

1. **§ 2 ust. 2 pkt. 1 Projekt umowy** – w przywołanym postanowieniu zawarto wymóg uzgodnienia sporządzanych dokumentów z Zamawiającym jednakże nie wskazano żadnych terminów czy też procedury uzyskiwania przedmiotowego uzgodnienia. Prosimy o doprecyzowanie postanowienia o wskazanie terminu do dokonania uzgodnienia (np. 7 dni od zgłoszenia stosownego wniosku przez wykonawcę) oraz wyraźnie wskazanie, iż po bezskutecznym upływie tego terminu uznaje się, iż dokumenty zostały uzgodnione.
2. **§ 2 ust. 3 Projekt umowy** – prosimy o modyfikację przedmiotowego postanowienia i wydłużenie terminu z 3 do 7 dni.
3. **§ 3 ust. 3 Projekt umowy** – przywołane postanowienie sformułowane zostało w bardzo niekorzystny i niebezpieczny dla wykonawcy sposób, w szczególności należy wskazać, iż nie można zgodzić się z arbitralnym ustalaniem przez zamawiającego czy przystąpi on do odbioru prac projektowych. Dokonanie odbioru jest zgodnie z art. 647 kodeksu cywilnego podstawowym obowiązkiem zamawiającego i zamawiający nie może uchylić się od dokonania odbioru z powodu wystąpienia wad nadających się do usunięcia lub braku dokumentów. W związku z powyższym prosimy o wykreślenie przywołanego postanowienia w całości.
4. **§ 3 ust. 6 Projekt umowy** – prosimy o modyfikację postanowienia, iż za dzień wykonania prac uznawany będzie dzień zgłoszenia ich do odbioru przez wykonawcę.
5. **§ 3 ust. 7 Projekt umowy** – prosimy o doprecyzowanie postanowienia poprzez wyraźne wskazanie, iż organy i podmioty o jakich w nim mowa to organy i podmioty administracji publicznej.
6. **§ 4 ust. 4 Projekt umowy** – prosimy o modyfikację postanowienia w zakresie przeniesienia praw autorskich, o których mowa w przywołanym postanowieniu, iż przeniesienie to nastąpi z chwilą zapłaty wynagrodzenia przez zamawiającego.
7. **§ 4 ust. 6 Projekt umowy** – wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za „jakiegokolwiek” roszczenia „jakiegokolwiek” osób, a jedynie za roszczenia podmiotów trzecich wobec zamawiającego za powstanie których odpowiedzialność ponosi wykonawca a co więcej, powstanie których spowodowane zostało przez działanie lub zaniechanie wykonawcy sprzeczne z postanowieniami analizowanej umowy. Prosimy o wykreślenie przedmiotowego postanowienia w całości lub modyfikację w w/w zakresie.
8. **§ 5 ust. 5 Projekt umowy** – prosimy o modyfikację postanowienia, iż nadzór autorski sprawowany będzie jedynie do dnia zakończenia wykonywania robót budowlanych i uzyskania decyzji o pozwoleniu na użytkowanie.
9. **§ 5 ust. 9 pkt. 4) Projekt umowy** – ponieważ nie można przewidzieć z całą

pewnością czy w każdym przypadku wykonanie zmian lub uzupełnień w projektach będzie możliwe w terminie 7 dni od zgłoszenia takiego żądania przez wykonawcę, prosimy o zastrzeżenie, iż termin wykonania zmian lub uzupełnień w projektach zależny będzie od złożoności czy zakresu wprowadzanych zmian i ustalany będzie przez strony.

10. **§ 6 ust. 2 Projektu umowy** – przywołane postanowienie jest niejasne w zakresie, w którym mowa jest o bezkolizyjnym wyłączeniu pomieszczeń przeznaczonych do realizacji w późniejszych etapach wykonywania robót. Prosimy o doprecyzowanie postanowienia poprzez wskazanie jaki jest zamierzony zakres obowiązków wykonawcy w rozumieniu przywołanego postanowienia.
11. **§ 6 ust. 5 Projektu umowy** – prosimy o wykreślenie przywołanego postanowienia w zakresie wymogu respektowania wskazówek i zaleceń zamawiającego i inspektorów nadzoru; prawo nie przewiduje możliwości jednostronnego zmieniania umów, co jest wyrazem kardynalnej zasady, iż zawartych umów należy dotrzymywać (*pacta sunt servanta*) natomiast proponowane przez zamawiającego postanowienie stanowi dla zamawiającego możliwość do jednostronnych modyfikacji umowy bezpośrednio wpływających na obowiązki wykonawcy oraz na ponoszone przez niego koszty związane z wykonaniem przedmiotu umowy. Przywołane postanowienie jest niezgodne z art. 353, art. 353¹ oraz art. 354 kodeksu cywilnego i powinno zostać wykreślone w całości. Jeżeli nie będzie możliwe wykreślenie przywołanego postanowienia w zakresie jw. prosimy o ograniczenie jego potencjalnie negatywnych dla wykonawcy skutków poprzez zastrzeżenie, iż wskazówki i zalecenia zamawiającego nie mogą być sprzeczne z postanowieniami umowy, w tym dokumentacji projektowej, z przepisami powszechnie obowiązującego prawa a nadto nie mogą prowadzić do wzrostu kosztów wykonania przedmiotu umowy oraz do wydłużenia czasu niezbędnego do wykonania przedmiotu umowy. Wykonawca powinien być ponadto zwolniony z jakiegokolwiek odpowiedzialności zarówno prawnej jak i finansowej, za skutki wykonania wskazówek i zaleceń zamawiającego i inspektorów nadzoru. Ponadto w przywołanym postanowieniu zastrzeżono wymóg uzyskania akceptacji Harmonogramu przez zamawiającego i inspektora zastępczego nie wskazując jednocześnie żadnych terminów czy też przesłanek na podstawie których oceniany będzie Harmonogram przed udzieleniem akceptacji. Prosimy o bezwzględne zastrzeżenie terminu dla zamawiającego i inwestora zastępczego do udzielania akceptacji, np. 5 dni z zastrzeżeniem, iż po jego bezskutecznym upływie Harmonogram uznaje się za zaakceptowany.
12. **§ 6 ust. 6 Projektu umowy** – w przywołanym postanowieniu zastrzeżono wymóg uzyskania zgody zamawiającego na zmiany Harmonogramu nie wskazując jednocześnie żadnych terminów czy też przesłanek na podstawie których oceniany będzie Harmonogram przed udzieleniem zgody na jego zmianę. Prosimy o bezwzględne zastrzeżenie terminu dla zamawiającego do udzielania tejże zgody, np. 3 dni z zastrzeżeniem, iż po jego bezskutecznym upływie zmianę Harmonogramu uznaje się za zaakceptowaną.

13. **§ 7 ust. 1 pkt. 7) Projekt umowy** – prosimy o dodanie zapisu zapewniającego o pełnej współpracy i wszelkiej pomocy ze strony zamawiającego w uzyskaniu dostępu do mediów niezbędnych dla prawidłowego wykonania umowy. Umowa powinna zobowiązywać zamawiającego do udzielenia wszelkich zgód i podjęcia wszelkich niezbędnych czynności w celu umożliwienia wykonawcy doprowadzenia mediów niezbędnych dla realizacji umowy.
14. **§ 7 ust. 1 pkt. 13) Projekt umowy** – prosimy o zastąpienie słowa „natychmiastowe” słowem „niezwłoczne”.
15. **§ 7 ust. 1 pkt. 16) Projekt umowy** – prosimy o modyfikację postanowienia w zakresie zgodności roku wyprodukowanego urządzenia z rokiem jego wbudowania. Wydaje się iż przedmiotowy obowiązek jest zbędny i można z niego zrezygnować – wystarczającym jest zobowiązanie do wbudowywania urządzeń nieużywanych (nowych).
16. **§ 7 ust. 1 pkt. 17) Projekt umowy** – przywołane postanowienie jest niejasne i nieprecyzyjne; prosimy o jego doprecyzowanie poprzez określenie w umowie (lub w załącznikach do niej) jakie decyzje administracyjne musi uzyskać wykonawca na rzecz zamawiającego w ramach zawartej z zamawiającym umowy. Ponadto obowiązkowi nałożonemu na wykonawcę w niniejszym postanowieniu projektu umowy towarzyszyć powinien obowiązek zamawiającego do pełnej współpracy z wykonawcą przy uzyskaniu pozwolenia na użytkowanie (i innych decyzji) w tym do udzielenia mu wszelkich niezbędnych zgód, pozwoleń, uzgodnień, informacji i pełnomocnictw. Prosimy o uzupełnienie przedmiotowego postanowienia w powyższym zakresie.
17. **§ 7 ust. 2 Projekt umowy** – prosimy o modyfikację zapisu poprzez zastąpienie zwrotu o ponoszeniu „pełnej odpowiedzialności” sformułowaniem o „ponoszeniu odpowiedzialności przewidzianej w przepisach powszechnie obowiązującego prawa”. Ponadto prosimy o zastrzeżenie, iż wykonawca odpowiada jedynie za szkody wyrządzone ze swojej winy tj. na zasadzie art. 415. Obecny kształt przywołanego postanowienia kształtuje odpowiedzialność wykonawcy na zasadzie ryzyka – a więc ponosi on odpowiedzialność za ewentualne szkody wyrządzone zamawiającemu lub osobom trzecim bez względu na to czy można wykonawcy przypisać winę w wyrządzeniu tej szkody.
18. **§ 8 ust. 3 Projekt umowy** – prosimy o uzupełnienie przywołanego postanowienia o wskazanie, iż wykonawca ponosi odpowiedzialność jedynie za te osoby, które uzyskały jego zgodę na wstęp na teren budowy.
19. **§ 8 ust. 7 Projekt umowy** – wykonywanie robót budowlanych z natury rzeczy powoduje określone uciążliwości, również dla nieruchomości sąsiadujących z terenem budowy. Mając powyższe na uwadze prosimy o zmianę przywołanego postanowienia poprzez wskazanie, iż wykonawca realizować będzie prace w sposób zgodny z właściwymi przepisami powszechnie obowiązującego prawa.

20. **§ 8 ust. 9 Projekt umowy** – prosimy o bezwzględne doprecyzowanie przywołanego postanowienia o wskazanie, iż obowiązek naprawy o którym w nim mowa dotyczy wyłącznie zniszczeń i uszkodzeń spowodowanych przez wykonawcę.
21. **§ 10 ust. 1 Projekt umowy** – prosimy o uzupełnienie postanowienia o zapis, iż do obowiązków zamawiającego należeć będzie również udzielanie wszelkiej niezbędnej wykonawcy pomocy w realizacji przedmiotu umowy w tym w szczególności udzielania mu niezbędnych zgód, pozwoleń, opinii, uzgodnień, informacji oraz pełnomocnictw i upoważnień.
22. **§ 11 ust. 4 Projekt umowy** – prosimy o wyraźne zastrzeżenie w przywołanym postanowieniu terminu (np. 3 dni) w jakim inspektor nadzoru zobowiązany jest do ustosunkowania się do wpisu wykonawcy o osiągnięciu gotowości odbiorowej. Brak potwierdzenia inspektora nadzoru w tak określonym terminie skutkować winien osiągnięciem przez wykonawcę gotowości odbiorowej.
23. **§ 11 ust. 5 Projekt umowy** – należy wyraźnie wskazać, iż dokonanie odbioru jest zgodnie z art. 647 kodeksu cywilnego podstawowym obowiązkiem zamawiającego i zamawiający nie może uchylić się od dokonania odbioru z powodu wystąpienia wad nadających się do usunięcia lub braku dokumentów. Należy zwrócić w tym miejscu uwagę na wyrok SN z 8 stycznia 2004 r. (sygn. akt I CK 24/03) w którym Sąd Najwyższy stwierdził, iż *„jeżeli wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych (oczyszczalni galwanicznej), inwestor obowiązany jest dokonać ich odbioru (art. 647 kc). W dokumencie (protokole) z tej czynności, stanowiącym stwierdzenie spełnienia świadczenia i podstawę dokonania rozliczeń stron, niezbędne jest zawarcie ustaleń poczynionych m.in. co do jakości wykonanych robót, ewentualny wykaz wszystkich ujawnionych wad z ewentualnymi terminami ich usunięcia lub oświadczeniem inwestora o wyborze innego uprawnienia z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze (tak np. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 5 marca 1997 r. II CKN 28/97 OSNC 1997/6-7 poz. 90).”* Zatem odbiór powinien być dokonany niezależnie od wystąpienia wad, które mogą być usunięte już po dokonaniu odbioru. Prosimy o wykreślenie przywołanego postanowienia w całości.
24. **§ 11 ust. 7 Projekt umowy** – negatywne konsekwencje, o których mowa w przywołanym postanowieniu powinny dotyczyć jedynie nieusprawiedliwionej nieobecności wykonawcy. Prosimy w/w zastrzeżenie w przywołanym postanowieniu.
25. **§ 11 ust. 8 lit k) Projekt umowy** – należy w tym miejscu wskazać, iż umowa nie określa żadnych procedur czy też terminów w jakich powinno odbyć się szkolenie pracowników, ilu pracowników powinno być przeszkolonych i w jakim terminie Zamawiający powinien zgłosić pracowników do przeszkolenia. Prosimy o uzupełnienie umowy w powyższym zakresie.
26. **§ 11 ust. 13 Projekt umowy** – minimalny termin do usunięcia wad stwierdzonych w toku czynności odbiorowych powinien wynikać wprost z postanowień umowy, ponieważ za jego naruszenie zamawiający może naliczać wykonawcy kary

najmniej 1 miesiąc od dnia podpisania odpowiedniego protokołu odbioru z zastrzeżeniem, iż w przypadku niemożliwości usunięcia określonej wady w tym terminie z przyczyn obiektywnych (np. z przyczyn technicznych, technologicznych) Strony wyznaczą termin odpowiednio dłuższy. Prosimy o zmianę przywołanego postanowienia w powyższym zakresie

27. **§ 11 ust. 14 Projektu umowy** – należy wyraźnie wskazać, iż dokonanie odbioru jest zgodnie z art. 647 kodeksu cywilnego podstawowym obowiązkiem zamawiającego i zamawiający nie może uchylić się od dokonania odbioru z powodu wystąpienia wad nadających się do usunięcia lub braku dokumentów. Należy zwrócić tym miejscu uwagę na wyrok SN z 8 stycznia 2004 r. (sygn. akt I CK 24/03) w którym Sąd Najwyższy stwierdził, iż *„jeżeli wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych (oczyszczalni galwanicznej), inwestor obowiązany jest dokonać ich odbioru (art. 647 kc). W dokumencie (protokole) z tej czynności, stanowiącym stwierdzenie spełnienia świadczenia i podstawę dokonania rozliczeń stron, niezbędne jest zawarcie ustaleń poczynionych m.in. co do jakości wykonanych robót, ewentualny wykaz wszystkich ujawnionych wad z ewentualnymi terminami ich usunięcia lub oświadczeniem inwestora o wyborze innego uprawnienia z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze (tak np. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 5 marca 1997 r. II CKN 28/97 OSNC 1997/6-7 poz. 90).”* Zatem odbiór powinien być dokonany niezależnie od wystąpienia wad, które mogą być usunięte już po dokonaniu odbioru. Prosimy o wykreślenie przywołanego postanowienia w całości.
28. **§ 11 ust. 15 Projektu umowy** – prosimy o zastrzeżenie, iż uprawnienie zamawiającego, o którym mowa w przywołanym postanowieniu dotyczy wyłącznie wad których usunięcie nie jest obiektywnie możliwe.
29. **§ 11 ust. 16 Projektu umowy** – przywołane postanowienie jest niezrozumiałe i wewnętrznie sprzeczne (podpisanie protokołu odbioru końcowego jest równoznaczne z potwierdzeniem braku wad), dlatego prosimy o wykreślenie przywołanego postanowienia w całości.
30. **§ 11 ust. 17 Projektu umowy** – analogiczne uprawnienie powinno przysługiwać wykonawcy w przypadku niemożności ukończenia odbioru w terminie z winy zamawiającego. Prosimy o uzupełnienie projektu umowy w w/w zakresie.
31. **§ 11 ust. 18 Projektu umowy** – przywołane postanowienie sformułowane zostało w kuriozalny sposób, umożliwiający w praktyce ustalenie terminu odbioru pogwarancyjnego w każdym czasie. Prosimy o uzupełnienie przywołanego postanowienia poprzez wskazanie, iż termin odbioru pogwarancyjnego wyznaczony będzie przez zamawiającego w określonym terminie po upływie okresu gwarancji jakości.
32. **§ 11 ust. 19 Projektu umowy** – postanowienie upoważniające zamawiającego do jednostronnego ustalania terminu usuwania wad stwierdzonych podczas procedur odbiorowych uznać należy za całkowicie niedopuszczalne. Dla zapewnienia wykonawcy pewnego poziomu bezpieczeństwa minimalny termin do usunięcia

wad stwierdzonych w toku czynności odbiorowych powinien wynikać wprost z postanowień umowy, ponieważ za jego naruszenie zamawiający może naliczać wykonawcy kary umowne. Co do zasady termin na usuwanie wad powinien zatem wynosić co najmniej 14 dni licząc od dnia podpisania odpowiedniego protokołu odbioru z zastrzeżeniem, iż w przypadku niemożliwości usunięcia określonej wady w tym terminie z przyczyn obiektywnych (np. z przyczyn technicznych, technologicznych) Strony wyznaczą termin odpowiednio dłuższy. Prosimy o modyfikację przywołanego postanowienia w powyższym zakresie.

33. **§ 11 ust. 21 Projektu umowy** – przywołane postanowienie uznać należy na gruncie art. 139 Ustawy Pzp w związku z art. 480 kodeksu cywilnego za niedopuszczalne. Jak wskazuje się w doktrynie prawa cywilnego wykonanie zastępcze będące surogatem świadczenia wymaga upoważnienia sądowego, ponieważ między stronami może istnieć spór co do tego, czy dłużnik pozostaje w zwłoce, ponadto jednostronne - zwłaszcza pochopne - czynności samego wierzyciela mogą mieć nieraz charakter represyjny bądź też przynosić dłużnikowi obciążenia ponad nieodzowną miarę. Wykonanie zastępcze zobowiązania dłużnika jest bowiem wyjątkiem od zasady uprawniającej wierzyciela jedynie do żądania wykonania zobowiązania i ewentualnego żądania odszkodowania. Prosimy o wykreślenie przedmiotowego postanowienia w całości lub w przypadku pozostawienia w umowie zapisów dotyczących możliwości powierzenia usunięcia wad w trybie wykonania zastępczego osobom trzecim o dodanie zastrzeżenia obowiązku dodatkowego, pisemnego wezwania wykonawcy do przystąpienia do usunięcia wad z wyznaczeniem wykonawcy stosownego terminu do ich usunięcia
34. **§ 12 ust. 3 Projektu umowy** – skuteczność zawieranych umów rozstrzygana jest zawsze na gruncie obowiązujących przepisów powszechnie obowiązującego prawa. Prosimy o wykreślenie postanowienia w całości.
35. **§ 12 ust. 4 Projektu umowy** – art. 647¹ nie przyznaje zamawiającemu prawa do ingerowania w stosunki między wykonawcą i podwykonawcą w zakresie rozwiązania łączącej ich umowy. Wszelkie ograniczenia wykonawcy i podwykonawcy w zakresie możliwości rozwiązania łączącej ich umowy uznać należy za niedopuszczalne. Prosimy o modyfikację postanowienia w w/w zakresie.
36. **§ 12 ust. 9 i 10 Projektu umowy** – jeżeli spełniły się umowne przesłanki do wystawienia faktury przez wykonawcę i upłynął termin zapłaty tegoż wynagrodzenia to wynagrodzenie jest wymagalne i zamawiający nie może wstrzymywać jego wypłaty. Nakładanie na wykonawcę obowiązków w zakresie wykazywania zamawiającemu dokonania rozliczeń z podwykonawcą uznać należy za nieuzasadnione i nie znajdujące żadnej podstawy prawnej; niemniej jednak w przypadku nakładania takiego obowiązku, wykonawca powinien mieć możliwość dokumentowania dokonania zapłaty na rzecz podwykonawców w dowolny sposób lub w drodze oświadczenia złożonego przez wykonawcę wskazującego na brak

podstaw do dokonania zapłaty podwykonawcy zgodnie z łączącą strony umową. W obecnym kształcie odmowa złożenia przez podwykonawcę oświadczenia w zakresie wymaganym przez zamawiającego, z jakichkolwiek przyczyn, utrudnia wykonawcy otrzymanie należnego mu wynagrodzenia co jest niedopuszczalne. Takie sformułowanie przywołanego postanowienia uznać należy na zasadzie art. 139 Ustawy Pzp z art. 353 oraz 354 kodeksu cywilnego. Uprawnienie do wstrzymywania zapłaty na rzecz wykonawcy nie wynika z postanowień art. 647¹ kodeksu cywilnego. Prosimy o modyfikację [postanowienia w przedmiotowym zakresie.

37. **§ 12 ust. 11 Projektu umowy** – przywołane postanowienie jest zbyt dużą ingerencją w stosunki umowne wykonawcy z podwykonawcami, prosimy o wykreślenie postanowienia w całości.
38. **§ 12 ust. 12 Projektu umowy** – w obecnym kształcie odmowa złożenia przez podwykonawcę oświadczenia w zakresie wymaganym przez zamawiającego, z jakichkolwiek przyczyn utrudnia wykonawcy otrzymanie należnego mu wynagrodzenia co jest niedopuszczalne. Takie sformułowanie przywołanego postanowienia uznać należy na zasadzie art. 139 Ustawy Pzp z art. 353 oraz 354 kodeksu cywilnego. Uprawnienie do wstrzymywania zapłaty na rzecz wykonawcy nie wynika z postanowień art. 647¹ kodeksu cywilnego. Prosimy o wykreślenie przedmiotowego postanowienia w całości.
39. **§ 14 ust. 3 Projektu umowy** – mając na uwadze okoliczność, iż przedmiotowa umowa dotyczy obiektu, który ma być dopiero zaprojektowany wymóg składania oświadczenia objętego przywołanym postanowieniem jest całkowicie nieuzasadniony i nieakceptowalny z punktu widzenia wykonawcy. Prosimy o wykreślenie postanowienia w całości.
40. **§ 14 ust. 10 Projektu umowy** – jeżeli spełniły się umowne przesłanki do wystawienia faktury przez wykonawcę i upłynął termin zapłaty tegoż wynagrodzenia to wynagrodzenie jest wymagalne i zamawiający nie może wstrzymywać jego wypłaty. Nakładanie na wykonawcę obowiązków w zakresie wykazywania zamawiającemu dokonania rozliczeń z podwykonawcą uznać należy za nieuzasadnione i nie znajdujące żadnej podstawy prawnej; niemniej jednak w przypadku nakładania takiego obowiązku, wykonawca powinien mieć możliwość dokumentowania dokonania zapłaty na rzecz podwykonawców w dowolny sposób lub w drodze oświadczenia złożonego przez wykonawcę wskazującego na brak podstaw do dokonania zapłaty podwykonawcy zgodnie z łączącą strony umową. W obecnym kształcie odmowa złożenia przez podwykonawcę oświadczenia w zakresie wymaganym przez zamawiającego, z jakichkolwiek przyczyn utrudnia wykonawcy otrzymanie należnego mu wynagrodzenia co jest niedopuszczalne. Takie sformułowanie przywołanego postanowienia uznać należy na zasadzie art. 139 Ustawy Pzp z art. 353 oraz 354 kodeksu cywilnego. Uprawnienie do wstrzymywania zapłaty na rzecz wykonawcy nie wynika z postanowień art. 647¹ kodeksu cywilnego. Prosimy o modyfikację postanowienia w w/w zakresie.

41. **§ 14 ust. 14 Projekt umowy** – termin zapłaty ustalony w niniejszym postanowieniu powinien być zgodny z przepisami Ustawy z dnia 12 czerwca 2003 o terminach zapłaty w transakcjach handlowych. Termin zapłaty powinien zatem wynosić maksymalnie 30 dni od dnia otrzymania przez zamawiającego faktury VAT wystawionej przez wykonawcę. Prosimy o modyfikację postanowienia.
42. **§ 14 ust. 16 Projekt umowy** – za dzień dokonania zapłaty uznać można dzień uznania rachunku bankowego wykonawcy lub co najwyżej dzień zlecenia przelewu przez zamawiającego, który doprowadził do uznania rachunku bankowego wykonawcy w określonym terminie np. 3 dni. Prosimy o modyfikację w /w zakresie.
43. **§ 14 ust. 19 Projekt umowy** – przywołane postanowienie upoważnia zamawiającego do jednostronnej zmiany umowy co jest całkowicie nieakceptowalne. Prawo nie przewiduje możliwości jednostronnego zmieniania umów, co jest wyrazem kardynalnej zasady, iż zawartych umów należy dotrzymywać (*pacta sunt servanta*). Przywołane postanowienie jest niezgodne z art. 353, art. 353¹ oraz art. 354 kodeksu cywilnego, prosimy zatem o jego wykreślenie w całości.
44. **§ 15 ust. 4 Projekt umowy** – niezależnie od podniesionych wyżej zastrzeżeń co do ryczałtowego charakteru wynagrodzenia wykonawcy za wykonanie niniejszej umowy wskazać należy, iż niedopuszczalnym jest obniżanie wynagrodzenia ryczałtowego w przypadku konieczności wykonania mniejszej ilości prac. Wynagrodzenie ryczałtowe ma z definicji trwały i niezmienny charakter niezależnie od ilości prac niezbędnych do wykonania przedmiotu umowy. Prosimy o wykreślenie przedmiotowego postanowienia w całości.
45. **§ 16 ust. 1 lit. b) Projekt umowy** - podstawowym obowiązkiem zamawiającego jest zapłata wynagrodzenia za wykonane przez wykonawcę roboty. Co więcej zawarcie umowy przez podmiot sektora finansów publicznych bez zapewnienia jej właściwego finansowania stanowi naruszenie dyscypliny finansów publicznych. Mając powyższe na uwadze przedmiotowa przesłanka odstąpienia od umowy zgodnie z przepisami prawa nie powinna nigdy się ziścić, w związku z czym prosimy o wykreślenie postanowienia w całości.
46. **§ 16 ust. 1 lit. c) Projekt umowy** – prosimy o uzupełnienie przywołanego postanowienia o wyraźne wskazanie, iż przesłanki zaniechania wykonywania robót upoważniające zamawiającego do odstąpienia od umowy muszą w całości leżeć po stronie wykonawcy.
47. **§ 16 ust. 1 lit. e) Projekt umowy** – zastrzeżona w niniejszym postanowieniu przesłanka odstąpienia od umowy w praktyce umożliwia zamawiającemu odstąpienie od umowy na podstawie bardzo ocennych i nieprecyzyjnych kryteriów. Tymczasem umowa zawarta między stronami winna cechować się trwałością i pewnością co do wzajemnych obowiązków. Takie sformułowanie przesłanki do odstąpienia od umowy sprzeczne jest na zasadzie art. 139 Ustawy Pzp z art. 353¹

kodeksu cywilnego. Prosimy o wykreślenie przywołanego punktu projektu umowy w całości.

48. **§ 16 ust. 1 lit. g) Projektu umowy** – przywołane postanowienie stanowi istotne naruszenie art. 83 Ustawy Prawo upadłościowe i naprawcze i jako takie winno zostać wykreślone w całości.
49. **§ 16 ust. 2 Projektu umowy** – zgodnie z art. 395 § 2 kodeksu cywilnego w przypadku odstąpienia od umowy za wykonane do dnia odstąpienia od umowy roboty należy się wykonawcy odpowiednie wynagrodzenie i nie można tego uprawnienia wykonawcy w żaden sposób ograniczać. Prosimy o modyfikację postanowienia w powyższym zakresie.
50. **§ 16 ust. 3 Projektu umowy** – prosimy o wykreślenie postanowienia w całości lub dodanie zapisu, iż stwierdzenie robót wadliwie wykonanych nastąpi przez biegłego. Ponadto, przywołane postanowienie uznać należy na gruncie art. 139 Ustawy PZP w związku z art. 480 KC za niedopuszczalne. Jak wskazuje się w doktrynie prawa cywilnego wykonanie zastępcze będące surogatem świadczenia wymaga upoważnienia sądowego, ponieważ między stronami może istnieć spór co do wadliwości wykonanych robót. Wykonanie zastępcze zobowiązania dłużnika jest bowiem wyjątkiem od zasady uprawniającej wierzyciela jedynie do żądania wykonania zobowiązania i ewentualnego żądania odszkodowania. W przypadku pozostawienia w umowie zapisów dotyczących możliwości powierzenia usunięcia wady w trybie wykonania zastępczego osobom trzecim koniecznym jest zastrzeżenie obowiązku dodatkowego, pisemnego wezwania wykonawcy do przystąpienia do usunięcia wady z wyznaczeniem wykonawcy stosownego terminu do ich usunięcia.
51. **§ 18 ust. 3 pkt. 1 Projektu umowy** – postanowienie upowazniające zamawiającego do jednostronnego ustalania terminu usuwania wad stwierdzonych w dokumentacji projektowej uznać należy za całkowicie niedopuszczalne. Dla zapewnienia wykonawcy pewnego poziomu bezpieczeństwa minimalny termin do usunięcia wad stwierdzonych w toku czynności odbiorowych powinien wynikać wprost z postanowień umowy, ponieważ za jego naruszenie zamawiający może naliczać wykonawcy kary umowne. Co do zasady termin na usuwanie wad powinien zatem wynosić co najmniej 14 dni licząc od dnia stwierdzenia istnienia wady zastrzeżeniem, iż w przypadku niemożliwości usunięcia określonej wady w tym terminie z przyczyn obiektywnych (np. z przyczyn technicznych, technologicznych) Strony wyznaczą termin odpowiednio dłuższy. Prosimy o zmianę przywołanego postanowienia w w/w zakresie.
52. **§ 18 ust. 3 pkt. 2 - 4 Projektu umowy** – przywołane postanowienia bardzo znacząco uprzywilejowują zamawiającego jednocześnie stwarzając znaczące ryzyko kontraktowe dla wykonawcy, w związku z czym prosimy o ich wykreślenie w całości lub wykreślenie pkt 4 i zmianę w pkt 2 sformułowania „we wskazanym terminie” na sformułowanie „w uzgodnionym przez Strony terminie”; w pkt 3 o dodanie zapisu „... usunięcia wad stwierdzonych przez biegłego.”

53. **§ 19 ust. 2 Projekt umowy** – w przywołanym postanowieniu prosimy o zastąpienie słowa „powstałe” słowem „ujawnione”.
54. **§ 19 ust. 6 lit. b Projekt umowy** – postanowienie upoważniające zamawiającego do jednostronnego ustalania terminu usuwania wad stwierdzonych w okresie gwarancji uznać należy za całkowicie niedopuszczalne. Ponadto nie jest jasnym czy proponowany przez zamawiającego czas usunięcia usterek wynoszący 5 dni dotyczy usunięcia wady jako takiej czy też ewentualnych usterek stwierdzonych w protokole spisany po usunięciu wady – niezależnie jednak od wykładni przywołanego postanowienia proponowany termin jest zdecydowanie za krótki, a za jego naruszenia zamawiający może naliczać kary umowne. Co do zasady termin na usuwanie wad powinien zatem wynosić co najmniej 1 miesiąc od dnia pisemnego zgłoszenia ujawnienia wady z zastrzeżeniem, iż w przypadku niemożliwości usunięcia określonej wady w tym terminie z przyczyn obiektywnych (np. z przyczyn technicznych, technologicznych) Strony wyznaczą termin odpowiednio dłuższy. Prosimy o zmianę przywołanego postanowienia w powyższym zakresie.
55. **§ 19 ust. 7 Projekt umowy** – postanowienie upoważniające zamawiającego do jednostronnego ustalania terminu usuwania wad stwierdzonych w okresie gwarancji uznać należy za całkowicie niedopuszczalne. Prosimy o wykreślenie przywołanego postanowienia w całości.
56. **§ 19 ust. 9 Projekt umowy** – mając na uwadze charakter działalności zamawiającego (szpital) potencjalne ryzyko wysuwania roszczeń na podstawie przywołanego postanowienia jest stosunkowo duże i prosimy o wykreślenie go w całości. Jeżeli nie będzie to możliwe prosimy o modyfikację przywołanego postanowienia poprzez wykreślenie zdania: „Zamawiający może żądać wynagrodzenia uzupełniającego, jeżeli kwota zatrzymanej kaucji gwarancyjnej okaże się za mała na usunięcie tych szkód” oraz zastąpienie zapisu: „ w terminach określonych w ust. 6 lit. b” zapisem „ w terminach ustalonych przez Strony, nie mniejszych jednak niż 14 dni”.
57. **§ 19 ust. 10 Projekt umowy** – umowa powinna wyraźnie wskazywać, iż Zamawiający oraz Inwestor zastępczy stawią się do odbioru usuniętych wad w wyznaczonym przez wykonawcę terminie (po zawiadomieniu z wyprzedzeniem np. 3 dniowym), z zastrzeżeniem, iż nieobecność zamawiającego lub inwestora zastępczego upoważnia wykonawcę do przeprowadzenia odbioru jednoosobowo. Prosimy o modyfikację postanowienia w w/w zakresie.
58. **§ 19 ust. 11 Projekt umowy** – przedłużenie okresu agencji powinno następować o okres od dnia zgłoszenia wady do dnia zgłoszenia przez wykonawcę jej usunięcia. Prosimy o modyfikację w przedmiotowym zakresie.

59. **§ 19 ust. 13 Projekt umowy** – przywołane postanowienie uznać należy na gruncie art. 139 Ustawy Pzp w związku z art. 480 kodeksu cywilnego za niedopuszczalne. Jak wskazuje się w doktrynie prawa cywilnego wykonanie zastępcze będące surogatem świadczenia wymaga upoważnienia sądowego, ponieważ między stronami może istnieć spór co do tego, czy dłużnik pozostaje w zwłóce, ponadto jednostronne - zwłaszcza pochopne - czynności samego wierzyciela mogą mieć nieraz charakter represyjny bądź też przynosić dłużnikowi obciążenia ponad nieodzowną miarę. Wykonanie zastępcze zobowiązania dłużnika jest bowiem wyjątkiem od zasady uprawniającej wierzyciela jedynie do żądania wykonania zobowiązania i ewentualnego żądania odszkodowania. Wobec powyższego prosimy o wykreślenie przywołanego postanowienia w całości. W przypadku pozostawienia w umowie zapisów dotyczących możliwości powierzenia usunięcia wady w trybie wykonania zastępczego osobom trzecim prosimy o zastrzeżenie obowiązku dodatkowego, pisemnego wezwania wykonawcy do przystąpienia do usunięcia wady z wyznaczeniem wykonawcy stosownego terminu do ich usunięcia
60. **§ 19 ust. 15 Projekt umowy** – prosimy o doprecyzowanie przywołanego postanowienia poprzez wskazanie, iż przyczyny wystąpienia wad ujawnionych w okresie po dokonaniu odbioru muszą leżeć w całości po stronie wykonawcy.
61. **§ 20 ust. 1 Projekt umowy** – prosimy o modyfikację przywołanego postanowienia poprzez wskazanie, iż kara umowna jest naliczana za zwłokę (czyli zawinione przez wykonawcę opóźnienie) w wykonaniu przedmiotu umowy a nie za niedotrzymanie terminu (opóźnienie) wykonania przedmiotu umowy. W obecnym kształcie przywołanego postanowienia kary umowne mogą być naliczane wykonawcy bez względu na przyczyny wystąpienia opóźnienia w wykonaniu przedmiotu umowy. Przywołane postanowienie powinno ponadto zostać uzupełnione o wskazanie okoliczności uprawniających wykonawcę do naliczania kar umownych zamawiającemu m. in. za: zwłokę w przekazaniu wykonawcy terenu budowy, zwłokę w zatwierdzeniu gotowości odbiorowej wykonawcy, zwłokę w dokonaniu czynności odbiorowych przez zamawiającego, zwłokę w uzyskiwaniu wszelkich zgód, zatwierdzeń, uzgodnień ze strony zamawiającego lub inwestora zastępczego – w wysokości analogicznej jak kary umowne naliczane wykonawcy tj. 0,05 % wynagrodzenia brutto określonego w § 14 ust.1. Prosimy o modyfikację postanowienia w w/w zakresie.
62. **§ 20 ust. 1 lit e) Projekt umowy** – szczegółowe uprawnienia zamawiającego na wypadek wystąpienia wad nie podlegających usunięciu zostały określone w pozostałych postanowieniach umowy, a co za tym idzie interesy zamawiającego są w tym zakresie dostatecznie chronione. Prosimy o wykreślenie postanowienia w całości.

63. **§ 20 ust. 1 lit g) Projekt umowy** – mając na uwadze wskazane już wyżej zastrzeżenia dotyczące zastrzeżonych na rzecz zamawiającego uprawnień co do wyboru podwykonawców (zwłaszcza w zakresie zastrzeżenia obowiązku uzyskania zgody na rozwiązanie umowy z podwykonawcą) oraz zdecydowanie za wysoką wartość analizowanej kary umownej prosimy o wykreślenie przywołanego postanowienia w całości.
64. **§ 20 ust. 1 lit h) Projekt umowy** – przywołane postanowienie zostało sformułowane w sposób bardzo ogólny i ocenny, co w praktyce powoduje, iż zamawiający może naliczać wykonawcy niezwykle wysokie kary umowne całkowicie bezpodstawnie. Prosimy o wykreślenie przywołanego postanowienia w całości.
65. **§ 20 ust. 3 Projekt umowy** – ponieważ wykonawca nie jest stroną umowy o dofinansowanie, nie jest bezpośrednim beneficjentem środków pomocowych, nie zna postanowień umowy o dofinansowanie i nie może ponosić jakichkolwiek negatywnych konsekwencji nie wywiązania się zamawiającego z obowiązków nałożonych na niego jako beneficjenta środków pomocowych. W związku z powyższym prosimy o wykreślenie przedmiotowego postanowienia w całości.
66. **§ 20 ust. 4 Projekt umowy** – prosimy o wykreślenie przywołanego postanowienia w całości z uwagi na naruszenie art. 5 KC oraz nierówne traktowanie Stron lub modyfikację, poprzez dodanie zastrzeżenia, iż dotyczy to kar umownych uznanych przez niezależny organ (np. Sąd Powszechny).
67. **§ 22 Projekt umowy** – prosimy o wyłączenie możliwości swobodnego decydowania zamawiającego co do „jakości i estetyki dostaw” sprzętu, gdyż stanowiło by to w istocie uprawnienie do jednostronnych modyfikacji umowy.