

**Znak sprawy: FU.271.6.2022**

„BUDOWA KANALIZACJI W MIEJSCOWOŚCI BIAŁCZ”

**Wszyscy Wykonawcy**

**Wyjaśnienie Nr 6 do treści  
Specyfikacji Warunków Zamówienia**

**DOTYCZY:**

**„BUDOWA KANALIZACJI W MIEJSCOWOŚCI BIAŁCZ”**

Zgodnie z art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz.U.2021.1129 z późn. zm.) informuję, iż w dniu 05.07.2022 roku wpłynęło do Zamawiającego zapytanie dotyczące treści specyfikacji warunków zamówienia, które brzmi następująco:

**Pytanie nr 1:**

Par. 3 ust. 5 oraz par. 4 ust. 2 pkt 4) wzoru umowy:

Wnosimy o wykreślenie słów "niezawierającego żadnych uwag" bądź zastąpienie ich słowami "niezawierającego żadnych wad istotnych".

Wykonawca wskazuje na niezgodne z obowiązującymi przepisami prawa zapisy, które sugerują, iż istnienie nieistotnych usterek lub wad (tj. takich, które nie uniemożliwiają użytkowania przedmiotu umowy w sposób zgodny z jego przeznaczeniem) stwierdzonych podczas procedury odbiorowej, uniemożliwia dokonanie odbioru końcowego budowy.

Wykonawca podkreśla, że odbiór robót budowlanych jest jednym z podstawowych obowiązków Inwestora/Zamawiającego, który to obowiązek wynika z art. 647 ustawy Kodeks cywilny. Obecny zapis jest sprzeczny z ustawą i jest nadużyciem dominującej pozycji Zamawiającego.

Stwierdzenie podczas dokonywania odbioru robót wystąpienia wady nieistotnej nie powinno powodować wstrzymania możliwości odbioru całego przedsięwzięcia inwestycyjnego i wystawienia faktury przez Wykonawcę. Byłoby to działanie nieuzasadnione. W takim przypadku Strony powinny odnotować taką wadę nieistotną w Protokole Końcowego Odbioru Robót wraz ze wskazaniem terminu na jej usunięcie, a Wykonawca powinien mieć możliwość zafakturowania wykonanych prac.

W związku z powyższym wnosimy o dokonanie przez Zamawiającego czynności zmiany wzoru umowy tak, by doprowadzić jej treść do zgodności z ustawą.

Obecne zapisy są niezgodne z wyrokiem Sądu Najwyższego z 22.06.2007 r., sygn. akt V CSK 99/2007.

Powołany wyrok stanowi jednoznacznie, że strony umowy o roboty budowlane nie mogą uzależnić wypłaty wynagrodzenia należnego wykonawcy od braku jakichkolwiek usterek, a postanowienia umowy o tzw. bezusterkowym odbiorze robót są nieważne.

**Pytanie nr 2:**

Par. 4 ust. 6 wzoru umowy:

Powołując się na argumentację przywołaną w Pytaniu 1 (dot. par. 3 ust. 5 oraz par. 4 ust. 2 pkt 4) wzoru umowy), prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający opisując sytuację w par. 4 ust. 6, tj. w przypadku "wadliwego wykonania niezgodnego z umową lub przeznaczeniem rzeczy przedmiotu umowy", ma na myśli wystąpienie wyłącznie wady istotnej.

**Pytanie nr 3:**

Par.5 ust. 13 wzoru umowy:

Wykonawca wskazuje, że zapis uniemożliwiający zawarcie umowy podwykonawczej, w której wynagrodzenia brutto należne podwykonawcy przewyższa wynagrodzenie Wykonawcy za ten zakres, jest w obecnych realiach rynkowych niemożliwy do zagwarantowania przez Wykonawcę. Faktem jest, że Wykonawca składając ofertę bierze na siebie prawie całe ryzyko wzrostu cen rynkowych w trakcie realizacji inwestycji. Nie ma natomiast on żadnego wpływu na faktyczny poziom kształtujących się dynamicznie cen rynkowych robót i materiałów, w związku z czym Zamawiający nie może żądać od Wykonawcy zagwarantowania takiego stanu rzeczy, że wynagrodzenie w każdej umowie podwykonawcza nie będzie wyższe od wynagrodzenia Wykonawcy za ten zakres. Stosowanym przez innych publicznych Zamawiających rozwiązaniem, jest zobowiązanie Wykonawcy do zapisania w umowie podwykonawczej, iż solidarna odpowiedzialność Zamawiającego ograniczona jest do wartości danych robót podwykonawczych w umowie zawartej między Zamawiającym i Wykonawcą.

**Pytanie nr 4:**

Par. 7 ust. 2 wzoru umowy:

Wnosimy o zmianę ostatniego zdania w ww. ust. na:

„Okres gwarancji na elementy podlegające naprawie ulega wydłużeniu o czas potrzebny na usunięcie wad”.

W sytuacji gdy wada jest nieistotna i nie uniemożliwia normalnego wykorzystania rezultatu robót, nie ma żadnego uzasadnienia dla wydłużania gwarancji odnośnie całego przedmiotu umowy, a jedynie na element podlegający naprawie.

**Pytanie nr 5:**

Par. 10 ust. 4 pkt 1) wzoru umowy

Z uwagi na ryczałtowy charakter wynagrodzenia umowy, prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający przewiduje zmniejszenie/zwiększenie wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmniejszenia/zwiększenia rzeczywistych wykonanych ilości w stosunku do ilości przewidywanych w kosztorysie ofertowym, o którym mowa w Rozdziale XXI pkt 1 SWZ?

**Pytanie nr 6:**

Par. 13 ust. 5 wzoru umowy:

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający miał na myśli wydłużenie trwania zabezpieczenia należytego wykonania umowy

**Odpowiedź na pytanie nr 1:**

Ad. Pytanie 1: par. 3 ust. 5 otrzymuje brzmienie:” Wynagrodzenie Wykonawcy zostanie wypłacone po zrealizowaniu pełnego zakresu przedmiotu umowy na podstawie końcowej

faktury VAT oraz zatwierdzonego przez Zamawiającego niezawierającego żadnych wad istotnych protokołu odbioru końcowego robót podpisanego przez Wykonawcę, Inspektora i zatwierdzonego przez Zamawiającego oraz po przekazaniu Zamawiającemu decyzji pozwolenia na użytkowanie, zgodnie z ustawą Prawo budowlane, przy czym z kwoty faktury wystawionej po zrealizowaniu pełnego zakresu robót odliczona zostanie kwota udzielonej zaliczki.” oraz par. 4 ust. 2 pkt. 4 otrzymuje brzmienie: „odbior uważa się za dokonany z chwilą podpisania protokołu niezawierającego żadnych wad istotnych”

**Odpowiedź na pytanie nr 2:**

Tak, chodzi o wady istotne.

**Odpowiedź na pytanie nr 3:**

Brak uwzględnienia zapis pozostaje.

**Odpowiedź na pytanie nr 4:**

Par. 7 ust. 2 otrzymuje brzmienie:” W okresie gwarancji Wykonawca zobowiązuje się do bezpłatnego usunięcia wad w terminach określonych w załączniku do niniejszej umowy – Pisemnej gwarancji. Okres gwarancji na elementy podlegające naprawie ulega wydłużeniu o czas potrzebny na usunięcie wad.”

**Odpowiedź na pytanie nr 5:**

Nie zakładamy zmian wynagrodzenia ryczałtowego.

**Odpowiedź na pytanie nr 6:**

Tak.

**Zamawiający informuje, że pytania oraz udzielone odpowiedzi stają się integralną częścią Specyfikacji Warunków Zamówienia i będą wiążące przy składaniu ofert.**

**Przedmiotowa korekta nie prowadzi do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu.**

**Wprowadzona zmiana jest obowiązująca dla wszystkich Wykonawców.**

Wójt Gminy  
/-/ Edmund Ziótek