



Myślenice, dnia 05.05.2011r.

JRP.272.02.2011

## **Komunikat nr 2**

Dotyczy odpowiedzi na zapytania z dnia: 26.04.2011r.

„Zamawiający działając w trybie art. 38 ust 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U z 2010 r., Nr 113, poz. 759 z późn. zm.) w związku z zapytaniami dotyczącymi postanowień SIWZ dla postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: „Opracowanie pełnej dokumentacji projektowo-kosztorysowej dla budowy sieci wodociągowej i kanalizacyjnej wraz z przyłączami dla miejscowości Zasań- Gmina Myślenice” w ramach zadania uporządkowanie gospodarki wodno-ściekowej na terenie Gminy Myślenice- etap II, po dokonaniu analizy przedstawionych pytań, przedstawia następujące wyjaśnienia:

### **Pytanie 1:**

Prosimy o dopisanie w przesłankach do zmiany Umowy możliwości zmiany terminu wykonania prac w skutek przedłużających się decyzji administracyjnych.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie widzi takiej potrzeby, ponieważ w § 19 ust. 2 pkt b) taka zmiana została dopuszczona. Jednocześnie Zamawiający zaznacza, iż powyższych wskazań nie można odczytywać jako wiążących deklaracji, bowiem ocena zasadności roszczenia o zmianę terminu na wykonanie poszczególnych usług odbywać będzie się w konkretnym stanie faktycznym na etapie realizacji umowy, a na chwilę obecną nie jest możliwym przewidzenie zakresu i splotu okoliczności faktycznych, które rzutować będą na podjęcie ostatecznej decyzji w takiej sprawie.

Wobec powyższego Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację wnioskowanej zmiany.

### **Pytanie 2:**

Prosimy o zmianę sformułowania w §12 ust. 4 Umowy z „opóźnienia” na „zwłoki”. Zgodnie z kodeksem cywilnym opóźnienie w wykonaniu świadczenia obejmuje nie tylko nieterminowe wykonanie obowiązku z przyczyn leżących po stronie dłużnika, ale również takie, za które dłużnik nie ponosi odpowiedzialności. W związku z powyższym niezależnie od przyczyn Wykonawca będzie zobowiązany do zapłaty kary umownej każdorazowo w sytuacji opóźnienia w wykonaniu obowiązków.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający ma prawo korzystać ze środków prawem przewidzianych tak aby zagwarantować sobie otrzymanie świadczenia umownego w konkretnym terminie, zgodnym z jego oczekiwaniami, który został zaakceptowanym przez podmiot składający ofertę. Specyfika udzielania zamówień publicznych skłania do stosowania instrumentu kar

umownych, które mają służyć zabezpieczeniu interesu Zamawiającego, który należy utożsamiać z szeroko pojmowanym interesem publicznym. Podkreślenia wymaga, iż „(...) 4. Kara umowna ma nie tylko charakter odszkodowawczy, lecz również prewencyjny, szczególnie istotny w realizacji umów dotyczących zamówień publicznych, gdzie Zamawiający nie może w sposób dowolny wybrać kontrahenta. (...) (wyrok KIO z dnia 11.08.2008 roku sygn. akt: KIO/UZP 779/08).

Mając na uwadze powyższe Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowaną zmianę.

### **Pytanie 3:**

§12 ust 3 Umowy mówi: „W przypadku odstąpienia od Umowy przez Wykonawcę lub przez Zamawiającego z winy Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% wartości wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1.”

§16 ust. 2 Umowy mówi: „ W przypadku odstąpienia Umowy przez Zamawiającego na zasadach określonych w ust. 1, niezależnie od wszelkich naliczonych kar umownych z innych tytułów, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kwotę stanowiącą równowartość 20% wynagrodzenia (wraz z podatkiem VAT), o którym mowa w § 4 ust. 1, tytułem kary umownej. Zapłata kary umownej, o której mowa wyżej, winna nastąpić w terminie 30 dni od daty odstąpienia od Umowy.”

Czy kary te się kumulują w przypadku odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego na zasadach określonych w §16 ust 1 Umowy?

### **Odpowiedź:**

W odpowiedzi na pytanie Wykonawcy, Zamawiający modyfikuje treść SIWZ TOM II- Projekt Umowy §12 ust.3 i 4, §16 ust.1 i ust. 2 w następujący sposób:

w §12 dawny ust. 4 zmienia numerację na ust. 3. Pozostałe ustępy zmieniają numerację odpowiednio.

w §16 ust. 1 dodają się pkt 6) o brzmieniu:

*„6. W przypadku gdy suma kar umownych naliczonych z tytułu opóźnień wskazanych w §12 ust. 3 osiągnie wartość 10% wynagrodzenia brutto wskazanego w §4 ust.1.*

§16 ust.2 otrzymuję brzmienie:

*„2. W przypadku odstąpienia Umowy przez Zamawiającego na zasadach określonych w ust. 1 z wyłączeniem okoliczności wskazanych w ust. 1 pkt 2), niezależnie od wszelkich naliczonych kar umownych z innych tytułów, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kwotę stanowiącą równowartość 20% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §4 ust. 1, tytułem kary umownej. Zapłata kary umownej, o której mowa wyżej, winna nastąpić w terminie 30 dni od daty odstąpienia od Umowy.”*

Biorąc powyższe pod uwagę, Zamawiający informuje, iż kary podlegają kumulacji zgodnie z treścią §16 ust. 2 Projektu Umowy.

W celu zachowania przejrzystości dokumentacji przetargowej, Zamawiający zamieszcza na stronie internetowej, na której zamieszczono SIWZ, nowy plik pod nazwą: **Projekt Umowy zamienny**, z uwzględnieniem wskazanych zmian.

Z poważaniem: