

Zator, dnia 17.09.2018 r.

DI.271.10.2018

Pytania Wykonawcy i odpowiedzi Zamawiającego oraz inne dodatkowe informacje dotyczące przetargu nr DI.271.10.2018 na:

Przebudowę drogi powiatowej nr 1761K w miejscowości Graboszyce w km 0+055 – 1+020 wraz z budową ciągu pieszego w km 0+017 – 0+055.

I. Pytania Wykonawcy.

PYTANIE 1: Umowa § 4 - 2. Kwota określona w pkt 1 umowy zawiera wszelkie koszty związane z realizacją zadania wynikające wprost z przedmiarów robót, projektu itp. zawartych w zał. Nr 1A, jak również nie ujęte w przedmiarach, a niezbędne do wykonania zadania, a w szczególności, opisane w § 1 pkt 6. Wnosimy o wykreślenie zaznaczonego fragmentu. Rozumiemy, że zadanie należy wykonać zgodnie z przedstawionymi przedmiarami, ale nie sposób się zgodzić aby wszelkie nieprzewidziane elementy były ujęte w wycenie.

PYTANIE 2: umowa § 6 ust. 3 - Wnosimy o wykreślenie wyrażenia „bezusterkowy”, sądy wielokrotnie podkreślały, że art. 647 k.c. definiujący umowę o roboty budowlane odwołuje się do "odbioru robót" a nie "bezusterkowego odbioru" (wyr. SA w Katowicach z 06.09.2016 r., V ACa 935/15). Konieczność odbioru "bezusterkowego" jest przesłanką nie przewidzianą w k.c. (wyr. SA w Gdańsku z 24.02.2012 r., V ACa 198/12). Sądy konsekwentnie podnoszą, że nawet jeżeli strony w umowie postanowią inaczej, wykonawca może skutecznie domagać się wynagrodzenia, kiedy w protokole odbioru stwierdzono, że roboty dotknięte są usterekami (wyr. SA w Warszawie z 24.05.2016 r., I ACa 1094/15). Powyższe uzasadniamy tym że, inwestor zachowuje prawo do odmowy odbioru w przypadku stwierdzenia wad istotnych, a nie jakichkolwiek. Stanowisko to znajduje uzasadnienie w potrzebie rozróżnienia niewykonania zobowiązania z nienależyтым wykonaniem zobowiązania, kiedy zachowanie dłużnika jedynie częściowo pozostaje sprzeczne z treścią zobowiązania. Zresztą na tę okoliczność Zamawiający zażądał zabezpieczenia należytego wykonania umowy jak też usunięcia wad i usterek. Natomiast utożsamienie sytuacji, gdy roboty budowlane nie zostały wykonane z sytuacją, gdy są

one dotknięte wadami jest niewłaściwe. Pamiętać bowiem należy, że ochrona inwestora na podstawie przepisów o rękojmi za wady (realizuje się dopiero po odebraniu dzieła (por. wyrok Sądu Najwyższego z 22 czerwca 2007 r., V CSK 99/07). Ponadto, zostałaby naruszona równowaga pomiędzy inwestorem a wykonawcą, poprzez uzależnienie odbioru, a tym samym płatności należnego wykonawcy wynagrodzenia, od wykluczenia istnienia jakichkolwiek wad w chwili oddania przedmiotu zamówienia, jak i umożliwienie naliczenia kary umownej za niedotrzymanie terminu realizacji umowy warunkowanej przedstawieniem robót do odbioru w stanie bezusterkowym (por. wyroki Sądu Najwyższego z 5 marca 1997 r., II CKN 28/97, OSNC 1997/6-7/90; z 30 października 2002 r., V CKN, 1287/00; z 8 stycznia 2004 r., I CK 24/03; z 22 czerwca 2007 r., V CSK 99/07, OSP 2009/1/7; z 9 września 2011 r., I CSK 696/10). W tej kwestii wypowiedział się także Sąd Najwyższy w wyroku z 7 marca 2013 r., II CSK 476/12. Zgodnie ze stanowiskiem Sądu Najwyższego inwestor jest zasadniczo zobowiązany do odbioru robót budowlanych zgłoszonych do odbioru (art. 647 K.c.). Z czynności odbioru należy sporządzić protokół, w którym konieczne jest zawarcie ustaleń co do jakości wykonanych robót, w tym ewentualny wykaz wszystkich ujawnionych wad z terminami ich usunięcia lub oświadczeniem inwestora o wyborze innego uprawnienia przysługującego mu z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze. Odmowa odbioru będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy przedmiot zamówienia będzie mógł być kwalifikowany jako wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie się nadawał do użytkowania.

3. W związku z chęcią wzięcia udziału w ww. postępowaniu przetargowym zwracam się z uprzejmą prośbą o udzielenie odpowiedzi na poniższe pytanie:
Proszę o zamieszczenie na Państwa stronie internetowej załączników do oferty w formie edytowalnej.

II. Odpowiedzi Zamawiającego.

Ad. 1. Zamawiający nie zgadza się na wykreślenie ze wzoru umowy tekstu zawartego w § 4 ust. 2, natomiast precyzuje ten zapis, który otrzymuje brzmienie :

„2. Kwota określona w pkt 1 umowy zawiera wszelkie koszty związane z realizacją zadania wynikające wprost z przedmiarów robót, projektu itp. **zawartych w zał. Nr 1A**, jak również nie ujęte w przedmiarach, a niezbędne do wykonania zadania, opisane w § 1 pkt 6.”

Ad. 2. W § 6 wzoru umowy nie występuje słowo „bezusterkowy”, więc nie może być skreślony. Oczywiście rozumiemy intencję pytania i w związku z tym Zamawiający modyfikuje zapis punktu 3 w § 6 wzoru umowy, który otrzymuje nowe brzmienie :

„3. Usterki i braki stwierdzone przy odbiorze Wykonawca zobowiązany jest usunąć na własny koszt w terminie ustalonym z Zamawiającym i dokonać zgłoszenia ich odbioru. W takim przypadku Zamawiający zobowiązuje się dokonać powyższego odbioru w ciągu 14 dni roboczych od daty otrzymania zgłoszenia.”

Ad. 3. Zamawiający zamieszcza na swojej stronie załączniki do oferty w formie edytowalnej.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że zamieszcza na swojej stronie pełny tekst poprawionego i obowiązującego wzoru umowy (uwzględniający powyższe pytania), oraz uzupełnione o podstawy do wyceny przedmiary na roboty elektryczne.

W związku z tym, że powyższe pytania i odpowiedzi nie mają zasadniczego wpływu na czas opracowania ofert, Zamawiający nie przewiduje wydłużenia terminu składania ofert.

Zator, 17.09.2018 r.

Burmistrz Zatora