



Białystok, dnia 24.07.2018 r.

**Strona internetowa [www.bip.wobi.pl](http://www.bip.wobi.pl)**

## **WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

**(II cz. pytanie 2 - 5)**

**Dotyczy: przetargu nieograniczonego w formule „zaprojektuj i wybuduj” na roboty budowlane: „Hermetyzacja i dezodoryzacja wybranych obiektów Oczyszczalni ścieków - Kontrakt Nr 3”**

**Nr referencyjny: TI-3-FS/2018**

„Wodociągi Białostockie” Sp. z o.o. w Białymstoku na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych ( t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 1579 z późn. zm.) - dalej w skrócie zwanej „pzp” - poniżej udziela wyjaśnień treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w przetargu nieograniczonym w formule „zaprojektuj i wybuduj” na roboty budowlane: „Hermetyzacja i dezodoryzacja wybranych obiektów Oczyszczalni ścieków - Kontrakt Nr 3”.

### **Zapytanie nr 2**

Wnosimy o wprowadzenie do § 28 wzoru umowy w ust. 1 poniższego zapisu pod lit c) o treści:

„(...)

c) zwłoka w zapłacie wynagrodzenia Wykonawcy przez Zamawiającego wynosi ponad 20 dni”

### Uzasadnienie:

Zamawiający w §28 wzoru umowy umieścił zapisy uprawniające Wykonawcę do odstąpienia od umowy. Jednakże Zamawiający nie przewidział we wzorze umowy uprawnienia dla Wykonawcy do odstąpienia w przypadku zwłoki w płatności wynagrodzenia za wykonane prace. Dokonywanie w terminie płatności dla Wykonawcy jest jednym z podstawowych obowiązków Zamawiającego.

### **Wyjaśnienie nr 2**

Zamawiający przychyliła się do zmiany treści wzoru Umowy oraz wprowadza w § 28 wzoru Umowy niżej wskazane zmiany (patrz zmiana treści SIWZ).





### Zapytanie nr 3

Wnosimy o zmianę zapisu § 32 ust. 1 pkt 6 o treści:

„W przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze Stron z **przyczyn zależnych od Wykonawcy**- w wysokości 20% wynagrodzenia umownego brutto niezależnie od wysokości szkód poniesionych przez Zamawiającego powstałych w wyniku tegoż odstąpienia , których zaspokojenia Zamawiający może domagać się na zasadach ogólnych Kodeksu cywilnego”

na zapis o treści:

„ W przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze Stron z **winy** Wykonawcy- w wysokości 20% wynagrodzenia umownego brutto niezależnie od wysokości szkód poniesionych przez Zamawiającego powstałych w wyniku tegoż odstąpienia , których zaspokojenia Zamawiający może domagać się na zasadach ogólnych Kodeksu cywilnego”

#### Uzasadnienie:

Zastrzeżenie kar umownych zobowiązujących Wykonawcę do zapłaty określonej kwoty za odstąpienie od umowy z **przyczyn zależnych od** Wykonawcy oznacza, iż Wykonawca poniesie odpowiedzialność bez względu na to, czy przyczyny zerwania były przez niego zawinione. Jednocześnie w §32 ust. 2 zapisane jest, że

*Zamawiający zapłaci karę umowną w przypadku odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z winy Zamawiającego w przypadkach określonych w 28 Umowy – w wysokości 20% wynagrodzenia brutto o którym mowa w §12 ust. 1 Umowy*

Różnice w powyższych postanowieniach nakładają na Wykonawcę ciężar dowodzenia winy Zamawiającego, podczas gdy Zamawiający nie jest zobowiązany do udowodnienia winy Wykonawcy. Zamawiający bez wątplenia kształtuje treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, w tym treść istotnych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego, co jednakże nie jest równoznaczne z tym, iż postanowienia umowy mają być korzystne wyłącznie dla Zamawiającego. Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 23 sierpnia 2010 r. (KIO/ UZP 1698/10) treść umowy powinna zapewniać równowagę pomiędzy stronami, co nie sprzeciwia się naturze stosunku prawnego, ustawie czy też zasadom współżycia społecznego.

W celu przywrócenia równowagi stron wnosimy jak wyżej.

### Wyjaśnienie nr 3

Zamawiający przychyliła się do zmiany zapisu § 32 ust. 1 pkt 6 treści wzoru Umowy oraz wprowadza niżej wskazane zmiany (patrz zmiana treści SIWZ).



#### Zapytanie nr 4

Wnosimy o wykreślenie zapisu w §32 ust. 3 pkt 1) i 2) dotyczących kar umownych za brak zapłaty i nieterminową zapłatę wynagrodzenia należnego Podwykonawcy.

#### Uzasadnienie:

Postanowienia umowne w §37 wskazują, iż w przypadku uchylenia się od obowiązku zapłaty odpowiednio przez Wykonawcę wynagrodzenia przysługującego Podwykonawcy, Zamawiający ma prawo dokonać zapłaty bezpośrednio na jego rzecz. W przypadku dokonania takiej bezpośredniej zapłaty Zamawiający potrąca kwotę wypłaconego wynagrodzenia z wynagrodzeniem należnym Wykonawcy. Nakładanie na Wykonawcę dodatkowo kary umownej z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia Podwykonawcy lub dalszego Podwykonawcy **mija się z celem jakiego ma służyć** ochrona zapłaty wynagrodzenia dla podwykonawców, a **sprowadza się jedynie do wzbogacenia Zamawiającego**, wobec czego wniosek o wykreślenie tych kar umownych jest w pełni zasadny.

#### Wyjaśnienie nr 4

Zamawiający podtrzymuje postanowienia wzoru Umowy.

#### Zapytanie nr 5

Wnosimy o zmianę zapisu w §32 ust.4 zdanie pierwsze o następującej treści:

*Kary umowne określone w niniejszym paragrafie nie wyłączają możliwości dochodzenia przez Zamawiającego odszkodowania przewyższającego ich wysokość do wysokości poniesionej szkody na zasadach ogólnych określonych przepisami Kodeksu cywilnego*

na zapis o treści:

*Kary umowne określone w niniejszym paragrafie nie wyłączają możliwości dochodzenia przez Strony odszkodowania przewyższającego ich wysokość do wysokości poniesionej szkody na zasadach ogólnych określonych przepisami Kodeksu cywilnego*

#### Uzasadnienie:

Zamawiający w §32 ust.4 wzoru umowy umieścił zapisy uprawniające Zamawiającego do odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych, w sytuacji gdy kary umowne nie pokryją szkody. Jednakże Zamawiający nie przewidział we wzorze umowy tożsamyh uprawnień dla Wykonawcy. Zamawiający bez wątpienia kształtuje treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w tym treść istotnych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego, co jednakże nie jest równoznaczne z tym, iż postanowienia umowy mają być korzystne wyłącznie dla Zamawiającego. Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 23 sierpnia 2010 r. (KIO/ UZP 1698/10) treść umowy powinna zapewniać równowagę pomiędzy stronami, co nie sprzeciwia się naturze stosunku prawnego, ustawie czy też zasadom współżycia społecznego a nałożenie kar umownych ma na celu dyscyplinowanie obu stron do



prawidłowego i terminowego wywiązania się z przyjętych na siebie zobowiązań umownych a to z kolei leży w interesie każdej strony stosunku umownego.

#### **Wyjaśnienie nr 5**

Zamawiający przychyła się do zmiany zapisu w § 32 ust.4 zdanie pierwsze treści wzoru Umowy oraz wprowadza w § 32 ust.4 zdanie pierwsze niżej wskazane zmiany (patrz zmiana treści SIWZ).

### **ZMIANA TREŚCI SIWZ**

Mając powyższe na względzie Zamawiający na podstawie Art. 38 ust. 4 Pzp dokonuje zmiany treść SIWZ Część II- Wzór umowy:

- 1) **W § 28 ust. 1 po lit. b)** kropkę zastępuje się przecinkiem i dodaje lit. c) w następującym brzmieniu:

„c) zwłoka w zapłacie wynagrodzenia Wykonawcy przez Zamawiającego wynosi ponad 20 dni.”

- 2) **W § 32 ust. 1 pkt 6:**

#### **Z treści :**

„ 6) w przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn zależnych od Wykonawcy - w wysokości 20 % wynagrodzenia umownego brutto niezależnie od wysokości szkód poniesionych przez Zamawiającego powstałych w wyniku tegoż odstąpienia, których zaspokojenia Zamawiający może domagać się na zasadach ogólnych Kodeksu cywilnego,”

#### **Na treść:**

„6) w przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze Stron z winy Wykonawcy - w wysokości 20% wynagrodzenia umownego brutto niezależnie od wysokości szkód poniesionych przez Zamawiającego powstałych w wyniku tegoż odstąpienia, których zaspokojenia Zamawiający może domagać się na zasadach ogólnych Kodeksu cywilnego,”

- 3) **W § 32 ust.4:**

#### **Z treści :**

„4. Kary umowne określone w niniejszym paragrafie nie wyłączają możliwości dochodzenia przez Zamawiającego odszkodowania przewyższającego ich wysokość do wysokości poniesionej szkody na zasadach ogólnych określonych przepisami Kodeksu cywilnego. Odszkodowanie obejmuje w szczególności koszty Zamawiającego z tytułu wykonania



przedmiotu niniejszej Umowy przez innego Wykonawcę, straty i utracone korzyści spowodowane nie wykonaniem przedmiotu Umowy w terminie.”

**Na treść:**

„4. Kary umowne określone w niniejszym paragrafie nie wyłączają możliwości dochodzenia przez Strony odszkodowania przewyższającego ich wysokość do wysokości poniesionej szkody na zasadach ogólnych określonych przepisami Kodeksu cywilnego. Odszkodowanie obejmuje w szczególności koszty Zamawiającego z tytułu wykonania przedmiotu niniejszej Umowy przez innego Wykonawcę, straty i utracone korzyści spowodowane nie wykonaniem przedmiotu Umowy w terminie.”

Pozostałe postanowienia SIWZ pozostają bez zmian.

**Treść zapytań, wyjaśnień oraz zmian SIWZ stanowią integralną część SIWZ.**

Treść zapytań, wyjaśnień oraz zmian SIWZ zostały opublikowane na stronie internetowej [www.bip.wobi.pl](http://www.bip.wobi.pl).

**WICEPREZES ZARZĄDU**

*Jarosław Pomatowicz*

**DYREKTOR ZAKŁADU  
PRODUKCJI I EKSPLOATACJI  
PROKURENT**

*Henryk Jakubowicz*