



# WÓJT GMINY MIEŚCISKO

Mieścisko, dnia 21 marca 2022 r.

ZP.271.10.2022

## Wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia

Działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r., poz. 1129 ze zm.), Zamawiający przekazuje Wykonawcom ubiegającym się o przedmiotowe zamówienie treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia wraz z wyjaśnieniami Zamawiającego:

### Pytanie nr 1

§ 2 ust. 2 – zapis o pełnej odpowiedzialności za następstwa nieszczęśliwych wypadków wobec pracowników, Wykonawcy i osób trzecich – powinien zostać ograniczony do wypadków będących następstwem nieprawidłowego wykonania umowy (np. zabezpieczenia terenu prac) – zapis w umowie jest mało precyzyjny - proszę o wyjaśnienie i zmianę zapisu na zgodną z obowiązującymi przepisami.

Odpowiedź Zamawiającego

*Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za szkody oraz następstwa nieszczęśliwych wypadków wobec pracowników, Wykonawcy i osób trzecich, a także wobec terenu znajdującego się wokół terenu placu budowy powstałe w związku z prowadzonymi robotami, w tym także ruchem pojazdów oraz wszelkie szkody będące następstwem niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy, które to szkody Wykonawca zobowiązuje się pokryć w pełnej wysokości.*

Zamawiający uznaje przedmiotowy zapis za prawidłowy.

### Pytanie nr 2

§ 3 ust. 11 – zapis urwany – czy to jakaś omyłka?

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający skreśla z umowy zapis § 3 ust. 11.

### Pytanie nr 3

§ 6 ust. 17 – Zamawiający nie może uzależniać zapłaty należnego wynagrodzenia w całości od dnia odbioru Inwestycji przez Beneficjenta - proszę o wyjaśnienie i zmianę zapisu na zgodną z obowiązującymi przepisami.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający zapewnia, że zapewnienie, że zapłata wynagrodzenia Wykonawcy Inwestycji w całości nastąpi po wykonaniu inwestycji w terminie nie dłuższym niż 35 dni od dnia odbioru Inwestycji przez Beneficjenta.

W wyroku z 26 kwietnia 2019 r. (V CSK 80/18) Sąd Najwyższy uznał, że nie jest sprzeczne z naturą umowy o roboty budowlane uzależnienie wypłaty wynagrodzenia od braku wad przedmiotu zamówienia. Za dopuszczalne uznać należy zatem postanowienia umowy o zapłacie dopiero po uzyskaniu bezusterkowego odbioru robót. Jako Beneficjenta należy tutaj rozumieć Gminę Mieścisko – beneficjenta środków finansowych z z Programu Rządowy Fundusz Polski Ład: Program Inwestycji Strategicznych.

Zamawiający pozostawia powyższy zapis bez zmian.



#### Pytanie nr 4

§ 11 ust. 1, 2 i 3 – zapisy sprzeczne z orzecnictwem, ponieważ w razie wykonania prawa odstąpienia co do całości umowy to należy przyjąć, że łączące Strony obowiązki umowne nie obowiązują. Nie może być kumulowana kara umowna przewidziana za nienależyte wykonanie zobowiązania, np. kara umowna za opóźnienie w wykonaniu zobowiązania i kara umowna za niewykonanie zobowiązania. Jedynie gdy dojdzie do częściowego odstąpienia od umowy, możliwe jest jednocześnie dochodzenie kary umownej za opóźnienie (w wykonanej części umowy) i kary za odstąpienie co do niewykonanej części umowy - proszę o wyjaśnienie i zmianę zapisu na zgodną z obowiązującymi przepisami.

#### Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający wyjaśnia, że kara umowna służy naprawieniu szkody wyrządzonej na skutek niewykonania bądź nienależytego wykonania zobowiązania. Odstępujący od umowy może oprócz dochodzenia zwrotu spełnionego świadczenia, domagać się naprawienia szkody wynikłej z niewykonania zobowiązania. Na skutek odstąpienia od umowy upada nie wygasa obowiązek zapłaty kary umownej. Po pierwsze, odstąpienie od umowy prowadzi do powstania fikcji prawnej w której ustawodawca nakazuje traktowanie umowy jak nie zawartej. Odstąpienie od umowy nie prowadzi zatem do całkowitego wygaśnięcia umowy, lecz jedynie unicestwienia istotnych postanowień umowy. Użyty w art. 395 § 2 kc zwrot „umowa uważana jest za nie zawartą” akcentuje element fikcji prawnej koniecznej w sytuacji, gdy umowa została w znacznym stopniu wykonana (Tak również: Wyrok SN z dnia 5 października 2006 roku, sygn. akt: IV CSK 157/06, OSN 2007, nr 7 -8, poz. 114. oraz powołane w nim orzecznictwo. Zob. także: Wyrok SN z dnia 7 lutego 2007 roku, sygn. akt: III CSK 288/06, LEX nr 274191, M. Warciński, Glosa do Wyroku SN z dnia 5 października 2006 roku, OSP 2007, nr 12, poz. 142).

Mając powyższe na uwadze, Zamawiający pozostawia zapis § 11 bez zmian.

#### Pytanie nr 5

§ 14 ust. 1 pkt 2 (błąd w numeracji) – niejasny zapis co do zwłoki w stosunku do terminów wykonania poszczególnych części Umowy określonej w harmonogramie- może żądać kary umownej w wysokości 5% wynagrodzenia brutto za każdy przypadek – tu. może chodzić o zwłokę przekraczająca 15 dni na każdej części – 5 % w każdym przypadku – co jest nie do zaakceptowania, ponieważ każde 15 dni zwłoki daje nam wysoką karę - proszę o wyjaśnienie i zmianę zapisu na zgodną z obowiązującymi przepisami.

#### Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający poprawi numerację § 14.

Zamawiający zmienia zapis kary umowne za zwłokę w stosunku do wykonania poszczególnych części Umowy: „za zwłokę w wykonaniu poszczególnych części Umowy określonych w Harmonogramie Rzeczowo-Finansowym, w wysokości w wysokości 0,2 % całkowitego wynagrodzenia brutto za każdy dzień, zwłoka będzie liczona w stosunku do zaakceptowanego harmonogramu rzeczowo – finansowego, stanowiącego załącznik do niniejszej umowy.

#### 1. Zamawiający może naliczyć Wykonawcy kary umowne:

- 1) za zwłokę w wykonaniu poszczególnych części Umowy określonych w Harmonogramie Rzeczowo-Finansowym, w wysokości w wysokości 0,2 % całkowitego wynagrodzenia brutto za każdy dzień, zwłoka będzie liczona w stosunku do zaakceptowanego harmonogramu rzeczowo – finansowego, stanowiącego załącznik do niniejszej umowy
- 2) za zwłokę w terminie wykonania umowy w stosunku do terminu zakończenia przedmiotu zamówienia w wysokości 0,2 % całkowitego wynagrodzenia brutto za każdy dzień, zwłoka będzie liczona w stosunku do zaakceptowanego harmonogramu rzeczowo – finansowego, stanowiącego załącznik do niniejszej umowy.



- 3) *za zwłokę w usunięciu wad i usterek stwierdzonych w protokole odbioru lub w okresie gwarancji i rękajmi wysokości 0,2 % całkowitego wynagrodzenia brutto za każdy dzień,*
- 4) *0,2 % całkowitego wynagrodzenia brutto w przypadku braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom*
- 5) *0,5% całkowitego wynagrodzenia brutto w przypadku wprowadzenia na plac budowy niezgłoszonego podwykonawcy, za każdy stwierdzony przypadek,*
- 6) *0,1 % całkowitego wynagrodzenia brutto w przypadku nieprzedłożenia do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub projektu jej zmiany, za każdy stwierdzony przypadek,*
- 7) *0,1 % całkowitego wynagrodzenia brutto w przypadku nieprzedłożenia poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany,*
- 8) *0,1 % całkowitego wynagrodzenia brutto w przypadku braku zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty, za każdy stwierdzony przypadek,*
- 9) *0,1 % całkowitego wynagrodzenia brutto w przypadku naruszenia obowiązków określonych w § 4 – za każdy stwierdzony przypadek*
- 10) *za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy – w wysokości 20 % całkowitego wynagrodzenia brutto.*

#### **Pytanie nr 6**

§ 14 ust. 1 pkt 3 – wysoka kara umowna - proszę o wyjaśnienie i zmniejszenie wysokości kary umownej.

Odpowiedź Zamawiającego

Kara umowna pozostaje bez zmian.

#### **Pytanie nr 7**

§ 14 ust. 4 – zapis nie do zaakceptowania – w postaci kary umownej w wysokości otrzymanego dofinansowania na realizację zadania - proszę o wyjaśnienie wraz z podaniem orzecznictwa i przepisów pozwalających na taki zapis. Jednocześnie wnoszę o zmianę zapisu na zgodną z obowiązującymi przepisami.

Odpowiedź Zamawiającego

Kara umowna pozostaje bez zmian. Z dotychczasowej praktyki Zamawiającego wynika, że zapis jest zgodny z prawem.

Niniejsze pismo staje się treścią SWZ.

Z poważaniem

*Wójt Gminy Mieścisko*

*mgr Przemysław Renn /-/*

Sprawę prowadzi: Kierownik Referatu Inwestycji i Infrastruktury – Magdalena Walkowiak,  
[m.walkowiak@miescisko.nowoczesnagmina.pl](mailto:m.walkowiak@miescisko.nowoczesnagmina.pl)

