



BURMISTRZ MAŁOMIC

67-320 Małomice Pl. Konstytucji 3 Maja 1 e-mail: urząd@malomice.pl tel. (068) 3769027 fax (068) 376 90 51 w.12

PRZETARG NIEOGRANICZONY NA ZADANIE: Stawiamy na sport w gminie - budowa boiska przy Szkole Podstawowej w Małomicach z dnia 16.07.2007r.

BS.W.CH/341-3/07

Numer ogłoszenia w Biuletynie zamówień publicznych 119803/2007r.

Dotyczy: Udzielenie odpowiedzi na pytanie w sprawie SWIZ i Specyfikacji Technicznej.

Działając na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. (tj. Dz.U. z 2006r. Nr 164, poz 1163 z późn. z.) informuję, iż w dniu 26 lipca 2007r. do Zamawiającego wpłynęło następujące pytanie w sprawie wyjaśnienia treści SWIZ i Specyfikacji Technicznej

Pytanie 1: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę treści § 2 projektu umowy poprzez dodanie zadania:

„W razie opóźnienia w przekazywaniu terenu budowy Wykonawca może od umowy odstąpić bez odrębnego wezwania, zaś Zamawiający nie będzie dochodził z tego tytułu żadnych roszczeń. W razie przystąpienia do realizacji umowy z opóźnieniem wynikającym z nieterminowego przekazania przez Zamawiającego terenu budowy Wykonawca nie ponosi żadnej (umownej, ustawowej) odpowiedzialności za nieterminową realizację robót.”

Powyższa propozycja zmiany jest konsekwencją braku możliwości podjęcia się prac z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego lub obiektywnych przyczyn, jak np. brak ostatecznej decyzji o pozwoleniu na budowę. W takiej sytuacji odpowiedzialność za terminową pracę winna być wyłączona lub co najmniej przesunięta o czas niemożliwości wykonania robót z powyższych przyczyn.

Odpowiedź: Zamawiający nie widzi podstaw do zmiany treści § 2 projektu umowy poprzez dodania zaproponowanego zdania, ponieważ wprost z § 3 projektu umowy wynika, iż Wykonawca zobowiązany jest wykonać zamówienie w terminie miesiąca od momentu podpisania umowy. Zachowanie powyższego terminu przez Wykonawcę uwarunkowane jest zgodnie z brzmieniem § 2 umowy przekazaniem mu przez Zamawiającego terenu budowy nie później niż w terminie 7 dni od dnia podpisania umowy. W przypadku uchybienia przez Zamawiającego terminu, przekazania terenu budowy nie znajdują zastosowania przepisy regulujące odpowiedzialność odszkodowawczą Wykonawcy.

Pytanie 2: Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 3 poprzez dodanie zdania:

„Strony ustalają, że termin realizacji zadania może ulec przesunięciu o czas występowania przeszkód o obiektywnym charakterze, takich jak pogoda uniemożliwiająca wykonanie robót zgodnie z technologią prac budowlano-montażowych określonych w dokumentacji technicznej lub zdarzenia nie leżące po żadnej ze stron.”

Odpowiedź: Zamawiający nie widzi podstaw do zmiany treści § 3 umowy poprzez dodanie zawnioskowanego w zapytaniu zdania gdyż w sytuacjach wymienionych przez pytającego nie zachodzą podstawy do zastosowania § 12 umowy regulującym wysokość kar umownych ponieważ przepis ten znajdzie swoje zastosowanie dopiero wtedy gdy zgodnie z zasadami zawartymi w art. 476 kodeksu cywilnego zwłoka Wykonawcy wynika z okoliczności, za które ponosi on odpowiedzialność.

Pytanie 3: Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 10 ust. 2 poprzez dodanie zdania:

„Wykonawca nie ponosi żadnej odpowiedzialności za umowy zawarte przez Podwykonawców z dalszymi Podwykonawcami bez zgody Zamawiającego, o ile na zawarcie takich umów sam nie wyraził zgody.”

Powyższa zmiana wynikająca z faktu, iż umowy pomiędzy Podwykonawcami, na zawarcie których nie wyraził zgody Wykonawca nie powinny wywołać skutków w zakresie odpowiedzialności ex contractu. Do ewentualnych uchybień zastosowanie winny znaleźć zasady ogólne o odpowiedzialności deliktowej – art. 415 KC. Stąd też uzasadniona potrzeba zapisu o wyłączeniu bezpośredniej odpowiedzialności Wykonawcy za czynności podwykonawcy, na które Wykonawca nie miał wpływu.

Odpowiedź: Zamawiający nie widzi podstaw do zmiany treści § 10 ust. 2 umowy poprzez dodanie zaproponowanego zapisu, ponieważ jest on niezgodny z przepisami regulującymi skutki niewykonania zobowiązania w szczególności art. 474 kodeksu cywilnego, który wprost stwierdza, iż dłużnik – Wykonawca – odpowiada jak za własne działanie lub zaniechanie za działanie lub zaniechanie osób za pomocą których zobowiązanie – umowę – wykonywał jak również osób którym wykonanie zobowiązania powierzył

Pytanie 4: Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 12 poprzez dodanie ust. 1 i nadanie mu następującego brzmienia:

1. „Uprawnienie, o którym mowa powyżej nie przysługuje Zamawiającemu, jeśli zwłoka w ukończeniu zadania spowodowana jest zaniechaniami i zaniedbaniami Zamawiającego, warunkami atmosferycznymi, działaniem siły wyższej, zdarzeń losowych bądź osób trzecich, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności”.

Odpowiedź: Zamawiający nie widzi podstaw do zmiany § 12 umowy poprzez dodanie ust. 1 o zaproponowanej treści. Ponieważ i w tym przypadku podniesione mogą być argumenty zawarte w odpowiedzi na pytania nr 2.


Pytanie 5: Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 13 poprzez dodanie w ust. 2 podpunktu c) i nadanie mu następującego brzmienia:

c) „Uprawnienia, o których mowa w ust. 2 nie przysługują Zamawiającemu w sytuacji, gdy wady wynikły z właściwości użytych przez Wykonawcę materiałów odpowiadającym właściwościom określonym przez prawo i normy budowlane, jak również wskutek działania siły wyższej, zdarzeń losowych oraz działania osób trzecich, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności”.

Powyższy zapis wskazuje na okoliczności, które z mocy przepisów Kodeksu Cywilnego zwalniają od odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania, a nadto wskazując jeszcze na użyte materiały, które zostały zastosowane zgodnie z dokumentacją techniczną opracowaną przez Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający nie widzi podstaw do zmiany § 13 umowy poprzez dodanie w ust. 2 podpunkt c) o zaproponowanej treści ponieważ § 13 reguluje procedury odbioru robót. W związku z powyższym do czasu odebrania przez Zamawiającego zamówionego zadania to Wykonawca ponosi ryzyko powstania wad z przyczyn wymienionych w zaproponowanym zapisie. Odpowiedzialność Wykonawcy za wady odebranego przez Zamawiającego zadania uregulowana jest w przepisach regulujących odpowiedzialność z tytułu gwarancji. Należy także nadmienić, iż zgodnie z zapisami art. 651 kodeksu cywilnego jeżeli Wykonawca powziął wiadomość, iż przekazana mu przez inwestora dokumentacja zawiera błędy lub zachodzą inne okoliczności uniemożliwiające prawidłowe wykonanie robót powinien o tym niezwłocznie zawiadomić inwestora – Zamawiającego.

Zamawiający zgadza się z sugestią zawartą przy pytaniu 5, gdzie Wykonawca stwierdza, iż wskazane przez niego okoliczności zwalniają go od odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania z mocy samego prawa, tak że dodatkowe zapisywanie w umowie regulacji ustawowych zdaniem Zamawiającego jest zbędne.



BURMISTRZ

mgr Małgorzata Janina Sendek