



## **WSZYSCY UCZESTNICY POSTĘPOWANIA**

dotyczy: przetargu nieograniczonego powyżej równowartości 5.548.000 euro na budowę układu drogowego wraz z niezbędną infrastrukturą obwodnicy m. Września łączącego drogę krajową nr 15 z drogą krajową nr 92 na terenie Gminy Września (duża obwodnica) – etap 2.

Na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2018 r., poz. 1986 ze zmianami) oraz Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (siwz) wniesiono poniższe pytania.

### **Pytanie 1**

Dotyczy § 10 pkt 24 projektu umowy.

Wykonawca zwraca uwagę na powtórzenie zapisów z pkt 20 w § 10 projektu umowy.

#### **Odpowiedź:**

*Zamawiający modyfikuje § 10 projektu umowy poprzez wykreślenie ust. 24. Zmodyfikowany projekt umowy stanowi załącznik do niniejszych wyjaśnień.*

### **Pytanie 2**

Dotyczy § 11 pkt 1 ppkt 10 oraz § 11 pkt 2 ppkt 3 projektu umowy.

Wykonawca zwraca się z prośbą o obniżenie poziomu kary określonej w § 11 pkt 1 ppkt 10 oraz § 11 pkt 2 ppkt 3 do poziomu 5% wynagrodzenia umownego.

#### **Odpowiedź:**

*Zapisy umowy w tym zakresie pozostają bez zmian.*

### **Pytanie 3**

Dotyczy § 11 pkt 1 projektu umowy.

Wykonawca wnioskuję o obniżenie poziomu kar poniższych ppkt określonych w pkt 1 § 11 projektu umowy:

- ppkt 4, ppkt 8 oraz ppkt 9 Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej do 500 zł.
- ppkt 5, ppkt 12 oraz ppkt 14 Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej do 100,00 zł.
- ppkt 7 Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej do 1.000 zł
- ppkt 13 Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej do 2.000,00 zł.

W opinii Wykonawcy przyjęty poziom kar jest zbyt wysoki. W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych dominuje pogląd, że kara umowna co do istoty ma charakter wyłącznie odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie prewencyjny. Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy (Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 31 lipca 2015 r. sygn. akt: KIO/1519/15). Należy mieć również na względzie stanowisko Sądu Najwyższego wyrażone w wyroku z 29 listopada 2013 roku Sygn. akt I CSK 124/13, dotyczącego przesłanek miarkowania kar umownych jako rażąco wygórowanych. W uzasadnieniu wyroku Sąd Najwyższy wskazał, iż „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody. Celem miarkowania kary umownej jest

natomiast ochrona równowagi interesów stron i zapobieżenie nadmiernemu obciążeniu dłużnika oraz niesłusznemu wzbogaceniu wierzyciela".

Mając powyższe na względzie wnosimy o zmniejszenie wysokości kar umownych w sposób określony powyżej.

**Odpowiedź:**

*Zamawiający modyfikuje § 11 ust. 1 pkt 8 oraz pkt 9 poprzez obniżenie kary umownej z 1.000 zł na 500 zł. Zamawiający dodatkowo w § 11 ust. 1 pkt 9 poprawił odnośnik tj. z § 10 ust. 13 na § 10 ust. 4 pkt 12. Zamawiający jednocześnie informuje, że pozostałe zapisy dotyczące kar umownych pozostają bez zmian. Ponadto Zamawiający w § 10 projektu umowy zmodyfikował ust. 11, który otrzymuje brzmienie: „W przypadku, o którym mowa w ust. 10, jeżeli termin zapłaty wynagrodzenia jest dłuższy niż określony w ust. 4 pkt 12, Zamawiający informuje o tym wykonawcę i wzywa go do doprowadzenia w terminie do 7 dni do zmiany tej umowy pod rygorem wystąpienia o zapłatę kary umownej”. Zmodyfikowany projekt umowy stanowi załącznik do niniejszych wyjaśnień.*

**Pytanie 4**

Dotyczy § 17 pkt 1, pkt 3 oraz pkt 4 projektu umowy.

W związku z tym, że umowa podwykonawcza stanowi osobną umowę o roboty budowlane (z innymi cenami niż Kontrakt z Zamawiającym), prosimy o zmianę zapisów tak, aby Podwykonawca nie musiał podpisywać zestawienia wartościowego wykonanych robót, a jedynie zestawienie ilościowe (czyli obmiar robót), ze wskazaniem jakie roboty i w jakiej kwocie (wyliczonej z cen z umowy podwykonawczej) zostały zrealizowane przez tychże Podwykonawców. Prosimy o ograniczenie zobowiązania Wykonawcy w kwestii Podwykonawców do: załączenia do faktury zestawienia wartości wykonanych robót, sprawdzonego przez Inspektora Nadzoru i podpisanego przez Podwykonawcę, bazującego na cenach z umowy podwykonawczej. Niczym nieuzasadnione jest żądanie przez Zamawiającego, aby Podwykonawcy podpisywali wartościowe zestawienie robót do faktury wystawianej przez Wykonawcę na Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

*Zapisy projektu umowy w powyższym zakresie pozostają bez zmian.*

**Pytanie 5**

Dotyczy § 17 pkt 2 projektu umowy.

Wykonawca zwraca się z prośbą o poprawienie odnośnika zawartego w w/w pkt projektu umowy.

**Odpowiedź:**

*Zmodyfikowany projekt umowy stanowi załącznik do niniejszych wyjaśnień.*

**Pytanie 6**

Dotyczy § 18 pkt 3 ppkt 4 projektu umowy.

Wykonawca zwraca się z prośbą o dokładne określenie art. do którego odwołuje się w/w ppkt projektu umowy.

**Odpowiedź:**

*§ 18 ust. 3 pkt 4) projektu umowy odnosi się do art. 11 ust. 8 Rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 22 grudnia 2017 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz. U. poz. 2479). Treść § 18 ust. 3 pkt 4) projektu umowy jest odniesieniem do art. 144 ust. 1 pkt 6 ustawy Prawo Zamówień Publicznych.*

**UWAGA**

Ponadto Zamawiający załącza poprawioną SST, która stanowi załącznik do niniejszych wyjaśnień. W związku z tym Zamawiający przesługuje termin składania ofert z dnia 17 września 2019 roku **na dzień 25 września 2019 roku**. Godziny składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian tj. składanie ofert do godz. 10:45, otwarcie ofert godz. 11:00. Zamawiający w dniu dzisiejszym przesłał do publikacji w DUUE sprostowanie ogłoszenia.

Z up. BURMISTRZA  
Tomasz Koralewski  
Kierownik  
Referatu Zamówień Publicznych

**URZĄD MIASTA I GMINY**

ul. Ratuszowa 1, 62-300 Września, centrala (61) 640 40 40, sekretariat (61) 640 40 50, fax. (61) 640 40 44  
e-mail: [wrzesnia@wrzesnia.pl](mailto:wrzesnia@wrzesnia.pl), [www.wrzesnia.pl](http://www.wrzesnia.pl)