

BURMISTRZ MIASTA I GMINY RYDZYNA

Rydzyzna, dnia 12 września 2011 r.

Na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 Ustawy Prawo Zamówień Publicznych udziela się odpowiedzi na zapytania z dnia 12 września 2011 r.

1. Pytanie: Zgodnie z art. 38 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. Nr 19 z 2004 r. poz. 177 z późn. zm.), zwracamy się z następującym pytaniem: Zamawiający w SIWZ określił warunek udziału dotyczący posiadania wiedzy i doświadczenia, polegający na wykonaniu co najmniej 1 roboty budowlanej tj.: budowy sali sportowej w okresie ostatnich 5 lat przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, o wartości nie niższej niż 1.000.000,00 zł brutto. Czy zamawiający uzna za spełniony powyższy warunek udziału jeżeli wykonawca wykaże się doświadczeniem w wykonaniu innych obiektów sportowych – basenów?

Odpowiedź:

Zamawiający nie uzna za spełniony w/w warunek udziału jeżeli wykonawca wykaże się doświadczeniem w wykonaniu innych obiektów sportowych – basenów. Przedmiotem zamówienia jest budowa sali sportowej, dlatego też zgodnie z SIWZ Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeżeli Wykonawca wykaże, że wykonał, co najmniej 1 robotę budowlaną tj.: budowę sali sportowej w okresie ostatnich 5 lat przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, o wartości nie niższej niż 1.000.000,00 zł brutto.

2. Pytanie: W SIWZ punkt 3.3 Zamawiający dopuszcza do zastosowania tylko materiały posiadające aprobaty techniczne.

Zasady wprowadzenia do obrotu wyrobów budowlanych określa Ustawa o wyrobach budowlanych z dnia 16.04.2004r. (Dz.U. Nr 92 z 2004r. poz.881). Ustawa dopuszcza do stosowania przy wykonywaniu robót budowlanych m.in. wyroby posiadające aprobatę techniczną, którą wydaje się dla wyrobów budowlanych, dla których nie ustanowiono Polskiej Normy lub właściwości użytkowe odnoszące się do wymagań podstawowych, różnią się istotnie od właściwości określonych w Polskiej Normie. Zatem ważne jest, czy wyrób dopuszczony jest do obrotu przepisami prawa a Zamawiający nie jest uprawniony do żądania wyłącznie aprobaty technicznej, podczas gdy dokumentem wystarczającym jest Deklaracja Zgodności.

Zgodnie z obowiązującymi przepisami aprobatą techniczną jest dla materiałów budowlanych i urządzeń dokumentem dobrowolnym a nie obowiązującym. Art. 9 ust. 1 Ustawy o wyrobach

budowlanych z dnia 16.04.2004 r. stanowi, że aprobaty techniczne mogą być udzielane dla wyrobów budowlanych objętych mandatami udzielonymi przez Komisję Europejską.

Wykaz wszystkich mandatów opublikowany jest w Obwieszczeniu Ministra Infrastruktury z dnia 5 lipca 2004 r. w sprawie wykazu mandatów udzielonych przez Komisję Europejską na opracowanie europejskich norm zharmonizowanych oraz wytycznych do europejskich aprobat technicznych, wraz z zakresem przedmiotowym tych mandatów (*M.P. z 2004 Nr 32, poz. 571*).

Wnosimy zatem o zmianę zapisu SIWZ i umożliwienie zastosowania materiałów posiadających aprobaty techniczne lub **deklaracje zgodności**

Odpowiedź:

Uwaga! Zamawiający dokonał zmiany zapisu SIWZ

3. Pytanie: W SIWZ punkt 3.3 Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę do przedłożenia na żądanie Zamawiającego oryginałów dokumentów (tj. aprobat technicznych).

Aprobaty techniczne oraz inne dokumenty wystawiane przez uprawnione Jednostki Certyfikacyjne wystawiane są na wniosek i dla **Producenta** materiału (lub urzędnika) Wykonawca nie jest w stanie dysponować oryginałami tych dokumentów.

Wnosimy o zmianę zapisu SIWZ umożliwiającą Wykonawcy przedstawianie **kopii** stosownych dokumentów dla zastosowanych materiałów.

Odpowiedź:

Uwaga! Zamawiający dokonał zmiany zapisu SIWZ

4. Pytanie: Wnosimy o zmianę zapisów we wzorze umowy na wykonanie robót - załącznik nr 7 do SIWZ w paragrafie 8 podpunkt a, 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 niewykonanie 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 1964r. (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 1999r., 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 wypadku 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 podniesienie zarzutu nieważności tegoż zapisu, w oparciu o przepis art. 58 kc, co do jego skutków.

Niezależnie od powyższych rozważań 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:

Uwaga! Zamawiający dokonał zmiany zapisu SIWZ

Uwaga !!!

Wykonawca jest zobowiązany przy sporządzaniu kosztorysu ofertowego uwzględnić wyżej wymienione informacje.

GMINA RYDZYNA
ul. Rynek 1
64-130 RYDZYNA
NIP 6972207200
REGON 411050735

z up. BURMISTRZA

dr Łukasz Bartkowiak
Zastępca Burmistrza

Opublikowano na stronie internetowej BIP. RYDZYNA.PL w dniu 12.09.2011r.

Urząd Miasta i Gminy Rydzyna
Rynek 1, 64-130 Rydzyna
tel. +48 65 53 88 434, fax +48 65 53 88 513
e-mail: rydzyna@rydzyna.pl • www.rydzyna.pl

Informatyk
Lukasz Taterka
Łukasz Taterka