

Lubasz , dnia 01.03.2012 r.

Os.7021.1.6.2012 .p. K

Wszyscy Wykonawcy którzy pobrali Specyfikację Istotnych Warunków Zamówienia

Zgodnie z art.38 ust.1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych ( Dz. U z 2010 r. nr 113 , poz.759 ) do Zamawiającego zostało wniesione w postępowaniu na „ Budowę kanalizacji sanitarnej wraz z przykanalikami w Lubaszu – ul. Wiejska i os. Gorajskie „, niżej przytoczone pytanie:

Wnioskuje o modyfikację SIWZ w zakresie Projektu umowy § 7 ust. 8

1. Zapis w treści pierwotnej jest sprzeczny z art. 647 kc. Termin odbioru robót jest terminem zakończenia prac. Odbiór robót jest organizowany właśnie po to aby stwierdzić czy roboty zostały wykonane prawidłowo. Jeżeli ujawnią się wady nadające do usunięcia to wyznacza się termin na ich usunięcie , ale powyższe nie zmienia faktu zakończenia prac w terminie zgłoszenia gotowości do odbioru końcowego na warunkach określonych w umowie.
2. Czynność odbioru nie jest elementem robót budowlanych , a odbiór robót należy do obowiązków zamawiającego, wynikających z art. 647 kc. Wpływ wykonawcy na przebieg odbioru jest nieistotny, zatem nie może on ponosić odpowiedzialności za przeciąganie się odbioru robót. Jeżeli Wykonawca zgłosi zakończenie robót budowlanych to inwestor obowiązany jest dokonać ich odbioru ( art. 647 k.c.) – por. wyrok Sądu Najwyższego z 8 stycznia 2004 r I CK 24/03 . Wykluczenie istnienia jakichkolwiek wad w chwili oddania obiektu naruszałoby równowagę między inwestorem a wykonawcą, pozostawiając tego ostatniego w niepewności odnośnie do wynagrodzenia oraz zwrotu poniesionych wydatków. Wykryte wady podlegają usunięciu stosownie do art.637 i art.638 k.c. , ale to uprawnienie inwestora nie wpływa na obowiązek odbioru i zapłaty wynagrodzenia za obiekt wzniesiony zgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej. Postanowienia umowne stwierdzające zakończenie robót w terminie sporządzenia bezusterkowego protokołu odbioru robót należy uznać również za naruszające art.647 k.c. w związku z art. 57 ustawy Prawo budowlane , z którego wynika , że termin zakończenia robót jest określony terminem zgłoszenia obiektu do odbioru, przez kierownika budowy odpowiednim wpisem do dziennika budowy ( art. 22 pkt 9 Prawo budowlane ) , oraz złożeniem oświadczenia kierownika budowy o zakończeniu budowy obiektu i jego wykonaniu zgodnie z projektem , warunkami pozwolenia na budowę oraz właściwymi przepisami ( tak Z. Boczek ).

Zgodnie z art. 38 ust.1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający odpowiada:

§ 7 ust.8 projektu umowy otrzymuje brzmienie :

W przypadku stwierdzenia w trakcie odbioru robót wad lub usterek uniemożliwiających użytkowanie obiektu, Zamawiający może odmówić odbioru do czasu ich usunięcia a Wykonawca usunie je na własny koszt w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego. Jeżeli w trakcie czynności odbioru zostaną stwierdzone , inne wady Zamawiający wyznaczy termin ich usunięcia.

§ 8 ust 9 projektu umowy otrzymuje brzmienie:

W razie nieusunięcia w ustalonym terminie przez Wykonawcę wad i usterek stwierdzonych w okresie gwarancji , Zamawiający upoważniony jest do ich usunięcia na koszt Wykonawcy.