

Pismo: ZP/73/B/20

Poznań dnia: 15.09. 2020 r.

Wszyscy Wykonawcy

**ZMIANA ZAPISÓW SIWZ**

Zamawiający, na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 t.j.) w postępowaniu na **budowę budynku Domu Studenckiego z częścią usługową oraz z wewnętrzną komunikacją, parkingami i infrastrukturą techniczną (bez wyposażenia)**, dokonuje następujących zmian zapisów SIWZ:

**§2 ust. 7 i 8 załącznik nr 7 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy otrzymuje następujące brzmienie:**

„7. Zamawiający może w terminie 14 dni od dnia przedłożenia mu dokumentów, o których mowa w ust. 5 zgłosić sprzeciw w formie pisemnej do umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane (w rozumieniu u.p.z.p.), w przypadkach, gdy umowa ta:

- nie przewiduje wymagań określonych w SIWZ,
- przewiduje termin zapłaty wynagrodzenia dłuższy niż 30 dni od daty doręczenia Wykonawcy, podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy faktury lub rachunku, potwierdzających wykonanie zleconej podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy roboty budowlanej.

8. W przypadku, o którym mowa w ust. 6, jeżeli termin zapłaty wynagrodzenia jest dłuższy niż określony w ust. 6, Zamawiający informuje o tym Wykonawcę i wzywa go do doprowadzenia do zmiany tej umowy pod rygorem wystąpienia o zapłatę kary umownej.”

**§2 ust. 10 załącznik nr 7 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy otrzymuje następujące brzmienie:**

„Ewentualna zmiana podwykonawcy może nastąpić wyłącznie po uzyskaniu pisemnej akceptacji Zamawiającego.”

**§3 ust. 2, 3 i 5 załącznik nr 7 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy otrzymuje następujące brzmienie:**

„2. Wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca w terminie 7 dni od daty zawarcia umowy, jednak nie później niż w dniu przekazania terenu budowy, przedstawi Zamawiającemu podpisane przez siebie oświadczenie obejmujące wykaz osób, które będą wykonywać prace objęte przedmiotem zamówienia z zaznaczeniem, że wykonują te prace w ramach umowy o pracę we wskazanym w oświadczeniu wymiarze etatu oraz poświadczone za zgodność z oryginałem kopie umów o pracę pracowników objętych wykazem. W przeciwnym wypadku naliczona zostanie kara umowna zgodnie z § 13 ust. 1 pkt. 12)

3. Wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca na każde wezwanie Zamawiającego zobowiązuje się w ciągu 5 dni roboczych po otrzymaniu pisemnego wezwania od Zamawiającego przedstawić Zamawiającemu bieżące dokumenty o których mowa w ust. 2, względnie inne dokumenty zawierające informacje, w tym dane osobowe, niezbędne do weryfikacji zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, w szczególności imię i nazwisko zatrudnionego pracownika, datę zawarcia umowy o pracę, rodzaj umowy o pracę oraz zakres obowiązków pracownika. W przeciwnym wypadku naliczona zostanie kara umowna zgodnie z § 13 ust. 1 pkt. 13).

5. Wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca zobowiązuje się do pisemnego poinformowania Zamawiającego o każdorazowej zmianie osoby wykonującej prace objęte przedmiotem zamówienia, najpóźniej w momencie podjęcia pracy na terenie budowy przez tę osobę. Oświadczenie to powinno spełniać wymogi wskazane w ust. 2. W przeciwnym wypadku naliczona zostanie kara umowna zgodnie z § 13 ust. 1 pkt. 12)”



**§4 ust. 5 i 6 załącznik nr 7 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy otrzymuje następujące brzmienie:**

- „5. W przypadku wygaśnięcia terminu ważności umowy ubezpieczenia przed upływem okresu wskazanego w ust. 2 lit. d, Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia do Biura Zamówień Publicznych kopii ważnej nowej polisy ubezpieczeniowej oraz ogólnych warunków ubezpieczenia wraz z dowodem potwierdzającym opłacenie składki bądź raty składki, w terminie 5 dni roboczych od daty upływu ważności poprzedniej polisy.
6. W przypadku niedostarczenia przez Wykonawcę kopii ważnej polisy ubezpieczeniowej oraz ogólnych warunków ubezpieczenia wraz z dowodem potwierdzającym opłacenie składki bądź raty składki w terminie określonych w ust. 5, Zamawiający jest uprawniony wedle swojego wyboru:
  - a) odstąpić od umowy bez dodatkowego wezwania Wykonawcy, z winy Wykonawcy, albo
  - b) dokonać ubezpieczenia, które Wykonawca powinien był zapewnić. Koszty, które Zamawiający poniesie opłacając składki ubezpieczeniowe, będzie mógł potrącić z wynagrodzeń należnych Wykonawcy. Jeżeli żadne wynagrodzenie Wykonawcy jeszcze się nie należy Zamawiający będzie mógł dochodzić zwrotu poniesionych kosztów na zapłatę składek.”

**§6 ust. 10 załącznik nr 7 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy otrzymuje następujące brzmienie:**

„Zapłata wynagrodzenia wynikającego z faktury nastąpi po wykazaniu przez Wykonawcę prawidłowego rozliczenia się ze wszystkimi podwykonawcami (dalszymi podwykonawcami) biorącym udział w realizacji odebranych robót budowlanych, to jest po przedłożeniu Zamawiającemu przez Wykonawcę oświadczeń podwykonawców (dalszych podwykonawców), że nie mają żadnych wymagalnych roszczeń za wykonane roboty wraz z oświadczeniem Wykonawcy (dalszych podwykonawców), że wszelkie jego wymagalne zobowiązania wobec podwykonawców (dalszych podwykonawców) zostały spełnione. W razie doręczenia Zamawiającemu faktury bez jednoczesnego przedłożenia wszystkich ww. dokumentów, termin płatności faktury, o którym mowa w ust. 2 - w części równej sumie kwot wynikających z nieprzedstawionych dokumentów - biegnie od dnia przedłożenia ostatniego z powyższych dokumentów. Termin zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy wynosi maksymalnie 30 dni od dnia doręczenia wykonawcy, podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy faktury lub rachunku, potwierdzających wykonanie zleconej podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy dostawy, usługi lub roboty budowlanej.”

**§6 ust. 11 załącznik nr 7 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy otrzymuje następujące brzmienie:**

„W przypadku, gdy z jakichkolwiek względów Zamawiający byłby zobowiązany dokonać zapłaty podwykonawcy (lub dalszemu podwykonawcy) należnego mu od Wykonawcy (podwykonawcy/dalszego podwykonawcy) wynagrodzenia lub zapłaty kwoty podatku od towarów i usług (VAT), wynikającej z umowy o podwykonawstwo, na rachunek odpowiedniego urzędu skarbowego, Wykonawca dokona zwrotu wypłaconej przez Zamawiającego kwoty w pełnej wysokości (wraz z ewentualnymi odsetkami, które musiał zapłacić Zamawiający), powiększonej o poniesione przez Zamawiającego ewentualne koszty postępowań sądowych i egzekucyjnych lub innych związanych z tym uzasadnionych kosztów lub opłat, w terminie 7 dni od dnia zawiadomienia Wykonawcy o wypłacie wynagrodzenia, zapłacie należności podatkowych lub poniesienia kosztów lub opłat. Zamawiający uprawniony będzie potrącić ww. należności z każdej wierzytelności Wykonawcy, jaka mu przysługuje względem Zamawiającego.”

**§6 ust. 13 załącznik nr 7 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy:**  
**(wykreślono)**

**§8 ust. 4 i 5 załącznik nr 7 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy otrzymuje następujące brzmienie:**

- „4. Zamawiającemu, w terminie 23 (dwudziestu trzech) miesięcy liczonych od terminu zawarcia niniejszej umowy, przysługuje prawo do odstąpienia od umowy w całości lub w części ze skutkiem na przyszłość (ex nunc) w przypadkach, gdy:
  - a) Wykonawca nie rozpoczął robót lub opóźnia się tak dalece, że nie jest prawdopodobne, aby przedmiot umowy został zrealizowany zgodnie z jej postanowieniami i w ustalonym terminie;
  - b) Wykonawca nie wykonuje umowy lub wykonuje umowę lub realizuje roboty w sposób wadliwy, niezgodny z postanowieniami umowy, w tym z dokumentacją, sztuką budowlaną lub wskazówkami lub zaleceniami Zamawiającego;
  - c) w przypadkach wskazanych w § 2 ust. 16 lub § 4 ust. 6 Umowy;
  - d) w przypadku wskazanym w § 10 ust. 5 Umowy;



- e) suma kar umownych naliczonych Wykonawcy przekroczy 50% wynagrodzenia Wykonawcy, o którym mowa w § 6 ust. 1 Umowy;
  - f) w przypadku dopuszczenia do wykonywania czynności w ramach realizacji przedmiotu Umowy podwykonawcy (lub dalszych podwykonawców) niezgłoszonego lub niezaakceptowanego przez Zamawiającego, a także pomimo sprzeciwu Zamawiającego.
5. W sytuacjach, o których mowa w ust. 4 lit. a) i b) powyżej, oświadczenie o odstąpieniu w terminie, o którym mowa w ust. 4, może zostać złożone po upływie 7-dniowego terminu, który Zamawiający wyznaczy Wykonawcy w wezwaniu do zaprzestania naruszeń i wykonywania umowy zgodnie z jej postanowieniami."

**§ 9 ust. 2. załącznik nr 7 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy otrzymuje następujące brzmienie:**

„Zamawiający wyznaczy datę odbioru częściowego lub odbioru końcowego i przystąpi do niego w terminie 10 dni od dnia otrzymania zawiadomienia. Zamawiający zobowiązany jest do dokonania lub odmowy dokonania odbioru, w terminie 14 dni od dnia rozpoczęcia tego odbioru."

**§10 ust. 1-3 załącznik nr 7 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy otrzymuje następujące brzmienie:**

- „1. Jeżeli w trakcie odbioru częściowego bądź końcowego stwierdzone zostaną wady istotne, to Zamawiającemu przysługuje prawo odmowy odbioru do czasu usunięcia tych wad, w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego. Po usunięciu wad Strony ponownie przystąpią do odbioru robót.
- 2. Jeżeli w trakcie odbioru częściowego bądź końcowego stwierdzone zostaną wady nieistotne, Zamawiający dokona odbioru i zażąda usunięcia tych wad, wyznaczając Wykonawcy odpowiedni termin, przy czym fakt usunięcia wad zostanie stwierdzony protokolarnie.
- 3. Termin wyznaczony przez Zamawiającego stosownie do postanowienia ust. 1 lub 2, uwzględniać będzie charakter wad oraz warunki techniczne i technologiczne usunięcia wad."

**§11 ust. 3 załącznik nr 7 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy otrzymuje następujące brzmienie:**

„3. W okresie gwarancji Wykonawca zobowiązuje się, niezależnie od kosztów własnych, do usuwania wszelkich nieprawidłowości w przedmiocie Umowy. Zamawiający pisemnie wyznaczy Wykonawcy termin do usunięcia stwierdzonych wad, uwzględniając charakter wad oraz warunki techniczne i technologiczne usunięcia wad."

**§13 ust. 1 pkt 14 załącznik nr 7 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy:  
(wykreślony)**

**Zmiana §13 ust. 1 pkt 1, 2, 3, 4, 5, 12, 13 i wykreślenie §13 ust. 1 pkt 14 załącznik nr 7 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy otrzymuje następujące brzmienie:**

- „1) w wysokości 0,05 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki w wykonaniu przedmiotu umowy,
- 2) w wysokości 10 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 umowy w przypadku odstąpienia od umowy (w całości lub w części) lub jej rozwiązania przez którąkolwiek ze Stron (w całości lub w części) z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca,
- 3) w wysokości 500,00 zł za każdy dzień zwłoki w przedłożeniu przez Wykonawcę harmonogramu rzeczowo-finansowego lub jego aktualizacji,
- 4) w wysokości 0,05 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 za każdy dzień zwłoki w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze końcowym, licząc od upływu terminu określonego przez Zamawiającego,
- 5) w wysokości 0,02 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki w usunięciu wad stwierdzonych w okresie rękojmi lub gwarancji, licząc od upływu terminu określonego przez Zamawiającego,
- 6) w wysokości 500,00 zł za każde naruszenie stwierdzone wpisem do dziennika budowy, w przypadku rażącego naruszenia podstawowych obowiązków Wykonawcy wynikających z umowy, w szczególności naruszenia obowiązku uczestnictwa w naradach koordynacyjnych, naruszenia zasad ochrony przeciwpożarowej, przepisów i zasad bezpieczeństwa i higieny pracy, ochrony zdrowia lub utrzymania porządku na terenie budowy,
- 7) za niezgłoszenie podwykonawcy w wysokości 5000,00 zł za każdego niezgłoszonego podwykonawcę,
- 8) w wysokości 1000,00 zł z tytułu nieprzedłożenia do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo lub dalsze podwykonawstwo, a także projektu jej zmiany, za każdy ujawniony przypadek,



- 9) w wysokości 1000,00 zł z tytułu nieprzedłożenia poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub dalsze podwykonawstwo, a także jej zmiany, za każdy ujawniony przypadek,
- 10) w wysokości 1000,00 zł z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcy lub dalszym podwykonawcom, za każdy ujawniony przypadek,
- 11) w wysokości 1000,00 zł z tytułu braku zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie zgodności z SIWZ lub terminu zapłaty, za każdy ujawniony przypadek,
- 12) w wysokości 0,02 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki Wykonawcy w przedłożeniu dokumentów, o których mowa w § 3 ust. 2 lub ust.5,
- 13) w wysokości 0,02 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki Wykonawcy w przedłożeniu dokumentów, o których mowa w § 3 ust. 3."

**§13 ust. 3, 4 i 5 załącznik nr 7 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy otrzymuje następujące brzmienie:**

- „3. Łączna wartość kar umownych naliczonych na podstawie § 13 ust. 1 pkt 5) nie może przekroczyć 40% wartości umowy brutto określonej w § 6 ust. 1, przy czym nie wyłącza to możliwości dochodzenia przez Zamawiającego odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonych kar umownych.
4. Łączna wartość wszystkich kar umownych naliczonych na podstawie § 13 ust. 1 pkt 1, 3, 4, 12 i 13 nie może przekroczyć 40% wartości umowy brutto określonej w § 6 ust. 1, przy czym nie wyłącza to możliwości dochodzenia przez Zamawiającego odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonych kar umownych.
5. Kary umowne wskazane w ust. 1 pkt 1), 3), 4), 5), 12), 13) naliczane są niezależnie."

**dodanie §13 ust. 9 załącznik nr 7 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy:**

„9. Żadna ze Stron Umowy nie ponosi odpowiedzialności za opóźnienie lub niewykonanie Umowy w takim zakresie, w jakim zostało to spowodowane działaniem siły wyższej. Przez siłę wyższą rozumie się zdarzenia zewnętrzne, niezależne od Stron i niemożliwe do przewidzenia, takie jak w szczególności: wojna, pożar, epidemia, powódź, blokady komunikacyjne o charakterze ponadregionalnym, kataklizmy społeczne albo katastrofy budowli lub budynków. W przypadku wystąpienia siły wyższej Strona, która uzyskała taką informację poinformuje niezwłocznie drugą Stronę o niemożności wykonania swoich zobowiązań wynikających z Umowy oraz uzgodni z drugą Stroną podjęcie ewentualnych środków w celu usunięcia skutków działania siły wyższej. Ciężar dowodu niewykonania zobowiązania z powodu siły wyższej obciąża Stronę, która powołuje się na siłę wyższą."

**§15 ust. 4 załącznik nr 7 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy otrzymuje następujące brzmienie:**

Część zabezpieczenia stanowiąca 70% wartości wskazanej w ust. 1 zostanie zwrócona Wykonawcy w terminie 30 dni od dnia wykonania zamówienia i uznania przez Zamawiającego za należyte wykonane tj. podpisania przez Zamawiającego i Wykonawcę protokołu, o którym mowa w §12 ust. 3. Sposób dokonania zwrotu zabezpieczenia zależy od formy wniesienia zabezpieczenia

**W załączeniu – „zmiana1\_Załącznik nr 7 – Istotne postanowienia umowy”.**

**O D P O W I E D Z I na zapytania w sprawie SIWZ**

Upzejmie informujemy, iż do Zamawiającego wpłynęła prośba o wyjaśnienie zapisu specyfikacji istotnych warunków zamówienia, w postępowaniu prowadzonym na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2019r., poz. 1843 t.j.) w trybie przetargu nieograniczonego, na: **budowę budynku Domu Studenckiego z częścią usługową oraz z wewnętrzną komunikacją, parkingami i infrastrukturą techniczną (bez wyposażenia):**

Treść wspomnianej prośby jest następująca:

**Pytanie 49.** Zwracam się z wnioskiem zmianę projektu umowy poprzez wprowadzenie limitu kar umownych, jakie mogą zostać nałożone na Wykonawcę ze wszystkich tytułów przewidzianych umową, do poziomu 10% wynagrodzenia Wykonawcy z tytułu realizacji przedmiotu umowy.

Dodam, że wprowadzenie limitu nie zakłóci równowagi kontraktowej stron i nie ograniczy możliwości dochodzenia odszkodowania za wyrządzone szkody na zasadach ogólnych. Zwracam przy tym uwagę, że Zamawiający, który kształtuje ramy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, nie może kreować zapisów umowy jedynie zgodnie ze swoim wyobrażeniem, ponieważ narusza w ten sposób równowagę kontraktową. Nie jest uprawnione obarczanie wykonawcy niewspółmiernie



wysokim ryzykiem, jakie wiąże się z realizacją zamówienia wobec ryzyka, które obciąża zamawiającego.

**Odpowiedź 49. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 50.** Zwracam się z wnioskiem o obniżenie wysokości zastrzeżonych kar umownych o 25% i ograniczenie katalogu kar umownych do następujących przypadków:

- a) Niedotrzymanie terminu realizacji przedmiotu umowy
- b) Niedotrzymanie terminu usunięcia wad i usterek w ramach gwarancji
- c) Odstąpienie od umowy przez Zamawiającego z przyczyn zawnionych przez Wykonawcę.

Wnoszę zarazem o rezygnację z pozostałych postanowień nakładających na Wykonawcę obowiązek zapłaty kar umownych uzasadniając to koniecznością zachowania równowagi kontraktowej stron oraz ciążącym na Zamawiającym obowiązku zapewnienia konkurencyjności postępowania. Szeroki katalog kar umownych, których obowiązek zapłaty często aktualizuje się z przyczyn niezawnionych przez Wykonawcę jest istotnym czynnikiem ryzyka kontraktowego, jakie każdy Wykonawca musi oszacować i ująć w ofercie. Zwracam przy tym uwagę, że finalnie koszty związane z tym ryzykiem obciążają Zamawiającego.

W związku z powyższym, zwracam się z wnioskiem o ograniczenie liczby kar umownych do przypadków istotnych i kluczowych dla pełnej realizacji zamówienia oraz uzależnienie ich naliczenia od wystąpienia okoliczności zawnionych przez Wykonawcę, a także rezygnację z tych kar, które nie przekładają się bezpośrednio na jakość oraz termin wykonania umowy. Zwracam przy tym uwagę, że Zamawiający, który kształtuje ramy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, nie może kreować zapisów umowy jedynie zgodnie ze swoim wyobrażeniem, ponieważ narusza w ten sposób równowagę kontraktową. Nie jest uprawnione obarczanie wykonawcy niewspółmiernie wysokim ryzykiem, jakie wiąże się z realizacją zamówienia wobec ryzyka, które obciąża zamawiającego.

**Odpowiedź 50. Zamawiający nie przewiduje zmiany projektu umowy w zakresie obniżenia wysokości zastrzeżonych kar umownych i ograniczenia katalogu do przypadków wskazanych przez Wykonawcę. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, iż dokonano zmiany § 13 ust. 1 Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU.**

**Pytanie 51.** Zwracam się z wnioskiem o uzupełnienie projektu umowy o następujący zapis:

Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne w następujących przypadkach:

- a) W wysokości 1% wynagrodzenia Wykonawcy netto za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w przekazaniu Wykonawcy terenu budowy
- b) W wysokości 1% wynagrodzenia Wykonawcy netto za każdy dzień zwłoki w przystąpieniu do odbioru przez Zamawiającego
- c) W wysokości 10% wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku odstąpienia przez Wykonawcę od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego.

**Odpowiedź 51. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 52.** Zwracam się z wnioskiem o uzupełnienie projektu umowy o następujące zapisy:

Wykonawca może odstąpić od umowy w przypadku, gdy:

- a) zostanie złożony wniosek o ogłoszenie upadłości lub rozwiązanie Zamawiającego
- b) Zamawiający nie przekaze placu budowy w terminie wskazanym w umowie oraz nie zrobi tego pomimo pisemnego wezwania Wykonawcy wyznaczającego dodatkowy termin na jego przekazanie.
- c) Zamawiający nie współdziała w odpowiednim zakresie w celu wykonania umowy pomimo pisemnego wezwania ze strony Wykonawcy i wyznaczenia dodatkowego terminu do współdziałania
- d) Zamawiający nie wywiązuje się z obowiązku zapłaty faktur częściowych mimo dodatkowego wezwania w terminie 14 dni od upływu terminu na zapłatę faktur, określonego w niniejszej umowie.

**Odpowiedź 52. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 53.** Zwracam się z wnioskiem o wprowadzenie do projektu umowy waloryzacji wynagrodzenia opartego na wskaźnikach inflacji konsumenckiej publikowanych przez GUS. Powyższą prośbę uzasadniamy stosunkowo długim okresem realizacji kontraktu i nieuchronnym ryzykiem wzrostu kosztów realizacji zamówienia. W przypadku braku takiego rozwiązania, oferenci zmuszeni będą uwzględnić w cenie założenia dotyczące wzrostu poziomu cen, co prawdopodobnie ostatecznie wpłynie na zaoferowanie ceny wyższej, niż wynikałoby to z waloryzacji opartej o wskaźniki GUS.

**Odpowiedź 53. Zamawiający nie przewiduje waloryzacji wynagrodzenia w okresie realizacji przedmiotu umowy. Zmiana wynagrodzenia może nastąpić zgodnie z zapisami § 16 Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU.**



**Pytanie 54.** Zwracam się z wnioskiem o wprowadzenie możliwości zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku niezależnego od Wykonawcy wzrostu kosztów realizacji zamówienia, który wystąpił w okresie jego realizacji. Powyższy mechanizm obejmować powinien, w szczególności, wzrost poziomu minimalnego wynagrodzenia oraz wzrost obciążeń o charakterze publiczno-prawnym.

**Odpowiedź 54. Patrz odpowiedź nr 54.**

**Pytanie 55.** Zwracam się z wnioskiem o doprecyzowanie, iż odmowa dokonania odbioru końcowego robót może wynikać wyłącznie ze stwierdzenia wad istotnych, czyli takich, które czynią przedmiot umowy niezdatnym do zwykłego użytku, uniemożliwiające jego użytkowanie. Wady nieistotne, czyli nieumożliwiające użytkowania pozwalają na właściwe korzystanie z przedmiotu umowy i nie powinny stanowić przeszkody do odbioru i zapłaty należnego wynagrodzenia Wykonawcy. Winny one zostać zaprotokołowane i usunięte przez Wykonawcę w terminie uzgodnionym przez strony, ale nie mogą blokować wypłaty wynagrodzenia.

Pragniemy wskazać, że pojęcie protokołu końcowego „bezusterkowego” narusza wskazane w dalszej części pisma przepisy prawa. Wskazuje ono jednoznacznie, że rozliczenie wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy możliwe będzie dopiero wówczas, gdy zostanie on odebrany przez Zamawiającego, a będzie to mieć miejsce tylko w sytuacji, kiedy Wykonawca usunie wszelkie wady nadające się do usunięcia, czyli po odbiorze bezusterkowym. Wprowadzenie tego postanowienia narusza art. 14, art. 139 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych w związku z art. 5 i art. 647 kodeksu cywilnego poprzez ukształtowanie treści przyszłego stosunku zobowiązaniowego w sposób naruszający jego właściwość (naturę), bezwzględnie obowiązujące przepisy prawa, zasady współzycia społecznego oraz równowagi stron i prowadzący do nadużycia własnych praw podmiotowych.

Zgodnie z art. 647 Kodeksu cywilnego przez umowę o roboty budowlane wykonawca zobowiązuje się do oddania przewidzianego w umowie obiektu, wykonanego zgodnie z projektem i z zasadami wiedzy technicznej, a inwestor zobowiązuje się do dokonania wymaganych przez właściwe przepisy czynności związanych z przygotowaniem robót, w szczególności do przekazania terenu budowy i dostarczenia projektu, oraz do odebrania obiektu i zapłaty umówionego wynagrodzenia.

Zwracam uwagę, że powyższy przepis mówi o „odbiorze robót” a nie o „bezusterkowym odbiorze robót”. Odmowa odbioru robót i zapłaty wynagrodzenia możliwa jest jedynie, jeżeli prace zostaną wykonane niezgodnie z projektem lub zasadami wiedzy technicznej, lub wystąpią wady na tyle istotne, że przedmiot umowy nie będzie nadawał się do użytkowania. Odmowy odbioru robót i zapłaty nie będą uzasadniały nieistotne wady, usterki i niedoróbki, gdyż taka sytuacja uprawnia inwestora jedynie do skorzystania z rękojmi. Postanowienie przeciwne skutkowałoby tym, że każde odstępstwo od stanu idealnego dawałoby inwestorowi prawo do praktycznie nieorganicznej odmowy odbioru. Naruszałoby to równowagę między stronami (inwestor – wykonawca) pozostawiając tego ostatniego w niepewności w zakresie wynagrodzenia oraz zwrotu poniesionych wydatków. Z tych względów postanowienie takie byłoby sprzeczne z naturą umowy o roboty budowlane, a zatem bezwzględnie nieważne.

Na poparcie swoich twierdzeń Wykonawca odsyła do wyroku SA w Gdańsku (V Wydział Cywilny z dnia 24 lutego 2012 r., sygn. Akt V ACa 198/12, w którym Sąd zważył: „Należy zgodzić się z poglądem, że odbiór robót jest elementem przełomowym w stosunkach pomiędzy stronami umowy o roboty budowlane, gdyż z jednej strony potwierdza wykonanie zobowiązania i otwiera wykonawcy prawo do żądania wynagrodzenia, bądź wskazuje na jego niewykonanie lub nienależyte wykonanie w całości lub w części, wobec istnienia wad i rodzi odpowiedzialność za wady ujawnione przy odbiorze, a z drugiej strony wyznacza początek biegu terminów rękojmi za wady (por. wyrok SA w Katowicach z dnia 17.02.2000 r., I ACA 1027/99, Prawo Gospodarcze 2001/2). W świetle art. 547 KC odbiór robót należy do obowiązków inwestora i nie może być uzależniony od braku wad bądź usterek tych robót. Powołany przepis stanowi bowiem o odbiorze robót, a nie o „bezusterkowym” odbiorze robót. Wskazując na konieczność odbioru „bezusterkowego” skarżący statuuje przesłankę, której w zapisie ustawowym nie ustanowiono”.

Analogiczny pogląd wyraził Sąd Apelacyjny w Katowicach w wyroku z dnia 6 września 2016 r., sygn. akt V ACa 935/15: „Ujawnienie wad budowlanych nie wpływa na obowiązek inwestora dokonania odbioru robót, a z tą chwilą inwestor nabywa uprawnienia z tytułu rękojmi (por. wyroki Sądu najwyższego z dnia 5 marca 1997 r., sygn. akt. II KKN 28/07; z dnia 12 czerwca 2007 r., sygn. akt V CSK 99/07). Umownemu obowiązkowi wykonawcy oddania obiektu odpowiada obowiązek zleceniodawcy odebrania tego obiektu i zapłaty uzgodnionego wynagrodzenia. (...) W świetle art. 647 KC odbiór należy do obowiązków zleceniodawcy i nie może być uzależniony od braku wad bądź usterek, bowiem przepis odwołuje się do „odbioru robót”, a nie „bezusterkowego odbioru robót”. Z chwilą odbioru robót przedmiotu umowy realizuje się prawo wykonawcy do żądania wypłaty wynagrodzenia i prawa tego nie niweczy, co do zasady, stwierdzenie zauważonych usterek”.

Identyczną ocenę zaprezentował Sąd Apelacyjny w Warszawie – I Wydział Cywilny w orzeczeniu z dnia 3 sierpnia 2017 r. sygn. Akt I ACa 689/16, zamieszczając w wyroku obszerny wywód: „Otóż, odbiór robót jest obowiązkiem zamawiającego, a postanowienie umowne, które uzależnia prawo



wykonawcy od podpisania bezusterkowego protokołu odbioru uznać należy za nieważne, jako sprzeczne z istotą umowy o roboty budowlane w rozumieniu art. 647 KC. W świetle ugruntowanego już w orzecznictwie poglądu, zgłoszenie do odbioru przez wykonawcę robót budowlanych, które spełniają cechy zamówienia określone w umowie, chociaż zawierają pewne wady lub braki, rodzi po stronie inwestora obowiązek odebrania wykonanych prac, zgodnie z art. 643 KC Inwestor może uchylić się od tego obowiązku tylko poprzez wskazanie obiektywnie istniejących i osadzonych w treści umowy bądź przepisach prawa przyczyn, które czynią zgłoszenie wykonawcy nieskutecznym (tak Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 23 sierpnia 2012 r., CSK 21/12 oraz Sąd Apelacyjny w Białymstoku w wyroku z dnia 30 maja 2014 r., I ACa 124/14). Podnosi się przy tym, że strony umowy o roboty budowlane nie mogą uzależniać odbioru tych robót od braku jakichkolwiek usterek, albowiem jedynie wady istotne uzasadniają taką odmowę (por. wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 7 marca 2014 r., V ACa 725/13, wyrok Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z dnia 12 października 2016 r. I ACa 138/16).

Również w wyroku z dnia 21 kwietnia 2017 r. o sygn. Akt I CSK 333/16 Sąd Najwyższy wskazał, że wynikającego z art. 647 KC obowiązku inwestora odbioru robót nie można sprawdzać do sytuacji, w której odebranie ma dotyczyć wyłącznie obiektu całkowicie wolnego od wad. Przyjmuje się, że projekt i zasady wiedzy technicznej powołane w przepisie art. 647 KC stanowią kompromis między tym, co możliwe i konieczne w budownictwie, uwzględniają interes publiczny i prywatny użytkownika i tym samym stanowią kryterium dopuszczalności modyfikacji wymagań odnośnie do jakości obiektu budowlanego. Inwestor może bowiem skutecznie dochodzić usunięcia stwierdzonych wad. W sytuacji, gdy wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych i brak jest wad istotnych, zamawiający jest zobowiązany do ich odbioru. Odmowa odbioru będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy stwierdzone wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie nadawał się do użytkowania. Inwestor może natomiast skutecznie dochodzić usunięcia wad w oparciu o przepis art. 637 KC i art. 638 KC, jednak do jego uprawnienie nie wpływa na obowiązek odbioru i zapłaty wynagrodzenia za roboty budowlane."

W związku z powyższym, utrzymywanie podobnych postanowień we wzorze umowy w obecnym brzmieniu stanowi działanie naruszające przepisy art. 14, art. 139 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych w związku z art. 5 i 647 KC. Wykonawca wnosi zatem o dokonanie modyfikacji ww. postanowień poprzez doprecyzowanie, iż podstawą do odmowy dokonania odbioru końcowego będą jedynie wady istotne.

**Odpowiedź 55. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektu umowy we wskazanych zakresie. Należy również wskazać, że na podstawie § 10 ust. 2 Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU jeżeli w trakcie odbioru końcowego zostaną stwierdzone wady nieistotne, Zamawiający dokona odbioru i zażąda usunięcia tych wad, wyznaczając Wykonawcy odpowiedni termin, przy czym fakt usunięcia wad zostanie stwierdzony protokołarnie.**

**Pytanie 56.** Zwracam się z prośbą o wprowadzenie zmiany w zakresie warunków płatności z tytułu realizacji zamówienia publicznego poprzez wyeliminowanie postanowień niezgodnych z regulacjami rangi ustawowej w zakresie terminu wystawienia przez Wykonawcę faktur częściowych oraz faktury końcowej.

Termin wystawienia faktury VAT dokumentującej wykonanie robót budowlanych lub budowlano-montażowych wskazany jest w sposób jednoznaczny w ustawie o podatku od towarów i usług w art. 106i ust. 3 pkt 1. Przepis ten ma charakter bezwzględnie wiążący. Powyższe oznacza, że Zamawiający nie ma prawa dokonywania jakichkolwiek zmian w tym zakresie polegających na uzależnieniu terminu wystawienia faktury od dokonania jakichkolwiek formalności, np. związanych z dokonaniem odbioru robót przez Zamawiającego.

Zgodnie ze stanowiskiem Urzędu Zamówień Publicznych „za datę wykonania usługi budowlanej lub budowlano-montażowej należy przyjąć datę faktycznego wykonania usługi, tj. dzień, w którym – w związku z wykonaniem określonej umową usługi lub jej części (jeżeli usługa jest przyjmowana częściowo) doszło do faktycznego zakończenia prac lub ich części – wykonawca zgłasza je do odbioru (w opinii wykonawcy usługi lub ich część są gotowe do ich przyjęcia przez nabywcę usługi)".

Powyższe wpływa na termin, w którym Wykonawca zobowiązany jest do wystawienia faktury VAT i odprowadzenia należnego podatku VAT. W konsekwencji w ocenie Urzędu Zamówień Publicznych „Wykonawca ma bowiem obowiązek wystawienia faktury VAT zgodnie z przepisami ustawy o VAT, natomiast zamawiający obowiązany jest tę fakturę przyjąć bez względu na ewentualne zastrzeżenia co do nienależytego wykonania części/całości zamawianych robót” (źródło: <https://www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy/interpretacja-przepisow/opinie-dotyczace-ustawy-pzp/umowa-w-prawie-zamowienia-publicznego/moment-powstania-obowiazku-podatkowego-dla-uslug-budowlanych-lub-budowlano-montazowych>).

W razie odmowy wprowadzenia zmiany zgodnej z treścią wniosku, proszę o wskazanie podstawy prawnej warunkującej moment powstania obowiązku wystawienia faktury za roboty budowlane lub budowlano-montażowe, od spełnienia jakichkolwiek przesłanek niewymienionych w ustawie o podatku od towarów i usług.



**Odpowiedź 56.** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ IPU we wskazanym zakresie. Postanowienia Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU nie modyfikują ustawowych regulacji w zakresie terminu wystawienia faktur przez wykonawcę.

**Pytanie 57.** Umowa § 7 ust. 2

*Przedmiotem odbiorów częściowych będą zakresy robót określone w załączniku nr 5 do niniejszej Umowy.*

Prosimy o potwierdzenie, że zgodnie z Załącznikiem nr 5 możliwe będzie rozliczanie robót miesięcznie zgodnie z zaawansowaniem ich wykonania.

**Odpowiedź 57.** Zamawiający potwierdza, iż zgodnie z załącznikiem nr 5 do umowy p.n. „Harmonogram rzeczowo-finansowy” istnieje możliwość fakturowania robót w okresach miesięcznych zgodnie z procentowym zaawansowaniem elementów robót określonych w harmonogramie.

**Pytanie 58.** Umowa § 13 ust 1 pkt 14)

*Zamawiający może żądać od Wykonawcy kar umownych:*

*w wysokości 0,01 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 za każdy dzień opóźnienia z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze częściowym, licząc od upływu terminu określonego przez Zamawiającego lub zgodnie z §10 ust. 3 Umowy*

Zwracamy się z prośbą o usunięcie kary ponieważ w przypadku wad istotnych w przedmiocie odbioru nie zostanie on dokonany co naraża Wykonawcę na kary terminowe, natomiast karanie Wykonawcy za usuwanie wad nieistotnych w trakcie realizacji nie ma żadnego uzasadnienia ponieważ nie ma wpływu na jakość wykonania całego przedmiotu zamówienia, a może spowolnić proces realizacji.

**Odpowiedź 58.** Zamawiający dokonał wykreślenia zapisu określonego w §13 ust.1 pkt.14 dotyczącego naliczenia kar umownych w usunięciu wad przy odbiorze częściowym.

**Pytanie 59.** Umowa § 13 ust 3 i 4 - limit kar umownych

Zwracamy się z prośbą o wprowadzenie jednego limitu wszystkich kar umownych i obniżenie tychże do warunków rynkowych, standardowo stosowanych w kontraktach o roboty budowlane, tj. do 10% wynagrodzenia umownego brutto.

**Odpowiedź 59.** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.

**Pytanie 60.** Umowa § 2 ust. 10

*Ewentualna zmiana podwykonawcy może nastąpić wyłącznie po uzyskaniu pisemnej akceptacji Zamawiającego i zawarciu stosownego aneksu do umowy. (...)*

Prosimy o wykreślenie zapisu dotyczącego konieczności zawarcia stosownego aneksu do umowy. W ocenie Wykonawcy brak jest uzasadnienia dla zawierania każdorazowo z Zamawiającym aneksu do Umowy celem zatrudnienia podwykonawcy w trakcie realizacji.

**Odpowiedź 60.** Zamawiający dokonał modyfikacji § 2 ust. 10 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.

**Pytanie 61.** Umowa § 2 ust. 11

*Do umowy z podwykonawcą Wykonawca dołączy gwarancję zapłaty za roboty budowlane w przypadku jej udzielenia na żądanie podwykonawcy, zgodnie z ustawą Kodeks cywilny. Jeżeli udzielenie gwarancji nastąpi później, niż przekazanie Zamawiającemu poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii zawartej umowy o podwykonawstwo, to dołączenie gwarancji powinno nastąpić niezwłocznie po jej udzieleniu*

Prosimy o wykreślenie zapisu.

**Odpowiedź 61.** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.

**Pytanie 62.** Umowa § 10 ust. 1

*Jeżeli w trakcie odbioru częściowego bądź końcowego stwierdzone zostaną wady istotne, to Zamawiającemu przysługuje prawo odmowy odbioru do czasu usunięcia tych wad, w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego. Po usunięciu wad Strony ponownie przystąpią do odbioru robót.*

Prosimy o modyfikację zapisu poprzez dopisanie, że Zamawiający wyznaczając termin uwzględni warunki techniczne i technologiczne usunięcia wady.

**Odpowiedź 62.** Zamawiający dokonał modyfikacji § 10 ust. 1-3 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.

**Pytanie 63.** Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje w paragrafie 1 punkt 2 Załącznika nr 7 do SIWZ - Istotnych Postanowień Umowy jego zmianę w następujący sposób: „Wykonawca



potwierdza, iż zapoznał się z Załącznikiem nr. 8 do SIWZ – Specyfikacje techniczne wykonania i odbioru robót, dokumentacja projektowa, przedmiary robót i oświadcza, że nie ponosi odpowiedzialności za błędy, braki lub pominięcia w powyższej dokumentacji, których pomimo dołożenia należytej staranności oczekiwanej od Wykonawcy robót budowlanych nie wykrył podczas sporządzania oferty, nie będąc odpowiedzialnym w myśl przepisów prawa za kompletność i prawidłowość tejże dokumentacji.” Nie ulega wątpliwości, że Wykonawca na etapie składania ofert nie może w pełni świadomie złożyć takiego oświadczenia. W trakcie przygotowania oferty Wykonawcy analizują dokumentację przetargową. Jednak takie działania nie pozwalają na wykrycie wszystkich ewentualnych wad dokumentacji projektowej. Wiele bowiem wad, niedokładności czy braków jest możliwa do ustalenia dopiero w trakcie realizacji robót. Wykonawca zatem, przy zachowaniu należytej staranności jakiej oczekuje się od profesjonalnego podmiotu wykonującego roboty budowlane, nie może oświadczyć przed rozpoczęciem robót, że nie wnosi do niej żadnych zastrzeżeń. Takie sformułowanie stanowi niedopuszczalną próbę przeniesienia odpowiedzialności na wykonawcę z tytułu przekazanej przez Zamawiającego dokumentacji projektowej i jest sprzeczne z art. 651 KC. Albowiem tym samym Zamawiający ogranicza swoją odpowiedzialność za prawidłowe i kompletne przygotowanie opisu przedmiotu zamówienia, co jest niezgodne z art. 29 ust. 1 PZP. Zgodnie z wyrokiem KIO z dnia 8 listopada 2019 r. o sygn. KIO 2017/19 i 2027/19 „*próba obciążenia wykonawcy ryzykiem za wszelkie ww. okoliczności wskazuje na to, że Zamawiający liczy się z tym, że przekazywana przez niego dokumentacja projektowa jest dotknięta wadami, jakich stosownie do art. 651 k.c. Wykonawca nie ma obowiązku się doszukiwać i pod ich kątem analizować tej dokumentacji i dlatego wyraźnie wprowadził do umowy zapisy wskazujące na rozszerzoną, w stosunku do tej jaka wynika z przepisów k.c., odpowiedzialność Wykonawcy, chcąc tym samym uchylić się od odpowiedzialności. Takie działanie nie może być akceptowane.*”

**Odpowiedź 63. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 64.** Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje w paragrafie 2 punkt 2 Załącznika nr 7 do SIWZ - Istotnych Postanowień Umowy usunięcie fragmentu: „najwyższej profesjonalnej staranności” i wpisanie w to miejsce: „należytej zawodowej staranności”? Zwracamy uwagę, że zgodnie z art. 355 kodeksu cywilnego dłużnik jest obowiązany do staranności ogólnie wymaganej w stosunkach danego rodzaju. Dla przedsiębiorców należyta staranność należy określać przy uwzględnieniu zawodowego charakteru ich działalności. W myśl bowiem orzeczenia Sądu Najwyższego z dnia 4 lipca 2019 roku o sygn. akt. IV CSK 363/18,; „*Należyta staranność dłużnika w zakresie prowadzonej przez niego działalności gospodarczej określa się przy uwzględnieniu zawodowego charakteru tej działalności. Nie oznacza to podwyższonej staranności przedsiębiorcy wobec przeciętnej (ogólnej) wymaganej w obrocie powszechnym, lecz o należytej staranności zawodowej, której wzorce są budowane od razu z uwzględnieniem profesjonalności podmiotów, której dotyczy. Co przy tym istotne, należyta staranność dłużnika w zakresie prowadzonej przez niego działalności gospodarczej, którą określa się przy uwzględnieniu zawodowego charakteru tej działalności, oznacza staranność dostosowaną do działającej osoby, przedmiotu, jakiego działanie dotyczy, oraz okoliczności w jakich działanie to następuje. Innymi słowy, nie można wymagać od przedsiębiorcy, zajmującego się profesjonalnie określoną działalnością, staranności wykraczającej poza zasady prowadzenia tej działalności. Nie chodzi tu bowiem o staranność ponadprzeciętną, ale o staranność, która jest wymagana od profesjonalisty należycie wykonującego określoną działalność gospodarczą.*”

**Odpowiedź 64. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 65.** Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje w paragrafie 3 punkt 3 Załącznika nr 7 do SIWZ - Istotnych Postanowień Umowy jego zmianę poprzez wydłużenie czasu reakcji dotyczącej dostarczenia dokumentów z : „48” godzin na : „3 dni robocze”?

**Odpowiedź 65. Zamawiający dokonał modyfikacji § 3 ust. 3 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.**

**Pytanie 66.** Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje w paragrafie 5 punkt 3 Załącznika nr 7 do SIWZ - Istotnych Postanowień Umowy jego zmianę poprzez wskazanie maksymalnego czasu trwania okresu tzw: „sytuacji uzasadniającej okresowe przerwanie robót” zaistniałej po stronie Zamawiającego, jak również wyraźne wskazanie możliwości zamiany wynagrodzenia w przypadku dojścia do skutku ww. okoliczności?

**Odpowiedź 66. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 67.** Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje w paragrafie 5 punkt 8 Załącznika nr 7 do SIWZ - Istotnych Postanowień Umowy jego zmianę poprzez umożliwienie Wykonawcy



comiesięcznego fakturowania robót w oparciu o protokół procentowego zaawansowania robót potwierdzonego przez Zamawiającego?

**Odpowiedź 67. Patrz odpowiedź nr 57.**

**Pytanie 68.** Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje uzupełnienie paragrafu 6 Załącznika nr 7 do SIWZ - Istotnych Postanowień Umowy poprzez dodanie zapisu/punktu umożliwiającego waloryzację wynagrodzenia umownego o jakiegokolwiek wskaźnik rekompensujący Wykonawcy ewentualny wzrost cen materiałów i usług?

**Odpowiedź 68. Patrz odpowiedź nr 53.**

**Pytanie 69.** Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje zmianę paragrafu 6 punkt 10 Załącznika nr 7 do SIWZ - Istotnych Postanowień Umowy poprzez dodanie postanowienia umownego pozwalającego na zastąpienie oświadczenia podwykonawcy/dalszego podwykonawcy oświadczeniem Wykonawcy o dokonanej zapłacie wraz z dowodem uiszczenia należnych kwot ww. podmiotom w uzasadnionych losowo przypadkach? W myśl wyroku KIO z dnia 29 listopada 2019 roku o sygn.akt 2311/19 „Możliwe jest złożenie dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia, co oznacza, że mogą to być także inne dokumenty, niż same oświadczenia. Zamawiający w świetle art. 143a PZP nie ma również prawa do wstrzymywania wynagrodzenia wykonawcy, jeżeli podwykonawca w oświadczeniu wskaże, że jakaś część wynagrodzenia podwykonawcy jest niewymagalna.”

**Odpowiedź 69. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 70.** Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje zmianę paragrafu 6 punkt 10 Załącznika nr 7 do SIWZ - Istotnych Postanowień Umowy poprzez zmianę postanowienia umownego tak aby termin płatności części faktury dla których Wykonawca złożył wymagane dokumenty podwykonawców biegł pomimo niezłożenia z przyczyn niezależnych od Wykonawcy wszystkich dokumentów?

**Odpowiedź 70. Zamawiający dokonał modyfikacji § 6 ust. 10 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.**

**Pytanie 71.** Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje zmianę paragrafu 6 punkt 16 Załącznika nr 7 do SIWZ - Istotnych Postanowień Umowy poprzez jego wykreślenie w całości? Nie ulega bowiem wątpliwości, że zgodnie z art. 29 ust. 1 prawa zamówień publicznych oraz z orzeczeniem KIO z dnia 27 sierpnia 2019 roku o sygn. akt. 1555/19 Zamawiający, w celu wyeliminowania niepewności Wykonawców co do przedmiotu zamówienia, ma obowiązek jednoznacznie i wyczerpująco opisać przedmiot zamówienia na tyle na ile jest to możliwe. Zamawiający nie może przenosić na Wykonawców ryzyka związanego z prawidłową wyceną przedmiotu zamówienia w ofercie, w szczególności biorąc pod uwagę, że nie można prawidłowo wycenić ryzyka, którego nie można w pełni zidentyfikować.”

**Odpowiedź 71. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 72.** Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje zmianę paragrafu 13 Załącznika nr 7 do SIWZ - Istotnych Postanowień Umowy poprzez usunięcie punktu 3 i 4 i dodanie nowego postanowienia umownego ustanawiającego limit wszystkich kar umownych na poziomie 10% wynagrodzenia umownego netto? Nie ulega wątpliwości, że obowiązkiem Zamawiającego jest określenie postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego tak, aby cel zamówienia publicznego tj. zaspokojenie określonych potrzeb publicznych został osiągnięty. W swoim działaniu nie może jednak korzystać z prawa absolutnego, oderwanego od przedmiotu zamówienia, sytuacji Wykonawcy oraz ciążących na nim obowiązków jako drugiej strony stosunku zobowiązaniowego z Wykonawcą. Zwracamy uwagę na to że, w ramach orzecznictwa sądów powszechnych podkreśla się że w sytuacji w której wysokość kar umownych w stosunku do wartości całego zobowiązania oscyluje w granicach kilkudziesięciu procent wartości umowy, sądy uznają je za nadmierną dolegliwość, świadczącą o ich niewspółmierności w rozumieniu art. 484 par.2 k.c.(tak np. wyrok SO w Rzeszowie z dnia 25.09.2019 roku o sygn.akt. VI Ga 173/13.

**Odpowiedź 72. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 73.** Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje zmianę paragrafu 13 Załącznika nr 7 do SIWZ - Istotnych Postanowień Umowy poprzez dodanie nowego postanowienia umownego ustanawiającego limit odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy (z wyłączeniem winy umyślnej) na poziomie 100% wynagrodzenia umownego netto?

**Odpowiedź 73. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**



**Pytanie 74.** Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje zmianę paragrafu 13 Załącznika nr 7 do SIWZ - Istotnych Postanowień Umowy poprzez ustanowienie zdefiniowanych w tym punkcie kar umownych w kwocie netto? Zwracamy uwagę na to, że kary umowne, pełnią funkcję odszkodowawczą (rekompensacyjną) za poniesione straty i nie mieszczą się w katalogu czynności podlegających opodatkowaniu, wymienionych w art. 5 ust. 1 ustawy o VAT i tym samym nie podlegają opodatkowaniu.

**Odpowiedź 74.** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.

**Pytanie 75.** Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje zmianę paragrafu 13 punkt 1 podpunkt 13 Załącznika nr 7 do SIWZ - Istotnych Postanowień Umowy poprzez obniżenie wskazanej tam kary do poziomu 0,01% wynagrodzenia umownego netto?

**Odpowiedź 75.** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.

**Pytanie 76.** Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje zmianę paragrafu 20 punkt 2 podpunkt e) Załącznika nr 7 do SIWZ - Istotnych Postanowień Umowy poprzez dodanie możliwości zmiany wynagrodzenia umownego w przypadku wystąpienia okoliczności tam wskazanych?

**Odpowiedź 76.** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.

**Pytanie 77.** Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje zmianę paragrafu 21 punkt 1 Załącznika nr 7 do SIWZ - Istotnych Postanowień Umowy poprzez wskazanie, że majątkowe prawa autorskie przechodzą na Zamawiającego nie z chwilą ich przyjęcia, lecz wypłaty całości wynagrodzenia umownego Wykonawcy?

**Odpowiedź 77.** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.

**Pytanie 78.** §6 Ponieważ Zamawiający nie wskazuje w umowie częstotliwości odbiorów oraz możliwości fakturowania wnioskujemy o ustalenie fakturowania w okresach comiesięcznych.

**Odpowiedź 78.** Zamawiający potwierdza, iż zgodnie z załącznikiem nr 5 do umowy pn. „Harmonogram rzeczowo-finansowy” istnieje możliwość fakturowania robót w okresach miesięcznych zgodnie z procentowym zaawansowaniem robót określonych w harmonogramie.

**Pytanie 79.** §6 wnioskujemy aby rozliczenie fakturami częściowymi odbywało się na podstawie comiesięcznego, procentowego zaawansowania robót.

**Odpowiedź 79.** Zamawiający potwierdza, iż zgodnie z załącznikiem nr 5 do umowy pn. „Harmonogram rzeczowo-finansowy” istnieje możliwość fakturowania robót w okresach miesięcznych zgodnie z procentowym zaawansowaniem robót określonych w harmonogramie.

**Pytanie 80.** Ponieważ Zamawiający nie wskazuje wysokości faktury końcowej wnioskujemy o ustalenie wysokości faktury końcowej na poziomie 95%.

**Odpowiedź 80.** Zamawiający nie będzie wskazywał wysokości faktury końcowej.

**Pytanie 81.** Prosimy o potwierdzenie, iż wystawienie przez Wykonawcę faktury końcowej nastąpi po dokonaniu odbioru końcowego.

**Odpowiedź 81.** Zamawiający wskazuje, że zgodnie z § 12 ust. 3 Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU podstawą do wystawienia przez Wykonawcę faktury końcowej będzie protokół potwierdzający wykonanie przedmiotu umowy podpisany przez Zamawiającego i Wykonawcę.

**Pytanie 82.** §6 ust.10 Prosimy o zmianę, aby załącznikami do faktur częściowych, gdzie w wykonaniu robót brali podwykonawcy, wymaganym załącznikiem do umowy stanowiły oświadczenia podwykonawcy o uregulowaniu wszelkich wymagalnych należności.

**Odpowiedź 82.** Zamawiający dokonał modyfikacji § 6 ust. 10 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.

**Pytanie 83.** Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje możliwość udzielenia zaliczek Wykonawcy na rzecz realizacji niniejszego zadania.

**Odpowiedź 83.** Zamawiający nie przewiduje możliwości udzielenia zaliczek Wykonawcy robót.

**Pytanie 84.** Prosimy o udzielenie informacji, czy Zamawiający wyrazi zgodę na cesję na rzecz banku finansującego Wykonawcę.

**Odpowiedź 84.** Zamawiający wyraża zgodę na cesję zapłaty na Bank finansujący Wykonawcę.



**Pytanie 85.** Rozdział XV SIWZ pkt. 6. Prośba o doprecyzowanie że zwrot 70% zabezpieczenia będzie dokonany w ciągu 30 dni od daty podpisania protokołu odbioru końcowego.

**Odpowiedź 85.** Zamawiający zmienia zapis Rozdziału XV SIWZ pkt 6 i nadaje mu następujące brzmienie:

„Zamawiający zwraca 70% zabezpieczenia w terminie 30 dni od dnia wykonania zamówienia i uznania przez Zamawiającego za należyte wykonane (zgodnie z § 15 ust. 4 Załącznika nr 7 do SIWZ – istotne postanowienia umowy). Kwota pozostawiona na zabezpieczenie roszczeń z tytułu rękojmi za wady w wysokości 30 % zabezpieczenia. Kwota, o której mowa w art. 151 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 tekst jedn.), jest zwracana nie później niż w 15 dniu po upływie okresu rękojmi za wady.”

**Pytanie 86.** §15 ust. 4 Prośba o doprecyzowanie że zwrot 70% zabezpieczenia będzie dokonany w ciągu 30 dni od daty podpisania protokołu odbioru końcowego.

**Odpowiedź 86.** Zamawiający dokonał modyfikacji § 15 ust. 4 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.

**Pytanie 87.** §2 ust. 16. Prosimy o potwierdzenie, iż Zamawiający uzna warunek za spełniony, poprzez przedstawienie Zamawiającemu polisy własnej OC posiadanej przez Wykonawcę, która jest zawarta na kwotę co najmniej 10 mln, ale jest zawarta w cyklach 12 miesięcznych.

**Odpowiedź 87.** Zamawiający potwierdza, że polisa OC może być odnawiana w cyklach 12 miesięcznych.

**Pytanie 88.** §4 ust. 4 lit. a Prosimy o wprowadzenie zapisu wyłączającego odpowiedzialność Wykonawcy za skutki działania siły wyższej.

**Odpowiedź 88.** Zamawiający dokonał modyfikacji § 13 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU poprzez dodanie do niego ustępu 9 dotyczącego siły wyższej.

**Pytanie 89.** §4 ust. 5 Prosimy o wydłużenie terminu na przedstawienie nowej polisy do 7 dni roboczych.

**Odpowiedź 89.** Zamawiający dokonał modyfikacji § 4 ust. 5 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.

**Pytanie 90.** §4 ust. 6 Prosimy o zmianę zapisu. Aktualna jego treść nie rozstrzyga wątpliwości co do kolejności postępowania na wypadek niedostarczenia polisy w terminie.

Propozycja zapisu:

Niedostarczenie przez Wykonawcę kopii ważnej polisy ubezpieczeniowej oraz ogólnych warunków ubezpieczenia wraz z dowodem potwierdzającym opłacenie składki bądź raty składki w terminie określonych w ust. 5 stanowi podstawę do odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z winy Wykonawcy. Zamawiający wezwie w takim przypadku Wykonawcę do przedstawienia ww. dokumentów w terminie 7 dni a po bezskutecznym upływie tego terminu będzie uprawniony do odstąpienia od umowy z winy Wykonawcy.

**Odpowiedź 90.** Zamawiający dokonał modyfikacji § 4 ust. 6 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.

**Pytanie 91.** Prosimy o doprowadzenie do zgodności z przepisami ustawy Pzp ( w szczególności art. 143b ust 6 i ust. 7 oraz art. 143 d ust. 1 pkt 2)) postanowienia par. 2 ust. 7 umowy w zakresie możliwości składania sprzeciwu, który zgodnie z treścią ustawy Pzp jest możliwy do złożenia jedynie wobec umów podwykonawczych, których przedmiotem są roboty budowlane. W przypadku umów podwykonawczych których przedmiotem są usługi lub dostawy Zamawiającemu przysługuje natomiast uprawnienie wskazane w art. 143b ust 9 ustawy Pzp.

**Odpowiedź 91.** Zamawiający dokonał modyfikacji § 2 ust. 7 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.

**Pytanie 92.** Mając na względzie, iż praktycznie zasadą jest brak wiedzy co do konkretnych podmiotów, które będą podwykonawcami ( tym bardziej, iż zgodnie z przepisami Pzp podwykonawstwo dotyczy nie tylko robót budowlanych, ale również dostaw oraz usług) prosimy o wykreślenie postanowienia par. 2 ust. 10 umowy jako regulacji niekorespondującej ani z przepisami ustawy Pzp ani z praktyką rynkową.

**Odpowiedź 92.** Zamawiający dokonał modyfikacji § 2 ust. 10 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.

**Pytanie 93.** Prosimy o doprowadzenie par. 6 ust. 10 umowy do zgodności z art. 143a ust. 2 ustawy Pzp, który w przypadku nieprzedstawienia przez wykonawcę wszystkich dowodów zapłaty pozwala jedynie na wstrzymanie wypłaty wynagrodzenia za odebrane roboty budowlane w części równej sumie kwot wynikających z nieprzedstawionych dowodów zapłaty.

**Odpowiedź 93.** Zamawiający dokonał modyfikacji § 6 ust. 10 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.

**Pytanie 94.** Prosimy o wyjaśnienie postanowienia par. 6 ust. 13 umowy w brzmieniu:



"W przypadku, gdyby w wyniku ustaleń protokołu odbioru końcowego okazało się, że Wykonawca wykonał przedmiot umowy w mniejszym zakresie, wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmniejszeniu odpowiednio do zakresu niewykonanych robót o kwotę ustaloną w oparciu o kosztorys Wykonawcy, stanowiący załącznik nr 4 do niniejszej umowy, o ile Zamawiający zdecyduje o dokonaniu odbioru" W ocenie Wykonawcy zapis ten stanowi zupełne zaprzeczenie zasady wynagrodzenia ryczałtowego i jako dotknięty sankcją nieważności powinien zostać wykreślony z umowy. Ewentualnie prosimy o potwierdzenie, iż powyższa regulacja dotyczy jedynie przypadków braku wykonania określonych rodzajów robót, które pomimo przewidywania ich wykonywania przez Zamawiającego w ogóle nie zostaną wykonane, nie znajduje zaś zastosowania do przypadków gdy jakiś rodzaj zostanie wykonany w rozmiarze niższym niż przewidywany.

**Odpowiedź 94. Zamawiający wykreślił § 6 ust. 13 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.**

**Pytanie 95.** Prosimy o potwierdzenie, iż Zamawiający dopuszcza rozliczanie robót w okresach miesięcznych wg procentowego zaawansowania. W braku takiego potwierdzenia prosimy o określenie okresów rozliczeniowych i podstaw do oceny zaawansowania ilości wykonanych robót.

**Odpowiedź 95. Zamawiający potwierdza, iż zgodnie z załącznikiem nr 5 do umowy p.n. „Harmonogram rzeczowo-finansowy” istnieje możliwość fakturowania robót w okresach miesięcznych zgodnie z procentowym zaawansowaniem elementów robót określonych w harmonogramie.**

**Pytanie 96.** Prosimy o ograniczenie w par. 10 ust. 5 umowy prawa odstąpienia od umowy jedynie do przypadków nieusunięcia wad nieistotnych. Uprawnienie dające możliwości Zamawiającemu odstąpienia od umowy w przypadku nawet najmniejszej wady nieistotnej w opinii Wykonawcy wykracza poza granice określone w art. 353(1) kodeksu cywilnego i tym samym jest dotknięte wadą nieważności.

**Odpowiedź 96. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie. Jednocześnie zamawiający informuje, że zmienił § 13 ust. 1 pkt 2 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.**

**Pytanie 97.** Prosimy o wykreślenie par. 13 ust. 1 pkt 2 umowy jako wykraczającego poza granice określone w art. 353(1) w związku z art. 472 kodeksu cywilnego i tym samym dotkniętego wadą nieważności.

**Odpowiedź 97. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 98.** Prosimy o potwierdzenie, iż uzyskanie pozwolenia na użytkowanie jest po stronie Zamawiającego.

**Odpowiedź 98. Patrz odpowiedź nr 35.**

**Pytanie 99.** Umowne - Prosimy o zmianę § 9 ust. 2 Umowy, w ten sposób, że dotychczasowa treść tych postanowień:

*„Zamawiający wyznaczy datę odbioru częściowego lub odbioru końcowego w terminie 10 dni od dnia otrzymania zawiadomienia.”*

otrzyma nowe, następujące brzmienie:

*„Zamawiający wyznaczy datę odbioru częściowego lub odbioru końcowego w terminie 10 dni od dnia otrzymania zawiadomienia. Odbiór częściowy lub odbiór końcowy odbędzie się w terminie 14 dni od dnia otrzymania zgłoszenia o którym mowa w ust. 1 powyżej”*

Uzasadnienie:

Powyższe postanowienia Umowy w rzeczywistości nadają Zamawiającemu jednostronne uprawnienie do arbitralnego decydowania o tym, kiedy Zamawiający dokona zapłaty za wykonane w ramach zamówienia roboty. Takie ukształtowanie zasad dot. odbiorów i rozliczeń, godzi w podstawowe zasady udzielania zamówień publicznych wyrażone w treści art. 7 pzp tj. zasadę przejrzystości i proporcjonalności albowiem pozbawia wykonawców możliwości oceny ryzyk i ewentualnych kosztów związanych z potencjalnym finansowaniem inwestycji, a także jest sprzeczne z art. 29 ust. 1 i 2 pzp, gdyż zwalnia Zamawiającego z ustawowego obowiązku jednoznacznego i wyczerpującego opisu przedmiotu zamówienia i uniemożliwia wykonawcom prawidłową wycenę ofert. Naruszają przez to również art. 140 ust. 1 pzp.

**Odpowiedź 99. Zamawiający dokonał modyfikacji § 9 ust. 2 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.**

**Pytanie 100.** Umowne - Prosimy o zmianę § 16 ust. 6 Umowy poprzez jego wykreślenie.

Uzasadnienie:

Takie ukształtowanie stosunku zobowiązaniowego przekracza dopuszczalną swobodę kontraktowania (art. 5 oraz art. 353(1) k.c.), gdyż wypacza istotę umowy o roboty budowlane jako umowy wzajemnej z ekwiwalentnymi świadczeniami jej stron (art. 647 k.c.). Tego typu postanowienia umowne polegające



na opisywaniu przedmiotu zamówienia w taki sposób, że zakres świadczeń Wykonawcy uzależniony będzie od zdarzeń od niego niezależnych, przyszłych i niepewnych, które nie są określone nawet co do kategorii należy uznać za niedopuszczalne (por. wyrok KIO 2479/15 z dn. 25.11.2015 r.).

**Odpowiedź 100. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 101.** Umowne - Prosimy o zmianę:

a) § 3 ust. 2 Umowy, w ten sposób, że dotychczasowa treść tych postanowień:

*Wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca w terminie 7 dni od daty zawarcia umowy, jednak nie później niż w dniu przekazania terenu budowy, przedstawi Zamawiającemu podpisane przez siebie oświadczenie obejmujące wykaz osób, które będą wykonywać prace objęte przedmiotem zamówienia z zaznaczeniem, że wykonują te prace w ramach umowy o pracę we wskazanym w oświadczeniu wymiarze etatu oraz poświadczone za zgodność z oryginałem kopie umów o pracę pracowników objętych wykazem. W przeciwnym wypadku naliczona zostanie kara umowna zgodnie z § 13 ust. 1 pkt. 12) oraz może to stanowić podstawę odstąpienia od umowy przez Zamawiającego bez dodatkowego wezwania.*

otrzyma nowe, następujące brzmienie:

*Wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca w terminie 7 dni od daty zawarcia umowy, jednak nie później niż w dniu przekazania terenu budowy, przedstawi Zamawiającemu podpisane przez siebie oświadczenie obejmujące wykaz osób, które będą wykonywać prace objęte przedmiotem zamówienia z zaznaczeniem, że wykonują te prace w ramach umowy o pracę we wskazanym w oświadczeniu wymiarze etatu oraz poświadczone za zgodność z oryginałem kopie umów o pracę pracowników objętych wykazem. W przeciwnym wypadku naliczona zostanie kara umowna zgodnie z § 13 ust. 1 pkt. 12) oraz może to stanowić podstawę odstąpienia od umowy przez Zamawiającego bez dodatkowego wezwania.*

b) § 3 ust. 3 Umowy, w ten sposób, że dotychczasowa treść tych postanowień:

*Wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca na każde wezwanie Zamawiającego zobowiązuje się w ciągu 48 h po otrzymaniu pisemnego wezwania od Zamawiającego przedstawić Zamawiającemu bieżące dokumenty o których mowa w ust. 2, względnie inne dokumenty zawierające informacje, w tym dane osobowe, niezbędne do weryfikacji zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, w szczególności imię i nazwisko zatrudnionego pracownika, datę zawarcia umowy o pracę, rodzaj umowy o pracę oraz zakres obowiązków pracownika. W przeciwnym wypadku naliczona zostanie kara umowna zgodnie z § 13 ust. 1 pkt. 13) oraz może to stanowić podstawę odstąpienia od umowy lub jej części przez Zamawiającego bez dodatkowego wezwania.*

otrzyma nowe, następujące brzmienie:

*Wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca na każde wezwanie Zamawiającego zobowiązuje się w ciągu 14 dni po otrzymaniu pisemnego wezwania od Zamawiającego przedstawić Zamawiającemu bieżące dokumenty o których mowa w ust. 2, względnie inne dokumenty zawierające informacje, w tym dane osobowe, niezbędne do weryfikacji zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, w szczególności imię i nazwisko zatrudnionego pracownika, datę zawarcia umowy o pracę, rodzaj umowy o pracę oraz zakres obowiązków pracownika. W przeciwnym wypadku naliczona zostanie kara umowna zgodnie z § 13 ust. 1 pkt. 13) oraz może to stanowić podstawę odstąpienia od umowy lub jej części przez Zamawiającego bez dodatkowego wezwania.*

c) § 3 ust. 5 Umowy, w ten sposób, że dotychczasowa treść tych postanowień:

*Wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca zobowiązuje się do pisemnego poinformowania Zamawiającego o każdorazowej zmianie osoby wykonującej prace objęte przedmiotem zamówienia, najpóźniej w momencie podjęcia pracy na terenie budowy przez tę osobę. Oświadczenie to powinno spełniać wymogi wskazane w ust. 2. W przeciwnym wypadku naliczona zostanie kara umowna zgodnie z § 13 ust. 1 pkt. 12) oraz może to stanowić podstawę odstąpienia od umowy lub jej części przez Zamawiającego bez dodatkowego wezwania.*

otrzyma nowe, następujące brzmienie:

*Wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca zobowiązuje się do pisemnego poinformowania Zamawiającego o każdorazowej zmianie osoby wykonującej prace objęte przedmiotem zamówienia, najpóźniej w momencie podjęcia pracy na terenie budowy przez tę osobę. Oświadczenie to powinno spełniać wymogi wskazane w ust. 2. W przeciwnym wypadku naliczona zostanie kara umowna zgodnie z § 13 ust. 1 pkt. 12) oraz może to stanowić podstawę odstąpienia od umowy lub jej części przez Zamawiającego bez dodatkowego wezwania.*

Uzasadnienie:

Termin 48 godzin po otrzymaniu pisemnego wezwania od Zamawiającego na przedłożenie dokumentów, o których mowa w § 3 ust. 2 jest terminem niezwykle krótkim, w szczególności mając na uwadze zakres wymaganych informacji oraz konieczność ich weryfikacji.

Ponadto, uprawnienie Zamawiającego do odstąpienia od umowy w przypadku niedotrzymania terminu dostarczenia informacji, o których mowa powyżej, a dot. osób zatrudnionych na umowę o pracę, jest



nadużyciem, albowiem uprawnienie Zamawiającego do odstąpienia od umowy dotyczyć ma pobocznego obowiązku umownego, nie stanowiącego essentialia negotii umowy o roboty budowlane. Powyższe uprawnienie jest nieuzasadnione tym bardziej, że Zamawiającemu przysługuje uprawnienie do powiadomienia o takiej sytuacji Państwowej Inspekcji Pracy, której służy uprawnienie do zastosowania odpowiednich środków wobec Wykonawcy, ewentualnie Podwykonawcy – jeżeli ten będzie zatrudniał z naruszeniem obowiązku zatrudniania w ramach stosunku pracy, a także uprawnienie do naliczenia odrębnej kary umownej w wysokości 0,02 % wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień opóźnienia.

**Odpowiedź 101. Zamawiający dokonał modyfikacji § 10 ust. 3, 4 i 5 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.**

**Pytanie 102.** Umowne - Prosimy o zmianę:

a. § 10 ust 1 Umowy, w ten sposób, że dotychczasowa treść tych postanowień:

*Jeżeli w trakcie odbioru częściowego bądź końcowego stwierdzone zostaną wady istotne, to Zamawiającemu przysługuje prawo odmowy odbioru do czasu usunięcia tych wad, w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego. Po usunięciu wad Strony ponownie przystąpią do odbioru robót.* otrzyma nowe, następujące brzmienie:

*Jeżeli w trakcie odbioru częściowego bądź końcowego stwierdzone zostaną wady istotne, to Zamawiającemu przysługuje prawo odmowy odbioru do czasu usunięcia tych wad, w odpowiednim terminie (uwzględniającym charakter wady, dostępność materiałów oraz możliwości techniczne usunięcia wady) ustalonym przez Strony wyznaczonym przez Zamawiającego. Po usunięciu wad Strony ponownie przystąpią do odbioru robót.*

b. § 10 ust 2 Umowy, w ten sposób, że dotychczasowa treść tych postanowień:

*Jeżeli w trakcie odbioru częściowego bądź końcowego stwierdzone zostaną wady istotne, to Zamawiającemu przysługuje prawo odmowy odbioru do czasu usunięcia tych wad, w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego. Po usunięciu wad Strony ponownie przystąpią do odbioru robót.* otrzyma nowe, następujące brzmienie:

*Jeżeli w trakcie odbioru częściowego bądź końcowego stwierdzone wady nieistotne, Zamawiający dokona odbioru i zażąda usunięcia tych wad, w odpowiednim terminie (uwzględniającym charakter wady, dostępność materiałów oraz możliwości techniczne usunięcia wady) ustalonym przez Strony wyznaczając Wykonawcy odpowiedni termin, przy czym fakt usunięcia wad zostanie stwierdzony protokolarnie. W przypadku odbioru końcowego Zamawiający może również obniżyć wynagrodzenie Wykonawcy stosownie do postanowienia § 6 ust. 13 Umowy.*

c. § 10 ust 3 Umowy, poprzez jego wykreślenie.

Uzasadnienie:

Określenie sztywnego, stosunkowo krótkiego terminu na usunięcie wad oraz arbitralne uprawnienie Zamawiającego do określania terminu usuwania wad bez uwzględnienia innych okoliczności, w szczególności charakteru wady, obiektywnej możliwości jej usunięcia, z jednoczesnym zastrzeżeniem kar umownych z tytułu opóźnienia w usuwaniu wad przekracza dopuszczalną swobodę kontraktowania (art. 5 oraz art. 353(1) k.c.), gdyż wypacza istotę umowy o roboty budowlane jako umowy wzajemnej z ekwiwalentnymi świadczeniami jej stron, i góry zakłada, że w przypadku wystąpienia niektórych wad (np. w zakresie robót, których technologia wykonania wymaga czasu przekraczającego 10 dni lub tych których usunięcie wiąże się z koniecznością zamówienia trudno dostępnych materiałów) Zamawiający będzie naliczał kary umowne, i to niezależnie od starań wykonawcy. Co więcej, w takiej sytuacji, obowiązkiem wykonawcy wynikającym w szczególności z treści art. 89 ust. 1 pkt 4 pzp byłoby uwzględnienie przedmiotowych kar umownych w swojej ofercie, przy czym z oczywistych przyczyn określenie wysokości tych kar umownych oraz uwzględnienie odpowiedniej kwoty w ofercie w dniu złożenia oferty nie jest możliwe.

**Odpowiedź 102. Zamawiający dokonał modyfikacji § 10 ust. 3 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.**

**Pytanie 103.** Umowne - Prosimy o zmianę § 6 ust 13 Umowy, poprzez jego wykreślenie.

Uzasadnienie:

§ 6 ust 13 Umowy w sposób ewidentny sprzeciwia się naturze wynagrodzenia ryczałtowego o którym mowa w art. 632 § 1 kc, skutkiem czego jest nierównomierne obciążenie wykonawcy ryzykiem kontaktowym, co, na gruncie art. 353<sup>1</sup> KC, uznać należy za niedozwolone w ramach kształtowania stosunków obligacyjnych, czemu rzetelny wykonawca musi się sprzeciwić. Zgodnie z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z dnia 18 czerwca 2014 r., o sygnaturze I ACa 160/14

*„W wypadku określenia w umowie wynagrodzenia ryczałtowego przyjmującemu zamówienie nie przysługuje prawo do żądania podwyższenia wynagrodzenia bez względu na to, czy w czasie zawarcia umowy istniała możliwość przewidzenia rozmiaru lub kosztów prac. Ryzyko powstania ewentualnej straty związanej z nieprzewidzianym wzrostem rozmiaru prac (a zatem nieuwzględnieniem określonych czynności czy też materiałów) lub kosztów prac (w tym wzrostem cen i innych elementów kosztowych wpływających na wysokość wynagrodzenia) obciąża, przy tym sposobie określenia wynagrodzenia, przyjmującego zamówienie. Należy przyjąć, że jest ono*



dopuszczalne z perspektywy zasady swobody umów (art. 3531 k.c.), zwłaszcza, że ryzyko przyjmującego zamówienie równoważy sytuacja prawna zamawiającego, który nie może żądać obniżenia umówionego wynagrodzenia ryczałtowego, nawet w wypadku, gdyby przyjmujący zamówienie osiągnął wyższe od oczekiwanych korzyści, na przykład wskutek poniesienia niższych od zakładanych kosztów rzeczywistych".

**Odpowiedź 103. Zamawiający wykreślenia § 6 ust. 13 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.**

**Pytanie 104.** Umowne Prosimy o zmianę § 21 ust 5 Umowy, w ten sposób, że dotychczasowa treść tych postanowień:

*W przypadku wystąpienia przez jakąkolwiek osobę trzecią w stosunku do Zamawiającego z roszczeniem z tytułu naruszenia praw autorskich, zarówno osobistych, jak i majątkowych, oraz praw zależnych do utworów, o których mowa w ust.1, Wykonawca:*

*a. przyjmie na siebie pełną odpowiedzialność za powstanie oraz wszelkie skutki powyższych zdarzeń;*  
*b. w przypadku skierowania sprawy na drogę postępowania sądowego wstąpi do procesu po stronie Zamawiającego i pokryje wszelkie koszty związane z udziałem Zamawiającego w postępowaniu sądowym oraz ewentualnym postępowaniu egzekucyjnym, w tym koszty obsługi prawnej postępowania;*

*c. poniesie wszelkie koszty związane z ewentualnym pokryciem roszczeń majątkowych i niemajątkowych związanych z naruszeniem praw autorskich majątkowych lub osobistych osoby lub osób zgłaszających roszczenia.*

*otrzyma nowe, następujące brzmienie:*

*W przypadku gdy z winy Wykonawcy jakakolwiek osoba trzecia wystąpi wystąpienia przez jakąkolwiek osobę trzecią w stosunku do Zamawiającego z roszczeniem z tytułu naruszenia praw autorskich, zarówno osobistych, jak i majątkowych, oraz praw zależnych do utworów, o których mowa w ust.1, Wykonawca:*

*a. przyjmie na siebie pełną odpowiedzialność za powstanie oraz wszelkie skutki powyższych zdarzeń;*  
*b. w przypadku skierowania sprawy na drogę postępowania sądowego wstąpi do procesu po stronie Zamawiającego i pokryje wszelkie koszty związane z udziałem Zamawiającego w postępowaniu sądowym oraz ewentualnym postępowaniu egzekucyjnym, w tym koszty obsługi prawnej postępowania;*

*c. poniesie wszelkie koszty związane z ewentualnym pokryciem roszczeń majątkowych i niemajątkowych związanych z naruszeniem praw autorskich majątkowych lub osobistych osoby lub osób zgłaszających roszczenia.*

*Uzasadnienie:*

Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialność za wszelkie roszczenia związane lub wynikające z jakiegokolwiek naruszenia praw autorskich, itd., a tylko za takie, które wynikają z przyczyn leżących po jego stronie. Aktualna treść Umowy zaproponowana przez Zamawiającego przerzuca na wykonawcę absolutną odpowiedzialność za jakiegokolwiek roszczenia wynikające z ewentualnego naruszenia praw autorskich, w tym również odpowiedzialność za naruszenia zawinione przez Zamawiającego,

**Odpowiedź 104. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 105.** Umowne - Prosimy o zmianę § 13 ust 1 pkt 1), 3) - 5) oraz 12) – 14) w ten sposób, że dotychczasowa treść tych postanowień:

*Zamawiający może żądać od Wykonawcy kar umownych:*

*1) w wysokości 0,05 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień opóźnienia w wykonaniu przedmiotu umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy,*

*3) w wysokości 500,00 zł za każdy dzień opóźnienia z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w przypadku nieterminowego przedłożenia harmonogramu rzeczowo-finansowego lub jego aktualizacji,*

*4) w wysokości 0,05 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 za każdy dzień opóźnienia z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze końcowym, licząc od upływu terminu określonego przez Zamawiającego lub zgodnie z §10 ust. 3 Umowy,*

*5) w wysokości 0,02 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień opóźnienia z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w usunięciu wad stwierdzonych w okresie rękojmi lub gwarancji, licząc od upływu terminu określonego przez Zamawiającego,*

*12) w wysokości 0,02 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień opóźnienia w przedłożeniu dokumentów, o których mowa w § 3 ust. 2 lub ust.5,*

*13) w wysokości 0,02 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień opóźnienia w przedłożeniu dokumentów, o których mowa w § 3 ust. 3,*

*14) w wysokości 0,01 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 za każdy dzień opóźnienia z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze*



częściowym, licząc od upływu terminu określonego przez Zamawiającego lub zgodnie z §10 ust. 3 Umowy,

otrzyma nowe, następujące brzmienie:

Zamawiający może żądać od Wykonawcy kar umownych:

1) w wysokości 0,05 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki Wykonawcy w wykonaniu przedmiotu umowy ~~z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy~~,

3) w wysokości 500,00 zł za każdy dzień zwłoki Wykonawcy ~~z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy~~ w przypadku nieterminowego przedłożenia harmonogramu rzeczowo-finansowego lub jego aktualizacji,

4) w wysokości 0,05 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 za każdy dzień zwłoki Wykonawcy ~~z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy~~ w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze końcowym, licząc od upływu terminu określonego przez Zamawiającego lub zgodnie z §10 ust. 3 Umowy,

5) w wysokości 0,02 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki Wykonawcy ~~z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy~~ w usunięciu wad stwierdzonych w okresie rękojmi lub gwarancji, licząc od upływu terminu określonego przez Zamawiającego,

12) w wysokości 0,02 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki Wykonawcy w przedłożeniu dokumentów, o których mowa w § 3 ust. 2 lub ust. 5,

13) w wysokości 0,02 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki Wykonawcy w przedłożeniu dokumentów, o których mowa w § 3 ust. 3,

14) w wysokości 0,01 % wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 za każdy dzień zwłoki Wykonawcy ~~z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy~~ w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze częściowym, licząc od upływu terminu określonego przez Zamawiającego lub zgodnie z §10 ust. 3 Umowy,

Uzasadnienie:

Zgodnie z art. 471 k.c. w zw. z art. 472 k.c., które zgodnie z ustalonym w literaturze i orzecznictwie poglądem mają zastosowanie do kar umownych, o których mowa w art. 483 § 1 k.c., dłużnik – w niniejszym przypadku Wykonawca – ponosi odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania, do którego doszło z jego winy. Tym samym co do zasady kary umowne za niedotrzymanie terminów umownych powinny być ukształtowane jako kary umowne za zwłokę, które jest opóźnieniem zawinionym. Przyjęcia odpowiedzialności także w szerszym zakresie, wymaga sprecyzowania okoliczności, których taka rozszerzona odpowiedzialność miałaby dotyczyć. A wzór Umowy takich okoliczności nie precyzuje. O ile więc Zamawiającemu co do zasady przysługuje uprawnienie do wprowadzenia do wzoru – projektu umowy o wykonanie zamówienia publicznego sankcji w postaci kar umownych, o tyle nie powinny mieć one charakteru kar za opóźnienie tj. niedotrzymanie terminów umownych bez względu na przyczynę opóźnienia

**Odpowiedź 105. Zamawiający dokonał modyfikacji § 13 ust. 1 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.**

**Pytanie 106.** Umowne - Prosimy o zmianę:

a. § 13 ust 3 w ten sposób, że dotychczasowa treść tych postanowień

*Łączna wartość kar umownych naliczonych na podstawie § 13 ust. 1 lit. 5) nie może przekroczyć 50% wartości umowy brutto określonej w § 6 ust. 1, przy czym nie wyłącza to możliwości dochodzenia przez Zamawiającego odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonych kar umownych*

otrzyma nowe, następujące brzmienie:

*Łączna wartość kar umownych naliczonych na podstawie Umowy nie może przekroczyć 10% wartości umowy brutto określonej w § 6 ust. 1, przy czym nie wyłącza to możliwości dochodzenia przez Zamawiającego odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonych kar umownych*

b. § 13 ust 4 poprzez jego wykreślenie

Uzasadnienie:

Zaproponowany przez Zamawiającego poziom limitów kar umownych jest rażąco wygórowany i odbiega wielokrotnie od limitu kar umownych stosowanych standardowo na rynku budowlanym. Zamawiający publiczni standardowo stosują limity kar umownych, które dotyczą wszystkich kar zastrzeżonych w Umowie na poziomie 20% wynagrodzenia wykonawcy. Tym samym limity kar umownych określone w Umowie ewidentnie wielokrotnie przewyższają standardowe stawki. Ukształtowanie limitu kar na tak wysokim poziomie oznaczać może, że Zamawiający czyni ze swego prawa do ustalenia wzorca umownego użytek, który jest sprzeczny ze społeczno - gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego (zwłaszcza w sytuacji, gdy Zamawiający formułuje jednostronnie warunki umowy). Takie działanie, zgodnie z art. 5 KC nie powinno być uważane za wykonywanie prawa, a w konsekwencji nie powinno korzystać z ochrony prawnej.

**Odpowiedź 106. Zamawiający dokonał modyfikacji § 13 ust. 3 i 4 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU., przy czym nie wyraża zgody na wykreślenie §13 ust. 4 i ograniczenie kar umownych naliczonych na podstawie umowy do 10% wartości umowy brutto.**



**Pytanie 107.** Umowne - Prosimy o potwierdzenie że zgodnie z treścią § 11 ust 5 Umowy na zakres gwarancji udzielonej przez Wykonawcę nie będzie miało wpływu jedynie takie zlecenie naprawy osobie trzeciej które zostało dokonane na skutek nieusunięcia przez Wykonawcę wad w uzgodnionym terminie.

**Odpowiedź 107.** Zamawiający potwierdza, że zgodnie z treści § 11 ust. 5 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU, na zakres gwarancji udzielonej przez wykonawcę nie będzie miało wpływu jedynie takie zlecenie naprawy osobie trzeciej, które zostało dokonane na skutek nieusunięcia przez wykonawcę wad w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie.

**Pytanie 108.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę § 3 ust. 2 Umowy, poprzez wykreślenie z ostatniego zdania, sankcji odstąpienia od Umowy? Naruszenie zapisu dotyczącego zgłaszania umów podwykonawczych, nie stanowi aż tak poważnego naruszenia obowiązków Wykonawcy aby uprawniało Zamawiającego do rozwiązania stosunku umownego.

**Odpowiedź 108.** Zamawiający dokonał modyfikacji § 3 ust. 2 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.

**Pytanie 109.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę § 3 ust. 3 Umowy poprzez wykreślenie z ostatniego zdania sankcji odstąpienia od Umowy? Naruszenie zapisu dotyczącego zgłaszania umów podwykonawczych nie stanowi aż tak poważnego naruszenia obowiązków Wykonawcy aby uprawniało Zamawiającego do rozwiązania stosunku umownego.

**Odpowiedź 109.** Zamawiający dokonał modyfikacji § 3 ust. 3 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.

**Pytanie 110.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień §6 ust. 8 wzoru umowy na następujące: „Za dzień zapłaty uznaje się dzień, w którym nastąpiło obciążenie konta Zamawiającego.”?

**Odpowiedź 110.** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.

**Pytanie 111.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień §6 ust. 10 wzoru umowy na następujące:

„Zapłata wynagrodzenia wynikającego z faktury nastąpi po wykazaniu przez Wykonawcę prawidłowego rozliczenia się ze wszystkimi podwykonawcami (dalszymi podwykonawcami) realizującymi części przedmiotu umowy, to jest po przedłożeniu Zamawiającemu wszystkich faktur wystawionych przez podwykonawców (dalszych podwykonawców) za zrealizowane już roboty z jednoczesnymi oświadczeniami tych podwykonawców (dalszych podwykonawców), że nie mają już żadnych **wymagalnych** roszczeń wobec Wykonawcy za wykonane roboty oraz oświadczeniem Wykonawcy, że wszelkie jego **wymagalne** zobowiązania wobec podwykonawców (dalszych podwykonawców) zostały spełnione. W razie doręczenia Zamawiającemu faktury bez jednoczesnego przedłożenia wszystkich ww. dokumentów, ~~termin płatności faktury, o którym mowa w ust. 2 biegnie od dnia przedłożenia ostatniego z powyższych dokumentów~~ **wynagrodzenie zostanie wstrzymane do wartości wynagrodzenia przypadającego na nieprzedstawione dowody.** Termin zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy wynosi maksymalnie 30 dni od dnia doręczenia wykonawcy, podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy faktury lub rachunku, potwierdzających wykonanie zleconej podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy dostawy, usługi lub roboty budowlanej.”?

Zasadnym jest bowiem aby w przypadku nieprzedstawienia w terminie części dokumentów dotyczących rozliczenia podwykonawców, Zamawiający mógł wstrzymać płatność jedynie odpowiedniej części wynagrodzenia a nie całej faktury, której dotyczą dokumenty rozliczeniowe. W chwili obecnej możliwość wstrzymania całości płatności Wykonawcy, bez względu na wielkość wierzytelności pod-wykonawcy, których dokumentacji nie przedstawiono, stanowi nieuzasadnianą i naruszającą równo-wagę Stron, karę dla Wykonawcy.

**Odpowiedź 111.** Zamawiający dokonał modyfikacji § 6 ust. 10 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.

**Pytanie 112.** Prosimy o wyjaśnienie § 6 ust. 10 Umowy poprzez wskazanie czy faktury i oświadczenia podwykonawców mają dotyczyć części przedmiotu umowy wykonanego w danym okresie rozliczeniowym czy może Zamawiający oczekuje składania, co miesiąc faktur i oświadczeń podwykonawców wykonujących przedmiot umowy od początku realizacji? Obecna treść Umowy nie jest bowiem jasna w tej kwestii.

**Odpowiedź 112.** Zamawiający dokonał modyfikacji § 6 ust. 10 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.

**Zamawiającemu wystarczy oświadczenie wykonawców lub dalszych podwykonawców że nie mają żadnych wymaganych roszczeń wobec zamawiającego za wykonane roboty bez przedłożenia wszystkich faktur.**



**Pytanie 113.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę § 6 ust. 11 Umowy poprzez wyraźne wskazanie, iż ewentualne koszty postępowań sądowych, egzekucyjnych lub innych związanych z tym kosztów i opłat, do których zwrotu będzie zobowiązany Wykonawca, będą dotyczyły jedynie uzasadnionych kosztów.

**Odpowiedź 113. Zamawiający dokonał modyfikacji § 6 ust. 11 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.**

**Pytanie 114.** Prosimy o wyjaśnienie § 6 ust. 13 Umowy w kontekście ryczałtowego charakteru wynagrodzenia oraz zapisów § 20 ust. 1 Umowy. Zgodnie bowiem z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych jak i treścią Umowy, zmiana zakresy przedmiotu umowy jak i kwoty należnego Wykonawcy wynagrodzenia, stanowi zmianę istotnych postanowień i powinna być dokonana pisemnym aneksem. Dlatego możliwość jednostronnego obniżania wynagrodzenia Wykonawcy podczas odbioru końcowego jest niezrozumiała.

**Odpowiedź 114. Zamawiający wykreślił § 6 ust. 13 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.**

**Pytanie 115.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień §6 ust. 15 wzoru umowy na następujące: „Ewentualne roboty dodatkowe (roboty wykraczające poza określenie przedmiotu zamówienia) wynikłe w trakcie realizacji umowy będą rozliczane wg **średnich cen SEKOCENBUD z dnia podpisania protokołu konieczności wskaźników kalkulacyjnych** podanych w kosztorysie, o którym mowa w § 5 ust 6.”

**Odpowiedź 115. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 116.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień §8 ust. 3 wzoru umowy na następujące:

„Konieczność wielokrotnego ~~minimum sześciokrotnego~~ dokonywania bezpośredniej zapłaty podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy, lub konieczność dokonania bezpośrednich zapłat na sumę większą niż 5% wartości Umowy może stanowić podstawę do odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego (art. 143 c ust. 7 u.p.z.p.) oraz naliczenia Wykonawcy kary umownej, o której mowa w § 13 ust. 1 pkt 2 Umowy”?

**Odpowiedź 116. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 117.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie do wzoru umowy dodatkowego postanowienia poprzez utworzenie w §8 ust. 10 o następującej treści: „Wykonawca ma prawo do odstąpienia od Umowy, gdy Zamawiający opóźnia się wobec Wykonawcy z zapłatą wymagalnego wynagrodzenia z tytułu Umowy o ponad 30 dni”?

**Odpowiedź 117. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 118.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień §9 ust. 2 wzoru umowy na następujące: „Zamawiający wyznaczy datę odbioru częściowego lub odbioru końcowego ~~w terminie na termin nie późniejszy niż 10 dni~~ od dnia otrzymania zawiadomienia”?

**Odpowiedź 118. Zamawiający dokonał modyfikacji § 9 ust. 2 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.**

**Pytanie 119.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień §10 ust. 5 wzoru umowy w następujący sposób: „W przypadku nieusunięcia wad istotnych lub nieistotnych przez Wykonawcę w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego zgodnie z ust. 1 lub 2, Zamawiający może od umowy odstąpić w całości lub w części albo powierzyć poprawienie lub dalsze wykonywanie przedmiotu umowy innej osobie na koszt i niebezpieczeństwo Wykonawcy (bez konieczności uzyskania upoważnienia przez sąd do wykonania czynności na koszt wykonawcy) i jest uprawniony do potrącenia poniesionych w związku z tym wydatków i kosztów z wynagrodzenia Wykonawcy lub zabezpieczenia należytego wykonania umowy.” z uwagi na wystarczającą karę dla Wykonawcy za wady nieistotne w postaci obniżenia wynagrodzenia?

**Odpowiedź 119. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 120.** Prosimy o zmianę § 11 ust. 3 Umowy ostatnie zdanie, tak aby wyznaczony przez Zamawiającego termin uwzględniał możliwości organizacyjne i wymagania techniczne potrzebne do usunięcia wad. Należy bowiem wskazać, iż takie jednostronne, arbitralne i zagrożone karą umownymi, wyznaczanie terminów usuwania wad, stanowi rażące naruszenie zasady równości Stron i może prowadzić do znaczących nadużyć względem Wykonawcy.

**Odpowiedź 120. Zamawiający dokonał modyfikacji § 11 ust. 3 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.**



**Pytanie 121.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę § 11 ust. 5 Umowy poprzez wykreślenie ostatniego zdania. W przypadku zlecenia wykonania zmian w przedmiocie umowy, podmiotowi trzeciemu, Wykonawca nie jest w stanie zagwarantować prawidłowości wykonania prac, a co za tym idzie utrzymać gwarancji i rękojmi w zakresie danego elementu.

**Odpowiedź 121. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 122.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień §11 ust. 8 wzoru umowy na następujące:

„Okres rękojmi przedmiotu Umowy wynosi 5 lat licząc od daty odbioru końcowego, ~~chyba że termin gwarancji wskazany w ust. 2 jest dłuższy – w takim przypadku termin rękojmi jest tożsamy z okresem gwarancji wskazanym w ust. 2, licząc od daty odbioru końcowego.~~”?

**Odpowiedź 122. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 123.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie do wzoru umowy dodatkowego postanowienia, wzorowanego na standardach FIDIC, które będzie ograniczać odpowiedzialność odszkodowawczą Stron umowy oraz umożliwi realną wycenę ryzyk, poprzez dodanie w §13 ust. 2 następującej treści: „Z zastrzeżeniem bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa, żadna ze Stron nie odpowiada wobec drugiej Strony za szkody pośrednie lub utracone korzyści, które druga Strona by osiągnęła, gdy-by Strona naruszająca Umowę nie wyrządziła jej szkody, w tym za utratę zysków i potencjalnych kontraktów a sumaryczna odpowiedzialność odszkodowawcza każdej ze Stron z tytułu nienależytego wykonania Umowy ograniczona zostaje do stu (100)% Ceny ofertowej brutto określonej w § 6 ust. 1.”?

**Odpowiedź 123. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 124.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie do wzoru umowy dodatkowego postanowienia poprzez dodanie w §13 ustępu o następującej treści:

„Wykonawca może żądać od Zamawiającego kary umownej w wysokości 10% wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 umowy w przypadku odstąpienia od umowy (w całości lub w części) lub jej rozwiązania przez którąkolwiek ze Stron (w całości lub w części) z powodu okoliczności, za które odpowiada Zamawiający.” oraz równoważną karę dla Wykonawcy poprzez zmianę § 13 ust. 1 pkt. 2 na następujące: „w wysokości 10% wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 6 ust. 1 umowy w przypadku odstąpienia od umowy (w całości lub w części) lub jej rozwiązania przez którąkolwiek ze Stron (w całości lub w części) z powodu okoliczności, za które nie odpowiada Zamawiający Wykonawca.”?

**Odpowiedź 124. Zamawiający dokonał modyfikacji § 13 ust. 1 pkt 2 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.**

**Pytanie 125.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na ujednolicenie limitu kar umownych oraz dostosowanie go do standardów rynkowych poprzez usunięcie ustępu 3 i 4 w § 13 oraz zastąpienie ich ustępem o następującej treści:

”Łączna wartość kar umownych nie może przekroczyć 10% wartości umowy brutto określonej w § 6 ust. 1”?

Zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego z dnia 29 listopada 2013 r. (sygn. I CSK 124/13) „W sprawie o zapłatę kary umownej zastrzeżonej na wypadek uchybienia terminowi spełnienia świadczenia, ocena, czy kara ta jest nadmiernie wygórowana (art. 484 § 2 k.c.), powinna uwzględniać wysokość kary umownej zastrzeżonej w tej umowie na wypadek odstąpienia od niej”. W przedmiotowej Umowie wysokość kary umownej za odstąpienie wynosi 10% wartości wynagrodzenia. Dlatego, zgodnie ze wskazanym orzeczeniem, Zamawiający naliczając kary umowne w wyższej wysokości, naraża się na zarzut bezpodstawnego wzbogacenia i sądowego miarkowania kar umownych. Kary umowne w wysokości 50% całości wynagrodzenia należy uznać za rażąco wygórowane (względem rynkowych) i nie mają na celu motywowania Wykonawcy.

**Odpowiedź 125. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.**

**Pytanie 126.** Prosimy o wyjaśnienie § 15 ust. 4 Umowy poprzez wyraźne wskazanie, co Zamawiający rozumie pod pojęciem „uznania za należyte wykonane”. Umowa nie definiuje bowiem takiego pojęcia ani nie daje żadnych wytycznych, w tym zakresie. Przez co konkretne wskazanie momentu zwrotu zabezpieczenia należytego wykonania umowy jest niemożliwe.

**Odpowiedź 126. Zamawiający dokonał modyfikacji § 15 ust. 4 Załącznika nr 7 do SIWZ – IPU.**



**Pytanie 127.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie do wzoru umowy zaliczki udzielanej Wykonawcy przez Zamawiającego w wysokości 10% wartości wynagrodzenia, rozliczanej proporcjonalnie, każdą fakturą wystawianą przez Wykonawcę, zabezpieczoną przez Wykonawcę gwarancją zwrotu zaliczki, bezwarunkową i płatną na pierwsze żądanie? Wprowadzenie zaliczki do projektu umowy jest niezbędne do regulowania bieżących płatności za wykonane roboty budowlane. Brak zaliczki powoduje nie tylko konieczność uwzględnienia przez Wykonawcę dodatkowego kosztu finansowania projektu lecz również negatywnie wpływa na możliwość przystąpienia niektórych podmiotów do przetargu, istotnie ograniczając krąg podmiotów mogących ubiegać się o udzielenie zamówienia.

**Odpowiedź 127.** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie.

**Pytanie 128.** Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie do wzoru umowy dodatkowego postanowienia poprzez dodanie następującej treści:

„Wykonawca, za poprzednim pisemnym powiadomieniem Zamawiającego, może przenieść wierzytelności wynikające z niniejszej Umowy na bank finansujący działalność Wykonawcy.”?

**Odpowiedź 128.** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę Załącznika nr 7 do SIWZ - IPU we wskazanym zakresie. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, że do umowy zastosowanie znajdują przepisy Kodeksy cywilnego w szczególności w zakresie dokonywania cesji wierzytelności.

Wprowadzone zmiany są wiążące i należy je uwzględnić w ofercie.

Informujemy, że zgodnie z wymogiem art. 38 ust. 2 ustawy, stanowisko Zamawiającego zostało rozesłane do wszystkich wykonawców, którym przekazano SIWZ.

KANCLERZ  
Uniwersytetu im. Adama Mickiewicza w Poznaniu  
*Wysocki*  
dr Marcin Wysocki

Starszy specjalista  
ds. zamówień publicznych

*Arleta Czerniak*  
mgr inż. Arleta Czerniak