

Bytom, dnia 17 czerwca 2015 r.

Nr sprawy PN/01/15

dot. postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego
na zadanie pn. „Opracowanie dokumentacji projektowej oraz wykonanie robót budowlanych
związanych z budową boiska piłkarskiego o nawierzchni syntetycznej – „sztuczna trawa” –
w Bytomiu przy ul. Modrzewskiego 3 (stadion sportowy)”

Zamawiający – Ośrodek Sportu i Rekreacji w Bytomiu ul. Parkowa 1 –
działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień
publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 907 z późn. zm.) informuje, że do Zamawiającego
skierowano pytania i wnioski od Wykonawców dotyczące przedmiotowego postępowania.

Zamawiający, udzielając odpowiedzi oraz wyjaśnień, zestawia je zgodnie
z treścią przekazanych zapytań oraz wniosków.

- Zestaw nr 1;

1. Prosimy o potwierdzenie, że Inwestor posiada 40 kW mocy przyłączeniowej wyłącznie
dla oświetlenia boiska, z wstępnych symulacji wynika, iż dla uzyskania natężenia oświetlenia
na poziomie 200 lx wymagana moc wynosi 40 kw.

ODP. Zamawiający dysponuje odpowiednią rezerwą mocy.

2. Prosimy o podanie orientacyjnej długości trasy zasilania linii kablowej.

ODP. ok.320 mb.

- Zestaw nr 2;

1/Proszę o wskazanie przez Zamawiającego odnośnie treści § 2 ust. 3 projektu umowy
stanowiącego załącznik nr 9 do SIWZ w brzmieniu: „3. Wykonawca zobowiązany jest do
uzgodnienia z Zamawiającym przewidywanych rozwiązań projektowych.” poprzez
wskazanie przez Zamawiającego w jakiej formie mają przebiegać uzgodnienia i z udziałem
jakich osób?

**ODP. Uczestnikami uzgodnień dotyczących szczegółowych rozwiązań projektowych,
ze strony Zamawiającego, będą osoby odpowiednio umocowane w strukturze
Zamawiającego. Uzgodnienia dot. procesu projektowania nie mogą odbiegać od zapisów
ujętych w SIWZ oraz PFU postępowania przetargowego.**

2/Proszę o wskazanie przez Zamawiającego odnośnie treści § 7 ust. 4 projektu umowy
stanowiącego załącznik nr 9 do SIWZ w brzmieniu: „Wynagrodzenie Wykonawcy płatne
będzie przelewem, w terminie do 60 dni od dnia doręczenia poprawnie wystawionej faktury
VAT, na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany na fakturze, na podstawie Protokołu
częściowego odbioru przedmiotu umowy podpisanego przez obie strony „bez zastrzeżeń”.
Całkowite rozliczenie umowy nastąpi fakturą na podstawie bezusterkowego ostatecznego
protokołu odbioru końcowego robót podpisanego przez strony umowy „bez zastrzeżeń.”
poprzez wskazanie przez Zamawiającego czy usunie zapis w zakresie bezusterkowego
odbioru robót jako nieważny z uwagi na treść art. 353¹k.c. w zw. z art. 647 k.c.?”

ODP. Zamawiający nie przewiduje wprowadzenia wnioskowanych zmian.

Uzasadnienie.

Na wstępie rozważań prawnych mających na celu dokonanie odpowiedzi na zapytanie zawarte w pkt 8 należy zaznaczyć, iż wskazany przez Państwa wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 18 kwietnia 2013 r. (sygn. akt I FSK 943/12) odnosi się do art. 19 ustawy o podatku od towarów i usług z dnia 11 marca 2004 r., który 01 stycznia 2014 r. utracił moc. Kwestię terminów powstawania obowiązku podatkowego obecnie reguluje 19a w/w ustawy. W myśl tego przepisu „...5. Obowiązek podatkowy powstaje z chwilą: 3) wystawienia faktury w przypadkach, o których mowa w art. 106b ust. 1, z tytułu: a) świadczenia usług budowlanych lub budowlano-montażowych...” Zatem zachodzi istotna zmiana w rozumieniu wskazanego wyroku, który opiera się na interpretacji zmienionego przepisu, co w sposób jednoznaczny pozbawia go aktualności.

Ponadto, należy mieć także na uwadze art. 647 k.c. zgodnie z którym „przez umowę o roboty budowlane wykonawca zobowiązuje się do oddania przewidzianego w umowie obiektu, wykonanego zgodnie z projektem i z zasadami wiedzy technicznej, a inwestor zobowiązuje się do dokonania wymaganych przez właściwe przepisy czynności związanych z przygotowaniem robót, w szczególności do przekazania terenu budowy i dostarczenia projektu, oraz do odebrania obiektu i zapłaty umówionego wynagrodzenia.” oraz art. Art. 654. „w braku odmiennego postanowienia umowy inwestor obowiązany jest na żądanie wykonawcy przyjmować wykonane roboty częściowo, w miarę ich ukończenia, za zapłatą odpowiedniej części wynagrodzenia.” Interpretacja powyższych przepisów wskazuje, iż obowiązkiem inwestora jest dokonanie odbioru przedmiotu umowy (co jest elementem wykonania umowy), jeśli wykonawca zgłosił zakończenie robót.

W tym przypadku, odbiór należy rozumieć jako dwustronną czynnością prawną, polegającą na przekazaniu obiektu inwestorowi oraz ze sprawdzeniem cech wykonanego obiektu budowlanego (komentarz do art. 654 kodeksu cywilnego, T. Sokołowski). Zatem, odbiór obiektu, którego udokumentowanie w praktyce najczęściej odbywa się w formie protokołu zdawczo-odbiorczego, jest elementem prawidłowo wykonanej umowy o roboty budowlane.

Kolejną kwestią wymagającą poruszenia jest zasada swobody umów sformułowaną w art. Art. 353¹ k.c. „strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego”. Ograniczeniem powyższej zasady będzie regulacja zawarta w ustawie o terminach płatności w transakcjach handlowych z dnia 8 marca 2013 r. wskazująca maksymalne terminy dokonania zapłaty przez dłużnika. Jednak mając na uwadze konieczność weryfikacji sposobu wykonania przedmiotu umowy, ustawodawca w/w regulacji przewidział taką możliwość, szczególnie gdy przedmiot umowy polega na świadczeniu wysokobudżetowych usług o złożonej strukturze, z czym mamy do czynienia w przedmiotowej sprawie (art. 9)

Mając na uwadze powyższe rozważania oraz specyfikę świadczonej usługi wskazujemy, iż podpisanie protokołu zdawczo-odbiorczego może być czynnością wskazującą na moment wykonania przedmiotu umowy, czemu nie sprzeciwia się natura łączącego strony stosunku prawnego ani powszechnie obowiązujące przepisy prawa.

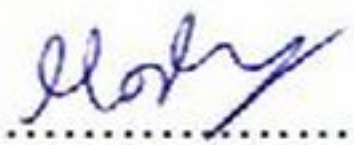
3/Proszę o wskazanie przez Zamawiającego odnośnie treści § 11 ust. 1 pkt 9-10 projektu umowy stanowiącego załącznik nr 9 do SIWZ w brzemieniu: „9) za brak zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom w wysokości 5 % wartości netto zgłoszonego przez podwykonawcę roszczenia, 10) za nieterminowa zapłatę wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom w wysokości 0,3 % wartości netto wymagalnej należności za każdy dzień opóźnienia.”- poprzez wskazanie przez Zamawiającego czy usunie niniejszy zapis jako nieważny z uwagi na treść art. 483 § 1 k.c.?

ODP. Zamawiający nie przewiduje wprowadzenia wnioskowanych zmian.

4/ Proszę o wskazanie przez Zamawiającego odnośnie treści § 15 ust.2 pkt 6 projektu umowy stanowiącego załącznik nr 9 do SIWZ w brzemieniu: „6) w przypadku wystąpienia konieczności wielokrotnego dokonywania bezpośredniej zapłaty podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy lub konieczności dokonania bezpośrednich zapłat na sumę większą niż 5 % wartości umowy,” poprzez wskazanie przez Zamawiającego, co oznacza termin wielokrotne, gdyż obecny zapis jest nieprecyzyjny?

ODP. Wielokrotny oznacza powtarzający się, występujący wiele lub kilka razy, niejednokrotny, kilkakrotny, częsty (Słownik języka polskiego, Państwowe Wydawnictwo Naukowe, Warszawa 1983). W rozumieniu Zamawiającego – więcej niż 3 razy.

OŚRODEK SPORTU I REKREACJI
ul. Parkowa 1, 41-902 Bytom
tel. 32 / 281 27 70
-5-


.....
Z-ca Przewodniczącego Komisji Przetargowej
Adam Moskwa