

Pytania Wykonawcy z dnia 25.02.2020r.

1. Dotyczy projektu umowy:

Zgodnie z art. 647 i art. 654 Kodeksu cywilnego oraz dominującym poglądem w orzecznictwie jednym z podstawowych obowiązków Zamawiającego jest odbiór zgłoszonych przez Wykonawcę robót. Protokół z tej czynności stanowi podstawę do dokonania rozliczeń stron i umożliwia Wykonawcy żądanie zapłaty należnego mu wynagrodzenia, a na podstawie art. 395 § 2 Kodeksu cywilnego za świadczone usługi oraz za korzystanie z rzeczy należy się drugiej stronie odpowiednie wynagrodzenie. W związku z powyższym, w przypadku nieuzasadnionej zwłoki Zamawiającego w odbiorze robót, Wykonawca powinien mieć prawo do dokonania tej czynności jednostronnie. Wnosimy zatem o zmianę § 4 ust. 1 z:

„1. Rozliczenie Wykonawcy za przedmiot umowy nastąpi na podstawie faktury, wystawionej prawidłowo i dostarczonej do Zamawiającego najwcześniej w dniu podpisania przez komisję Zamawiającego protokołu odbioru”

na:

„1. Rozliczenie Wykonawcy za przedmiot umowy nastąpi na podstawie faktury, wystawionej prawidłowo i dostarczonej do Zamawiającego najwcześniej w dniu podpisania przez komisję Zamawiającego protokołu odbioru. **Jeżeli Zamawiający z własnej winy nie przystąpi do zgłoszonego przez Wykonawcę odbioru przedmiotu umowy, odbiór może zostać dokonany jednostronnie przez Wykonawcę bez udziału Zamawiającego**”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu § 4 ust. 1.

2. Dotyczy projektu umowy:

W związku z tym, iż złożenie polecenia przelewu przez Zamawiającego nie jest jednoznaczne i nie ma związku z datą obciążenia jego rachunku bankowego, a obie daty mogą być znacząco rozbieżne, wnosimy o zmianę § 4 ust. 2 z:

„2. Za datę zapłaty strony ustalają dzień, w którym Zamawiający wydał swojemu bankowi polecenie przelewu na rachunek Wykonawcy”

na:

„2. Za datę zapłaty strony ustalają dzień **obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego**”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający zmienia zapis § 4 ust. 2. § 4 ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. Za datę zapłaty strony ustalają dzień **obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego**”.

3. Dotyczy projektu umowy:

W związku z art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego, Wykonawca proponuje miarkowanie kar umownych. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, iż umowa zawierana przez Strony należy do grupy umów cywilnoprawnych, a ich podstawową zasadą jest równość stron. Ponadto należy zauważyć, iż zapisy umowne powinny zapewnić przynajmniej minimalną ochronę interesów Wykonawcy. Nawiązuje do powyższego art. 5 Kodeksu cywilnego, który stanowi, że nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno - gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, iż podstawą każdej umowy i celem nadrzędnym jest wspólne działanie Zamawiającego i Wykonawcy mające na celu osiągnięcie oczekiwanego przez Zamawiającego efektu. Przez pojęcie „wspólne działanie” należy rozumieć takie czynności, które nie wymuszają uprzywilejowanej pozycji żadnej ze Stron. Odwołując się do wyżej wymienionych zasad współżycia społecznego oraz zasady równości stron, wnosimy o

a) zmianę § 6 ust. 1 pkt 1 z:

„1) w przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze stron na skutek okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca - 25% wynagrodzenia brutto określonego w § 1 ust. 3”

na:

„1) w przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze stron na skutek okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca – **20%** wynagrodzenia brutto określonego w § 1 ust. 3”;

b) dopisanie do § 6 ustępu o brzmieniu:

„Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze Stron na skutek okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Zamawiający – 20 % wynagrodzenia brutto określonego w § 1 ust. 3”;

c) zmianę § 6 ust. 3

„3. Zamawiający może dochodzić na zasadach ogólnych odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych”

na:

„3. **Strony mogą** dochodzić na zasadach ogólnych odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Oferta Wykonawcy powinna być rzetelnie skalkulowana i uwzględniać wszelkie ryzyka leżące po stronie Wykonawcy. Zamawiający nie podziela powyższego zastrzeżenia i nie zmienia zapisów § 6 projektu umowy.

4. Dotyczy projektu umowy:

W § 7 ust. 1 Zamawiający przewiduje wniesienie zabezpieczenia należytego wykonania umowy tylko w formie gotówki. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wniesie zabezpieczenia w formie gwarancji bankowej lub ubezpieczeniowej?

Odpowiedź Zamawiającego:

§ 7 ust. 1 projektu Umowy otrzymuje brzmienie: Zamawiający **nie wymaga** wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

5. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż w przypadku nieusunięcia wad w wyznaczonym terminie może on ponosić odpowiedzialność tylko w sytuacji, gdy nastąpiło to z jego winy. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 7 ust. 4 z:

„4. Wykonawca upoważnia Zamawiającego do dysponowania kwotą zabezpieczenia roszczeń z tytułu rękojmi i gwarancji tj. ust. 1 pkt b) powyżej i pokrycie z niej kosztów poniesionych na usuwanie usterek, jeżeli Wykonawca nie usunie ich w uzgodnionym terminie, jak również w przypadku innych roszczeń Zamawiającego z tytułu rękojmi i gwarancji”

na:

„4. Wykonawca upoważnia Zamawiającego do dysponowania kwotą zabezpieczenia roszczeń z tytułu rękojmi i gwarancji tj. ust. 1 pkt b) powyżej i pokrycie z niej kosztów poniesionych na usuwanie usterek, jeżeli Wykonawca **z własnej winy** nie usunie ich w uzgodnionym terminie, jak również w przypadku innych roszczeń Zamawiającego z tytułu rękojmi i gwarancji”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wykreśla zapis § 7 ust. 4. w związku ze zmianą zapisu § 7 ust. 1.