



GMINA MROCZA

89-115 Mrocza, Plac 1 Maja 20

Tel. 52 386 74 10, Fax. 52 385 62 41

e-mail: urząd@mrocza.pl

www.mrocza.pl

NIP: 558-176-68-63, REGON: 092350889

Mrocza, dnia 14.07.2023 r.

L. Dz.: RI.271.3.9.2023

Wszyscy Wykonawcy

Dot.: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym (bez negocjacji, Art. 275 ust. 1 Pzp) na realizację zadania p.n.: „Budowa stacji podnoszenia ciśnienia w miejscowości Witosław w gminie Mrocza”

W związku wystąpieniem oferenta z zapytaniem w sprawie przedmiotowego postępowania, Burmistrz Miasta i Gminy Mrocza udziela odpowiedzi w trybie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.):

Pytania i wnioski do Zamawiającego:

1. Dotyczy projektu umowy:

W związku z tym, iż w art. 481 Kodeksu cywilnego jest mowa o odsetkach ustawowych za opóźnienie, wnosimy o zmianę § 5 ust. 11 z:

„11. Za nieterminowe płatności faktur, Wykonawca ma prawo naliczyć odsetki ustawowe za opóźnienia”.

na:

„11. Za nieterminowe płatności faktur, Wykonawca ma prawo naliczyć odsetki ustawowe za opóźnienie w **transakcjach handlowych**”.

2. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, że termin realizacji wyznaczono na 8 miesięcy. Obecne zapisy umowne dotyczące możliwości waloryzacji sprawiają, że może być ona pozorna i nie odzwierciedlać aktualnej sytuacji na rynku. W związku z powyższym wnosimy o:

a) zmianę § 5 ust. 12 pkt 12.2. ppkt 1) z:

„1) poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, uprawniający Strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy, ustala się na poziomie powyżej 30% w stosunku do cen lub kosztów obowiązujących w terminie składania oferty”

na:

„1) poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, uprawniający Strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy, ustala się na poziomie powyżej **10%** w stosunku do cen lub kosztów obowiązujących w terminie składania oferty”;

b) zmianę § 5 ust. 12 pkt 12.2. ppkt 5) z:

„5) wniosek musi zawierać dowody jednoznacznie wskazujące, że zmiana cen materiałów lub kosztów o ponad 30% w stosunku do cen lub kosztów obowiązujących w terminie składania oferty, wpłynęła na koszty wykonania zamówienia”

na:

„5) wniosek musi zawierać dowody jednoznacznie wskazujące, że zmiana cen materiałów lub kosztów o ponad **10%** w stosunku do cen lub kosztów obowiązujących w terminie składania oferty, wpłynęła na koszty wykonania zamówienia”;

c) zmianę § 5 ust. 12 pkt 12.3. z:

„12.3. Pierwsza zmiana wynagrodzenia należnego Wykonawcy może nastąpić nie wcześniej niż po upływie 6 miesięcy od daty rozpoczęcia realizacji zamówienia - z uwzględnieniem początku okresu waloryzacji, wskazanego w ust. 3 pkt 2) powyżej. Każda kolejna waloryzacja może być dokonywana po upływie 6 miesięcy od poprzedniej waloryzacji i będzie wyliczana jako średnia arytmetyczna ze wskaźnika publikowanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego za okres, który upłynął od poprzedniej waloryzacji”

na:

„12.3. Pierwsza zmiana wynagrodzenia należnego Wykonawcy może nastąpić nie wcześniej niż po upływie **3** miesięcy od daty rozpoczęcia realizacji zamówienia - z uwzględnieniem początku okresu waloryzacji, wskazanego w ust. 3 pkt 2) powyżej. Każda kolejna waloryzacja może być dokonywana po upływie **3** miesięcy od poprzedniej waloryzacji i będzie wyliczana jako średnia arytmetyczna ze wskaźnika publikowanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego za okres, który upłynął od poprzedniej waloryzacji”;

d) zmianę § 5 ust. 12 pkt 12.5. z:

„12.5. Na podstawie art. 439 ust. 2 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych, Zamawiający określa maksymalną, dopuszczalną wartość zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy w całym okresie realizacji zamówienia, w wyniku zastosowania postanowień, o których mowa w ust. 2, na poziomie 5% ceny wybranej oferty”

na:

„12.5. Na podstawie art. 439 ust. 2 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych, Zamawiający określa maksymalną, dopuszczalną wartość zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy w całym okresie realizacji zamówienia, w wyniku zastosowania postanowień, o których mowa w ust. 2, na poziomie **15%** ceny wybranej oferty”.

3. Dotyczy projektu umowy:

Wyznaczenie terminu na usunięcie wad bez porozumienia z Wykonawcą i uwzględnienia wszystkich okoliczności może doprowadzić do sytuacji, że Wykonawca nie będzie w stanie wykonać zadania w jednostronnie wyznaczonym terminie ze względu na kwestie techniczne lub logistyczne, które muszą zostać wzięte pod uwagę. Ponadto Wykonawca może ponosić odpowiedzialność tylko w sytuacji, gdy nie wywiązał się on ze swoich obowiązków z przyczyn całkowicie od niego zależnych. W związku z powyższym wnosimy o:

a) zmianę § 11 ust. 3 z:

„3. W okresie gwarancji Wykonawca zobowiązuje się do bezpłatnego usunięcia wad i usterek w terminie 14 dni licząc od daty pisemnego (lub za pośrednictwem faksu, maila) powiadomienia przez Zamawiającego. Okres gwarancji ulega przedłużeniu o czas naprawy”

na:

„3. W okresie gwarancji Wykonawca zobowiązuje się do bezpłatnego usunięcia wad i usterek **jeżeli jest to technicznie możliwe** w terminie 14 dni licząc od daty pisemnego (lub za pośrednictwem

faksu, maila) powiadomienia przez Zamawiającego. Okres gwarancji ulega przedłużeniu o czas naprawy”;

b) wykreślenie ust. 4 z § 11;

c) zmianę § 11 ust. 7 z:

„7. Jeżeli Wykonawca nie usunie wad w terminie 14 dni od daty wyznaczonej przez Zamawiającego na ich usunięcie, to Zamawiający może zlecić usunięcie wad stronie trzeciej na koszt Wykonawcy. W tym przypadku koszty usuwania wad będą pokrywane w pierwszej kolejności z zatrzymanej kwoty będącej zabezpieczeniem należytego wykonania umowy”

na:

„7. Jeżeli Wykonawca **z przyczyn od niego zależnych** nie usunie wad w terminie 14 dni od daty wyznaczonej przez Zamawiającego na ich usunięcie, **uwzględniającej możliwości techniczne**, to Zamawiający może zlecić usunięcie wad stronie trzeciej na koszt Wykonawcy. W tym przypadku koszty usuwania wad będą pokrywane w pierwszej kolejności z zatrzymanej kwoty będącej zabezpieczeniem należytego wykonania umowy”.

4. Dotyczy projektu umowy:

Czas oczekiwania na wystawienie aneksu do gwarancji znwu jest zależny nie tylko od Wykonawcy, lecz przede wszystkim od Gwaranta. W związku z powyższym w przypadku opóźnienia w dostarczeniu takiego aneksu Wykonawca nie powinien ponosić konsekwencji w postaci odstąpienia od umowy. W związku z powyższym wnosimy o wykreślenie ust. 5 z § 7.

5. Dotyczy projektu umowy:

W związku z art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego, Wykonawca proponuje miarkowanie kar umownych. W związku z tym wnosimy o:

a) zmianę § 8 ust. 2 pkt 2) z:

„2) za zwłokę w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze lub w okresach gwarancji i rękojmi za wady – w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto, określonego w § 5 ust. 1, za każdy dzień zwłoki liczony od dnia wyznaczonego na usunięcie wad”

na:

„2) za zwłokę w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze lub w okresach gwarancji i rękojmi za wady – w wysokości **0,02%** wynagrodzenia brutto, określonego w § 5 ust. 1, za każdy dzień zwłoki liczony od dnia wyznaczonego na usunięcie wad”

b) zmianę § 8 ust. 2 pkt 3) z:

„3) za brak zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego Podwykonawcom lub dalszym Podwykonawcom – 5% wynagrodzenia brutto, określonego w § 5 ust. 1, za każdy taki przypadek”

na:

„3) za brak zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego Podwykonawcom lub dalszym Podwykonawcom – **0,5%** wynagrodzenia brutto, określonego w § 5 ust. 1, za każdy taki przypadek”;

c) wykreślenie ust. 6 z § 8.

6. Dotyczy projektu umowy:

Przy obecnej konstrukcji zapisu § 8 ust. 3 Wykonawca nie ma prawa żądania ewentualnej kary umownej w sytuacji, gdy to Zamawiający odstąpił od umowy z przyczyn całkowicie od niego zależnych. W związku z powyższym wnosimy o zmianę:

a) § 8 ust. 3 z:

„3. Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne w przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego – w wysokości 10% wynagrodzenia brutto, określonego w § 5 ust. 1, z zastrzeżeniem art. 456 ustawy tj. przyczyn zastrzeżonych w Ustawie”

na:

„3. Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego – w wysokości 10% wynagrodzenia brutto, określonego w § 5 ust. 1, z zastrzeżeniem art. 456 ustawy tj. przyczyn zastrzeżonych w Ustawie”;

b) wykreślenie ust. 5 z § 8.

7. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, że ewentualna kara umowna powinna być bezsporna i nie powinna budzić wątpliwości żadnej ze Stron. Wnosimy zatem o zmianę § 8 ust. 8 z:

„8. Zamawiający zastrzega sobie prawo potrącenia należnej kary umownej z dowolnej należności Wykonawcy. Strony ustalają, że kara umowna staje się wymagalna z dniem jej naliczenia przez Zamawiającego i winna zostać uiszczona na jego rzecz w terminie 7 dni od jej naliczenia i poinformowania o tym Wykonawcy”

na:

„8. Zamawiający zastrzega sobie prawo potrącenia należnej, **bezspornej** kary umownej z dowolnej należności Wykonawcy. Strony ustalają, że kara umowna winna zostać uiszczona na jego rzecz w terminie 7 dni od jej naliczenia i poinformowania o tym Wykonawcy”.

8. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż umowa zawierana przez Strony należy do grupy umów cywilnoprawnych, a ich podstawową zasadą jest równość stron. Ponadto należy zauważyć, iż zapisy umowne powinny zapewnić przynajmniej minimalną ochronę interesów Wykonawcy. Nawiązuje do powyższego art. 5 Kodeksu cywilnego, który stanowi, że nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno - gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, iż podstawą każdej umowy i celem nadrzędnym jest wspólne działanie Zamawiającego i Wykonawcy mające na celu osiągnięcie oczekiwanego przez Zamawiającego efektu. Przez pojęcie „wspólne działanie” należy rozumieć takie czynności, które nie wymuszają uprzywilejowanej pozycji żadnej ze Stron. Odwołując się do wyżej wymienionych zasad współżycia społecznego oraz zasady równości stron, wnosimy o zmianę § 8 ust. 9 z:

„9. Zamawiający zastrzega sobie prawo do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego do wysokości poniesionej szkody”

na:

„9. **Strony zastrzegają** sobie prawo do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego do wysokości poniesionej szkody”.

9. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, że zapisy umowne przewidują już możliwość żądania przez Zamawiającego od Wykonawcy zapłaty kary umownej w przypadku niedotrzymania terminu realizacji umowy. Dodatkowe

żądanie pokrycia kwoty utraconego dofinansowania z tego tytułu prowadziłyby do dublowania kar. W związku z powyższym wnosimy o wykreślenie ust. 12 z § 8.

10. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca udzielając gwarancji zobowiązuje się do naprawienia wszelkich wad i usterek, które wynikły z przyczyn tkwiących w przedmiocie umowy. Ponadto to Zamawiający w § 11 ust. 1 sam obliguje Wykonawcę do udzielenia takiej gwarancji. W związku z powyższym w przypadku ujawnienia wad lub usterek w przedmiocie zamówienia Zamawiający powinien w pierwszej kolejności skorzystać z uprawnień przysługujących mu z tytułu tejże gwarancji. Wnosimy zatem o zmianę:

a) § 11 ust. 5 z:

„5. Zamawiający ma prawo dochodzić uprawnień z tytułu rękojmi za wady, niezależnie od uprawnień wynikających z gwarancji”

na:

„5. Zamawiający ma prawo dochodzić uprawnień z tytułu rękojmi za wady, niezależnie od uprawnień wynikających z gwarancji, **z tym że uprawnienia z tytułu rękojmi Zamawiający będzie realizował, gdy Wykonawca nie wykona obowiązków z gwarancji**”.

b) wykreślenie ust. 4 z § 11.

11. Dotyczy projektu umowy:

Obecna konstrukcja zapisu § 15 ust. 4 znacznie utrudnia Wykonawcy ewentualne dochodzenie roszczeń. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 15 ust. 4 z:

„4. Spory związane z realizacją umowy o roszczenia cywilnoprawne w sprawach w których zawarcie ugody jest dopuszczalne Strony poddają rozstrzygnięciu poprzez mediacje lub inny polubowny sposób rozwiązania sporu przed Sądem Polubownym przy Prokuraturii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej, wybranym mediatorem albo osobą prowadzącą inne polubowne rozwiązanie sporu”

na:

„4. Spory związane z realizacją umowy o roszczenia cywilnoprawne w sprawach w których zawarcie ugody jest dopuszczalne Strony poddają rozstrzygnięciu poprzez mediacje lub inny polubowny sposób rozwiązania sporu przed Sądem Polubownym przy Prokuraturii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej, wybranym mediatorem albo osobą prowadzącą inne polubowne rozwiązanie sporu. **Wezwanie strony do wskazanej mediacji winno zawierać termin podjęcia przez stronę czynności zmierzających do zawarcia ugody. Jeżeli czynności takie przez stronę nie zostaną podjęte lub/i w terminie 30 dni od wezwania nie dojdzie do zawarcia ugody, celem rozstrzygnięcia sporu, strony mogą wystąpić na drogę sądową**”.

Odpowiedzi Zamawiającego:

Ad. 1.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Ad. 2.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

