest to zatem zapis krzywdzący dla wykonawcy i stawiający go w podporządkowanej pozycji w stosunku do zamawiającego niezależnie od przyczyn ewentualnego niewykonania umowy w terminie.
Kara umowna należy się jedynie w wypadku zwłoki dłużnika (476 kc) - nie można natomiast żądać kary umownej, gdy dłużnik obalił wynikające z art. 471 kc domniemanie, że opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność.
ODPOWIEDŹ 12: Zamawiający nie wprowadza do wzoru umowy zmian sugerowanych przez Wykonawcę.

PYTANIE 13: Prosimy o uzupełnienie zapisów umowy w § 15 ust. 2a) poprzez wskazanie procentowej wysokości kary.
ODPOWIEDŹ 13: Zamawiający zwraca uwagę, iż procentowa wysokość kary umownej stanowi kryterium oceny ofert i zostanie uzupełniona we wzorze umowy po wybraniu najkorzystniejszej oferty – w sposób wskazany w ofercie wybranej jako najkorzystniejsza.
Zamawiający nie wprowadza do wzoru umowy zmian sugerowanych przez Wykonawcę.

PYTANIE 14: W celu przywrócenia równowagi stron pomiędzy zawierającymi umowę prosimy o ustanowienie kary umownej płatnej przez Zamawiającego z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn zależnych od Zamawiającego, za wyjątkiem sytuacji przewidzianych w art. 145 ustawy PZP, w wysokości 10% wartości wynagrodzenia umownego brutto – analogicznie do § 15 ust. 2c) wzoru umowy.
ODPOWIEDŹ 14: Zamawiający nie wprowadza do wzoru umowy zmian sugerowanych przez Wykonawcę.

PYTANIE 15: Prosimy o zmianę zapisów umowy w § 12 ust.4 poprzez wykreślenie z zapisu: „Zamawiający może odmówić odbioru końcowego, jeżeli wykonane prace dotknięte są wad istotną i/lub nieistotną, uzasadniając swoją odmowę w protokole."
słów „i/lub nieistotną".

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.

Sąd Najwyższy w wyroku z 7 marca 2013 r., II CSK 476/12 wypowiedział się w kwestii odmowy robót, potwierdzając, że wady muszą być na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania:
„W orzecznictwie Sądu Najwyższego przyjęto trafny pogląd, który należy podzielić, iż w sytuacji gdy wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych wykonanych zgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej zamawiający jest zobowiązany do ich odbioru (art. 647 k.c.). W protokole z tej czynności stanowiącym pokwitowanie spełnienia świadczenia i podstawę dokonania rozliczeń stron, niezbędne 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 zprojektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania.".

ODPOWIEDŹ 15: Zamawiający nie wprowadza do wzoru umowy zmian sugerowanych przez Wykonawcę. Jednocześnie Zamawiający zwraca uwagę na § 12 ust. 4 zdanie 4 umowy.

Z upoważnienia PREZYDENTA MIASTA
WICEPREZYDENT MIASTA
Rafał Adamczyk