

**Dotyczy przetargu nieograniczonego na:**

**Rozbudowa ciągu ulic Wylotowej i Zachodniej w Kołobrzegu – odcinek od skrzyżowania z ul. Wczasową do skrzyżowania z ulicą Zachodnią w Kołobrzegu**

Zwracamy się z prośbą o udzielenie wyjaśnień na poniższe pytania:

- [Umowa §5 ust. 1 pkt 2] Wnioskujemy, że sprawdzenie dostarczonej dokumentacji polegać ma jedynie na sprawdzeniu, czy Zamawiający przekazał ją Wykonawcy w całości zgodnie ze specyfikacją wymienioną w par. 1 ust.2., gdyż w związku z tym, że Zamawiający przygotował dokumenty przetargowe dot. przedmiotowej inwestycji stanowiące podstawę do sporządzenia oferty, w tym również Dokumentację projektową - to odpowiedzialność za prawidłowość sporządzenia ww. dokumentów ponosi Zamawiający. Stanowisko powyższe znajduje swoje uzasadnienie również w aktualnym orzecznictwie KIO m.in. w wyroku z dnia 22 sierpnia 2008 r., KIO/UZP 821/08, KIO uznała: Zamawiający nie może przerzucać na wykonawców odpowiedzialności za właściwe sporządzenia opisu przedmiotu zamówienia, zgodnie z przepisem art. 29 ust. 1 oraz art. 31 ustawy Prawo zamówień publicznych.
- [Umowa §5 ust. 1 pkt 2] Wnosimy o zmodyfikowanie zapisu w tym sensie, że Wykonawca oświadcza, że zapoznał się z informacjami i danymi otrzymanymi od Zamawiającego, które mogą mieć wpływ na ryzyko i okoliczności wykonania umowy, a Zamawiający oświadcza, że przekazał Wykonawcy wszelkie informacje i dane, które mogą mieć wpływ na ryzyko i okoliczności wykonania umowy. Proponujemy następującą treść ustępu 2: "Wykonawca oświadcza, że przed podpisaniem umowy zapoznał się z terenem, na którym realizowane będą roboty, oraz że zapoznał się z informacjami i danymi otrzymanymi od Zamawiającego, które mogą mieć wpływ na ryzyko i okoliczności wykonania umowy. Zamawiający oświadcza, że przekazał Wykonawcy wszelkie informacje i dane, które mogą mieć wpływ na ryzyko i okoliczności wykonania umowy." Wykonawca nie może mieć wiedzy jakimi



informacjami i danymi dysponuje w tym temacie Zamawiający i nie weźmie odpowiedzialności, że Zamawiający wszystkie udostępnił Wykonawcy.

- [Umowa §9 ust. 3 pkt 4] Prosimy doprecyzować czego ma dotyczyć sprawozdanie ze zrealizowanej inwestycji.
- [Umowa §14 ust. 2] Prosimy o potwierdzenie, że zamysłem Zamawiającego było, iż Wykonawca będzie płacił podwójną karę za opóźnienie w usunięciu wad: po 1. na podstawie par. 14 ust. 2 pkt 2/ i po 2. karę jako potrącenie wynagrodzenia wykonawcy w kwocie odpowiadającej wartości prac celem usunięcia wad (par. 14 ust. 2 pkt 6/ w związku z par. 12 ust. 2 i 3)? Jeśli tak - prosimy uwzględnić (w świetle art. 484 § 2 ustawy Kodeks Cywilny z dnia 23 kwietnia 1964 roku), że przyjęte w projekcie kary są rażąco wygórowane i tym samym spełniają przesłanki do dokonania miarkowania kar. Powyższe ponadto prowadzić będzie do naruszenia obowiązku zapłaty, o którym mowa w art. 647 k.c. Wprowadzenie zmian uzasadnione jest także prawem Zamawiającego do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, które umożliwia dochodzenie odszkodowania ponad zastrzeżone kary umowne – do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody.

Wyrok Sądu Najwyższego z dnia 08 sierpnia 2007, I CSK 125/07:

*„Nie jest dozwolone zastrzeganie we wzorcu umownym kary umownej rażąco wygórowanej.”*

Wyrok Sądu Najwyższego z dnia 17 marca 1988, IV CR 58/88:

*„Kara umowna – jako rażąco wygórowana powinna ulec zmniejszeniu w stopniu dostosowanym do tej dysproporcji. W przeciwnym razie kara umowna – tracąc charakter surogatu odszkodowania (art. 483 § 1 k.c.) – prowadziłaby do nie uzasadnionego wzbogacania wierzyciela.”*

Prosimy o modyfikację ust. 2 pkt 3/ i 4/ w ten sposób, by Wykonawca płacił kary za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze stron z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca. Dotychczasowe brzmienie zapisów nakłada karę na Wykonawcę za odstąpienie od umowy z powodu wszystkich okoliczności poza tymi, za które odpowiada Zamawiający co naszym zdaniem jest katalogiem zbyt szerokim, w którym znalazłyby się okoliczności, na które Wykonawca nie będzie miał wpływu.

Czy Zamawiający może dopisać punkt, z którego wynikać będzie obowiązek zapłaty przez Zamawiającego kary umownej za odstąpienie od Umowy z przyczyn zależnych od Zamawiającego w wysokości, w jakiej zobowiązany zapłacić będzie Wykonawca? Czy Zamawiający akceptuje zapis, że obie strony umowy zastrzegają sobie prawo do odszkodowania uzupełniającego przenoszącego wysokość kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody?

- [Umowa §15 pkt 5] Prosimy określić jaki najdłuższy może być termin na dokonanie przejęcia terenu przez Zamawiającego a jeśli określenie takiego terminu jest niemożliwe prosimy doprecyzować od czego może on być uzależniony.
- [Umowa §16 ust. 2] Wnioskujemy o usunięcie ustępu 2 jako niezgodnego z ustawą o gwarancji zapłaty za roboty budowlane. Zapis ten jest w sprzeczności z w/w ustawą

w zakresie zarówno pozbawienia wykonawcy możliwości żądania gwarancji zapłaty jak też 30 dniowego terminu na jej dostarczenie. Według ustawy brak gwarancji stanowi przeszkodę w wykonywaniu robót z winy zamawiającego.

- W załączonej dokumentacji przetargowej nie ma informacji na temat pozwolenia na wycinkę drzew. Czy zamawiający posiada takie pozwolenie?
- Prosimy o podanie na jaką odległość należy odwieść drzewa z wycinki.
- Kosztorys ofertowy pozycja nr 37 „humusowanie z obsianiem”, czy zakup humusu jest po stronie wykonawcy?
- Kosztorys ofertowy pozycja nr 48 Wykonanie trawników dywanowych z ziemi urodzajnej – nie podano grubości warstwy ziemi urodzajnej, prosimy też o informację czy humus należy zakupić czy będzie on pochodził z odkładu?