

Kobylanka, dnia 27.09.2010r

**Adresat:
Otrzymują wykonawcy,
którzy zapoznali się z ogłoszeniem o
zamówieniu**

zamieszczono na stronie internetowej Gminy: www.bip.kobylanka.pl

Dotyczy postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na:

**Budowa ścieżki rowerowej Stargard – Szczecin
I etap Zieleniewo - Motaniec**

Przetarg opublikowano w BZP z dnia 15.09.2010, pozycja 253271- 2010.

W toku postępowania, po opublikowaniu ogłoszenia o zamówieniu, Wykonawcy zwrócili się do Zamawiającego o udzielenie odpowiedzi na zapytania cyt.:

Pytanie 1:

Prosimy o sprecyzowanie, która data będzie uważana za termin zakończenia realizacji przedmiotu umowy, (który zgodnie z § 2 projektu umowy upływa 30 kwietnia 2011 roku) w szczególności czy będzie to data podpisanego zgłoszenia zakończenia robót, czy data podpisania odbioru końcowego robót?

Odpowiedź na pyt. 1:

Termin realizacji przedmiotu umowy, określony na 30.04.2011 r., to dzień dokonania odbioru robót.

Pytanie 2:

Czy Zamawiający mógłby sprecyzować, jaka forma wynagrodzenia będzie obowiązywać: ryczałtowe czy stanowiące iloczyn faktycznie wykonanej ilości prac i cen jednostkowych? – dot. § 3 projektu umowy.

Odpowiedź na pyt. 2:

Wynagrodzenie jest ryczałtowe. Wynika to jednoznacznie z § 3 ust. 1 umowy, który mówi o kwocie, a nie o zestawieniu określonych prac i przewidywanych kosztów.

Pytanie nr 3:

W związku z planowaną na przyszły rok zmianą (podwyższeniem) stawki podatku VAT wnosimy o dokonanie zmiany w postanowieniach umowy, stanowiącej załącznik nr 4 do SIWZ, poprzez wprowadzenie w § 3 dodatkowego zapisu o następującym brzmieniu: „ W przypadku zmiany po podpisaniu umowy stawki podatku VAT, wynagrodzenie określone w § 3 ust. 1 zostanie zmienione poprzez uwzględnienie nowej stawki podatku”.

Żądanie zmiany uzasadnione jest treścią art. 144 ustawy pzp. Zgodnie, z którym Zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty na podstawie, której dokonano wyboru wykonawcy, chyba, że zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany. O tym, że stosowana zmiana stawki podatku nie stanowi samodzielnej podstawy do zmiany wynagrodzenia należycie wykonawcy na podstawie zawartej umowy o zamówienie publiczne wypowiedział się SN w uchwale z dn. 21 lipca 2006r. (III CZ.P 54/06) w której sąd stwierdzał Podwyższenie z dniem 1 maja 2004 r. stawek podatku od towarów i usług za roboty budowlane, dokonane ustawą z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U.Nr 54, poz. 535 ze zm.), nie uzasadnia – bez zmiany umowy zawartej przed dniem 1 maja 2004 r. – obowiązku zamawiającego zapłaty wynagrodzenie netto powiększonego o podatek od towarów i usług według podwyższonej stawki. Z przywołanej uchwały wynika, iż co do zasady w przypadku zamiany ustawowej stawki VAT podstawą zmiany umowy może być postanowienie umowy (odstępstwo możliwe jest w przypadku przyjęcia, że zmiana umowy wynikająca z dostosowania do zmienionych przepisów podatkowych będzie zmiana nieistotną). Brak takiego postanowienia naraża Wykonawcę na konieczność rozliczenia umowy według stawki innej niż zakłada / chwili składania oferty i zawierania umowy.

Odpowiedź na pyt. 3:

Zamawiający nie przewiduje zmiany projektu umowy, jednocześnie wyjaśnia, że do opisywanego przypadku może znaleźć zastosowanie § 12 ust. 1 umowy.

Pytanie nr 4:

Czy (w związku z zapisem § 3 ust. 2 projektu umowy) Zamawiający przewiduje zwiększenie wartości wynagrodzenia w przypadku zwiększenia zakresu umownego robót?

Odpowiedź na pyt. 4:

Zamawiający nie przewiduje zwiększenia zakresu robót, chyba, że znajdą przypadki określone w § 12, a wtedy kwestie związane z wynagrodzeniem określi aneks do umowy.

Pytanie nr 5:

Czy w myśl zapisu § 5 ust. 3 umowy Zamawiającemu chodzi o polisę ubezpieczenia wszelkich ryzyk budowy oraz polisę ogólną OC, czy też wystarczy posiadanie przez Wykonawcę ogólnej polisy ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej kontraktowej i deliktowej?

Odpowiedź na pyt. 5:

Zamawiającemu chodzi o ogólną polisę OC.

Pytanie nr 6:

Prosimy o zmianę treści § 7 ust. 2 z: „... 15 dni po upływie okresu gwarancji” na: „... 15 dni od daty upływu rękojmi za wady”. Prosimy pamiętać, że zgodnie z zapisem

art. 151 ust. 3 Ustawy Prawo Zamówień Publicznych – 30% zabezpieczenie jest nie później niż w 15 dniu po upływie rękojmi za wady.

Odpowiedź na pyt. 6:

Zamawiający nie przewiduje zmian projektu umowy. Wskazana niezgodność stanowi oczywistą omyłkę pisarską, w związku z brzmieniem 151 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Pytanie nr 7:

Prosimy o uściślenie zapisu § 9 ust. 2 lit. c) – czy obowiązek zapłaty kary wystąpi także w przypadku zaistnienia wad nieistotnych i/lub usuwalnych.

Pragniemy nadmienić, iż naliczenie kary w wysokości określonej w umowie w przypadku wystąpienia wad nieistotnych i/lub usuwalnych byłoby rażąco wygórowane

Wyrok Sądu Najwyższego z dnia 08.08.2007 I CSK 125/07:

„Kara umowna – jako rażąco wygórowana powinna ulec zmniejszeniu w stopniu udostosoowanym do tej dysproporcji. W przeciwnym razie kara umowna – tracąc charakter surogatu odszkodowania (art.483 § 1 k.c.) – prowadziłaby do nieuzasadnionego wzbogacenia wierzyciela”.

Odpowiedź na pyt. 7:

Zamawiający nie przewiduje zmiany projektu umowy. Obowiązek zapłaty kary wystąpi także w przypadku wad usuwalnych lub nieistotnych. W ocenie Zamawiającego, nie jest to kara rażąco wygórowana, a do takiej odnosi się powołane w zapytaniu orzecznictwo.

Pytanie nr 8:

Prosimy o dopisanie punktu, z którego wynikać będzie obowiązek zapłaty przez Zamawiającego kar umownych (dot. § 9 projektu umowy):

1. Za zwłokę w przeprowadzeniu odbioru końcowego robót – w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto za każdy dzień zwłoki.
2. Za odstąpienie od Umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego w wysokości 10% wynagrodzenia brutto.

Czy Zamawiający przewiduje limitowanie kar, o których mowa w § 9 ust. 2 projektu umowy?

Odpowiedź na pyt. 8:

Zamawiający nie przewiduje zmian projektu umowy. Za opóźnienia w płatnościach Wykonawcy przysługuje prawo żądania odsetek ustawowych. Wysokość kar określa § 9 projektu umowy – nie przewiduje on ich „limitowania”.

Pytanie nr 9:

Prosimy o odpowiedź czy na podstawie § 10 ust. 4 i 5 możemy przyjąć, że Zamawiający zobowiązany będzie zakończyć odbiór końcowy robót w terminie 14 dni od dnia otrzymania zgłoszenia o gotowości do odbioru?

Odpowiedź na pyt. 9:

Zapisy § 10 ust. 4 i 5 umowy są jednoznaczne – Zamawiający ma 7 dni licząc od dnia zgłoszenia gotowości do odbioru na powołanie komisji (ust. 4), oraz 7 dni roboczych na zakończenie odbioru, licząc od dnia jego rozpoczęcia (ust. 5). Nie daje to podstawy do przyjęcia, że Zamawiający jest zobowiązany do odbioru końcowego w terminie 14 dni od dnia otrzymania zgłoszenia gotowości do odbioru.

WÓJT
Andrzej Kaszubski

