



SZPIT ZBAH PUP
21.12.09

Gmina Zabkowice Śląskie
ul. 1 Maja 15
57-200 Zabkowice Śląskie

tel. 74 8165-317

fax: 74 8155-445

e-mail: szymanska@zabkowiceslaskie.pl

Prośba o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej SIWZ)

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na zadanie pn.:
„Przebudowa i adaptacja budynku świetlicy wiejskiej w Kozińcu”.
Znak sprawy ZP. 341 – 23 / 2009

Zgodnie z ustawą z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, z późn. zm. (dalej ustawa Pzp) art. 38 ust.1 i 2, zwracam się do Zamawiającego z prośbą o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej SIWZ) dotyczącej przedmiotowego zamówienia publicznego na roboty budowlane.

1. Czy Zamawiający określając warunki płatności (kredytowanie), nie narusza art. 7 ust. 1 ustawy Pzp, poprzez faworyzowanie wykonawców zamożnych, chcących kredytować Zamawiającego ?

Zamawiający w SIWZ - Rozdział IV. Termin realizacji zamówienia i warunki płatności, określił termin płatności w następujący sposób: **Wykonanie robót płatne po przedłożeniu faktury końcowej obejmującej całość zadania, następnie w projekcie umowy, stanowiącym załącznik nr 6 do SIWZ, w § 15 Rozliczenie robót, potwierdza ten termin płatności, który dla przedmiotowego zadania będzie wynosił ok. 7 m-cy.**

Opiniem Wykonawcy powyższe zapisy, dotyczące 7-mio miesięcznego terminu płatności, naruszają bądź są sprzeczne z:

1. Art. 14 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. **Pzp**, w związku z art. 353¹ i art. 5 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. **Kodeks cywilny**¹ (dalej k.c.), w związku z art. 5 i art. 9 ustawy z dnia 12 czerwca 2003 r. **o terminach zapłaty w transakcjach handlowych**¹ (Dz.U. z 2003r. nr 139 poz. 1323 z późn. zm.), w związku z ustawą z dnia 30 czerwca 2005 roku **o finansach publicznych** (Dz. U. 2005 Nr 249 poz.2104), w związku z art.16. 1. i art. 16.2 ustawy z dnia 17 grudnia 2004 r. **o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych** (Dz. U. z

2005 r. Nr 14, poz. 114), w myśl dyspozycji ujętych w poszczególnych przepisach prawnych rangi ustawowej, a zwłaszcza w:

Art. 14. uPzp - Do czynności podejmowanych przez zamawiającego i wykonawców w postępowaniu o udzielenie zamówienia stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (Dz. U. Nr 16, poz. 93, z późn. zm.), jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

Art. 353¹ k.c. Strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego.

Art. 5. k.c. Nie można czynić ze swego prawa użytku, który by był sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego. Takie działanie lub zaniechanie uprawnionego nie jest uważane za wykonywanie prawa i nie korzysta z ochrony.

Ustawa z dnia 12 czerwca 2003 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych¹ (Dz.U. z 2003r. nr 139 poz. 1323 z późn. zm.).

Obowiązująca od 1 stycznia 2004 r. ustawa z 12.06.2003 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych została wprowadzona jako jeden z elementów harmonizacji naszego ustawodawstwa z prawem Unii Europejskiej, w szczególności z postanowieniami dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady Unii Europejskiej z 29.06.2000 r. **w sprawie zwalczania opóźnień w płatnościach w transakcjach handlowych** (Dyrektywa nr 2000/35/WE).

Ratio legis ustawy o terminach zapłaty w transakcjach handlowych polega na tym, iż **potrzebne jest przeciwdziałanie niepożądanym, a utrwalonym w życiu gospodarczym praktykom**, polegającym na **długotrwałym kredytowaniu silnych podmiotów kosztem słabszych**, przez narzucanie im umów z odroczonego terminem płatności.

a) **Art. 5. ustawy** - Jeżeli strony w umowie przewidziały termin płatności dłuższy niż 30 dni, wierzyciel może żądać odsetek ustawowych za okres począwszy od 31 dnia po spełnieniu swojego świadczenia niepieniężnego i doręczeniu dłużnikowi faktury lub rachunku - do dnia zapłaty, ale nie dłuższy niż do dnia wymagalności świadczenia pieniężnego.

b) **Art. 9. ustawy** Nie można przez czynność prawną pomiędzy stronami wyłączyć lub ograniczyć powyższych uprawnień wierzyciela. Jeśli taka czynność miała jednak miejsce to jest ona nieważna.

art. a) Jeżeli termin płatności został ustalony na dłuższy niż 30 dni, wierzyciel może domagać się od swojego dłużnika zapłaty odsetek ustawowych za okres od 31 dnia po spełnieniu swojego świadczenia niepieniężnego, do dnia zapłaty, ale nie dłużej niż do dnia wymagalności świadczenia pieniężnego.

Na uwagę zasługuje powołany wyżej zwrot, że „wierzyciel może” żądać opisanych wyżej odsetek ustawowych od dłużnika, co przy zastosowaniu wykładni gramatycznej mogłoby sugerować, że jest to jego uprawnienie, a nie obowiązek. Jednak praktyka związana z interpretowaniem tego typu zapisów (zwłaszcza przez organy kontroli skarbowej) jest inna, zaś zapis „może” interpretowany jest jako „musi”.



ad. d) Strony transakcji handlowej, nie mogą np. w umowie, postanowić o wyłączeniu lub o ograniczeniu uprawnień wierzyciela wynikających z ustawy o terminach zapłaty w transakcjach handlowych.

Podobnie należy ocenić **postanowienia umowne mające na celu obejście przepisów ustawy o terminach zapłaty w transakcjach handlowych**. Z treści przepisu art. 58 k.c. wynika bowiem konieczność zrekonstruowania w drodze wykładni funkcjonalnej przepisów i norm prawnych, całości zakazów wynikających z systemu prawnego, a nie jedynie z konkretnego przepisu ustawy. Pod pojęciem obejścia prawa rozumieć należy czynność nieobjętą zakazem prawnym, ale przedsięwziętą w celu osiągnięcia skutku zakazanego przez prawo, lecz również usiłowanie osiągnięcia skutku sprzecznego z prawem przy pomocy czynności przez prawo dozwolonej, gdy ustawodawca stawia ograniczenia dla osiągnięcia określonego skutku.

Sprzeczność z prawem jako przyczyna nieważności dotyczy czynności bezpośrednio objętej zakazem prawnym, czynności przedsięwziętej w celu osiągnięcia skutku zakazanego przez prawo oraz do czynności prawnej zmierzającej w sposób przez ustawę nieprzewidziany do skutku dozwolonego przez ustawę, gdy prawo uważa ten sposób osiągnięcia skutku prawnego za wyłączny. Mechanizm działania ustawy opiera się na konstrukcji art. 56 k.c., który wprowadza obiektywizację następstw czynności prawnej. W następstwie zastosowania art. 56 k.c. umowa wywoła nie tylko skutki w niej wyrażone, lecz również te, które wynikają z ustawy (w zakresie odsetek). Zatem treść stosunku zobowiązaniowego będzie bogatsza niż treść samej czynności prawnej o ustawowe konsekwencje faktu jej zawarcia. Obowiązek odsetkowy powstanie więc wprost z ustawy niezależnie od tego, w jaki sposób strony uregulują kwestie dotyczące odsetek, oczywiście w zakresie objętym unormowaniem ustawy o terminach zapłaty w transakcjach handlowych. Strony nie mogą zaś zamieścić postanowień umownych, które zmierzałyby do wyeliminowania powstania odsetek w sytuacjach, z których zaistnieniem ustawa o terminach zapłaty w transakcjach handlowych wiąże powstanie obowiązku odsetkowego.

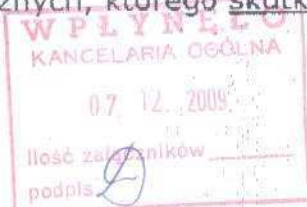
Ustawa z dnia 30 czerwca 2005 roku o finansach publicznych (Dz. U. 2005 Nr 249 poz.2104), wg tej ustawy Zamawiający zobowiązany jest do zachowania dyscypliny budżetowej. Zawieranie przez sektor finansów publicznych (takim jest Gmina Ząbkowice Śląskie) umów z odroczonymi terminami płatności przekraczającymi ustawowy próg 30 dni rodzą zobowiązanie do zapłaty odsetek.

Ustawa z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (Dz. U. z 2005 r. Nr 14, poz. 114).

Art. 16. 1. Naruszeniem dyscypliny finansów publicznych jest niewykonanie zobowiązania jednostki sektora finansów publicznych, którego skutkiem jest zapłata odsetek, kar lub opłat.

2. Naruszeniem dyscypliny finansów publicznych jest dopuszczenie przez kierownika jednostki sektora finansów publicznych do niewykonania zobowiązania jednostki, którego termin płatności upłynął, wskutek zaniedbania lub niewypełnienia obowiązków w zakresie kontroli finansowej.

Powyższe dyspozycje do art. 16 ustawy, jednoznacznie wskazują, że naruszeniem dyscypliny finansów publicznych jest niewykonanie zobowiązania jednostki sektora finansów publicznych, którego skutkiem jest zapłata odsetek.



W kontekście powyższych argumentów nie może umknąć fakt, iż udzielenie Gminie Ząbkowice Śląskie 210-dniowego kredytu (odroczenie płatności), jest **wymuszeniem** na Wykonawcy i narusza zasadę swobody zawierania umów, zasady współzycia społecznego a także faworyzowanie zamożnych wykonawców (nierówne traktowanie i utrudnianie uczciwej konkurencji).

ad I. - w związku z powyższym Wykonawca prosi Zamawiającego o:

Zmianę warunku zawartego w § 15 pkt 2 projektu umowy i wprowadzenia zapisu o zapłacie za wykonane roboty w cyklu 30 dniowym jak to jest praktykowane w zamówieniach publicznych o roboty budowlane. Ponadto zmiana treści § 15 pkt 2 projektu umowy wyeliminuje wątpliwość Wykonawcy co do równego traktowania przez Zamawiającego wszystkich wykonawców z zachowaniem uczciwej konkurencji.

II. a) Proszę o wyjaśnienie, dlaczego Zamawiający w projekcie umowy załącznik nr 6 do SIWZ - w § 11 pkt 2 żąda od Wykonawcy rażąco wygórowanej kwoty wynagrodzenia brutto, żądając jednocześnie od Wykonawcy uznania tej wartości za normalną i niewygórowaną?

b) proszę o wyjaśnienie, dlaczego Zamawiający w projekcie umowy, § 11 - **Kary umowne**, wprowadza jednostronną odpowiedzialność za wykonanie przedmiotu umowy?

c) proszę o wyjaśnienie, dlaczego projekt umowy jest tak mało precyzyjny w stosunku do treści SIWZ?

ad. a) zdaniem Wykonawcy jest to wartość **rażąco wygórowana**, bo nie znajduje uzasadnienia ekonomicznego i narusza interesy Wykonawcy oraz **dobrze obyczaje**.

ad. b) zdaniem Wykonawcy, takie traktowanie strony umowy jest **dyskryminujące i sprzeczne z obowiązującym prawem**, a w szczególności z naruszeniem **zasady równości**.

ad. c) Zamawiający w treści SIWZ w **rozdziale III. Opis przedmiotu zamówienia, umieścił poniższy tekst:**

III.A Przedmiot zamówienia:

Przedmiotem inwestycji jest przebudowa świetlicy w Kozieńcu - etap II.

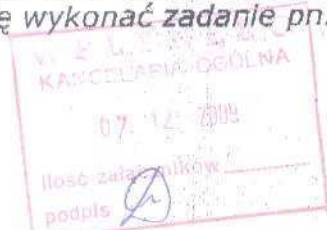
I. Zakres przedmiotu zamówienia obejmuje:

- 1) Roboty budowlane.
- 2) Roboty elektryczne.
- 3) Roboty sanitarne.

Szczegółowy zakres robót określa projekt techniczny, przedmiar cz. 1 i 2 oraz specyfikacja techniczna wykonania i odbioru robót budowlanych z **wyłączeniem I etapu „Przebudowa świetlicy w Kozieńcu” (dach)...**

Zarówno w:

- a) treści ogłoszenia (numer ogłoszenia: 219989 - 2009; data zamieszczenia: 24.11.2009), SIWZ (zaproszenie do składania ofert) w trybie przetargu nieograniczonego na robotę budowlaną poniżej 5.150.000 euro: **„Przebudowa i adaptacja budynku świetlicy wiejskiej w Kozieńcu”**,
- b) projekcie umowy § 2: Zamawiający zamawia, a Wykonawca przyjmuje i zobowiązuje się wykonać zadanie pn.:



„Przebudowa i adaptacja budynku świetlicy wiejskiej w Kozińcu” zwaną dalej przedmiotem umowy,

c) STWIOR

SZCZEGÓŁOWA SPECYFIKACJA TECHNICZNA WYKONANIA I ODBIORU ROBÓT BUDOWLANYCH. WYMAGANIA OGÓLNE. CPV 45000000-7

„Remont wieżby dachowej, przebudowa i adaptacja budynku świetlicy w Kozińcu”

1. WSTĘP

1.1. Przedmiot Specyfikacji Technicznej ST

Szczegółowa Specyfikacja Techniczna - Wymagania Ogólne odnosi się do wymagań wspólnych dla poszczególnych wymagań technicznych dotyczących wykonania i odbioru robót, które zostaną wykonane w ramach zadania: „Remont wieżby dachowej, przebudowa i adaptacja budynku świetlicy w Kozińcu.”

Roboty należy wykonywać zgodnie z wykonanym projektem budowlanym.

1.2. Zakres stosowania ST (wszystkich, dopisek Wykonawcy)

Specyfikacje Techniczne stanowią część Dokumentów Przetargowych i należy je stosować w zleceniu i wykonaniu robót budowlanych, które będą wykonywane na dachu i poddaszu budynku Szkoły Podstawowej w Braszowicach. ???,

Zdaniem Wykonawcy przedmiot zamówienia został opisany nieprecyzyjnie, Zamawiający ogłosił przetarg na realizację II-go etapu inwestycji, fakt ten nie znajduje potwierdzenia w opublikowanej dokumentacji przetargowej. Dodatkowo umieszczone na stronie internetowej Zamawiającego STWIOR nie dotyczą przedmiotowego zadania.

- Jedną z fundamentalnych zasad prawa cywilnego jest przestrzeganie zasad współzycia społecznego. Wyraża to klauzula generalna zawarta w art. 5 kc:

„Nie można czynić ze swego prawa użytku, który by był sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współzycia społecznego. Takie działanie lub zaniechanie uprawnionego nie jest uważane za wykonywanie prawa i nie korzysta z ochrony.”

O randze tej zasady świadczy fakt, iż ustawodawca wprowadza sankcję nieważności z mocy prawa czynności prawnej sprzecznej z tymi zasadami (art. 58 § 2 kc: „Nieważna jest czynność prawna sprzeczna z zasadami współzycia społecznego.”).

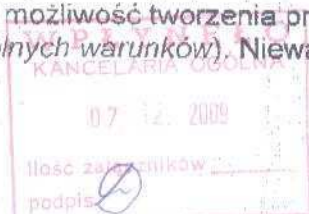
Również wykładnia oświadczeń woli, o której mowa w art. 65 kc podporządkowana jest tej zasadzie (art. 65 § 1 kc: „Oświadczenie woli należy tak tłumaczyć, jak tego wymagają ze względu na okoliczności, w których złożone zostało, zasady współzycia społecznego oraz ustalone zwyczaje.”).

- Istotą prawa cywilnego jest regulowanie stosunków równych sobie podmiotów oczywistym jest, że obowiązuje równość stron we wszystkich czynnościach dwustronnych, a w odniesieniu do umów oznacza to, że podstawą ich zawarcia jest osiągnięcie konsensusu. Konsekwencją tego założenia jest zasada swobody zawierania umów wyrażona w art. 353¹ kc:

„Strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawiane ani zasadom współzycia społecznego.”

Zwrócić tu należy uwagę, że jednym z ograniczeń tej swobody są zasady współzycia społecznego. Oznacza to wprost, że nie można zawrzeć umowy, która narusza te zasady.

- Jednym z najwyraźniejszych dowodów istnienia i przestrzegania zasady swobody zawierania umów jest możliwość tworzenia przez każdą ze stron własnych ogólnych warunków umów (dalej: ogólnych warunków). Niewątpliwie skłonność do tworzenia ogólnych warunków, które



są próbą **jednostronnego narzucenia** najkorzystniejszych dla siebie zapisów umowy, mają **podmioty faktycznie silniejsze** (Zamawiający) w danym stosunku prawnym. Nieograniczone stosownie takiej możliwości doprowadza do **załamania** podstawowej zasady prawa cywilnego – **równości podmiotów**, jednocześnie eliminuje z praktyki kontraktowania zasadę swobody umów. Z tych też względów *ogólne warunki*, ustalane **przez jedną ze stron** przyszłej umowy podlegają ocenie opartej na **podstawowych zasadach prawa** oraz zgodności z zasadami **współżycia społecznego**. Oznacza to, że tylko **spełniające** te kryteria *ogólne warunki* mogą być podstawą kontraktowania i w ostateczności stać się integralną częścią zawartej umowy.

- Przedstawiony *Projekt umowy*, jako całość, może podlegać ocenie przede wszystkim poprzez pryzmat art. 58 i 353¹ k.c.
- Artykuł 353¹ k.c. należy do kategorii przepisów *iuris cogentis* (norma bezwzględnie obowiązująca), a więc naruszenie, któregośkolwiek z wymienionych w nim kryteriów swobody kontraktowej wywołuje sankcję nieważności na podstawie art. 58 § 2 k.c.

Biorąc pod uwagę powyższe można stwierdzić, że *ogólne warunki* proponowane przez jedną ze stron przyszłej umowy, aby spełniać warunki minimalne skutkujące ich dopuszczalnością do obrotu prawnego winny:

- być jednoznaczne i precyzyjne;
- zawierać wszystkie warunki, które będą stosowne w przyszłej umowie;
- gwarantować równość praw i obowiązków stron umowy;
- gwarantować ekwiwalentność świadczeń stron umowy; (równowaga polegająca na dwustronnych zobowiązaniach, czyli takich, w których obowiązek świadczenia ciąży na obu stronach).

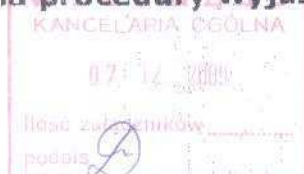
- Na podsumowanie powyższego należy dodać iż umowy w sprawach zamówień publicznych są umowami **wzajemnymi**, co oznacza, że zobowiązaniu wykonawcy (wykonaniu przedmiotu zamówienia) **odpowiada na zasadzie wzajemności** zobowiązanie zamawiającego, dalej jeżeli w umowie znalazły się postanowienia o karach umownych, to obowiązek zapłaty kar umownych **musi spoczywać na obu stronach stosunku prawnego**. Jeżeli dotyczy on tylko jednej ze stron, to jest to **naruszenie zasady równości**.

AD II. - w świetle powyższego Wykonawca prosi Zamawiającego o:

- Ustalenie kary umownej za odstąpienie od umowy w wysokości ogólnie stosowanej w umowach o roboty budowlane na poziomie 10% od wartości brutto.
- zmodyfikowanie treści umowy w sposób zapewniający zachowanie zasady równości stron,
- doprecyzowanie całej dokumentacji przetargowej w taki sposób aby jej treść nie budziła najmniejszych wątpliwości oraz zapewniała równe traktowanie i uczciwą konkurencję.

III. Czy Zamawiający dopuszcza skrócenie przez Wykonawcę terminu wykonania robót ustalony w § 4 projektu umowy na dzień 10 czerwca 2010 r. i czy w związku z tym będzie można wprowadzić odpowiedni aneks do umowy ?

IV. Wykonawca prosi Zamawiającego o wyjaśnienie treści zapisu rozdziału XV SIWZ: Opis kryteriów, którymi zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty, a zwłaszcza czy przy wyborze najkorzystniejszej oferty, będzie się kierował dyspozycjami zawartymi w art. 90 ust. 1, 2 i 3 ustawy Pzp, biorąc jednocześnie stanowisko Krajowej Izby Odwoławczej (dalej KIO) w sprawie obowiązkowo wszczęcia procedury wyjaśniającej przy ofertach z rażąco niską ceną ?



Sygn. akt: KIO/UZP 1443/08, Wyrok KIO z dnia 23 grudnia 2008 r.

"Wielokrotnie w doktrynie podnosi się, że brak jest ustalenia, jaka różnica wskazuje na możliwość zaofiarowania ceny rażąco niskiej. Na aprobatę zasługuje w ocenie Izby podnoszone w doktrynie stanowisko, że odwołując się do doświadczeń państw Unii Europejskiej istnieje obowiązek wszczęcia procedury wyjaśniającej elementów cenowych oferty, gdy cena oferty odbiega o 10% od średniej ceny grupy ofert o zbliżonych cenach, względnie o 20% od wartości szacunkowej zamówienia ()

Art. 90 ust. 1 Pzp przewiduje zwrócenie się przez Zamawiającego w formie pisemnej do wykonawcy o udzielenie w określonym terminie wyjaśnień dotyczących elementów oferty mających wpływ na wysokość ceny.

Z wykładni literalnej przywołanego przepisu potwierdzonej jednoznacznie w orzecznictwie wynika, że czynności wezwania do wyjaśnień Zamawiający musi dokonać przed ewentualnym odrzuceniem oferty na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 4 Pzp. Wystąpienie do wykonawcy w trybie art. 90 ust. 1 Pzp ustanawia **domniemanie prawne** (*praesumptio iuris*) zaproponowania w ofercie **ceny rażąco niskiej** w stosunku do przedmiotu zamówienia. Wyjaśnienia Wykonawcy mają doprowadzić do obalenia tego domniemania. Istotne dla rozstrzygnięcia sprawy jest ustalenie strony na której spoczywa ciężar dowodu. (kwestia sporna między stronami) oraz zakresu dowodu. W związku z ustanowieniem domniemania wystąpienia ceny rażąco niskiej, przy udzielaniu wyjaśnień trybie art. 90 ust. 1 Pzp **dowód braku zaofiarowania ceny rażąco niskiej spoczywa na wykonawcy**. W doktrynie i orzecznictwie podnosi się, że cena rażąco niska to cena nierealna, nie pozwalająca na realizację zamówienia z należytą starannością, wskazująca na zamiar realizacji zamówienia poniżej kosztów własnych wykonawcy, nie pozwalająca na wygenerowanie przez niego zysku.

W Zdaniem Wykonawcy, Zamawiający w § 5 pkt 6) projektu umowy, bez żadnych odstaw prawnych zastrzega sobie prawo do wglądu w faktury zakupu materiałów. Jest to żądanie o tyle nieuzasadnione gdyż nie mieści się w zamkniętym katalogu dokumentów jakich może żądać Zamawiający od Wykonawcy, ponadto przy wynagrodzeniu ryczałtowym takie żądanie jest całkowicie nieuzasadnione. Żądania te nie znajdują również uzasadnienia w ustawie z dnia 05 lipca 2001r. o cenach (Dz. U. Nr 97, poz. 1050 ze zmianami).

Ad. V - Wykonawca prosi o wskazanie podstaw prawnych uzasadniające żądania Zamawiającego.

W Proszę Zamawiającego, zgodnie z art. 36 ust.1 pkt 12 ustawy Pzp, o sprecyzowanie zapisu § 6 (**Wartość przedmiotu umowy**), pkt. 1 "Strony zgodnie ustalają, że obowiązującą formą wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy jest wynagrodzenie zgodne z przedłożoną ofertą, mające charakter wynagrodzenia maksymalnego." ✓

W Umowach o roboty budowlane zamawiający mają do wyboru dwie formy wynagrodzenia:

- **wynagrodzenie ryczałtowe** - uznaje się takie wynagrodzenie, które określone jest sumą globalną. Ustalona w umowie wysokość wynagrodzenia ryczałtowego jest ostateczna, za ustalenie ilości robót i innych świadczeń oraz za sposób przeprowadzenia na tej podstawie kalkulacji wynagrodzenia ryczałtowego odpowiada wyłącznie wykonawca;

✓ - **wynagrodzenie kosztorysowe** - określone w oparciu o faktycznie wykonane ilości robót - jest to forma, którą potocznie nazywa się „formą obmiarową”. Strony przyjmując wynagrodzenie kosztorysowe zakładają, że ostateczne określenie ceny nastąpi na podstawie poniesionych nakładów pracy i wskazanych w umowie podstaw do ustalenia wynagrodzenia. W przypadku robót budowlanych można mówić o rozliczeniu uwzględniających

- faktycznie wykonane ilości robót stwierdzone dokonany obmiarem oraz
- ceny jednostkowe zawarte w kosztorysie ofertowym.



Przy określaniu wynagrodzenia w umowie – nawet gdy zostało ono wyrażone poprzez wskazanie ceny jednostkowej (cen jednostkowych) podstaw jego określenia, czy też jako wynagrodzenie kosztorysowe – zamawiający winien **dotatkowo** ustalić w umowie maksymalne wynagrodzenie (cenę), którego strony nie mogą przekroczyć w trakcie realizacji umowy.

Z treści tego zapisu wynika, iż Zamawiający zastrzegł jedynie, że oferowana cena brutto, będzie wynagrodzeniem maksymalnym, pomijając jego formę.

VII. Projekt budowlany, zgodnie z rozporządzeniem Ministra Infrastruktury z dnia 2 września 2004 r. w sprawie szczegółowego zakresu i formy dokumentacji projektowej, specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych oraz programu funkcjonalno-użytkowego, proszę Zamawiającego o:

1. uzupełnienie projektu budowlanego o przekroje A-A oraz B-B, oznaczonych na rys. nr A-1, z uwzględnieniem projektowanych warstw posadzek w poziomie parteru, stropu nad parterem oraz ścianek działowych na poddaszu,
2. uzupełnienie projektu budowlanego o zestawienie stolarki i ślusarki otworowej (okna, drzwi, kraty itp.),
3. uzupełnienie projektu budowlanego o rysunki szczegółowe detali, w tym balustrad,
4. uzupełnienie projektu budowlanego o rysunek szczegółowy schodów na antresolę,
5. uzupełnienie projektu budowlanego o schemat wentylacji,
6. uzupełnienie specyfikacji technicznych (dla przedmiotowego zadania) z uwzględnieniem parametrów technicznych:
 - a) kuchni z reduktorem i węzłem elastycznym,
 - b) zmywarki,
 - c) parapetów,
 - d) nawietrzaków okiennych i okapów wentylacyjnych

VIII. Proszę o potwierdzenie, iż sufit podwieszony nad salą zabaw o pow. 202,34 m², ma być wykonany na ruszcie pojedynczym, z pokryciem dwoma warstwami płyt gipsowo-kartonowych, jest to sprzeczne z warunkami technicznymi wykonania i odbioru tego typu robót (poprostu ruszt pojedynczy może w pewnym momencie spaść, co miało miejsce np. w Wałbrzyskiej Wyższej Szkole Przedsiębiorczości)

Moja prośba ma na celu wyjaśnienie wszystkich wątpliwości, rzetelne i wyczerpujące odpowiedzi pozwolą Wykonawcy na opracowanie i złożenie konkurencyjnej oferty cenowej.

Proszę o udzielenie odpowiedzi zgodnie z postanowieniami ustawy Pzp, a zwłaszcza z dyspozycją art.7. ust.1, art. 8. ust. 2, art.29. ust. 1 i 2, art.30. ust.1, i 4, art.31. ust.1, art.38. ust. 2.

Niniejsze pismo zostało przesłane:

- a) faksem - **zgodnie z art.27.ust.2 proszę o potwierdzenie otrzymania faksu,**
- b) listem poleconym.

ZP. 341-23/2009

Wszyscy, którzy wykupili SIWZ

Wg rozdzielnika

Dotyczy: Postępowania w trybie przetargu nieograniczonego na: **„Przebudowa i adaptacja budynku świetlicy wiejskiej w Kozińcu”**.

Zgodnie z art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2007r., Nr 223, poz. 1655 ze zmianami) informuję, że do Zamawiającego wpłynęły zapytania. Wyjaśnienia na wyżej załączone zapytania Zamawiający przekazuje poniżej:

1. Zamawiający nie narusza art. 7 ust. 1 ustawy Pzp. Projekt umowy § 15 pkt. 2 mówi: „ Za wykonanie przedmiotu umowy Zamawiający zapłaci Wykonawcy wynagrodzenie za wykonany i odebrany przedmiot umowy na podstawie protokołu odbioru wykonanych robót według cen przyjętych w kosztorysie ofertowym Wykonawcy w terminie do 30 dni od daty doręczenia prawidłowo wystawionej faktury przez Wykonawcę w następujący sposób: na wskazane konto Wykonawcy za prace wykonane bezpośrednio przez Wykonawcę i odebrane przez Zamawiającego na podstawie protokołu odbioru robót”.
2. Zamawiający wyznacza 30% karę umowną jako zabezpieczenie przed Wykonawcą, który odstępuje od umowy z przyczyn leżących po jego stronie. Jednocześnie informujemy, że rzetelny Wykonawca nie musi odstępować od umowy i tym samym płacić 30% kary.
3. Zamawiający informuje, że art. 483 § 1 k.c. mówi: „ Można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna).”
4. Projekt umowy stanowi integralną część SIWZ.

5. Szczegółowa Specyfikacja Techniczna Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych opracowana jest dla zadania ;" Remont więźby dachowej, przebudowa i adaptacja budynku świetlicy wiejskiej w Kozińcu" i dotyczy niniejszego postępowania.
6. Zamawiający pozostaje przy karze umownej za odstąpienie od umowy w wysokości 30%.
7. Projekt umowy zapewnia zachowanie równości stron. Zamawiający modyfikuje jedynie projekt umowy w § 6 i § 15 (zawiadomienie o zmianie załącznika nr 6 do SIWZ)
8. Dokumentacja przetargowa przygotowana została na całość zadania. Zamawiający podzielił zadanie na 2 etapy. Pierwszy etap (dach) został wykonany a Zamawiający w rozdziale III (Opis przedmiotu zamówienia) zaznaczył wyłączenie I etapu. Ponadto Zamawiający nie może dzielić zamówienia w celu ominięcia ustawy dlatego dokumentacja dotyczy całości zadania z wyłączeniem etapów już wykonanych.
9. Zamawiający nie przewiduje możliwości skrócenia terminu. Wykonawca, który w terminie wcześniejszym niż wskazany w projekcie umowy wykona całość zadania i wystawi fakturę, otrzyma zgodnie z § 15 umowy zapłatę w terminie 30 dni (odpowiedź nr 1).
10. Zamawiający w sytuacji rażąco niskiej ceny będzie wszczynał procedurę wyjaśniającą.
11. Zamawiający informuje, że prawo do wglądu w faktury zakupu materiałów wynika z art. 353 k.c. : " Strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego". Jest to jedna z metod umożliwiająca Zamawiającemu kontrolę jakości materiałów potrzebnych przy wykonaniu umowy.
12. Zamawiający dokonał modyfikacji projektu umowy w § 6 i § 15 (zawiadomienie o zmianie załącznika nr 6 do SIWZ).
13. Zamawiający nie posiada rysunków roboczych natomiast został już załączony rysunek A-4 „przekrój poprzeczny - stan projektowany”.

14. Ruszt należy wykonać zgodnie z dokumentacją i załączonym rysunkiem przekroju.

Z poważaniem

Krzysztof Kotowicz

Burmistrz Ząbkowic Śląskich