

RGKIR-341.3.3.15

.....
.....
.....

Działając na podstawie art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 984, 1047 i 1473 oraz z 2014 r. poz. 423, 768, 811, 915, 1146 i 1232), Wójt Gminy Liniewo udziela odpowiedzi na postawione zapytania oraz dokonuje zmiany Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia dotyczącego postępowania ogłoszonego w dniu 21.01.2015 r. w Biuletynie Zamówień Publicznych pod nr 8957-2015 przetargu nieograniczonego na wykonanie zadania pn. „**Budowa sieci kanalizacyjnej w Płachtach oraz budowa zbiorników retencyjnych w Liniewie**”.

Pytanie 2

W celu przywrócenia równowagi stron pomiędzy zawierającymi umowę prosimy o ustanowienie kary umownej płatnej przez Zamawiającego z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn zawinionych przez Zamawiającego, za wyjątkiem sytuacji przewidzianych w art. 145 ustawy PZP, w wysokości 10 % wartości wynagrodzenia umownego brutto.

Pytanie 3

Wnosimy o zmianę zapisów umowy w artykule 8 pkt. 8.1.2 poprzez zmianę sformułowań „opóźnienie” na „zwłoka”.

Zapisy w dotychczasowej formule powodują, iż wykonawca zobowiązany będzie do ewentualnego odszkodowania nawet w sytuacji, gdy nie będzie ponosił odpowiedzialności za niewykonanie umowy w terminie. Sprzeczne jest to z istotą umów o roboty budowlane, w których wykonawca ponosi odpowiedzialność za nie wykonanie umowy z własnej winy.

Jest to zatem zapis krzywdzący dla wykonawcy i stawiający go w podporządkowanej pozycji w stosunku do zamawiającego niezależnie od przyczyn ewentualnego niewykonania umowy w terminie.

Dokonując wykładni przepisu art. 476 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. (Dz. U. 1964r., Nr 16, poz. 93 ze zm.) należy wskazać, iż prawo rozróżnia dwa przypadki nienależytego wykonania zobowiązania, tj. opóźnienie oraz zwłokę.

Z opóźnieniem mamy do czynienia wówczas, gdy brak spełnienia świadczenia w określonym terminie przez dłużnika nastąpiło z przyczyn od niego niezależnych.

Ze zwłoką mamy do czynienia wówczas, gdy dłużnik nie wykonał swoich zobowiązań na skutek okoliczności, za które ponosi odpowiedzialność.

Jak wynika z poglądów judykatury wyrażonych chociażby w wyroku Sądu Najwyższego wydanego w dniu 11 lutego 1999 r., w sprawie o sygnaturze akt III CKN 166/98 (publ. LEX nr 521867) kara umowna należy się wierzycielowi tylko wtedy, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność (art. 471 kc), tj. niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania wynika z nie dołożenia przez dłużnika należytej staranności (art. 472 kc), czyli jego winy w postaci, (co najmniej), niedbalstwa.

Oznacza to, że kara umowna należy się jedynie w przypadku zwłoki dłużnika (476 kc) – nie można natomiast żądać kary umownej, gdy dłużnik obalił wynikające z art. 471 kc domniemanie, że opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność.

A zatem posłużenie się instytucją opóźnienia narazi Państwa na ewentualne poniesienie zarzutu nieważności tego zapisu, w oparciu o przepis art. 58 kc, co do jego skutków.

Niezależnie od powyższych rozwiązań na temat legalności niniejszych zapisów wskazać należy, iż skoro wykonawcy zostaje narzucone całkowite ryzyko niewykonania umowy w terminie, nawet w sytuacji, gdy przekroczenie terminu wynikać będzie z przyczyn od niego niezależnych, to w pełni jest on uprawniony do żądania wyższej gratyfikacji finansowej z tytułu zawarcia i wykonania umowy o roboty budowlane, co wiązało się będzie z poniesieniem przez zamawiającego wyższych kosztów realizacji zamówienia.

Odpowiedź na pytanie 2 i 3.

Zamawiający modyfikuje zapis artykułu 8 pkt. 8.1.2. oraz dodaje pkt. 8.1.3. Istotnych Postanowień Umowy:
„8.1.2. Kary będą naliczane w następujących przypadkach w wysokościach:

Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za:

- zwłokę w wykonaniu przedmiotu zamówienia w terminie zgodnym z art. 4 pkt. 4.2 lit b w wysokości 0,3 % wynagrodzenia ryczałtowego brutto za każdy dzień zwłoki,
- zwłokę w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze lub w okresie gwarancji i rękojmi – w wysokości 0,3 % wynagrodzenia ryczałtowego brutto za każdy dzień zwłoki.
- za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 10 % wynagrodzenia ryczałtowego brutto.

8.1.3. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną za:

- za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, za wyjątkiem sytuacji przewidzianych w art. 145 ustawy PZP, w wysokości 10 % wynagrodzenia ryczałtowego brutto.”

Modyfikacja 2

Zmianie ulega Rozdział XIII. Opis kryteriów, którymi Zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty, wraz z podaniem znaczenia tych kryteriów i sposobu oceny ofert, który otrzymuje brzmienie:

„O wyborze najkorzystniejszej oferty decydować będzie ustalone kryterium, w którym:

- a) Cena – waga 95,2%
- b) Gwarancja – waga 4,8%.

Pozostałe oferty ocenione zostaną przy zastosowaniu poniższego wzoru.

$$CC_x = \frac{C_{\min}}{C_x} \times 95,2 \text{ pkt.} + \frac{G_x}{G_{\max}} \times 4,8 \text{ pkt}$$

gdzie:

CC_x - ilość punktów przyznanych danej ofercie

C_x - cena brutto (z VAT) podana przez wykonawcę, dla którego wynik jest obliczany minimalna

C_{\min} - cena brutto (z VAT) zaoferowana w przetargu, spośród ofert ważnych i nie odrzuconych i wykluczonych

G_x - ilość punktów uzyskanych przez ofertę badaną

G_{\max} - oznacza najwyższą liczbę punktów uzyskanych w kryterium gwarancja

Minimalny okres gwarancji – 36 miesięcy od daty odbioru końcowego. Zamawiający odrzuci ofertę, w której okres gwarancji zaoferowany będzie krótszy niż 36 miesięcy.

Gwarancja udzielona na 36 miesięcy – 0 punktów.

Za każdy pełen miesiąc gwarancji powyżej 36 miesięcy oferta uzyska 0,2 punktu.

Dla gwarancji 60 miesięcy, oferta uzyska 4,8 punktu.

Maksymalny okres gwarancji – 60 miesięcy od daty odbioru końcowego. W przypadku ofert, których okres gwarancji wynosić będzie powyżej 60 miesięcy Zamawiający do obliczenia i przyznania punktów w kryterium gwarancja przyjmie do porównania okres 60 miesięcy. Wykonawca w ofercie ma obowiązek podać okres gwarancji w pełnych miesiącach.

Za najkorzystniejszą ofertę Zamawiający uzna ofertę, która w sumie zdobędzie największą liczbę punktów.

Punkty będą przyznawane z dokładnością do dwóch miejsc po przecinku.”

Jednocześnie Zamawiający informuje, że w dniu 03.02.2015 zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zmianie ogłoszenia pod nr 14489-2015. Wyżej opisane ogłoszenie zostało również umieszczone na stronie internetowej Zamawiającego.

Otrzymuje:

1. Wykonawcy
2. Tablica ogłoszeń
3. Bip
4. a/a