

Bystrzyca Kłodzka, dnia 10.07.2020 r.

WPiRL.271.1.2020

WYJAŚNIENIA DO SIWZ

dot. przetargu nieograniczonego pn.: "Przebudowa dróg gminnych nr 119715D, 119684D wraz z przebudową sieci kanalizacji deszczowej ul. Polna i ul. Gagarina w Bystrzycy Kłodzkiej".

W związku z otrzymaniem prośby o udzielenie wyjaśnień dot. w/w postępowania, Zamawiający – Gmina Bystrzyca Kłodzka udziela wyjaśnień zgodnie z art. 38 ust. 1 ustawy – Prawo zamówień publicznych:

1. Dotyczy pkt XX SIWZ, czy Zamawiający zmieni wynagrodzenie Wykonawcy w przypadku wystąpienia robót dodatkowych?

Odpowiedź 1:

Zgodnie z zapisami rozdz. XX pkt 12 SIWZ Zamawiający dopuszcza zmianę wynagrodzenia.

2. W związku z treścią § 2 ust. 23 wzoru umowy, wnosimy aby odpowiedzialność wykonawcy za sieci i urządzenia podziemne ograniczała się do sieci i urządzeń zinwentaryzowanych, tj. takich które zostały naniesione na odpowiednią dokumentację.

Odpowiedź 2:

Wykonawca odpowiada za wszelkie uszkodzenia sieci i urządzeń w trakcie realizacji Zamówienia.

3. 1. W związku z treścią § 2 ust. 29 wzoru umowy, wnosimy o wskazanie jakie dokładnie materiały Wykonawca ma/będzie musiał przekazać Zamawiającemu w ramach procedury tam opisanej?

2. Czy Zamawiający zweryfikował, czy materiały pochodzące z rozbiórki o których mowa w § 2 ust. 29 wzoru umowy, stanowią/nie stanowią odpadu w rozumieniu Ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach?

3. W sytuacji gdy materiały pochodzące z rozbiórki będą stanowiły odpad, a Zamawiający będzie domagał się ich przekazania to:

a) Czy w myśl proponowanych zapisów projektu umowy wytwórcą odpadów pochodzących z rozbiórki, (zgodnie z Ustawą z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach) jest Zamawiający, który tym samym zdejmuje z Wykonawcy odpowiedzialność posiadacza odpadów - co wiązałoby się dla Wykonawcy wyłącznie z odpowiedzialnością Wykonawcy za transport odpadów zgodnie z Rozporządzenie Ministra Środowiska z dnia 7 października 2016 r. w sprawie szczegółowych wymagań dla transportu odpadów?

b) Czy w myśl wzoru umowy wytwórcą odpadów pochodzących z rozbiórki jest Wykonawca - a jeżeli tak, czy Zamawiający może przedłożyć Decyzję o zezwoleniu na zbieranie lub przetwarzanie odpadów uwzględniającą miejsce, do którego Wykonawca miałby przekazać odpad celem jego zabudowania/składowania?

c) Czy dla miejsca zabudowania/składowania materiałów pochodzących z rozbiórki utworzono miejsce prowadzenia działalności w BDO? Prosimy o podanie numeru miejsca prowadzenia działalności.

d) Jaka jest podstawa prawna do składowania w miejscu wskazanym przez Zamawiającego materiałów pochodzących z rozbiórki?

Odpowiedź 3:

Wykonawca będzie musiał przekazać kostkę betonową pochodzącą z rozbiórki. Kostka ta nie jest odpadem w myśl ustawy o odpadach, będzie wykorzystana przez Zamawiającego do ponownego wbudowania.

4. Czy w związku z treścią § 5 ust. 3 wzoru umowy, Zamawiający wyłącza art. 144 pzp? Czy Zamawiający zwiększy wynagrodzenie Wykonawcy w przypadku wystąpienia robót dodatkowych lub zamiennych?

Odpowiedź 4:

Zapisy § 5 ust. 3 wzoru umowy dotyczą robót będących przedmiotem zamówienia, a nie robót dodatkowych. Zamawiający nie wyłącza stosowania art. 144 ustawy Pzp.

5. W związku z treścią § 6 ust. 11 wzoru umowy, zwracamy uwagę, iż zgodnie z orzeczeniem SIM II CSK 476/12 z 07.03.2013 r. oraz orzeczeniem SA w Katowicach z dnia 29.04.2009 r. sygn. akt V ACa 88/09 gdzie wskazano: Ujawnienie wad robót budowlanych nie wpływa na obowiązek inwestora dokonania odbioru robót zgodnie z art. 647 k.c, a z tą chwilą inwestor nabywa uprawnienia z tytułu rękojmi przewidziane w art. 637 i art. 638 k.c. Mając to na względzie zapis umowny pozostaje w sprzeczności z przepisami powszechnie obowiązującymi i stanowiskiem sądów powszechnych. Wnosimy o dopuszczenie odbioru robót z wadami nieistotnymi, wraz ze wskazaniem terminu na ich usunięcie.

Odpowiedź 5:

Zamawiający nie zmienia zapisów projektu umowy w tym zakresie.

6. Wykonawca wnosi o uregulowanie odpowiedzialności za przekroczenie terminów umownych na zasadzie zwłoki w miejsce odpowiedzialności za opóźnienie, tj. zmiany w § 10 ust. 2 pkt 1-3 wzoru umowy. W sytuacji w której Zamawiający odmówi zmiany, wnosimy o odpowiedź, czy Zamawiający zamierza karać Wykonawcę za przekroczenie terminów umownych z przyczyn od niego niezależnych? Jeżeli Zamawiający zamierza karać Wykonawcę również za przekroczenie terminów z przyczyn od niego niezależnych wskazujemy, iż na niewłaściwość takiego rozwiązania wskazał m.in. SA w Białymstoku w wyroku z dnia 16.04.2019 r. sygn. akt I ACa 802/18 podnosząc: Strony zatem nie mogą w umowie tak rozszerzyć odpowiedzialności dłużnika z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania ani dotyczącej kary umownej, by jej zakres był sprzeczny z naturą odpowiedzialności dłużnika za niewykonanie zobowiązania oraz z naturą kary umownej. Nie mogą więc przyjąć, że dłużnik będzie zobowiązany do zapłaty kary umownej także wtedy, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania jest spowodowane okolicznościami, za które odpowiedzialność ponosi wierzyciel, kara umowna bowiem jest sankcją cywilnoprawną za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania przez dłużnika. Kara umowna - zgodnie z art. 483 i 484 k.c. - pełni funkcje odszkodowawczo-kompensacyjne, stymulujące dłużnika do prawidłowego wykonania zobowiązania oraz represyjne. Jej istotą jest obciążenie dłużnika obowiązkiem zapłaty określonej kwoty za niewykonanie lub nienależyte wykonanie przez niego umowy, niezależnie od tego, czy wierzyciel poniósł szkodę. Niewątpliwie sprzeczne z tak ukształtowaną przez ustawodawcę istotą kary umownej byłoby przyjęcie obciążenia dłużnika karą umowną wtedy, gdy do niewykonania lub nienależytego wykonania umowy doszło z przyczyn obciążających wierzyciela.

Odpowiedź 6:

Zamawiający nie zmienia zapisów projektu umowy w tym zakresie. Zamawiający nie będzie obciążał Wykonawcy karami w przypadku przekroczenia terminów z przyczyn od niego niezależnych.

z up. Burmistrza

Tomasz Zieliński
SEKRETARZ GMINY

Pismo sporządziła:
Dagmara Janiak
