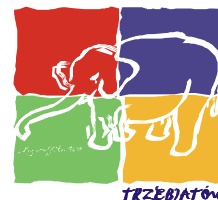


Gmina Trzebiatów

z siedzibą w: **Urząd Miejski w Trzebiatowie**
72 – 320 Trzebiatów, ul. Rynek 1, Tel. 91 38 72 984, fax. 91 38 72 619
e-mail: sekretariat@trzebiatow.pl, www.trzebiatow.pl



Trzebiatów, 13.01.2023 r.

Oznaczenie sprawy: RZ.271.23.2022-2023

WYKONAWCY
ubiegający się o udzielenie zamówienia

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ – nr 4

Gmina Trzebiatów, na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z 11.09.2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022 r. poz. 1710, z późn. zm.) – zwanej dalej „ustawą Pzp”, udziela wyjaśnień treści specyfikacji warunków zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia pn.: „**Przebudowa dróg gminnych w miejscowości wiejskiej Trzebusz, gm. Trzebiatów**” – Ogłoszenie nr 2022/BZP 00517715/01 z dnia 2022-12-28.

Do zamawiającego wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści SWZ następującej treści:

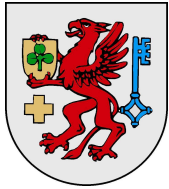
PYTANIE 1

Dotyczy umowy o roboty budowlane - § 7 ust. 5 lit. f

Prosimy Zamawiającego o usunięcie powyższej jednostki zgodnie ze standardami obowiązującymi na innych zadaniach publicznych, dla których jako podstawę do wyrażenia sprzeciwu określono wyłącznie konkretne podstawy jakie Zamawiający wskazał w lit. a - e.

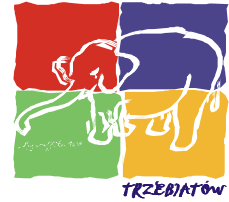
Wyjaśnienia zamawiającego:

Wykonanie części zamówienia przez podwykonawcę lub dalszego podwykonawcę następuje na rzecz wykonawcy, służy jednak spełnieniu zobowiązań zaciągniętych przez wykonawcę w stosunku do zamawiającego, stąd też zamawiający powinien mieć wpływ na treść i sposób realizacji zamówienia w ramach podwykonawstwa. Wyposażenia zamawiającego w taką kompetencję, związane jest z wpływem relacji prawnych pomiędzy uczestnikami procesu inwestycyjnego (wykonawców - podwykonawców - dalszych podwykonawców) na jakość i efektywność realizacji zamówień publicznych. Zamawiający, działając w interesie publicznym, nie powinni pomijać na etapie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego stosownych regulacji, dotyczących stosunków wykonawca – podwykonawca



Gmina Trzebiatów

z siedzibą w: **Urząd Miejski w Trzebiatowie**
72 – 320 Trzebiatów, ul. Rynek 1, Tel. 91 38 72 984, fax. 91 38 72 619
e-mail: sekretariat@trzebiatow.pl, www.trzebiatow.pl



- dalszy podwykonawca, jako kluczowych dla bezpieczeństwa realizowanych zamówień publicznych i niezakłóconego ich wykonywania. Tym samym katalog okoliczności uprawniających do kształtowania zakresu podmiotowego po strony wykonawcy może być otwarty, gdyż zamawiający jest zobowiązany utrzymać wpływ na dobór podmiotów podwykonawczych, za czym przemawiają zasady gospodarowania środkami publicznymi. W związku z powyższym zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisu w § 7 ust. 5 lit. f.

PYTANIE 2

Dotyczy umowy o roboty budowlane - § 12 ust. 2

Prosimy Zamawiającego o wyjaśnienie ile płatności częściowych przewiduje Zamawiający stosownie do treści powyższej jednostki oraz § 11 ust. 2.

Wyjaśnienia zamawiającego:

Zamawiający wskazuje, że § 11 ust. 2 oraz § 12 ust. 2 należy interpretować łącznie i nie zachodzi między nimi sprzeczność. Przepis § 11 ust. 2, biorąc również pod uwagę ust. 5, przewiduje dwie płatności jedynie „wstępnie”, zaś § 12 ust. 2 uzupełnia zasady rozliczeń poprzez możliwość fakturowania częściowego robót, za wykonany zakres robót, jednak nie częściej niż raz w miesiącu, proporcjonalnie do zakresu i postępu robót. Tym samym płatności częściowe mogą następować nie częściej niż raz w miesiącu.

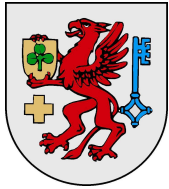
PYTANIE 3

Dotyczy umowy o roboty budowlane - § 12 ust. 7

Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie iż prawo do odmowy odbioru i w dalszej konsekwencji naliczenia kary umownej za niedotrzymanie terminu odnosi się wyłącznie do sytuacji stwierdzenia usuwalnych wad istotnych. Zgodnie bowiem z utrwaloną praktyką oraz orzecznictwem sądów polskich tylko istnienie wad istotnych tj. uniemożliwiających użytkowanie przedmiotu umowy zgodnie z przeznaczeniem może skutkować odmową odbioru przez zamawiającego.

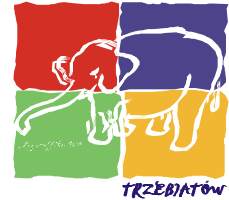
Wyjaśnienia zamawiającego:

Wbrew treści zapytania praktyka oraz orzecznictwo sądów polskich nie ograniczają możliwości odmowy odbioru prac przez zamawiającego od istnienia wyłącznie wad istotnych. Przepisy dotyczące wydania i odbioru określone w art. 643 k.c. są przepisami o charakterze względnie obowiązującym. W związku z tym strony mogą w umowie wskazać



Gmina Trzebiatów

z siedzibą w: **Urząd Miejski w Trzebiatowie**
72 – 320 Trzebiatów, ul. Rynek 1, Tel. 91 38 72 984, fax. 91 38 72 619
e-mail: sekretariat@trzebiatow.pl, www.trzebiatow.pl



szczegółowo podstawy upoważniające do odmowy odbioru robót (por. uzasadnienie wyroku SN z dnia 15 lutego 2018 IV CSK 286/17 w którym wyraźnie wskazano na dopuszczalność określenia w umowie podstaw odmowy odbioru, np. poprzez ich zawężenie do stwierdzenia określonych wad). Zatem strony mogą w umowie określić umowny tryb dokonywania oceny gotowości przedmiotu robót do odbioru oraz znaczenia stwierdzanych wad dla przebiegu odbioru i możliwości odmowy jego dokonania. Umowa taka nie narusza granic zasady swobody umów (art. 353 1 k.c.). Strony mogą zatem określić także sposób oceny znaczenia dla treści łączącego je stosunku prawnego i aktualizacji wzajemnych praw i obowiązków, poszczególnych oświadczeń (np. mających wskazywać na zakończenie robót i przedstawienie oraz wskazać jakie znaczenie dla ustalenia daty zakończenia robót przypisać należy stwierdzonym przez zamawiającego w toku czynności odbiorowych wadom robót. (por. - wyrok z uzasadnieniem Sąd Apelacyjny w Szczecinie z 2018-11-27, I AGa 205/18, Portal orzeczeń sądów powszechnych).

Obowiązek odbioru powstaje wówczas, gdy sam akt wydania dzieła przez przyjmującego zamówienie czyni zadość ustalonym w umowie wymogom (komentarz do art.643kc Fras Mariusz (red.), Habdas Magdalena (red.), Kodeks cywilny. Komentarz. Tom IV. Zobowiązania. Część szczególna (art. 535-764(9) Lex). Jeżeli zatem strony określiły w umowie miejsce albo sposób wydania dzieła, obowiązek jego odbioru powstaje dopiero, kiedy następuje zgodnie z dokonanymi ustaleniami. Tym samym nie można uznać aby § 12 ust. 7 był sprzeczny z przepisami lub przyjętą praktyką.

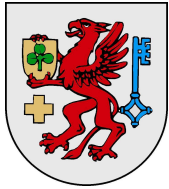
PYTANIE 4

Dotyczy umowy o roboty budowlane - § 16 ust. 7

Prosimy o korektę powyższej jednostki redakcyjnej o określenie Stron jako uprawnionych do odszkodowania uzupełniającego.

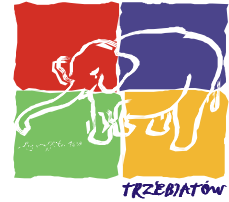
Wyjaśnienia zamawiającego:

Wniosek nie może zostać uwzględniony, gdyż niezależnie od treści umowy, wykonawcy przysługują wobec zamawiającego roszczenia odszkodowawcze w razie wystąpienia przesłanek odpowiedzialności odszkodowawczej określonych w kodeksie cywilnym, zaś wobec braku uprawnień wykonawcy do naliczenia zamawiającemu kar umownych nie zachodzą podstawy do przyznania wykonawcy uprawnienia do dochodzenia „odszkodowania uzupełniającego” ponad wysokość tych kar. Takowe uprawnienie może przysługiwać tylko w razie zastrzeżenia na rzecz strony umowy prawa do dochodzenia kar umownych, czego wzór umowy po stronie wykonawcy nie przewiduje, gdyż obowiązki zamawiającego mają



Gmina Trzebiatów

z siedzibą w: **Urząd Miejski w Trzebiatowie**
72 – 320 Trzebiatów, ul. Rynek 1, Tel. 91 38 72 984, fax. 91 38 72 619
e-mail: sekretariat@trzebiatow.pl, www.trzebiatow.pl



charakter pieniężny, zaś kara umowa może zaś zostać zastrzeżona tylko na wypadek uchybień w wykonaniu obowiązków niepieniężnych. Prawo dochodzenia „odszkodowania uzupełniającego ponad wysokość kwoty kar umownych” dotyczy zatem tylko sytuacji, gdy umowa przewiduje możliwość naliczenia kar umownych i tylko gdy kwota naliczonej kary umownej nie pokrywa w całości zaistniałej szkody. Wzór umowy nie przewiduje zaś możliwości naliczenia kar umownych przez wykonawcę wobec zamawiającego, gdyż obowiązki zamawiającego mają charakter pieniężny. Proponowana zmiana jest zatem bezprzedmiotowa i nie miałyby wpływu na sytuację prawną wykonawcy, któremu i tak przysługują roszczenia odszkodowawcze, o ile zaistnieją kodeksowe przesłanki takiej odpowiedzialności tj. szkoda, zdarzenie wywołujące szkodę oraz związek przyczynowo skutkowy między zdarzeniem wywołującym szkodę a szkodą.

Postanowienia końcowe:

Zgodnie z art. 284 ust. 6 ustawy Pzp, treść zapytań wraz z wyjaśnieniami zamawiający udostępnia, bez ujawniania źródła zapytania, na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Zatwierdził:

Burmistrz Trzebiatowa

Józef Domański