

Czerwieńsk, dnia 19.10.2022 r.

Do wszystkich wykonawców  
postępowania nr GKM.ZP.271.9.2022

### Wyjaśnienia treści SWZ nr 5

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na zadanie pn.: „Budowa stacji uzdatniania wody w Czerwieńsku wraz z infrastrukturą technologiczną oraz modernizacją ujęć wody – studni głębinowych”.

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (tj. Dz.U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.; zwana dalej: PZP), Zamawiający przekazuje poniżej treść zapytań, które wpłynęły do Zamawiającego wraz z wyjaśnieniami:

#### **Pytanie 1:**

Dotyczy projektu umowy:

W związku z oczywistą omyłką wnosimy o zmianę § 8 ust. 3 z:

„3. Zamawiający ma obowiązek zapłaty prawidłowo wystawionej faktury w terminie 30 dni licząc od daty jej doręczenia do siedziby zamawiającego przelewem na rachunek bankowy podany w fakturze VAT, z zastrzeżeniem ust. 5. Zapłatę uznaje się za dokonaną w dniu uznania rachunku bankowego zamawiającego. Przy czym wykonawca zapewni finansowanie inwestycji w części nie pokrytej udziałem własnym zamawiającego na czas poprzedzający wypłaty z Promesy z Rządowego Funduszu Polski Ład: programu Inwestycji Strategicznych. Zapłata wynagrodzenia wykonawcy w całości nastąpi nie później niż 35 dni od dnia odbioru zadania przez zamawiającego”

na:

„3. Zamawiający ma obowiązek zapłaty prawidłowo wystawionej faktury w terminie 30 dni licząc od daty jej doręczenia do siedziby zamawiającego przelewem na rachunek bankowy podany w fakturze VAT, z zastrzeżeniem ust. 5. Zapłatę uznaje się za dokonaną w dniu obciążenia rachunku bankowego zamawiającego. Przy czym wykonawca zapewni finansowanie inwestycji w części nie pokrytej udziałem własnym zamawiającego na czas poprzedzający wypłaty z Promesy z Rządowego Funduszu Polski Ład: programu Inwestycji Strategicznych. Zapłata wynagrodzenia wykonawcy w całości nastąpi nie później niż 35 dni od dnia odbioru zadania przez zamawiającego”.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający zmienia zapisy § 8 ust. 3 wzoru umowy – załącznika nr 9 do SWZ zgodnie z powyższym pytaniem.

#### **Pytanie 2:**

Dotyczy projektu umowy:

W celu doprecyzowania istotnych dla Wykonawcy zapisów umowy wnosimy o:

a) zmianę § 9 ust. 1 pkt 4) z:

„4) zapłaty należnego wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy”

na:

„4) terminowej zapłaty należnego wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy”;

b) zmianę § 10 ust. 5 z:

„5. W przypadku wystąpienia z roszczeniami bezpośrednio do zamawiającego przez jakikolwiek podmiot podczas realizacji zadania i związanymi z wykonywaniem tego zadania wykonawca zobowiązuje się niezwłocznie zwrócić zamawiającemu wszelkie koszty przez niego poniesione, w tym kwoty zasądzone prawomocnymi wyrokami łącznie z kosztami zastępstwa procesowego”

na:



„5. W przypadku wystąpienia z roszczeniami bezpośrednio do zamawiającego przez jakikolwiek podmiot podczas realizacji zadania i związanymi z nienależytym wykonywaniem tego zadania przez wykonawcę, wykonawca zobowiązuje się niezwłocznie zwrócić zamawiającemu wszelkie koszty przez niego poniesione, w tym kwoty zasądzone prawomocnymi wyrokami łącznie z kosztami zastępstwa procesowego o ile miał możliwość działania w sprawach sądowych jako interwenient uboczny”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający zmienia zapisy § 9 ust. 1 pkt 4) wzoru umowy – załącznika nr 9 do SWZ zgodnie z powyższym pytaniem. Na zmianę zapisów § 10 ust. 5 nie wyraża zgody i pozostawia je bez zmian.

**Pytanie 3:**

Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż powinien on mieć prawo do wyrażenia swojej opinii dotyczącej nieusuwalności wady oraz ewentualnego obniżenia wynagrodzenia. Przy obecnej konstrukcji zapisu § 13 ust. 11 pkt 1) tiret pierwszy Wykonawca jest niejako zmuszony do automatycznego przyjęcia opinii Zamawiającego. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 13 ust. 11 pkt 1) tiret pierwszy z:

„- jeżeli umożliwiają one użytkowanie przedmiotu umowy zgodnie z przeznaczeniem, zamawiający może odebrać przedmiot odbioru i obniżyć odpowiednio wynagrodzenie Wykonawcy o wartość wadliwie wykonanej części umowy, na co wykonawca wyraża zgodę”

na:

„- jeżeli umożliwiają one użytkowanie przedmiotu umowy zgodnie z przeznaczeniem, zamawiający może odebrać przedmiot odbioru i obniżyć odpowiednio wynagrodzenie Wykonawcy o wartość wadliwie wykonanej części umowy”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę ww. zapisów wzoru umowy – załącznika nr 9 do SWZ.

**Pytanie 4:**

Dotyczy projektu umowy:

*Wyznaczenie terminu na usunięcie wad bez porozumienia z Wykonawcą może doprowadzić do sytuacji, że Wykonawca nie będzie w stanie wykonać zadania w jednostronnie wyznaczonym terminie ze względu na kwestie techniczne lub logistyczne, które muszą zostać wzięte pod uwagę. Ponadto Wykonawca może ponosić odpowiedzialność tylko w sytuacji, gdy nie wywiązał się on ze swoich obowiązków z przyczyn całkowicie od niego zależnych. W związku z powyższym oraz w celu doprecyzowania istotnych dla Wykonawcy zapisów umowy wnosimy o:*

a) zmianę § 13 ust. 13 z:

„13. Nie usunięcie wad w wyznaczonym terminie spowoduje zlecenie ich wykonania na rachunek i koszt wykonawcy, na co wykonawca wyraża zgodę. Należność ta może zostać potrącona z wynagrodzenia należnego wykonawcy, na co wykonawca wyraża zgodę”

na:

„13. Nie usunięcie wad z przyczyn zależnych od wykonawcy w wyznaczonym, technicznie możliwym terminie spowoduje zlecenie ich wykonania na rachunek i koszt wykonawcy, na co wykonawca wyraża zgodę. Należność ta, o ile jest niesporna, może zostać potrącona z wynagrodzenia należnego wykonawcy, na co wykonawca wyraża zgodę”;

b) zmianę § 14 ust. 6 z:

„6. Zamawiający pisemnie zgłasza wykonawcy wykrycie wady, jednocześnie określa termin i miejsce oględzin koniecznych do określenia wady. Jeżeli wykonawca nie zgłasza się w terminie określonym przez zamawiającego, zamawiający jednostronnie określa sposób usunięcia wady”

na:

„6. Zamawiający pisemnie zgłasza wykonawcy wykrycie wady, jednocześnie określa termin (nie krótszy niż 3 dni robocze) i miejsce oględzin koniecznych do określenia wady. Jeżeli wykonawca mimo skutecznego powiadomienia nie zgłasza się w terminie określonym przez zamawiającego, zamawiający jednostronnie określa sposób usunięcia wady”;

c) zmianę § 14 ust. 7 z:

„7. W okresie gwarancji wykonawca zobowiązuje się do bezpłatnego usunięcia wady w terminie do 7 dni od dnia zgłoszenia, a jeżeli nie będzie to możliwe technicznie w terminie uzgodnionym przez



strony. Jeżeli strony nie uzgodnią terminu usunięcia wady, zamawiający jednostronnie wyznacza termin, w którym wykonawca zobowiązany jest usunąć wadę”

na:

„7. W okresie gwarancji wykonawca zobowiązuje się do bezpłatnego usunięcia wady w terminie do 7 dni roboczych od dnia zgłoszenia, a jeżeli nie będzie to możliwe technicznie w terminie uzgodnionym przez strony. Jeżeli strony nie uzgodnią terminu usunięcia wady, zamawiający jednostronnie wyznacza termin, w którym wykonawca zobowiązany jest usunąć wadę.

W takim przypadku Zamawiający winien wykazać, że wyznaczony przezeń wyżej wymieniony termin jest technicznie możliwy do jego dochowania”;

d) zmianę § 14 ust. 9 z:

„9. W przypadku nie usunięcia przez wykonawcę wad stwierdzonych w okresie gwarancji, zamawiający ma prawo zlecić ich usunięcie innemu podmiotowi na koszt wykonawcy. Wykonawca zobowiązuje się do uregulowania należności w terminie 14 dni od daty otrzymania wezwania wraz z fakturą. W przypadku nieuregulowania należności, zamawiającemu przysługuje prawo jej potrącenia z zabezpieczenia należytego wykonania umowy”

na:

„9. W przypadku nie usunięcia przez wykonawcę z przyczyn od niego zależnych wad stwierdzonych w okresie gwarancji, zamawiający ma prawo zlecić ich usunięcie innemu podmiotowi na koszt wykonawcy, o ile koszt ten nie będzie odbiegał od warunków rynkowych. Wykonawca zobowiązuje się do uregulowania należności w terminie 14 dni od daty otrzymania wezwania wraz z fakturą. W przypadku nieuregulowania należności, zamawiającemu przysługuje prawo jej potrącenia z zabezpieczenia należytego wykonania umowy”.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę następujących zapisów wzoru umowy załącznika nr 9 do SWZ:

1) § 13 ust. 13;

2) § 14 ust. 7;

3) § 14 ust. 9;

Jednocześnie zmieniając zapisy § 14 ust. 6 na:

„6. Zamawiający pisemnie zgłasza wykonawcy wykrycie wady, jednocześnie określa termin (nie krótszy niż 3 dni robocze) i miejsce oględzin koniecznych do określenia wady. Jeżeli wykonawca mimo skutecznego powiadomienia (za skuteczne powiadomienie strony uznają wysłanie wiadomości e-mail lub przesłanie powiadomienia pocztą tradycyjną listem poleconym, a w przypadku jej nie podejmowania – dwukrotne awizowanie) nie zgłasza się w terminie określonym przez zamawiającego, zamawiający jednostronnie określa sposób usunięcia wady”;

#### **Pytanie 5:**

Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, że zapisy § 16 dają Zamawiającemu prawo do żądania zapłaty kar umownych w sytuacji, gdy Wykonawca zwleka z realizacją umowy lub usunięciem ewentualnych wad. Zamawiający może również odstąpić od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy i również z tego tytułu może żądać kary umownej. W takiej sytuacji zapis dotyczący kary umownej za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy prowadziłby do dublowania kar i nadmiernego wzbogacenia się Zamawiającego. Wnosimy zatem o wykreślenie pkt 11) z ust. 1 w § 16.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę ww. zapisów wzoru umowy – załącznika nr 9 do SWZ.

#### **Pytanie 6:**

Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż umowa zawierana przez Strony należy do grupy umów cywilnoprawnych, a ich podstawową zasadą jest równość stron. Ponadto należy zauważyć, iż zapisy umowne powinny zapewnić przynajmniej minimalną ochronę interesów Wykonawcy. Nawiązuje do powyższego art. 5 Kodeksu cywilnego, który stanowi, że nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno - gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, iż podstawą każdej umowy i celem nadrzędnym jest wspólne działanie Zamawiającego i Wykonawcy mające na celu osiągnięcie oczekiwanego przez



Zamawiającego efektu. Przez pojęcie „wspólne działanie” należy rozumieć takie czynności, które nie wymuszają uprzywilejowanej pozycji żadnej ze Stron. Obecna konstrukcja zapisu § 16 ust. 2 wymusza na Wykonawcy konieczność udowodnienia winy Zamawiającego w sytuacji, gdy to Zamawiający odstąpił od umowy. Jednocześnie § 16 ust. 1 pkt 10 nie nakłada takiego obowiązku na Zamawiającego. W związku z powyższym oraz odwołując się do wyżej wymienionych zasad współzycia społecznego i zasady równości stron wnosimy o zmianę § 16 ust. 2 z:

„2. Zamawiający zapłaci wykonawcy karę umowną za odstąpienie od umowy przez wykonawcę z winy zamawiającego w wysokości 10% wynagrodzenia umownego netto określonego w § 6 ust. 1 z zastrzeżeniem § 17 ust. 1 umowy”

na:

zmianę § 16 ust. 2 z:

„2. Zamawiający zapłaci wykonawcy karę umowną za odstąpienie od umowy przez wykonawcę z przyczyn zależnych od zamawiającego w wysokości 10% wynagrodzenia umownego netto określonego w § 6 ust. 1 z zastrzeżeniem § 17 ust. 1 umowy”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający zmienia zapisy § 16 ust. 1 pkt. 10 oraz ust 2 wzoru umowy – załącznika nr 9 do SWZ:

1) § 16 ust. 1 pkt. 10) otrzymuje brzmienie:

„10) za odstąpienie od umowy przez zamawiającego z przyczyn zależnych od wykonawcy w wysokości 10% wynagrodzenia umownego netto określonego w §6 ust. 1 umowy,”

2) § 16 ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. Zamawiający zapłaci wykonawcy karę umowną za odstąpienie od umowy przez wykonawcę z przyczyn zależnych od zamawiającego w wysokości 10% wynagrodzenia umownego netto określonego w § 6 ust. 1 z zastrzeżeniem § 17 ust. 1 umowy”.

**W związku z powyższymi odpowiedziami, zmianie ulega treść załącznika nr 9 do Specyfikacji Warunków Zamówienia – wzór umowy. Zmieniony wzór umowy stanowi załącznik do niniejszych wyjaśnień Specyfikacji Warunków Zamówienia.**

.....  
Kierownik Zamawiającego

BURMISTRZ  
  
Piotr Iwanus