

Nr GKOŚ.702.15.1.2021

**Wyjaśnienie specyfikacji warunków zamówienia
w postępowaniu o udzielenie zamówienia klasycznego,
na wykonanie zadania:**

„Przebudowa wewnętrznej drogi gminnej w miejscowości Karna – etap II”.

Na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2019 r., poz. 2019 z późn. zm.) Wójt Gminy Siedlec informuje, iż w dniu 22.03.2021 r. wpłynął do Zamawiającego wniosek o wyjaśnienie treści specyfikacji warunków zamówienia obejmujący następujące pytania:

„Pytania dot. wzoru umowy:

1. Dotyczy § 2 ust. 1 załącznika nr 8 do SWZ: proszę wyjaśnić wskazanie daty wykonania umowy – zamiast – jak tego wymaga art. 436 pkt 1 Prawa zamówień publicznych – określenie planowanego terminu zakończenia robót budowlanych w dniach, tygodniach, miesiącach lub latach. Jeżeli wskazanie daty było uzasadnione obiektywną przyczyną – na co pozwala ww. przepis ustawy – proszę wskazać tę przyczynę,
2. Dotyczy § 3 ust. 4 pkt 2 załącznika nr 8 do SWZ: proszę wskazać termin wykonania przez zamawiającego obowiązku, o którym mowa w tym przepisie – jednocześnie podając kiedy ten termin rozpoczyna bieg.
3. Dotyczy § 3 ust. 4 pkt 3 załącznika nr 8 do SWZ – proszę wskazać termin wykonania przez zamawiającego obowiązku, o którym mowa w tym przepisie – jednocześnie podając kiedy ten termin rozpoczyna bieg.
4. Dotyczy § 5 ust. 12 pkt 9 załącznika nr 8 do SWZ: proszę wyczerpująco i jednoznacznie opisać, na czym ma polegać „zabezpieczenie terenu budowy”, o którym mowa w tym przepisie.
5. Dotyczy § 5 ust. 18 załącznika nr 8 do SWZ: proszę wymienić wszystkie dokumenty wchodzące w skład dokumentacji powykonawczej albo wskazać przepisy praw, które określają powyższe.
6. Dotyczy § 7 załącznika nr 8 do SWZ: proszę podać liczony w dniach termin na dokonanie albo odmowę dokonania odbioru końcowego – wskazując kiedy termin ten rozpoczyna bieg.

7. Dotyczy § 9 ust. 7 załącznika nr 8 do SWZ: proszę wskazać ustawową podstawę dla wymogu, aby podstawą wystawienia faktury był odbiór końcowy robót bez zastrzeżeń. Wykonawca przypomina w tym kontekście, że – w myśl ustawy i orzecznictwa – dokonanie odbioru jest podstawowym obowiązkiem inwestora (zamawiającego), od którego nie można się uchylać nawet w przypadku stwierdzenia wad przedmiotu umowy (por. wyrok Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z 27 października 2017 roku ws. I ACa 321/17, wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z 06 września 2016 roku ws. V ACa 935/15, wyrok Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z 31 sierpnia 2016 roku ws. I ACa 282/16, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z dnia 24 maja 2016 roku ws. I ACa 1094/15, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z dnia 28 stycznia 2016 roku ws. I ACa 253/15, wyrok Sądu Apelacyjnego w Krakowie z 28 stycznia 2014 roku ws. I ACa 1447/13, wyrok Sądu Apelacyjnego we Wrocławiu z 18 października 2012 roku ws. I ACa 1046/12, wyrok Sądu Apelacyjnego w Gdańsku z 24 lutego 2012 roku ws. V ACa 198/12, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 13 kwietnia 2011 roku ws. VI ACa 1200/10, Wyrok Sądu Apelacyjnego w Poznaniu z 17 grudnia 2009 roku ws. I ACa 874/09, a także wyrok Sądu Najwyższego z 22 czerwca 2007 roku ws. V CSK 99/07).

8. Dotyczy załącznika nr 8 do SWZ: który przepis załącznika nr 8 do SWZ określa „Łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony” – czego wymaga art. 436 pkt 3 Prawa zamówień publicznych ? Który przepis załącznika nr 8 do SWZ określa kary, które może naliczyć Wykonawca – bez czego określenie ww. limitu „kar umownych, których mogą dochodzić strony” (a nie tylko Zamawiający – jedna ze stron) jest możliwe ?

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający wyjaśnia:

Ad. 1. Odpowiedź została udzielona przez Zamawiającego w Wyjaśnieniu Specyfikacji Warunków Zamówienia z dnia 22.03.2021 r.

Ad. 2. Protokolarne przekazanie Wykonawcy terenu budowy nastąpi w dniu podpisania umowy, od którego to dnia zaczyna rozpoczyna się jego bieg.

Ad. 3. Protokolarne przekazanie Wykonawcy Dziennika budowy nastąpi w dniu podpisania umowy, od którego to dnia zaczyna rozpoczyna się jego bieg.

Ad. 4. Zamawiający wyjaśnia, iż ustawa Prawo budowlane, w art. 22 określa między innymi podstawowe obowiązki kierownika budowy do których należy między innymi „protokolarne przejęcie od inwestora i odpowiednie zabezpieczenie terenu budowy wraz ze znajdującymi się na nim obiektami budowlanymi, urządzeniami technicznymi i stałymi punktami osnowy

geodezyjnej oraz podlegającymi ochronie elementami środowiska przyrodniczego i kulturowego”, obowiązują w tym zakresie także przepisy BHP. Wobec powyższego to nie na Zamawiającym ciąży obowiązek wskazania wyczerpująco i jednoznacznie na czym ma polegać „zabezpieczenie terenu budowy”.

Ad. 5. Zamawiający informuje, iż zgodnie z ustawą Prawo budowlane, do jednych z obowiązków kierownika budowy należy przygotowanie dokumentacji powykonawczej obiektu budowlanego, której zakres określa art. 3 pkt 14 powyższej ustawy.

Ad. 6. Zamawiający informuje, iż ze względu na rozmiar i charakter zamówienia nie ma takiej potrzeby, albowiem odbiór zamyka się w jednym dniu a jego rozpoczęcie jest wskazane w umowie.

Ad. 7. Zamawiający wyjaśnia, iż kwestii tej nie regulują przepisy powszechnie obowiązującego prawa materialnego, a należy ona do zakresu swobody umów i praktyki stosowania prawa. Sformułowanie odbiór końcowy i jego rozumienie należy wywodzić z zapisu § 7 ust. 10 umowy, gdzie wskazano sytuacje uniemożliwiające ten odbiór, a które są sytuacjami zasadnymi i potwierdzonymi przez wskazane powyżej orzecznictwo sądowe jako nie wykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania. Wymienione sytuacje w razie ich zaistnienia winny mieć wpływ na zapłatę dla Wykonawcy co również potwierdza wskazane powyżej orzecznictwo. Co do wad nieistotnych to traktuje o tym §7 ust. 12 i z niego wynika, że nie mają one wpływu na końcowy odbiór i zapłatę wynagrodzenia. W świetle powyższego uzależnienie wystawienia faktury od dokonania odbioru końcowego rozumianego jako potwierdzenie wykonania i to należytego wykonania zobowiązania nie narusza interpretacji zawartych w cytowanych powyżej wyrokach sądowych jak i jego praw jako potencjalnego Wykonawcy.

Ad. 8. W § 16 załącznika nr 8 do swz dodaje się ust. 6 w brzmieniu:

„Łączna maksymalna wysokość zastrzeżonych w niniejszym paragrafie kar umownych nie może przekroczyć 50 % wynagrodzenia brutto określonego w § 9 ust. 1.”.

Zamawiający wyjaśnia, iż co do określenia kar, które może naliczyć wykonawca zarzut niezasadny albowiem ani z przepisów Kodeksu cywilnego ani z przepisów ustawy - Prawo zamówień publicznych taki obowiązek nie wynika. Dodatkowo wskazać należy, że art. 436 pkt 3 powyższej ustawy samodzielnie nie nakłada obowiązku zastrzeżenia kar umownych w umowie w sprawie zamówienia publicznego. Jedynie w przypadku umów, których przedmiotem są roboty budowlane ustawodawca zdecydował się na wprowadzenie przepisem art. 437 ust. 1 pkt 7 ustawy pzp obowiązku uwzględnienia przy konstruowaniu zapisów umowy zapisów odnoszących się do wysokości kar umownych, z tytułu braku zapłaty lub

nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom, nieprzedłożenia do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub projektu jej zmiany, nieprzedłożenia poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany, braku zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty, zgodnie z art. 464 ust. 10 ustawy pzp. Wskazane obligatoryjne wyliczenia nie przewidują zastrzeżenia kar jako uprawnienia po stronie Wykonawcy.


Zup. Wójta
Agnieszka Kasperczak
ZASTĘPCA WÓJTA

*Sprawę prowadzi: Lidia Żuchowska
tel. 68 3848521 wew. 26*