**URZĄD GMINY**

**BUKOWINA TATRZAŃSKA**

Bukowina Tatrzańska, dnia 15 maja 2020 r.

Znak: IZW.271.1**.8.**2020

**Do wszystkich uczestników postępowania**

Dotyczy: *Wyjaśnienia oraz modyfikacji treści SIWZ*

Wójt Gminy Bukowina Tatrzańska, na podstawie art. 38, ust. 1 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 ze zm.), w związku z zapytaniem jednego z Wykonawców, udziela wyjaśnień do treści SIWZ w postępowaniu IZW.271.1.8.2020, na: **,,Remont drogi gminnej 420031K Bukowina Tatrzańska – Brzegi - Jurgów w km 1+054 – 2+653 w miejscowości Brzegi, Gmina Bukowina Tatrzańska”.**

Jednocześnie zgodnie z udzielonymi wyjaśnieniami, na podstawie art. 38, ust. 4, ustawy Prawo Zamówień Publicznych, Zamawiający modyfikuje treści SIWZ.

**Pytania:**

1. Dotyczy wzór umowy §1 ust.2: Prosimy o wskazanie hierarchii dokumentów celem uniknięcia sporów między stronami w przypadku rozbieżności pomiędzy poszczególnymi dokumentami.

**Odpowiedź:**

*Dokumenty nie posiadają hierarchii, każdy z nich w całości opisuje zakres zamówienia który musi zostać zrealizowany przez Wykonawcę. Modyfikuje się wzór umowy w §1, dodając pkt 4 o następującej treści: ,,Jeżeli dany zakres robót wymieniony jest przynajmniej raz w jednym z dokumentów i opracowań wyszczególnionych w §1, ust. 2, lub wynika z technologii robót, zasad sztuki budowlanej, warunków technicznych jakim powinny odpowiadać budynki i ich usytuowanie, lub przepisów szczegółowych, a także jest niezbędny do wykonania zamówienia i uzyskania pozwolenia na użytkowanie, oznacza to że zakres ten jest objęty umową i musi zostać wykonany w ramach oferowanej przez Wykonawcę ceny ryczałtowej”.*

1. Dotyczy wzór umowy §1 ust.3: Czy dokumentacja udostępniona przez Zamawiającego opisująca przedmiot umowy jest kompletna, nie zawiera błędów i posiada wszelkie niezbędne dane do prawidłowej realizacji zadania?

**Odpowiedź:**

*Dokumentacja udostępniona przez Zamawiającego została przygotowana przez Projektantów zgodnie z należytą starannością oraz wiedzą techniczną. Jeżeli Wykonawca na etapie zapoznania się z dokumentami znajdzie w dokumentacji błędne informacje, należy o tym poinformować Zamawiającego.*

1. Dotyczy wzór umowy §4 ust. 5: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie w jakim terminie inspektor będzie dokonywał sprawdzenia i wyrażał zgodę na wbudowanie materiałów?

**Odpowiedź:**

*Inspektor nadzoru w terminie 5 dni roboczych będzie dokonywał sprawdzenia i wyrażał zgodę na wbudowanie materiałów.*

1. Dotyczy wzór umowy §5 ust. 3: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie co w przypadku, gdy Zamawiający zaniżył przedmiary (bez względu na tego przyczynę) i w wyniku obmiaru wartość robót przekroczy kwotę wskazaną w §3 ust.1 ? Czy Wykonawca ma zaprzestać wykonania umowy czy oczekiwać na podpisanie Aneksu?

**Odpowiedź:**

*Przedmiar umieszczony w dokumentacji przetargowej znak: IZW.271.1.8.2020 ma charakter pomocniczy, jednakże został on wykonany z należytą starannością oraz wiedzą techniczną. Zamawiający wymaga od Wykonawcy wykonania całego zakresu robót w wymaganym standardzie, zgodnie z ofertą cenową Wykonawcy, która została złożona w przetargu nieograniczonym znak: IZW.271.1.8.2020. Modyfikuje się wzór umowy w §1, dodając pkt 4 o następującej treści: ,,Jeżeli dany zakres robót wymieniony jest przynajmniej raz w jednym z dokumentów i opracowań wyszczególnionych w §1, ust. 2, lub wynika z technologii robót, zasad sztuki budowlanej, warunków technicznych jakim powinny odpowiadać budynki i ich usytuowanie, lub przepisów szczegółowych, a także jest niezbędny do wykonania zamówienia i uzyskania pozwolenia na użytkowanie, oznacza to że zakres ten jest objęty umową i musi zostać wykonany w ramach oferowanej przez Wykonawcę ceny ryczałtowej”*.

1. Dotyczy wzór umowy § ust. 2. Prosimy o modyfikację na możliwość fakturowania częściowego do 90% wartości umowy co wpłynie na brak konieczności ujmowania kosztów finasowania w koszcie oferty – a co za tym idzie obniżenie wysokości oferty.

**Odpowiedź:**

*Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.*

1. Dotyczy wzór umowy § 6 ust. 2: Wnosimy o modyfikację zapisu- określenie odbioru jako „bez zastrzeżeń” jest niezgodne z przepisem art. 647 k.c. , w którym to ustawodawca posłużył się pojęciem "odbioru robót", nie zaś " odbiorem robót bez zastrzeżeń”. Ww. stanowisko Sąd Najwyższy podzielił w wyroku z dnia 7 marca 2013 r. (sygn. akt II CSK 476/12). Zaakceptowano tam dominujący pogląd orzecznictwa, iż w sytuacji, gdy wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych wykonanych zgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej, zamawiający jest zobowiązany do ich odbioru. 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 Zamawiającego o wyborze innego uprawnienia przysługującego mu z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze. Jednocześnie zwrócono uwagę, że 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 nadawał do użytkowania.

**Odpowiedź:**

*Zamawiający wyraża zgodę na zmianę.*

1. Dotyczy wzór umowy § 6 ust. 3: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie w jakim terminie inspektor będzie dokonywał zatwierdzenia protokołu?

**Odpowiedź:**

*Inspektor nadzoru będzie dokonywał zatwierdzenia protokołu w terminie 3 dni roboczych od dnia przedstawienia protokołu.*

1. Dotyczy wzór umowy § 6 ust. 5: Wnosimy o modyfikację zapisu, iż wstrzymanie wypłaty należnego wynagrodzenia Wykonawcy może nastąpić w części odpowiadającej sumie nieprzedłożonych dokumentów.

**Odpowiedź:**

*Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację..*

1. Dotyczy wzór umowy § 7 ust. 2 pkt 4): Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie co Zamawiający będzie brał pod uwagę przy wyznaczaniu terminu na usunięcie wad?

**Odpowiedź:**

*Przy wyznaczeniu termin usunięcia wad Zamawiający będzie brał pod uwagę wielkość i charakter wad wymagających usunięciu..*

1. Dotyczy wzór umowy § 8 ust. 3: Wnosimy o skrócenie terminu do 7 dni. . Termin przedstawiony we wzorze umowy niepotrzebnie wydłuża proces związany z dochowaniem formalności.

**Odpowiedź:**

*§ 8 ust. 3 wzoru umowy brzmi następująco: ,,Wykonawca jest odpowiedzialny za działania lub zaniechania Podwykonawców, dalszych Podwykonawców, ich przedstawicieli lub pracowników, jak za własne działania lub zaniechania.” – nie dotyczy terminu, pozostaje bez zmian*.

1. Dotyczy wzór umowy § 8 ust. 4: Wnosimy o skrócenie terminu do 7 dni na zgłoszenie zastrzeżeń przez Zamawiającego. Termin przedstawiony we wzorze umowy niepotrzebnie wydłuża proces związany z dochowaniem formalności.

**Odpowiedź:**

*§ 8 ust. 4 wzoru umowy brzmi następująco: ,,Umowa z Podwykonawcą lub dalszym Podwykonawcą powinna stanowić w szczególności, iż:*

1. *termin zapłaty wynagrodzenia Podwykonawcy lub dalszemu Podwykonawcy nie może być dłuższy niż 30 dni od dnia doręczenia Wykonawcy, Podwykonawcy lub dalszemu Podwykonawcy faktury VAT lub rachunku, potwierdzających wykonanie zleconej Podwykonawcy lub dalszemu Podwykonawcy: dostawy, usługi lub roboty budowlanej,*
2. *przedmiotem Umowy o podwykonawstwo jest wyłącznie wykonanie, odpowiednio: robót budowlanych, dostaw lub usług, które ściśle odpowiadają części zamówienia określonego Umową zawartą pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą.”*

*Nie dotyczy terminu zgłoszenia zastrzeżeń przez Zamawiającego – pozostaje bez zmian.*

1. Dotyczy wzór umowy § 8 ust. 19: Wnosimy o dookreślenie „pisemne: wezwanie” Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

*Zmodyfikowano § 8 ust. 19 wzoru umowy na: ,,Zamawiający informuje, że nieprzedłożenie przez Wykonawcę/Podwykonawcę, na pisemne wezwanie Zamawiającego, kopii dokumentów, potwierdzających zawarcie umów z pracownikami, będzie traktowane jako niewypełnienie obowiązku zatrudnienia pracowników na umowę o pracę i będzie podstawą do naliczenia kar umownych w wysokości określonej w §12 ust 4, a także podstawą do zawiadomienia Państwowej Inspekcji Pracy o podejrzeniu zastąpienia umowy o pracę z osobami wykonującymi pracę na warunkach określonych ustawy Kodeks pracy, umową cywilnoprawną.”.*

1. Dotyczy wzór umowy § 10 ust. 5: Wnosimy o modyfikację zapisu, iż Zamawiający może zlecić naprawę wykonawcy zastępczemu po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy i wyznaczeniu mu dodatkowego terminu na usunięcie.

**Odpowiedź:**

*Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.*

**Zmodyfikowałam pkt bo był błąd w ust. – ma być 4 a nie 3.**

*Zmodyfikowano § 10 ust. 5 wzoru umowy na: ,,Jeżeli Wykonawca nie usunie wad i usterek w terminie o którym mowa w ust. 4, Zamawiający może zlecić naprawę „wykonawcy zastępczemu” (nie będącemu stroną niniejszej umowy) na koszt i ryzyko Wykonawcy, potrącając należne mu wynagrodzenie z zatrzymanej części zabezpieczenia należytego wykonania umowy, lub/i dochodzić kosztów tej naprawy od Wykonawcy na drodze sądowej.”*

1. Dotyczy wzór umowy § 11 ust. 2: Wnosimy o modyfikację zapisu, iż 70% ustalonej kwoty w ust.1 zostanie zwolniona 30 dni po ostatecznym, bezusterkowym odbiorze lub po potwierdzeniu usunięcia wad stwierdzonych przy odbiorze końcowym.

**Odpowiedź:**

*Zamawiający zgodził się na modyfikację*

1. Dotyczy wzór umowy § 12 ust. 2: Wnosimy o zmianę na 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 nie wyraża zgody na zmianę.*

1. Dotyczy wzór umowy §16 ust.4 pkt 2): Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy w przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT (tj. jej zwiększenia), Zamawiający podwyższy kwotę brutto? Prosimy o udzielenie odpowiedzi twierdzącej lub przeczącej, nie budzącej wątpliwości interpretacyjnych.

**Odpowiedź:**

*W pytaniu nie sprecyzowano, czy chodzi o kwotę brutto wynagrodzenia. Jeśli chodzi o zmianę wynagrodzenia, to każda zmiana stawki podatku VAT, spowoduje zmianę kwoty brutto wynagrodzenia.*

Z poważaniem,

Wójt Gminy

Mgr inż. Andrzej Pietrzyk