

Pytanie 15:

15. Prosimy o wyjaśnienie przyczyn, dla których przedłużenie terminu zakończenia prac, o którym mowa w § 6 ust. 8 projektu umowy może nastąpić wyłącznie pod warunkiem przekazania Zamawiającemu przez Wykonawcę pisemnej uzasadnionej informacji o zaistnieniu zdarzenia powodującego przerwę lub niemożność rozpoczęcia robót w terminie 3 dni oraz po odnotowaniu opóźnienia w dzienniku budowy i spisaniu przez Strony protokołu na tę okoliczność? Z jakich przyczyn Wykonawca, który poinformuje Zamawiającego o zaistnieniu takich zdarzeń w innym terminie, albo w innej formie, albo który spotkał się z odmową podpisania protokołu na okoliczność opóźnienia, ma utracić prawo do żądania przedłużenia terminu zakończenia prac? Czy te przyczyny znajdują uzasadnienie w obowiązujących zasadach ogólnych odpowiedzialności za nienależyte (nieterminowe) wykonanie zobowiązania? Jeżeli nie, to prosimy o wykreślenie ostatniego zdania § 6 ust. 8 projektu umowy oraz całego postanowienia § 6 ust. 9 projektu umowy.

Odpowiedź:

Ad.15. Treść §6 ust.8 wzoru umowy ma zagwarantować sprawny postęp procesu inwestycyjnego, a także ma chronić Zamawiającego przed zbyt opieszałym informowaniem przez Wykonawcę o pojawieniu się zdarzeń powodujących przerwę w realizacji robót lub niemożliwość ich rozpoczęcia. Ww. informacja o zaistnieniu zdarzeń powodujących przerwę w realizacji robót lub niemożliwości ich rozpoczęcia z punktu widzenia Zamawiającego jest ważną i istotną informacją, wobec czego Zamawiający wymaga, aby była to informacja uzasadniona i przekazana pisemnie w terminie 3 dni roboczych od zaistnienia zdarzenia powodującego przerwę lub niemożliwość rozpoczęcia robót.

Z uwagi na powyższe Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie ostatniego zdania §6 ust.8, jak i wykreślenie w całości §6 ust.9 wzoru umowy.

Pytanie 16:

16. Prosimy o sprecyzowanie w umowie ile dni potrwają czynności odbioru końcowego. Aktualnie z projektu umowy wynika jedynie, że rozpoczęcie czynności odbiorowych nastąpi w terminie 10 dni od dnia zgłoszenia przez Wykonawcę gotowości do odbioru, natomiast nie zostało określone ile czasu czynności te potrwają, co ma istotne znaczenie jeżeli weźmie się pod uwagę fakt, że zgodnie z § 7 ust. 1 projektu umowy datą wykonania przedmiotu zamówienia jest data podpisania protokołu odbioru końcowego, a nie data zgłoszenia gotowości do tego odbioru. Wykonawca musi wiedzieć na ile wcześniej przed wskazanym w § 6 ust. 2 projektu umowy terminem wykonania przedmiotu umowy powinien dokonać zgłoszenia gotowości do odbioru, tak aby podpisanie protokołu odbioru końcowego nastąpiło przed upływem tego terminu.

Odpowiedź:

Ad.16. Zamawiający odmawia sprecyzowania ile dni będą trwać czynności odbioru końcowego przedmiotu umowy. Wykonawca zgodnie z zapisami SIWZ winien wykazać się należytych wykonaniem w okresie ostatnich 6 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie: - co najmniej dwóch inwestycji polegających na budowie krytych pływalni o wartości

jednego zadania nie mniejszej niż: 10.000.000,00 zł brutto. Wobec czego w ocenie Zamawiającego Wykonawca jako profesjonalista w swojej dziedzinie winien posiadać wiedzę ile zazwyczaj trwają czynności odbiorowe przy tak dużych obiektach budowlanych.

Pytanie 17:

17. Prosimy o wyjaśnienie przesłanek, dla których zapis § 7 ust. 6 pkt 6.1 projektu umowy dotyczy wyłącznie sytuacji, w których odbiór końcowy nie zostanie dokonany w terminie z winy Zamawiającego, a nie obejmuje również sytuacji, w której nie nastąpi to z powodu okoliczności niezależnych od Stron? Czy wówczas podpisanie protokołu odbioru końcowego po terminie wykonania przedmiotu umowy będzie oznaczało, że Wykonawca opóźnił się z wykonaniem przedmiotu umowy?

Odpowiedź:

Ad.17. W ocenie Zamawiającego nie ma konieczności treści § 7 ust.6 pkt 6.1 wzoru umowy rozszerzać o sytuację, gdy odbiór końcowy nie zostanie przeprowadzony w terminie z powodu okoliczności niezależnych od Stron, gdyż Zamawiający przewidział w § 11 ust.1 pkt1.10 wzoru umowy karę umowną dla Wykonawcy jedynie za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy. W przedmiotowym postępowaniu nie będą sankcjonowane przypadki gdy podpisanie protokołu odbioru końcowego nastąpi po terminie wykonania przedmiotu umowy z przyczyn niezależnych od Stron.

Pytanie 18:

18. Prosimy o potwierdzenie, że w związku z treścią § 7 ust. 7 projektu umowy Zamawiający nie będzie przejmował w posiadanie poszczególnych części przedmiotu umowy odbieranych podczas odbiorów częściowych, a więc że przejęcie w posiadanie Zamawiającego całego obiektu wybudowanego w ramach przedmiotu umowy nastąpi jednorazowo w dacie odbioru końcowego.

Odpowiedź:

Ad.18. Zamawiający przejmie w posiadanie cały obiekt budowlany dopiero z chwilą podpisania protokołu odbioru końcowego. Zamawiający nie przewiduje przejmowania w posiadanie poszczególnych części przedmiotu umowy odbieranych w trakcie odbiorów częściowych.

Pytanie 19:

19. Prosimy o doprecyzowanie w postanowieniu § 7 ust. 9 pkt 9.3 projektu umowy, że uprawnienie Zamawiającego do odmowy dokonania odbioru robót dotyczy wyłącznie wystąpienia takich wad nadających się do usunięcia, które są istotne (w przypadku natomiast wad nieistotnych Zamawiający zobowiązany jest dokonać odbioru i wyznaczyć termin na usunięcie tych wad, mając jednocześnie usprawienie do zatrzymania opisaną część wynagrodzenia Wykonawcy).

Odpowiedź:

Ad.19. Zamawiający odmawia zmiany § 7 ust.9 pkt 9.3 wzoru umowy.

Pytanie 20:

20. Prosimy o wykreślenie z postanowienia § 7 ust. 12 projektu umowy punktu 7 „dokumentacji technicznej z naniesionymi zmianami dokonanymi w toku wykonania przedmiotu umowy, jeżeli miały miejsce”, ponieważ dokumentacja ta wymieniona jest już w punkcie 1 „dokumentacja powykonawcza”. Zgodnie bowiem z art. 3 pkt 14 ustawy – Prawo budowlane dokumentacja powykonawcza obejmuje dokumentację techniczną z naniesionymi zmianami dokonanymi w toku wykonania przedmiotu umowy, jeżeli miały miejsce oraz geodezyjne pomiary powykonawcze.

Odpowiedź:

Ad.20. Zamawiający wykreśla z treści § 7 ust.12 wzoru umowy treść punkt 7.

Treść § 7 ust.12 wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„Do obowiązków Wykonawcy należy skompletowanie i przedstawienie Zamawiającemu dokumentów pozwalających na ocenę prawidłowego wykonania przedmiotu odbioru,

a w szczególności przekazanie przed odbiorem robót:

- 1) dokumentacji powykonawczej,*
- 2) protokołów technicznych, częściowych,*
- 3) gwarancji własnych i producentów,*
- 4) aprobat technicznych,*
- 5) świadectw, atestów i certyfikatów jakości,*
- 6) deklaracji zgodności z PN,*
- 7) instrukcję eksploatacji obiektu,*
- 8) protokół potwierdzający przeszkolenie osób wskazanych przez Zamawiającego w zakresie obsługi urządzeń i systemów,*
- 9) nagranie z przeglądu kamerą wykonanych sieci kanalizacji sanitarnej i deszczowej- płyta CD lub DVD,*
- 10) instrukcję obsługi i eksploatacji wbudowanych lub zainstalowanych urządzeń,*
- 11) oświadczenie kierownika budowy o zgodności wykonania obiektu z pozwoleniem na budowę, projektem budowlanym, obowiązującymi przepisami, o doprowadzeniu do należytego stanu i porządku terenu budowy,*
- 12) prawomocnej i bezwarunkowej decyzji pozwolenia użytkowania obiektu,*
- 13) pozostałych dotyczących przedmiotu umowy.*

Pytanie 21:

21. Prosimy o wyjaśnienie z jakich przyczyn Zamawiający wprowadził w § 8 ust. 5 projektu umowy uprawnienie do wstrzymania wypłaty należnego Wykonawcy wynagrodzenia oraz zwrotu faktury z powodu nie przedstawienia przez Wykonawcę wszystkich dowodów zapłaty wynagrodzenia na rzecz podwykonawców, skoro w § 8 ust. 9 projektu umowy zastrzeżone jest uprawnienie do dokonania bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia na rzecz podwykonawcy, natomiast z § 8 ust. 14 projektu umowy wynika, że wypłacone w ten sposób wynagrodzenie podwykonawcy zostanie potrącone z wynagrodzenia Wykonawcy? W naszej ocenie zapis dotyczące bezpośredniej zapłaty są

wystarczające do tego, aby zabezpieczyć roszczenia podwykonawców o zapłatę należnego im wynagrodzenia.

Odpowiedź:

Ad.21. Zamawiający w § 8 ust.6 wzoru umowy wprowadził uprawnienie Zamawiającego do wstrzymania wypłaty należnego Wykonawcy wynagrodzenia oraz zwrotu faktury z powodu nieprzedstawienia przez Wykonawcę wszystkich dowodów zapłaty wynagrodzenia na rzecz podwykonawcy z uwagi na ryzyko wystąpienia sytuacji, gdy Wykonawca nie przedłoży wszystkich wymaganych i określonych w § 8 ust.8 pkt 1)-3) wzoru umowy dowodów zapłaty wynagrodzenia na rzecz podwykonawcy, a z których bezsprzecznie nie będzie wynikało, iż wymagalne wynagrodzenie podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy zostało zapłacone. W razie zaistnienia powyższej sytuacji Zamawiający w pierwszej kolejności zwróci fakturę Wykonawcy celem załączenia do niej brakujących dowodów zapłaty określonych w § 8 ust.8 pkt 1)-3) wzoru umowy. W przypadku uchylenia się od obowiązku zapłaty przez Wykonawcę, podwykonawcę lub dalszego podwykonawcę wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy Zamawiający dokona bezpośredniej zapłaty wymagalnego wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy na zasadach określonych w § 8 wzoru umowy.

Pytanie 22:

22. W przypadku braku uzasadnionych argumentów Zamawiającego w odpowiedzi na pytanie nr 21, prosimy o wykreślenie postanowienia § 8 ust. 6 projektu umowy.

Odpowiedź:

Ad.22. Zamawiający odmawia zmiany treści § 8 ust.6 wzoru umowy.

Pytanie 23:

23. W związku z tym, że z postanowienia § 8 ust. 5 projektu umowy wynika, że warunkiem zapłaty wynagrodzenia Wykonawcy jest przedstawienie wymienionych w ust. 8 dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawców, prosimy o skorelowanie z tym postanowieniem treści § 8 ust. 8 pkt 2 projektu umowy poprzez nadanie mu brzmienia: „*dowody potwierdzające zapłatę wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcy robót budowlanych, dostaw lub usług*” oraz treści § 8 ust. 8 pkt 3 projektu umowy poprzez dopisanie na końcu tego postanowienia następujących słów: „*...wymagalnego wynagrodzenia*”.

Odpowiedź:

Ad.23. Zamawiający zmienia treść §8 ust.8 pkt 2 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie: „*dowody potwierdzające zapłatę wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcy robót budowlanych, dostaw lub usług.*”

Ponadto Zamawiający zmienia treść §8 ust.8 pkt 3 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:

„pisemne oświadczenie podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy, którego wierzytelność jest częścią składową wystawionej przez Wykonawcę faktury o dokonaniu zapłaty na rzecz tego podwykonawcy wymagalnego wynagrodzenia.”

Pytanie 24:

24. Prosimy o potwierdzenie, że oświadczenie zawarte w zdaniu drugim § 8 ust. 14 projektu umowy nie oznacza zrzeczenia się przez Wykonawcę roszczenia o dochodzenie zapłaty części wynagrodzenia z powodu dokonania przez Zamawiającego bezpodstawnej bezpośredniej zapłaty na rzecz podwykonawcy i potrącenia jej z wynagrodzenia należnego Wykonawcy. Jeżeli natomiast taka jest intencja tego zapisu, to prosimy o jego wykreślenie. Brak jest bowiem podstaw do tego, aby Wykonawca zrzekał się tego roszczenia.

Odpowiedź:

Ad.24. Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie z treści §8 ust.14 wzoru umowy zapisu dotyczącego oświadczenia Wykonawcy o zrzeczeniu się przez Wykonawcę prawa do dochodzenia od Zamawiającego zapłaty wynagrodzenia w części bezpośrednio przekazanej podwykonawcy. Zapis ten chroni Zamawiającego przed ryzykiem podwójnej zapłaty wynagrodzenia tj. Wykonawcy i podwykonawcy za roboty budowlane, które wykonał podwykonawca.

Zgodnie z § 8 ust.12 wzoru umowy Zamawiający przed dokonaniem bezpośredniej zapłaty poinformuje Wykonawcę o możliwości złożenia pisemnych uwag dotyczących zasadności bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy, o których mowa w §8 ust.9 wzoru umowy oraz o terminie zgłaszania uwag, nie krótszym niż 7 dni od dnia doręczenia tej informacji. Ponadto zgodnie z brzmieniem § 8 ust.13 pkt1) wzoru umowy, w przypadku złożenia przez Wykonawcę uwag, w sytuacji wykazania przez Wykonawcę bezzasadności takiej zapłaty Zamawiający może nie dokonać bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy.

Powyższe regulacje gwarantują Wykonawcy, iż Zamawiający dokona bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy jedynie w sytuacji, gdy dokonanie takiej zapłaty będzie w pełni zasadne. W przypadku powzięcia przez Zamawiającego zasadniczej wątpliwości co do wysokości zapłaty lub podmiotu, któremu płatność się należy Zamawiający zgodnie z § 8 ust.13 pkt2) wzoru umowy będzie miał możliwość złożenia do depozytu sądowego kwoty potrzebnej na pokrycie wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy

Pytanie 25:

25. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na cesję wierzytelności o zapłatę wynagrodzenia za wykonanie umowy na rzecz instytucji finansowej/banku dla zabezpieczenia spłaty kredytu zaciągniętego przez Wykonawcę? W związku z treścią § 8 ust. 18 projektu umowy proszę o jednoznaczną odpowiedź czy Zamawiający wyrazi zgodę na taką cesję. Jeśli zgoda taka jest czymś ograniczona, to proszę również o podanie warunków przy których Zamawiający wyrazi zgodę na cesję wierzytelności.

Odpowiedź:

Ad.25.

Zamawiający wyrazi zgodę na dokonanie cesji wierzytelności o zapłatę wynagrodzenia za wykonanie umowy na rzecz instytucji finansowej/banku dla zabezpieczenia kredytu zaciągniętego przez Wykonawcę. W takiej sytuacji należy mieć na uwadze, iż wierzytelność wynikająca z umowy jest wierzytelnością warunkową i będzie przysługiwać cedentowi pod warunkiem realizacji przez niego wszelkich wymienionych w umowie obowiązków oraz z zastrzeżeniem skuteczności wszelkich praw dłużnika względem cedenta określonych w umowie.

Pytanie 26:

26. Zwracamy uwagę na to, że skoro zgodnie z postanowieniem § 10 ust. 4 projektu umowy w przypadku stwierdzenia przy odbiorze końcowym wad gwarancja i rękojmia rozpoczyna swój bieg w dniu następnym licząc od dnia potwierdzenia usunięcia tych wad, to odpowiedzialność z tytułu gwarancji i rękojmi nie może obejmować wad istniejących w czasie dokonywania czynności odbioru (ponieważ ani gwarancja, ani rękojmia nie rozpoczęła jeszcze swojego biegu). Prosimy zatem o wprowadzenie odpowiednich zmian do § 10 ust. 4 projekt umowy lub § 10 ust. 9 projektu umowy, aby je wzajemnie skorelować i wyeliminować niezgodność.

Odpowiedź:

Ad.26. Zamawiający nie zmienia treści § 10 ust.4 wzoru umowy. Zasadniczym obowiązkiem Wykonawcy wynikającym z umowy jest wykonanie przedmiotu umowy wolnego od wad fizycznych jak i prawnych. Gwarancja i rękojmia za wady rozpoczyna swój bieg od dnia następnego po dniu, w którym dokonano odbioru końcowego od Wykonawcy przedmiotu umowy bądź w dniu następnym licząc od dnia potwierdzenia usunięcia wad stwierdzonych przy odbiorze końcowym.

Zamawiający zmienia treść ust.4 Karty gwarancyjnej stanowiącej załącznik nr 1 do wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie: *„Czas trwania gwarancji liczony jest od dnia następnego po dniu, w którym dokonano odbioru końcowego od Wykonawcy przedmiotu umowy bądź w dniu następnym licząc od dnia potwierdzenia usunięcia wad stwierdzonych przy odbiorze końcowym. Czas trwania wynika z okresu niezbędnego do ujawnienia się lub wykrycia wady, nie określa natomiast trwałości obiektu i wmontowanych urządzeń.”*

Zamawiający zmienia treść § 10 ust.9 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie: *„Wykonawca jest odpowiedzialny z tytułu gwarancji i rękojmi za wady przedmiotu umowy powstałe po odbiorze końcowym, lecz z przyczyn tkwiących w wykonanym przedmiocie umowy w chwili odbioru”.*

Pytanie 27:

27. Prosimy o uwzględnienie w postanowieniu § 10 ust. 12 lit. „a” projektu umowy możliwości przedłużenia terminu na usunięcie wady, jeżeli wskazany w tym zapisie termin 7 – dniowy w danym przypadku nie będzie możliwy do dotrzymania ze względów technologicznych.

Odpowiedź:

Ad.27. Zamawiający zmienia treść § 10 ust.12 lit a) wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:

*„W razie stwierdzenia w okresie gwarancji i rękojmi za wady istnienia wady nadającej się do usunięcia lecz nie uniemożliwiającej użytkowania Zamawiający może:
a) zażądać usunięcia wady przez Wykonawcę w terminie 7 dni od daty zgłoszenia. W sytuacji gdy ze względów technologicznych Wykonawca nie będzie w stanie dotrzymać ww. terminu Zamawiający może wydłużyć termin na usunięcie wady przez Wykonawcę.”*

Pytanie 28:

28. Prosimy o potwierdzenie, że uprawnienie do odstąpienia od umowy, o którym mowa w postanowieniu § 10 ust. 13 lit. „a” projektu umowy dotyczy wyłącznie sytuacji, w której istniejąca wada uniemożliwia użytkowanie całości przedmiotu umowy. W przypadku, gdy inna jest intencja tego zapisu, prosimy o wprowadzenie zapisu, zgodnie z którym uprawnienie do odstąpienia od umowy będzie obejmowało całość umowy bądź jej część, w zależności od tego, czy wada uniemożliwia użytkowanie całości przedmiotu umowy, czy też części przedmiotu umowy. Aktualne brzmienie zapisu daje Zamawiającemu uprawnienie do odstąpienia od całej umowy w przypadku, gdy istniejąca wada uniemożliwia użytkowanie nawet nieznacznej części przedmiotu umowy, co w naszej ocenie nie znajduje uzasadnienia.

Odpowiedź:

Ad.28. Zamawiający zmienia treść § 10 ust.13 lit a) wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:

„W razie stwierdzenia w okresie gwarancji i rękojmi za wady istnienia wady nie nadającej się do usunięcia i uniemożliwiającej użytkowanie zgodnie z przeznaczeniem, Zamawiający może:

a) odstąpić od umowy w całości jeżeli wada uniemożliwia użytkowanie przedmiotu umowy w całości lub odstąpić od umowy w części, jeżeli wada uniemożliwia użytkowanie przedmiotu umowy w części,

b) żądać nieodpłatnego wykonania przedmiotu umowy lub jej części po raz drugi w terminie uwzględniającym wymagania technologiczne i zasady sztuki budowlanej.

Pytanie 29:

29. Prosimy o potwierdzenie, że „uszkodzenia”, o których mowa w § 10 ust. 15 projektu umowy oznaczają wyłącznie wady objęte odpowiedzialnością Wykonawcy z tytułu gwarancji i rękojmi. Jeżeli natomiast Zamawiający tego nie potwierdza, to prosimy o usunięcie z tego postanowienia słów o brzmieniu: „lub do uszkodzeń”, ponieważ odpowiedzialność z gwarancji i rękojmi obejmuje wyłącznie wady powstałe z przyczyn tkwiących w wykonanym przedmiocie umowy w chwili odbioru, a nie wszelkie uszkodzenia powstałe z innych przyczyn (np. na skutek działania osób trzecich lub siły wyższej, czy niewłaściwego użytkowania).

Odpowiedź:

Ad.29. Zgodnie z ust.3 pkt 3.11 Karty gwarancyjnej stanowiącej załącznik nr 1 do wzoru umowy nie podlegają uprawnieniom z tytułu gwarancji wady powstałe na skutek: a) siły wyższej, b)normalnego zużycia obiektu lub jego części, c)szkód wynikłych z winy Zamawiającego, a w szczególności konserwacji i użytkowania w sposób niezgodny z przeznaczeniem. Wobec powyższego Zamawiający potwierdza, że „uszkodzenia” o których mowa w § 10 ust.15 wzoru umowy oznaczają wyłącznie wady objęte odpowiedzialnością Wykonawcy z tytułu gwarancji i rękojmi.

Pytanie 30:

30. Prosimy o potwierdzenie, że kara umowna, o której mowa w § 11 ust. 1 pkt 1.4 projektu umowy dotyczy wyłącznie sytuacji, w której Wykonawca dopuścił do wykonywania robót budowlanych przez podmiot, do umowy z którym Zamawiający wniósł zarzuty lub złożył sprzeciw, a mimo to Wykonawca dopuścił do wykonywania przez ten podmiot robót budowlanych. Natomiast nie dotyczy sytuacji, w której Wykonawca dopuścił do wykonywania robót budowlanych przez podmiot, z którym zawarł umowę podwykonawczą nie zgłoszoną w trybie przewidzianym w umowie o zamówienie publiczne, ponieważ w tym przypadku Zamawiający uprawniony jest do naliczenia jednej lub obu kar umownych, o których mowa w § 11 ust. 1 pkt 1.5 lub 1.6 projektu umowy. W naszej ocenie brak jest uzasadnienia do tego, aby ta sama okoliczność była podstawą do naliczenia jednocześnie dwóch lub trzech równych kar umownych.

Odpowiedź:

Ad.30. Zamawiający wskazuje, iż kara umowna przewidziana w § 11 ust.1 pkt 1.4 wzoru umowy dotyczy każdego przypadku, kiedy Wykonawca dopuścił do wykonywania robót budowlanych objętych umową, inny podmiot niż Wykonawca lub zaakceptowany na warunkach określonych w umowie podwykonawca. Ponadto należy wskazać, iż ustawodawca zobowiązał Zamawiającego w art.143 d ust.1 pkt 7 lit b) i c) ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2017 r. poz. 1579 ze zm.) do zawarcia w umowie o roboty budowlane kar umownych z tytułu nieprzedłożenia do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, którego przedmiotem umowy są roboty budowlane lub projektu tej zmiany oraz z tytułu nieprzedłożenia poświadczonych za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany.

Pytanie 31:

31. Zwracamy się z prośbą o wykreślenie kary umownej, o której mowa w § 11 ust. 1 pkt 1.9 projektu umowy za niewykonanie przedmiotu umowy, ponieważ w takiej sytuacji Zamawiający jest uprawniony do odstąpienia od umowy i naliczenia kary umownej z tego tytułu.

Odpowiedź:

Ad.31. Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie kary umownej o której mowa w § 11 ust.1 pkt1.9 wzoru umowy.

Zamawiający zmienia treść § 11 ust.1 pkt1.9 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie: „za niewykonanie przedmiotu umowy w wysokości 10 % wynagrodzenia

umownego brutto, o którym mowa w § 8 ust. 1 umowy lub niewykonanie części przedmiotu umowy w wysokości 10 % wartości niewykonanej części umowy, określonej w kosztorysie ofertowym Wykonawcy.”

Pytanie 32:

32. Prosimy o wyjaśnienie przyczyn, z powodu których Zamawiający dokonał rozróżnienia pomiędzy przesłankami powodującymi obowiązek wprowadzenia zmian do umowy oraz dającymi jedynie możliwość wprowadzania zmian do umowy oraz celu jaki zamierzał osiągnąć w szczególności poprzez wprowadzenie zobowiązania do wprowadzenia zmian do umowy w sytuacji, o której mowa w § 12 ust. 3 pkt 3.1 projektu umowy.

Odpowiedź:

Ad.32. Zamawiający zmienia treść § 12 ust.3 wzoru umowy, który otrzymuje treść:

„Strony mogą dokonać zmian postanowień umowy w zakresie dotyczącym przedmiotu umowy w przypadku:

3.1.stwierdzenia przez Zamawiającego braku konieczności wykonania części robót objętych przedmiotem umowy. W takiej sytuacji zmiana będzie dotyczyć zmniejszenia zakresu przedmiotu umowy oraz obniżenia wynagrodzenia należnego Wykonawcy o wartość tej części przedmiotu umowy, która została ustalona na podstawie kosztorysu ofertowego. Wykonawcy nie przysługują z tego tytułu żadne roszczenia, w tym prawo do odszkodowania,

3.2.konieczności zrealizowania przedmiotu umowy lub jego części przy zastosowaniu innych rozwiązań niż wskazane w dokumentacji projektowej lub specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót ze względu na zmiany obowiązującego prawa w oparciu o który je przygotowano lub wynikających ze stwierdzonych wad,

3.4. możliwości wykonania przedmiotu umowy lub jego części przy zastosowaniu innych rozwiązań określonych w dokumentacji projektowej lub specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót np. zmiany materiałów, urządzeń, rozwiązań technicznych itd. pod warunkiem zachowania jakości i parametrów technicznych, funkcjonalnych itd. nie gorszych niż określone w dokumentacji projektowej lub specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót budowlanych, jeśli umożliwią w szczególności uzyskanie lepszej jakości, poprawienie parametrów technicznych lub funkcjonalności, bądź zmniejszenie kosztów eksploatacji przedmiotu umowy.”

W związku z charakterem przedmiotu zamówienia , jego rozmiarem i wartością oraz z faktem, iż ustawodawca w art.144 ust.1e pkt 2 lit. c) ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2017 r. poz. 1579 ze zm.) dopuścił zmiany umowy w zakresie zmniejszenia zakresu świadczenia Zamawiający zdecydował się na umieszczenie we wzorze umowy zapisu dotyczącego zmiany umowy w sytuacji opisanej w §12 ust.3 pkt 3.1 wzoru umowy.

Pytanie 33:

33. Prosimy o wykreślenie z projektu umowy postanowienia § 12 ust. 3 pkt 1.3, które w naszej ocenie przyznaje Zamawiającemu zbyt daleko idące uprawnienie do dowolnego ograniczania przedmiotu umowy, bez jednoczesnego przyznania Wykonawcy prawa do żądania naprawienia wynikłej z tego powodu szkody. Jeżeli Zamawiający nie wyrazi zgody na wykreślenie całego postanowienia, to

prosimy o wykreślenie co najmniej ostatniego zdania uniemożliwiającego Wykonawcy dochodzenia odszkodowania.

Odpowiedź:

Ad.33. Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie § 12 ust.3 pkt 1.3 wzoru umowy, ani na jego zmianę.

Pytanie 34:

34. Zwracamy uwagę na to, że w aktualnym stanie prawnym nie ma już podstawy prawnej do udzielania tzw. zamówień dodatkowych. Prosimy zatem o wykreślenie z § 12 ust. 4 pkt 4.6 projektu umowy słów o brzmieniu: „*udzielenia zamówień dodatkowych*”.

Odpowiedź:

Ad.34. Zamawiający zmienia treść §12 ust. 4 pkt 4.6 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie: „*wystąpienia konieczności wykonania robót dodatkowych lub zamiennych , o ile ich wykonanie powoduje konieczność przedłużenia terminu wykonania robót objętych niniejszą umową które wstrzymują lub opóźniają realizację przedmiotu umowy.*”

Pytanie 35:

35. Zwracamy uwagę na to, że w przypadku wprowadzenia ustawowej zmiany stawki podatku od towarów i usług (VAT) przepisy przejściowe mogą wprowadzać odmienne rozwiązanie w kwestii zastosowania nowej lub poprzednio obowiązującej stawki tego podatku do robót budowlanych realizowanych na podstawie umów zawartych przed dniem wprowadzenia zmiany, niż to zostało przedstawione w § 12 ust. 5 pkt 5.1 projektu umowy (mogą to być np. roboty nie tylko zrealizowane po dniu wejścia w życie przepisów zmieniających stawkę podatku VAT, ale również np. zafakturowane po tej dacie, bez względu na to, czy zostały zrealizowane po tym dniu, czy wcześniej). W związku z tym zwracamy się z prośbą o zmianę tego postanowienia w taki sposób, aby zmiana wynagrodzenia należnego Wykonawcy odnosiła się do tej części przedmiotu umowy, do której zgodnie z przepisami przejściowymi należy stosować nową stawkę podatku VAT.

Odpowiedź:

Ad.35. Zamawiający zmienia treść §12 ust. 5 pkt 5.1 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:

„ustawowej zmiany stawki podatku od towarów i usług (VAT), w takim przypadku wynagrodzenie należne Wykonawcy zostanie odpowiednio zmienione w stosunku wynikającym ze zmienionej stawki podatku od towarów i usług (VAT). Zmiana wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy będzie odnosić się wyłącznie do części przedmiotu umowy zrealizowanej zgodnie z terminami ustalonymi w harmonogramie rzeczowo – finansowym, po dniu wejścia w życie przepisów zmieniających stawkę podatku od towarów i usług oraz wyłącznie do części przedmiotu umowy, do której zastosowanie znajdzie zmiana stawki podatku od towarów i usług. Jeżeli przepisy przejściowe wprowadzą odmienne zasady zmiany nowej stawki VAT. Wartość wynagrodzenia netto nie zmieni się, a wartość wynagrodzenia brutto zostanie wyliczona na podstawie nowych przepisów. Zmiana