



Kraków, 01.04.2016r.

ZDW/PW/2016/ ~~1967~~ / DN4 BJ  
Znak sprawy: ZDW-DN-4-271-18/16

**Wg rozdzielnika**

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na: **Obwodnica Waksmund-Ostrowsko-Łopuszna – zaprojektowanie i wykonanie robót budowlanych (nr sprawy ZDW-DN-4-271-18/16).**

- I. Zamawiający - Zarząd Dróg Wojewódzkich w Krakowie zgodnie z art. 38 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r. (tekst jednolity DZ. U. z 2015 r. poz. 2164, zwanej dalej ustawą Pzp), udziela poniżej odpowiedzi na wnioski o wyjaśnienie treści SIWZ, które wpłynęły do Zamawiającego:

**Pytanie nr 1**

*Dot. par. 2 projektu umowy: - Co w przypadku rozbieżności pomiędzy poszczególnymi dokumentami? Prosimy o określenie pierwszeństwa dokumentów.*

**Odpowiedź**

Zamawiający nie dopuszcza rozbieżności pomiędzy dokumentami wskazanymi w § 2 wzoru umowy.

**Pytanie nr 2**

*Dot. par. 7 ust. 1 umowy: co w przypadku, gdy podmiot trzeci, na wejście którego na teren budowy zezwoli Zamawiający, spowoduje uszkodzenia robót Wykonawcy? Ponadto jak w takim przypadku należy interpretować treść par. 7 ust. 1 w odniesieniu do kosztów oraz czasu na ukończenie przedmiotu umowy i ewentualnych uzasadnionych roszczeń Wykonawcy?*

**Odpowiedź**

Zgodnie z zapisem zdania drugiego § 7 ust.1 wzoru umowy w przypadku wyrażenia zgody przez Zamawiającego uzgodnienie kwestii współpracy na terenie budowy Zamawiający pozostawia w gestii Wykonawców, w tym ustalenie kwestii warunków i odpowiedzialności za prowadzenie robót na terenie budowy. Dotyczy to również ewentualnych szkód w robotach Wykonawcy.

Zamawiający wskazał ponadto, że z tytułu wykonywania robót o których mowa w § 7 wzoru umowy, Wykonawcy nie będą przysługiwać żadne roszczenia.

**Pytanie nr 3**

*Dot. par 9 ust. 3 pkt 2 ppkt 6) lit. b) projektu umowy: wnosimy o podanie podstawy prawnej zapisu niniejszego punktu umowy. W przypadku braku takowej, wnosimy o wykreślenie niniejszego punktu jako niezgodnego z obowiązującymi przepisami prawa - swobody zawierania umów pomiędzy przedsiębiorcami, a także PZP. Zamawiający nie jest uprawniony do ingerowania w umowy zawierane przez Wykonawcę z Podwykonawcami w zakresie tworzenia zabezpieczenia należytego wykonania, zatem w świetle przepisów PZP niniejszy zapis winien zostać wykreślony.*

**Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie przedmiotowego postanowienia z wzoru umowy.

Zgodnie z art. 143c ustawy Pzp oraz art. 647<sup>1</sup> KC Zamawiający jest odpowiedzialny za zapłatę wynagrodzenia należnego Podwykonawcom. W orzecznictwie sądowym brak jednolitości stanowisk (np. wyrok SO w Krakowie z dnia 16.05.2015r. sygnatura akt XII Ca 10/15), czy Zamawiający ponosi odpowiedzialność za inne należności Wykonawcy względem Podwykonawcy takie jak np. potrącenia dokonywane przez Wykonawcę z należności z tytułu wynagrodzenia Podwykonawcy. W związku z powyższym zapis § 3 ust. 2 ppkt 6) lit. b) wzoru umowy stanowi zabezpieczenie Zamawiającego przed solidarną odpowiedzialnością za zapłatę Podwykonawcom.

Ponadto wskazuje się, że na podstawie przepisów art. 143b ust 3 pkt 1 oraz art. 143d ust 1 pkt 6 ustawy Pzp Zamawiający uprawniony jest do określenia w SIWZ wymagań odnośnie zawierania umów

o podwykonawstwo związanych z realizacją zamówienia będącego przedmiotem prowadzonego postępowania.

#### **Pytanie nr 4**

*Wnosimy o podanie podstawy prawnej, żądania dostarczenia od Wykonawcy Szczegółowej Kalkulacji Cenowej. Wynagrodzenie zawarte w Kontrakcie jest ryczałtowe, zatem zgodnie z obowiązującymi przepisami i zasadami rozliczania ryczałtu, Wykonawca podaje tylko jedną ostateczną cenę za wykonanie przedmiotu umowy. Rozliczenia następują na podstawie zaawansowania wykonanych robót. Podobna sytuacja ma miejsce z podwykonawcami, którzy mając umowy z wynagrodzeniem ryczałtowym rozliczani są na podstawie zaawansowania wykonanych prac, tym samym nie ma obowiązku tworzenia jakichkolwiek kosztorysów ani też Szczegółowych Kalkulacji Cenowych.*

#### **Odpowiedź**

Wymóg żądania od Wykonawcy Szczegółowej Kalkulacji Cenowej wynika z zapisów treści umowy. Szczegółowa Kalkulacja Cenowa jest niezbędna do rozliczeń stanowiących podstawy do wystawiania faktur przejściowych i oszacowania wartości robót wykonanych w poszczególnych okresach rozliczeniowych.

Szczegółowa Kalkulacja Cenowa umożliwi rzetelne rozliczenie robót w trakcie realizacji umowy i określenie procentowego zaawansowania.

#### **Pytanie nr 5**

*Dot. par. 14 ust. 1 pkt 1) i 2) projektu umowy:- Wnosimy o zmianę z "opóźnienia" na zwłokę. Wykonawca nie może odpowiadać za opóźnienia w dotrzymaniu terminów umownych zależne np. od Zamawiającego. Na poparcie niniejszego stanowiska można wskazać wyrok SN z dnia z 17.06.2003 r.. III CKN 122/01: "Kara umowna ma na celu naprawienie szkody poniesionej przez wierzyciela na skutek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. W art. 483 § 1 k.c. wyraźnie mowa jest o naprawieniu szkody, które następuje przez zapłatę kary umownej, a w art. 484 § 1 k.c. ustawodawca wskazuje, że kara umowna należy się bez względu na wysokość poniesionej szkody. Ustawowe określenie "bez względu na wysokość poniesionej szkody" nie może być utożsamiane z określeniem "niezależnie od poniesienia szkody". Ponadto zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego z dnia 16 stycznia 2013 roku, sygnatura akt II CSK 331/2012 za opóźnienia, które są wynikiem złych warunków atmosferycznych w trakcie realizacji kontraktów na roboty budowlane nie powinna być naliczona kara umowna za ten okres. Z sentencji tego wyroku wynika, że zła pogoda wyłącza odpowiedzialność wykonawcy, skoro nie ma on z tego powodu możliwości ukończenia robót w terminie. Jednostronny w tym zakresie jest także pogląd Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, który we wzorze umów na roboty budowlane umieścił kary za zwłokę, nie opóźnienie, jako element dobrych praktyk w przedmiocie przygotowania umów w sprawie zamówień publicznych.*

#### **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu § 14 ust. 1 pkt 1) i 2) wzoru umowy w sposób wskazany w pytaniu.

Zamawiający wyjaśnia, że w świetle treści § 16 ust.1 pkt 2 wzoru umowy, w przypadku wystąpienia okoliczności niezależnych od Wykonawcy, jeżeli zostanie to wykazane przez Wykonawcę, termin wykonania zamówienia może ulec przedłużeniu o czas trwania tych okoliczności i tym samym za ten okres nie będą naliczane kary umowne.

- II. Ponadto Zamawiający informuje, iż zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy PZP prostuje omyłki pisarskie zaistniałe w numeracji punktów § 11 ust.2 po pkt 1) wzoru umowy, w związku z czym Zamawiający niniejszym wprowadza w załączeniu do niniejszego pisma zamienne strony nr 15 i 16 wzoru umowy – zał. nr 10 SIWZ (oznaczone datą 01.04.2016r.)

Niniejsze pismo staje się częścią Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

#### **Otrzymują:**

1 x adresat wg. rozdzielnika  
1 x DN-4 a/a  
www.zdw.krakow.pl

p.o. DYREKTOR  
mgr inż. Marta Maj