

Wszyscy uczestnicy postępowania

Znak sprawy: ZP.271.1.2019.GC

WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SIWZ

w postępowaniu o udzielenie zamówienia pn.:
„Budowa krytej pływalni w Kostrzynie nad Odrą”

Burmistrz Miasta Kostrzyn nad Odrą, na podstawie art. 38 ust. 1, 1 a i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018r., poz. 1986 t.j.), w odpowiedzi na skierowane do zamawiającego zapytanie, dotyczące treści zapytania SIWZ, informuje:

- Pytania cz. 1

Pytanie 1

Wnosimy o uzupełnienie treści zapisu (tabela dotycząca wskazania Podwykonawcy, któremu Wykonawca zamierza powierzyć prace) Formularza Oferty (załącznik nr 1 do SIWZ) poprzez dopisanie po zwrocie „**Nazwa i adres firm podwykonawców**” - zwrotu : „**.... o ile jest znana na etapie składania ofert....**” Wskazujemy, że zgodnie z **zapisem art. 36b ust. 1a PZP**, opinią prawną Urzędu Zamówień Publicznych pt. „**Obowiązek wskazania nazw firm podwykonawców w ofercie Wykonawcy**”, dostępną na stronie internetowej Urzędu w treści Informatora UZP nr 4/2017 (str. 41-43) oraz komentarzem „Zmiany w Prawie zamówień publicznych. Nowelizacja z dnia 22 czerwca 2016 r.” pod red. Włodzimierza Dzierżanowskiego - „**Zamiar odnoszący się zarówno do przedmiotu zamówienia jak i podmiotów (podwykonawców) może być zróżnicowany co do precyzji. O ile więc przedmiot podwykonawstwa Wykonawca potrafi wskazać jednoznacznie - winien to uczynić. Jeśli jednocześnie nie powiązał tego zamiaru z konkretnymi podwykonawcami - ich nazw nie musi podać(....).**”

Mając powyższe na uwadze wnosimy jak w zdaniu pierwszym.

Odpowiedź:

Ad.1

Zamawiający dokonał zmiany zapisu treści Formularza Oferty (załącznik nr 1 do SIWZ) i w tabelce dotyczącej wskazania Podwykonawcy, któremu Wykonawca zamierza

powierzyć prace umieścić zwrot: „Nazwa i adres firm podwykonawców, o ile są znane na etapie składania ofert”.

Pytanie 2

W związku z treścią rozdz. 3 pkt. 3 SIWZ prosimy Zamawiającego o załączenie/udostępnienie wszelkich informacji oraz aktualnych i kompletnych inwentaryzacji ewentualnych kolizji infrastruktury technicznej istniejącej (nadziemnej i podziemnej), zlokalizowanych na terenie budowy należąca lub będąca w zarządzie podmiotów zewnętrznych. Nie posiadając wiedzy na temat ewentualnych kolizji z infrastrukturą podziemną lub naziemną oraz z nieinwentaryzowanym uzbrojeniem podziemnym, Wykonawca nie zna wszystkich okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty, które musi uwzględnić w wycenie, aby oferta została wykonana w sposób rzetelny i które w związku z tym powinny wynikać z opisu przedmiotu zamówienia. Wprowadzenie wymogu przyjęcia przez Wykonawcę odpowiedzialności za wykonanie robót, których Wykonawca nie jest w stanie oszacować na podstawie przekazanej przez Zamawiającego dokumentacji opisującej przedmiot zamówienia jest naruszeniem przepisu art. 29 Pzp.

Odpowiedź:

Ad.2. Zamawiający nie jest w posiadaniu bardziej szczegółowych informacji jak te które są zawarte w dokumentacji.

Pytanie 3

Zwracamy się do Zamawiającego o usunięcie zapisów ze SIWZ z rozdz. 3 pkt. 3 i § 12 ust. 3 pkt. 3.4 wzoru umowy sformułowania „.....**nie gorszych...**” oraz z treści § 2 ust. 5 wzoru umowy wyrażenia „**lub lepszych**”

Zwracamy uwagę na orzeczenie Krajowej Izby Odwoławczej, która w wyroku z dnia 12 sierpnia 2009 r. (KIO/UZP984/09) stwierdziła, iż dopuszczenie w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) rozwiązania równoważnego nie może oznaczać, że inne zaproponowane w ramach tej równoważności urządzenie ma spełniać wszystkie parametry konkretnego urządzenia, określonego producenta, przyjętego przez projektanta. **Wykazanie równoważności nie polega na dowodzeniu, że zaoferowany produkt jest lepszy, czy że nie jest gorszy niż ten, którego wymaga Zamawiający, ale że umożliwia uzyskanie efektu założonego przez Zamawiającego za pomocą innych rozwiązań technicznych.**

Odpowiedź:

Ad.3.

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie z SIWZ z rozdz.3 pkt. 3 i § 12 ust. 3 pkt. 3.4 wzoru umowy sformułowania „.....nie gorszych...” oraz z treści § 2 ust. 5 wzoru umowy wyrażenia „lub lepszych”

Pytanie 4

Mając na uwadze treść zapisu rozdz. 3 pkt.5 ppkt. 3 (3.2) SIWZ oraz § 4 ust. 4 pkt. 4.2 wzoru umowy prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że Podwykonawcy mają obowiązek dostarczenia za pośrednictwem Wykonawcy w terminie do 7 dni licząc od dnia rozpoczęcia wykonywania przez danego Podwykonawcę robót (po dokonaniu procedury zgłoszenia Podwykonawcy o której mowa w § 5 wzoru umowy) przedstawienia Zamawiającemu kopii umów o pracę pracowników wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia?

Odpowiedź:

Ad.4

Zamawiający potwierdza, że w oparciu o treść rozdz.3 pkt 5 ppkt.3(3.2) SIWZ oraz § 4 ust. 4 pkt. 4.2 wzoru umowy Podwykonawcy za pośrednictwem Wykonawcy mają obowiązek dostarczenia w terminie do 7 dni licząc od dnia rozpoczęcia wykonywania przez danego Podwykonawcę robót (po dokonaniu procedury zgłoszenia Podwykonawcy o której mowa w § 5 wzoru umowy) Zamawiającemu kopii umów o pracę pracowników wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia.

Pytanie 5

Prosimy o potwierdzenie przez Zamawiającego, że za nienależyte wykonanie umowy z powodu nie uzyskania bezwarunkowej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie uznane zostanie jedynie uzyskanie takiej decyzji, w której organ wydający decyzję uzależni użytkowania obiektu od konieczności wykonania części robót wykończeniowych lub innych robót budowlanych przewidzianych w dokumentacji projektowej opisującej przedmiot zamówienia. Jeżeli natomiast w przedmiotowej decyzji użytkowanie obiektu zostanie uzależnione od wykonania robót budowlanych, które nie zostały przewidziane w dokumentacji opisującej przedmiot zamówienia, to okoliczność ta będzie podstawą do zgłoszenia przez Wykonawcę konieczności wykonania robót dodatkowych i przedłużenia terminu wykonania umowy. W takim przypadku bowiem do wykonania zamówienia podstawowego w zakresie uzyskania bezwarunkowej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie niezbędne będzie wykonanie nie objętych tym zamówieniem prac projektowych oraz robót budowlanych.

Odpowiedź:

Ad.5

Zamawiający w niniejszym postępowaniu wymaga uzyskania od Wykonawcy prawomocnej i bezwarunkowej decyzji pozwolenia na użytkowanie obiektu. W związku z przyjętym w niniejszym postępowaniu ryczałtowym charakterem wynagrodzenia za wykonane roboty budowlane Wykonawca posiadający wiedzę i doświadczenie, a także zawodowo trudniący się wykonywaniem robót budowlanych ma obowiązek przewidzieć wszystkie okoliczności mające wpływ na wysokość wynagrodzenia, a wynikające z SIWZ i załączonych do niego dokumentów, a w szczególności wszystkie

roboty, które są niezbędne i konieczne do wykonania przedmiotu umowy, będące oczywistą konsekwencją przedmiotowego procesu budowlanego.

Zapis § 15 ust.2 wzoru umowy przewiduje możliwość wykonania dodatkowych robót nieobjętych umową, ponadto w § 12 ust.4 pkt.4.6 wzoru umowy postanowiono, iż Strony mogą dokonać zmian postanowień umowy w zakresie dotyczącym terminu wykonania przedmiotu umowy, jeżeli wystąpi konieczność wykonania robót dodatkowych i o ile ich wykonanie spowoduje konieczność przedłużenia terminu wykonania robót. Wobec powyższego Zamawiający wyjaśnia, iż za nienależyte wykonanie umowy z powodu nieuzyskania bezwarunkowej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie obiektu uznane zostanie jedynie uzyskanie takiej decyzji, w której organ wydający decyzję uzależni użytkowanie obiektu od konieczności wykonania części robót przewidzianych w dokumentacji projektowej. Zaś w przypadku gdy, w przedmiotowej decyzji użytkowanie obiektu zostanie uzależnione od wykonania robót, które nie zostały przewidziane w dokumentacji projektowej Wykonawca będzie miał podstawy aby powiadomić Zamawiającego o konieczności wykonania robót dodatkowych i złożyć wniosek o wydłużenie terminu wykonania przedmiotu umowy, jeżeli wykonanie robót dodatkowych będzie miało wpływ na termin wykonania przedmiotu umowy.

Pytanie 6

Wnosimy o wykreślenie w całości zapisu rozdz. XIII pkt. 9 -10 SIWZ oraz treści § 12 ust. 3 pkt.3.1 i § 15 wzoru umowy.

Zwracamy uwagę, że przedmiotowym postępowaniu Zamawiający ustanowił wynagrodzenie **w formie ryczałtu**. Przy wynagrodzeniu ryczałtowym Wykonawca ustala cenę oferty na podstawie dokumentacji projektowej, opisu przedmiotu zamówienia oraz specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych, biorąc pod uwagę przewidywany zakres niezbędnych do wykonania prac oraz koniecznych do poniesienia kosztów, w celu prawidłowego wykonania przedmiotu zamówienia, zgodnie z wymaganiami opisanymi przez Zamawiającego. Dla oceny przedmiotowej sprawy szczególnie istotne winno być stanowisko Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych wyrażone w piśmie z dnia 02.12.2013 r., znak UZP/DP/o/026/1526/13/AG, KW-1106313, w przedmiotowym dokumencie Prezes UZP wskazał, iż „**żądanie przez Zamawiającego od Wykonawcy przedłożenia kosztorysu ofertowego przy wynagrodzeniu ryczałtowym Wykonawcy stanowi naruszenie przepisu art. 25 ust. 1 zdanie 1 Pzp, zgodnie z którym w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, Zamawiający może żądać wyłącznie oświadczeń i dokumentów niezbędnych do przeprowadzenia postępowania. Kosztorys ofertowy nie jest dokumentem niezbędnym do przeprowadzenia postępowania na roboty budowlane rozliczane ryczałtowo (...)** Zbędność kosztorysu wynika również z faktu, iż jego sporządzenie i przedstawienie przez Zamawiającego nie zwalnia Wykonawcy od obowiązku podania oferty cenowej całkowitej, z uwzględnieniem wszystkich kosztów i prac niezbędnych do wykonania przedmiotu zamówienia, niezależnie od ich przewidzenia przez Zamawiającego w przedmiarze”. Ostatecznie Prezes UZP

uznał, iż „**żądanie kosztorysu ofertowego od wszystkich Wykonawców zamówienia na roboty budowlane rozliczane ryczałtowo jest nie tylko zbędne, ale jednocześnie może ograniczać konkurencję (...)** Ponadto zwracamy uwagę, że w rozdz. XIII) pkt. 11 SIWZ Zamawiający zaznacza, iż „*załączony przedmiar robót należy traktować jako poglądowy i uzupełniający opis przedmiotu zamówienia i nie może on stanowić jedynej podstawy wyceny przedmiotu Zamówienia. W cenie należy uwzględnić wszelkie koszty wynikające z zapisów SIWZ, a w szczególności dokumentacji projektowej, Specyfikacji Technicznych i warunkach umowy*”, natomiast z treści zapisu ust. 3 § 8 wzoru umowy wynika, że rozliczenie wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy następować będzie fakturami częściowymi za elementy robót ujęte w harmonogramie rzeczowo – finansowym. Natomiast rozliczenie ewentualnych robót zaniechanych może nastąpić w oparciu o:

- stawkę r-g, wskaźnik kosztów pośrednich i zysku,
- ceny materiałów - według średnich cen opublikowanych w kwartalnej Informacji cenowej o cenach materiałów budowlanych, elektrycznych i instalacyjnych (IMB; IME i IMI) SEKOCENBUD lub INTERCENBUD (o wyborze decyduje Wykonawca) obowiązujących w okresie sporządzania oferty i zawierających ceny zakupu, a w przypadku ich braku według cen udokumentowanych i uzgodnionych z Zamawiającym,
- ceny sprzętu - według średnich cen opublikowanych w kwartalnej Informacji cenowej o cenach pracy sprzętu (IRS) SEKOCENBUD lub INTERCENBUD (o wyborze decyduje Wykonawca), obowiązujących w okresie sporządzania oferty, a w przypadku ich braku według cen udokumentowanych i uzgodnionych z Zamawiającym.

Kosztorys szczegółowy po uprzednim jego sprawdzeniu i zatwierdzeniu przez Zamawiającego, będzie stanowił podstawę zmiany Wynagrodzenia w formie aneksu do Umowy

Jednocześnie nadmieniamy, że odpowiedź „Zamawiający nie wyraża zgody ” nie jest argumentem, a jedynie nadużyciem przez Zamawiającego uprzywilejowanej pozycji i rażącego naruszenia równowagi Stron umowy oraz nie przestrzegania zapisów ustawy PZP. Mając powyższe na uwadze wnosimy jak w zdaniu pierwszym.

Odpowiedź:

Ad.6

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie w całości zapisu rozdz. XIII pkt. 9 -10 SIWZ oraz treści § 12 ust. 3 pkt.3.1 i § 15 wzoru umowy. Mimo, iż wynagrodzenie ma charakter ryczałtowy, kosztorys ofertowy pozwoli Zamawiającemu precyzyjnie ustalić wysokość płatności częściowych, wartość robót zamiennych czy robót dodatkowych, a także rozliczenie z Wykonawcą w przypadku ewentualnego odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze Stron lub rezygnacji z wykonania części przedmiotu umowy.

Pytanie 7

Prosimy o potwierdzenie przez Zamawiającego, że oświadczenie zawarte w § 2 ust. 4 wzoru umowy dotyczy stanu istniejącego w dacie podpisywania umowy, natomiast nie wyłącza odpowiedzialności Zamawiającego za wady lub niekompletność dokumentacji projektowej opisującej przedmiot zamówienia, które zostaną stwierdzone w trakcie realizacji robót budowlanych, kiedy to dopiero cała ta dokumentacja będzie analizowana w sposób bardziej szczegółowy. Zwracamy uwagę na treść uzasadnienia wyroku KIO z dnia 2 marca 2010r., sygn. akt KIO/UZP 184/10, z którego wynika, że stosownie do art. 651 k.c. oraz linii orzecznictwa Sądu Najwyższego na tle tego przepisu, Wykonawca nie ma obowiązku szczegółowego sprawdzenia dostarczonego projektu w celu wykrycia jego wad. Przepis art. 651 k.c. ma zastosowanie do zawartej umowy o roboty budowlane. Zamawiający wprowadzając zaskarżone postanowienia umowne nakłada na Wykonawców obowiązek badania dokumentacji w celu wykrywania jej wad i błędów jeszcze przed zawarciem umowy o roboty budowlane. Przedmiot zamówienia nie obejmuje sprawdzenia dokumentacji projektowej przed zawarciem umowy. Sprawdzenie dokumentacji wiązałoby się bowiem z koniecznością weryfikacji wszystkich wyliczeń projektowych i sprawdzeniem czy dokumentacja jest skoordynowana między poszczególnymi branżami, a także przeprowadzeniem badań geologicznych w celu sprawdzenia, czy warunki geologiczne przewidziane w dokumentacji, odpowiadają rzeczywistym warunkom geologicznym zaistniałym na terenie budowy, a w szczególności odmiennych od wskazanych w dokumentacji warunków wodnych, archeologicznych oraz ujawnienia się niezainwentaryzowanych lub błędnie zainwentaryzowanych instalacji i konstrukcji podziemnych itp. Na etapie przygotowania oferty Wykonawca nie jest w stanie zauważyć wad wynikających z nieskoordynowania dokumentacji projektowej, gdyż poszczególne branże robót są wyceniane przez specjalistów od różnych zakresów kosztorysowania i nie ma technicznych możliwości merytorycznego sprawdzenia wszystkich elementów dokumentacji pod kątem zgodności ze sztuką budowlaną i przepisami prawa budowlanego. Do sprawdzenia dokumentacji projektowej pod kątem wyszukania jej błędów potrzebny jest bowiem niemal taki sam nakład czasu jak do projektowania, a czas na przygotowanie oferty na to nie pozwala.

Odpowiedź:

Ad.7

Zamawiający potwierdza, że oświadczenie zawarte w §2 ust.4 wzoru umowy dotyczy stanu istniejącego w dacie podpisywania umowy i nie wyłącza odpowiedzialności Zamawiającego za wady lub niekompletność dokumentacji projektowej opisującej przedmiot zamówienia, które zostaną stwierdzone w trakcie realizacji robót.

Pytanie 8

Prosimy o wyjaśnienie jakie przesłanki kierowały zamieszczeniem w § 3 ust. 2 pkt 2.2 wzoru umowy zapisu o pozbawieniu Wykonawcy prawa do powoływania się wobec Zamawiającego na zaistniałe przeszkody i trudności mogące wpłynąć na jakość wykonywanych robót lub na opóźnienie w realizacji przedmiotu umowy w przypadku, gdy nie poinformuje on o nich Zamawiającego bezzwłocznie. Czy nawet nieznaczna zwłoka w przekazaniu tych informacji uzasadnia pozbawienia Wykonawcy realizacji wszelkich opartych na nich roszczeń, w tym odszkodowawczych? W przypadku braku zasadnych argumentów prosimy o wykreślenie drugiego zdania w/w zapisu projektu umowy.

Odpowiedź:

Ad.8

Zamawiający wskazuje, iż w związku z charakterem przedmiotu umowy, jego rozmiarem i wartością, a także dbałością Zamawiającego, aby wykonanie przedmiotu umowy nastąpiło w terminie wskazanym we wzorze umowy Zamawiający zastrzegł sobie prawo do bezzwłocznego informowania go przez Wykonawcę o zaistniałych przeszkodach i trudnościach mogących wpłynąć na jakość wykonywanych robót lub na opóźnienie w realizacji przedmiotu umowy. Zamawiający nie zgadza się na wykreślenia drugiego zdania z treści § 3 ust.2 pkt 2.2 wzoru umowy.

Pytanie 9

Prosimy o potwierdzenie, że odpowiedzialność Wykonawcy za szkody powstałe na przejętym terenie budowy, o której mowa w § 3 ust. 2 pkt 2.3 wzoru umowy odpowiada swym zakresem odpowiedzialności, o której mowa w art. 652 k.c. Jeżeli natomiast zamiarem Zamawiającego było umowne rozszerzenie tej odpowiedzialności, to prosimy o wskazanie przesłanek przemawiających za odstępstwem od zasad ogólnych.

Odpowiedź:

Ad.9

Odpowiedzialność Wykonawcy za szkody powstałe na przejętym terenie budowy, o której mowa w § 3 ust.2 pkt 2.3. wzoru umowy jest odpowiedzialnością na zasadzie ryzyka. Charakter przedmiotu zamówienia, jego rozmiar i ilość zaangażowanych środków, a także użycie przez Wykonawcę niebezpiecznych urządzeń, pojazdów mechanicznych oraz posługiwanie się w trakcie realizacji przedmiotu umowy innymi osobami spowodowały, że Zamawiający określił we wzorze umowy odpowiedzialność Wykonawcy na zasadzie ryzyka.

Pytanie 10

Prosimy o wyjaśnienie na kim będzie spoczywał obowiązek pokrycia kosztów przestoju spowodowanego przerwaniem przez Wykonawcę robót na żądanie Zamawiającego (zgodnie z § 3 ust. 2 pkt. 2.5 lit. „e” wzoru umowy). Jeżeli koszty te ma pokrywać Wykonawca, to prosimy o zamieszczenie w projekcie umowy zapisu określającego maksymalny okres trwania przerwy w robotach na tych zasadach, aby umożliwić wykonawcom w kalkulowaniu tego ryzyka w wysokości oferowanego wynagrodzenia, zwracając uwagę na to, że pozostawienie zapisu w aktualnym brzmieniu powoduje konieczność uwzględnienia ryzyka powstania kosztów nawet długotrwałego przestoju, co z kolei wpłynie na podwyższenie wartości wynagrodzeń w składanych ofertach) albo zamieszczenie w projekcie umowy zapisu o następującym brzmieniu: **„Koszty zabezpieczenia robót na czas przerwy wprowadzonej na żądanie Zamawiającego z przyczyn od niego zależnych oraz koszty przestoju w tym czasie poniesie w całości Zamawiający. Koszty zabezpieczenia robót na czas przerwy wprowadzonej na żądanie Zamawiającego z przyczyn zależnych od Wykonawcy oraz koszty przestoju w tym czasie poniesie w całości Wykonawca. Koszty zabezpieczenia robót na czas przerwy wprowadzonej na żądanie Zamawiającego z przyczyn niezależnych od żadnej ze Stron oraz koszty przestoju w tym czasie każda ze Stron poniesie w połowie ”.**

Odpowiedź:

Ad.10

Zapis § 3 ust.2 pkt 2.5 lit. e) wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„ w uzasadnionych przypadkach na żądanie Zamawiającego przerwać roboty budowlane na czas oznaczony, a jeżeli zgłoszona zostanie taka potrzeba - zabezpieczyć wykonane roboty przed ich zniszczeniem. Koszt zabezpieczenia robót na czas przerwy wprowadzonej na żądanie Zamawiającego z przyczyn od niego zależnych poniesie w całości Zamawiający. Koszty zabezpieczenia robót na czas przerwy wprowadzonej na żądanie Zamawiającego z przyczyn zależnych od Wykonawcy poniesie w całości Wykonawca. Koszty zabezpieczenia robót na czas przerwy wprowadzonej na żądanie Zamawiającego z przyczyn niezależnych od żadnej ze Stron każda ze Stron poniesie w połowie. ”

Pytanie 11

Zgodnie z treścią § 3 ust. 2 pkt. 2.5 lit. „g” wzoru umowy Wykonawca ma obowiązek przed odbiorem końcowym przeprowadzić między innymi rozruch technologiczny obiektu pływalni. Czy Zamawiający ma świadomość, iż na przeprowadzenie rozruchu technologicznego obiektu w tym synchronizowanie i zoptymalizowanie parametrów urządzeń, Wykonawca potrzebuje co najmniej 30 dni roboczych?

Odpowiedź:

Ad.11

Zamawiający potwierdza, iż przeprowadzenie rozruchu technologicznego może zająć Wykonawcy co najmniej 30 dni roboczych.

Pytanie 12

Prosimy o odpowiedź czy Zamawiający jest w posiadaniu prawomocnego pozwolenia na wycinkę drzew. Jeżeli pozwolenie takie nie zostało wydane, prosimy w określenie po czyjej stronie będzie uzyskanie pozwolenia na wycinkę i utylizację drzewostanu? Ponadto informujemy Zamawiającego, że w okresie od marca do października w przypadku wystąpienia na drzewach gatunku ptaków będących pod ochroną, wycinka wyżej wymienionego drzewostanu będzie niemożliwa do czasu zakończenia okresu lęgowego ptaków. Czy Zamawiający potwierdza, że w przypadku, gdy niemożność dokonania wycinki drzew w tym okresie uniemożliwi wykonywania robót wchodzących w zakres przedmiotu umowy w tym okresie, termin wykonania Przedmiotu Umowy zostanie odpowiednio przedłużony?

Odpowiedź:

Ad.12

Uzyskanie prawomocnej wycinki drzew leży po stronie Zamawiającego. Zamawiający nie przewiduje wydłużenia terminu prowadzenia robót w związku z wycinką drzew.

Pytanie 13

Prosimy o odpowiedź, czy Wykonawca będzie musiał uzyskać pisemną zgodę od Inspektorów Nadzoru Inwestorskiego dla dostarczanych na teren budowy materiałów, wyrobów oraz urządzeń? W przypadku odpowiedzi twierdzącej prosimy Zamawiającego o przekazywanie pisemnych akceptacji dokonywanych przez Inspektorów Nadzoru Inwestorskiego w terminie nie przekraczającym 14 dni, od dnia złożenia przez Wykonawcę pisemnego wniosku (wraz z załącznikami) dotyczącego zatwierdzania materiałów i urządzeń?. Bowiem zgodnie z orzeczeniem KIO z dnia 4 lutego 2013 r (sygn. akt. KIO 171/13) „ **Akceptacja winna być udzielona w terminie nie przekraczającym 2 tygodni od daty przedstawienia przez Wykonawcę kompletnego wniosku**”.

Odpowiedź:

Ad.13

Zamawiający potwierdza, iż Wykonawca będzie musiał uzyskać pisemną zgodę od Inspektorów Nadzoru Inwestorskiego dla dostarczanych na teren budowy materiałów, wyrobów oraz urządzeń. Jednocześnie Zamawiający informuje, iż przekazywanie pisemnych akceptacji dokonywane będzie przez Inspektorów Nadzoru Inwestorskiego w terminie nie przekraczającym 14 dni, od dnia złożenia przez Wykonawcę pisemnego wniosku (wraz z załącznikami) dotyczącego zatwierdzania materiałów i urządzeń.

Pytanie 14

Prosimy o potwierdzenie, że koszty badań jakościowych, o których mowa w § 3 ust. 2 pkt. 2.12 wzoru umowy, w zakresie wykraczającym poza badania wyszczególnione w dokumentacji opisującej przedmiot zamówienia, będą po stronie Zamawiającego, jeżeli wykażą prawidłowość wykonanych robót. Z uwagi na to, że w/w zapis projektu umowy nie określa o jakie badania chodzi, bez wyjaśnienia tej kwestii w kalkulacji wynagrodzeń ofertowych należałoby uwzględnić ryzyko wykonania nieokreślonych badań, których może zażądać Zamawiający.

Odpowiedź:

Ad.14

Zamawiający potwierdza, iż koszty badań jakościowych, o których mowa w § 3 ust. 2 pkt. 2.12 wzoru umowy, w zakresie wykraczającym poza badania wyszczególnione w dokumentacji opisującej przedmiot zamówienia, będą po stronie Zamawiającego, jeżeli wykażą prawidłowość wykonanych robót.

Pytanie 15

W związku z obowiązkiem przeszkolenia wskazanych przez Zamawiającego pracowników w zakresie eksploatacji, dozoru maszyn, urządzeń, systemów, instalacji zamontowanych w obiekcie, prosimy Zamawiającego o odpowiedź na następujące pytania:

- 1) kiedy (w jakim okresie) ma zostać przeprowadzone przedmiotowe szkolenie osób?;
- 2) ile max. osób będzie uczestniczyć w przedmiotowym szkoleniu ?
- 3) czy Wykonawca będzie miał obowiązek sporządzenia stosownych protokołów i instrukcji stanowiskowych i przekazania Zamawiającemu?.

W przypadku gdy Zamawiający nie ma lub nie może udzielić jednoznacznej odpowiedzi na powyższe pytania to czy ustalenie dogodnego terminu na przeprowadzenie przedmiotowego szkolenia odbędzie się na zasadzie uzgodnień poczynionych przez Strony (Zamawiającego i Wykonawcę) tj. z co najmniej 30 dniowym wyprzedzeniem Zamawiający poinformuje Wykonawcę o liczbie uczestników szkolenia i uwzględni niezbędny Wykonawcy okres/ czas na przygotowanie materiałów i na przeprowadzenie przedmiotowego szkolenia?.

Odpowiedź:

Ad.15

Zamawiający informuje, że szkolenie wskazanych przez Zamawiającego pracowników w zakresie eksploatacji, dozoru maszyn, urządzeń, systemów, instalacji zamontowanych w obiekcie winno mieć miejsce przed datą odbioru końcowego przedmiotu umowy. Wykonawca będzie miał obowiązek sporządzenia i przekazania stosownych protokołów i instrukcji stanowiskowych Zamawiającemu. Zamawiający potwierdza, iż ustalenie dogodnego terminu na przeprowadzenie szkolenia, odbędzie się w terminie ustalonym przez Strony. Z co najmniej 30 dniowym wyprzedzeniem Zamawiający poinformuje Wykonawcę o liczbie uczestników szkolenia i uwzględni niezbędny czas na przygotowanie materiałów i przeprowadzenie przedmiotowego szkolenia.

Pytanie 16

Prosimy o potwierdzenie, iż w trakcie realizacji przedmiotowego zadania Wykonawca będzie mógł powierzać Podwykonawcom także inne zakresy robót, które nie zostały podane w ofercie jako zakresy rzeczowe robót, które Wykonawca zamierza powierzyć podwykonawcom, przy zachowaniu wymaganej w umowie procedury zgłaszania podwykonawców.

Odpowiedź:

Ad.16

Zamawiający potwierdza, iż Wykonawca w trakcie realizacji przedmiotowego zamówienia będzie mógł powierzać Podwykonawcom także inne zakresy robót, które nie zostały podane w ofercie jako zakresy rzeczowe robót, które Wykonawca zamierza powierzyć podwykonawcom. W każdej sytuacji Wykonawca zobowiązany jest do zachowania wymaganej w umowie procedury zgłaszania podwykonawców.

Pytanie 17

Czy Zamawiający może zrezygnować z wymogu wprowadzania zawierania aneksu do umowy w każdym przypadku zmiany podwykonawcy lub wprowadzania nowych części przedmiotu umowy, które będą realizowane przy udziale podwykonawcy? W umowach o zamówienia publiczne w zakresie robót budowlanych powszechnie stosuje się rozwiązanie, zgodnie z którym wprowadzanie tego typu zmian do umowy nie wymaga zawarcia aneksu. Wystarczającym jest sama akceptacja podwykonawcy przez Zamawiającego.

Odpowiedź:

Ad.17

Zamawiający nie wyraża zgody na rezygnację z wymogu zawarcia aneksu do umowy w sytuacji zmiany podwykonawcy lub wprowadzenia nowych części przedmiotu umowy realizowanych przez podwykonawcę

Pytanie 18

Prosimy Zamawiającego o skrócenie terminu zgłasza pisemnych zastrzeżeń do projektów umów lub sprzeciwu do umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, a także ich zmian do 7 dni, (§ 5 ust. 5 i ust.7- 8 wzoru umowy) co nie jest sprzeczne z art.143d ust.1 pkt.2 PZP i art. 647¹ k.c., natomiast zależne od dobrej woli Zamawiającego.

Odpowiedź:

Ad.18

Zamawiający nie wyraża zgody na skrócenie terminu zgłaszania pisemnych zastrzeżeń do projektów umów lub sprzeciwu do umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, a także ich zmian do 7 dni (§ 5 ust. 5 i ust.7- 8 wzoru umowy).

Pytanie 19

Prosimy o określenie przez Zamawiającego terminu realizacji zamówienia publicznego poprzez wskazanie czasookresu od dnia zawarcia umowy. W orzecznictwie KIO od dawna wyrażany jest pogląd, że określenie terminu realizacji zamówienia publicznego konkretną sztywną datą powoduje naruszenie obowiązku opisanie przedmiotu zamówienia zgodnie z art. 29 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, tj. w sposób jednoznaczny i uwzględniający wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Wykonawca w momencie składania oferty nie ma bowiem precyzyjnej informacji o tym, jak długo będzie realizował zamówienie publiczne, ponieważ nie jest mu znana data podpisania umowy.

Odpowiedź:

Ad.19

Zgodnie z treścią art. 85 ust.1 pkt 1) ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2018 r. poz. 1986 ze zm.) termin związania ofertą w niniejszym postępowaniu wynosi 30 dni, zaś zgodnie z ust.2 ww. artykułu Wykonawca samodzielnie lub na wniosek Zamawiającego może przedłużyć termin związania ofertą, z tym że Zamawiający może tylko raz, co najmniej na 3 dni przed upływem terminu związania ofertą, zwrócić się do Wykonawców o wyrażenie zgody na przedłużenie tego terminu o oznaczony okres, nie dłuższy jednak niż 60 dni. Informujemy, iż Zamawiającemu też nie jest znana data podpisania umowy. Wykonawca składając ofertę i znając treść ww. przepisów, a także treść § 6 ust.1 i 2 wzoru umowy jest w stanie określić w przybliżeniu okres realizacji przedmiotu umowy.

Pytanie 20

Zwracamy się z prośbą o przedłużenie terminu na uzyskanie prawomocnej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie, który obecnie przewidziany jest na 2 miesiące od daty zakończenia robót związanych z realizacją przedmiotu umowy. W naszej ocenie jest to termin niewystarczający do tego, aby Wykonawca uzyskał taką decyzję i przedłożył ją Zamawiającemu przed datą odbioru końcowego, jeżeli weźmiemy pod uwagę terminy obowiązujące w ramach procedury administracyjnej oraz odbiorowej. W celu uzyskania decyzji o pozwoleniu na użytkowanie Wykonawca zobowiązany będzie powiadomić Państwową Inspekcję Pracy oraz Państwową Straż Pożarną o zakończeniu budowy. Organy te mają 14 dni od dnia otrzymania takiego powiadomienia na wniesienie ewentualnych uwag bądź sprzeciwu. Wykonawca zobowiązany będzie do złożenia oświadczenia o braku sprzeciwu lub uwag tych organów do wniosku o wydanie decyzji o pozwoleniu na użytkowanie (art. 57 ust. 3 ustawy Prawo budowlane), a więc musi się liczyć z tym, że wniosek taki będzie mógł złożyć dopiero po upływie 14 dni od zawiadomienia w/w organów o zakończeniu budowy. Po złożeniu wniosku o wydanie decyzji o pozwoleniu na użytkowanie organ nadzoru budowlanego przeprowadza obowiązkową kontrolę (na co ma 21 dni od dnia złożenia wniosku – art. 59 i 59a ustawy Prawo budowlane), po czym wydaje decyzję o pozwoleniu na użytkowanie w terminie do 2 miesięcy od dnia złożenia wniosku (art. 35 § 3 k.p.a.). Zakładając, że Zamawiający upoważni Wykonawcę do zrzeczenia się prawa do wniesienia odwołania od tej decyzji, stanie się ona ostateczna i prawomocna w momencie doręczenia organowi oświadczenia w tym przedmiocie (art. 127 a § 2 k.p.a.). Konieczny do zapewnienia Wykonawcy realny termin wykonania tych czynności wynosi więc ok. 3 miesięcy.

Odpowiedź:

Ad.20

Zamawiający nie wyraża zgody na przedłużenie terminu na uzyskanie prawomocnej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie obiektu.

Pytanie 21

Prosimy o wprowadzenie zmiany w § 6 ust. 4 projektu umowy, zgodnie z którą rozpoczęcie robót nastąpi od dnia protokolarnego przekazania Wykonawcy terenu budowy. Jest oczywistym, że w okresie od dnia podpisania umowy do dnia protokolarnego przekazania terenu budowy Wykonawca nie będzie miał możliwości rozpoczęcia robót budowlanych.

Odpowiedź:

Ad.21

Zamawiający zmienia brzmienie § 6 ust 3 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:
„Rozpoczęcie procesu inwestycyjnego ustala się od dnia podpisania umowy, a rozpoczęcie robót ustala się od dnia protokolarnego przekazania Wykonawcy terenu budowy.” Pod pojęciem „rozpoczęcie procesu inwestycyjnego” Zamawiający rozumie podjęcie przez Wykonawcę czynności przygotowujących rozpoczęcie i realizację robót np. zawarcie umów z dostawcami mediów, zamówienie materiałów.

Pytanie 22

Mając na uwadze treść zapisu § 6 ust. 6 wzoru umowy, prosimy o odpowiedź: czy Zamawiający dopuszcza zmianę kolejności wykonywania robót budowlanych oraz kolejność zamawiania przez Wykonawcę urządzeń i dostaw na teren budowy ze względu na wystąpienie okoliczności niezależnych od Wykonawcy czy Zamawiającego np. atmosferyczne, technologiczne czy wystąpienie zdarzeń noszących znamiona siły wyższej które uniemożliwią prowadzenie prac lub dostaw w kolejności wynikającej z harmonogramu rzeczowo-finansowego?

Odpowiedź:

Ad.22

Zamawiający dopuszcza zmianę kolejności wykonywania robót budowlanych oraz kolejność zamawiania przez Wykonawcę urządzeń i dostaw na teren budowy ze względu na wystąpienie okoliczności niezależnych od Wykonawcy czy Zamawiającego.

Pytanie 23

Prosimy o wyjaśnienie przyczyn, z powodu których przedłużenie terminu zakończenia prac, o którym mowa w § 6 ust. 9 wzoru umowy jest tylko fakultatywne, a nie obligatoryjne w przypadku złożenia przez Wykonawcę stosownego wniosku. W naszej ocenie jeżeli rozpoczęcie realizacji umowy lub przerwy w jej wykonaniu zostały spowodowane okolicznościami nie leżącymi po stronie Wykonawcy, to Zamawiający powinien być zobowiązany do wyrażenia zgody na przedłużenie terminu zakończenia prac, a nie tylko deklarować, że może taką zgodę wyrazić. Dłużnik nie odpowiada bowiem za nienależyte (nieterminowe) wykonanie zobowiązania powstałe z przyczyn, za które nie ponosi odpowiedzialności.

Odpowiedź:

Ad.23

Zamawiający wskazuje, iż wyrażenie zgody na przedłużenie terminu zakończenia prac jest fakultatywne, jednak jeśli Wykonawca spełni wymogi określone w § 6 ust.9 wzoru umowy tj. przekaze Zamawiającemu uzasadnioną informację na piśmie w terminie 3

dni roboczych to Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę terminu zakończenia prac. Ponadto Zamawiający wskazuje, iż w § 12 ust.4 wzoru umowy przewidziany jest szereg okoliczności, w tym okoliczności niezależnych od Stron, po w których wystąpieniu Strony będą miały możliwość zmiany terminu wykonania przedmiotu umowy.

Pytanie 24

Prosimy o wyjaśnienie przyczyn, z powodu których przedłużenie terminu zakończenia prac, o którym mowa w § 6 ust. 9 wzoru umowy może nastąpić tylko o okres wynikający z przerw lub opóźnień rozpoczęcia prac. W naszym przekonaniu przedłużenie terminu powinno w tej sytuacji nastąpić również o okres konieczny do zniwelowania skutków przerw lub opóźnień. W trakcie trwania takiej przerwy lub oczekiwania na możliwość rozpoczęcia robót Wykonawca może być bowiem np. zmuszony do zrezygnowania z zamówienia na materiały, które później mogą nie być dostępne od ręki, bądź też mogą wystąpić inne okoliczności zakłócające przebieg procesu budowlanego, których nie da się zniwelować z dnia na dzień. Jeżeli Zamawiający nie wskaże takich uzasadnionych przyczyn, to prosimy o uzupełnienie treści postanowień § 6 ust. 9 i ust. 11 oraz § 12 ust. 4 pkt 4.12 wzoru umowy o zapis „... oraz o okres konieczny do zniwelowania skutków przerw lub opóźnień”.

Odpowiedź:

Ad.24

Zamawiający odmawia zmiany §6 ust.9 i ust. 11 oraz §12 ust.4 pkt 4.12 wzoru umowy z uwagi na fakt, iż sformułowanie „okres konieczny do zniwelowania skutków przerw i opóźnień”, które proponuje wprowadzić do treści ww. paragrafów Wykonawca jest pojęciem szerokim i nieprecyzyjnym, wobec czego może powodować duże wątpliwości interpretacyjne na etapie realizacji przedmiotu umowy.

Pytanie 25

Prosimy o wyjaśnienie przyczyn, dla których przedłużenie terminu zakończenia prac, o którym mowa w § 6 ust. 9 wzoru umowy może nastąpić wyłącznie pod warunkiem przekazania Zamawiającemu przez Wykonawcę pisemnej uzasadnionej informacji o zaistnieniu zdarzenia powodującego przerwę lub niemożność rozpoczęcia robót w terminie 3 dni oraz po odnotowaniu opóźnienia w dzienniku budowy i spisaniu przez Strony protokołu na tę okoliczność? Z jakich przyczyn Wykonawca, który poinformuje Zamawiającego o zaistnieniu takich zdarzeń w innym terminie, albo w innej formie, albo który spotkał się z odmową podpisania protokołu na okoliczność opóźnienia, ma utracić prawo do żądania przedłużenia terminu zakończenia prac? Czy te przyczyny znajdują uzasadnienie w obowiązujących zasadach ogólnych odpowiedzialności za nienależyte (nieterminowe) wykonanie zobowiązania? Jeżeli nie, to prosimy o wykreślenie ostatniego zdania § 6 ust. 9 wzoru umowy oraz całego postanowienia § 6 ust. 10 wzoru umowy

Odpowiedź:

Ad.25

Treść §6 ust.9 wzoru umowy ma zagwarantować sprawny postęp procesu inwestycyjnego, a także ma chronić Zamawiającego przed zbyt opieszałym informowaniem przez Wykonawcę o pojawieniu się zdarzeń powodujących przerwę w realizacji robót lub niemożliwość ich rozpoczęcia. Ww. informacja o zaistnieniu zdarzeń powodujących przerwę w realizacji robót lub niemożliwości ich rozpoczęcia z punktu widzenia Zamawiającego jest ważną i istotną informacją, wobec czego Zamawiający wymaga, aby była to informacja uzasadniona i przekazana pisemnie w terminie 3 dni roboczych od zaistnienia zdarzenia powodującego przerwę lub niemożliwość rozpoczęcia robót. Z uwagi na powyższe Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie ostatniego zdania §6 ust.9, jak i wykreślenie w całości §6 ust.10 wzoru umowy.

Pytanie 26

Czy Zamawiający mógłby wykreślić z § 7 ust. 1 wzoru umowy sformułowania, że „ ... **przedmiotem odbioru końcowego jest bezusterkowe wykonanie przedmiotu zamówienia objętego niniejszą umową....** ” lub zastąpić je określeniem wskazującym na to, że może to być protokół odbioru końcowego nie zawierający istotnych wad? Zgodnie z art. 647 kc jednym z podstawowych obowiązków Inwestora, w tym wypadku Zamawiającego, w ramach umowy o roboty budowlane jest dokonanie odbioru robót. Odbiór wykonanych robót jest kwestią kluczową w relacjach Inwestor (Zamawiający), a Wykonawca. Dokonanie odbioru stanowi niejako pokwitowanie spełnienia świadczenia wystawiane przez Inwestora. Praktyka budowlana pokazuje, że na etapie odbioru końcowego dochodzi często do sporów pomiędzy Inwestorem a Wykonawcą. Osłą tego sporu jest kwestia wad w wykonanych robotach w związku, z których wystąpieniem, Inwestorzy odmawiają dokonania odbioru a tym samym blokują możliwość otrzymania wynagrodzenia Wykonawcy. W istocie poprzez odmowę dokonania odbioru Inwestor próbuje wymusić usunięcie wad stwierdzonych na etapie odbioru końcowego przedmiotu umowy. Tego typu sporu były przedmiotem oceny w licznych wyrokach Sądu Najwyższego. W wyrokach tych Sąd Najwyższy ukształtował jednolitą linię orzeczniczą, z której wynika, że w świetle art. 647 kc inwestor obowiązany jest dokonać odbioru końcowego i zapłacić wynagrodzenie należne Wykonawcy. Inwestor nie może uzależniać dokonania odbioru końcowego i zapłaty należnego wynagrodzenia od braku jakichkolwiek wad w wykonanym obiekcie. Inwestor może uchylić się od obowiązku dokonania odbioru końcowego tylko w przypadku wystąpienia wad istotnych, gdyż tylko w takim wypadku można wskazać, że Wykonawca nie spełnił swojego świadczenia, w pozostałych wypadkach tj. wystąpienia wad nieistotnych mamy do czynienia z nieprawidłowym wykonaniem zobowiązania przez Wykonawcę. W takiej sytuacji jest obowiązany dokonać odbioru końcowego a do protokołu odbioru może zostać dołączony wykaz wszystkich ujawnionych wad z terminami ich usunięcia lub oświadczeniem

inwestora o wyborze innego uprawnienia przysługującego mu z tytułu odpowiedzialności Wykonawcy za wady ujawnione przy odbiorze. Powyższe potwierdza wyrok Sądu Najwyższego z dnia 8 stycznia 1999 roku, I CKN 957/97 **„Inwestor/ Zamawiający może odmówić odbioru jedynie w przypadku, gdy przedmiot zamówienia został wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie nadaje się do użytkowania”.**

Odpowiedź:

Ad.26

Zamawiający zmienia treść § 7 ust. 1 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:

„Strony ustalają, że przedmiotem odbioru końcowego jest wykonanie przedmiotu zamówienia objętego niniejszą umową, potwierdzone protokołem odbioru końcowego, po uprzednim rozruchu technologicznym jak i przekazaniu Zamawiającemu wszystkich znajdujących się w posiadaniu Wykonawcy dokumentów, określonych co do rodzaju w § 7 ust.12 niniejszej umowy.”

Pytanie 27

Prosimy o wyjaśnienie przesłanek, dla których zapis § 7 ust. 6 pkt 6.1 wzoru umowy dotyczy wyłącznie sytuacji, w których odbiór końcowy nie zostanie dokonany w terminie z winy Zamawiającego, a nie obejmuje również sytuacji, w której nie nastąpi to z powodu okoliczności niezależnych od Stron? Czy wówczas podpisanie protokołu odbioru końcowego po terminie wykonania przedmiotu umowy będzie oznaczało, że Wykonawca opóźnił się z wykonaniem przedmiotu umowy?

Odpowiedź:

Ad.27

W ocenie Zamawiającego nie ma konieczności treści § 7 ust.6 pkt 6.1 wzoru umowy rozszerzać o sytuację, gdy odbiór końcowy nie zostanie przeprowadzony w terminie z powodu okoliczności niezależnych od Stron, gdyż Zamawiający przewidział w § 11 ust.1 pkt1.10 wzoru umowy karę umowną dla Wykonawcy jedynie za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy. W przedmiotowym postępowaniu nie będą sankcjonowane przypadki gdy podpisanie protokołu odbioru końcowego nastąpi po terminie wykonania przedmiotu umowy z przyczyn niezależnych od Stron.

Pytanie 28

Prosimy o potwierdzenie, że w związku z treścią § 7 ust. 7 wzoru umowy Zamawiający nie będzie przejmował w posiadanie poszczególnych części przedmiotu umowy odbieranych podczas odbiorów częściowych, a więc że przejęcie w posiadanie Zamawiającego całego obiektu wybudowanego w ramach przedmiotu umowy nastąpi jednorazowo w dacie odbioru końcowego.

Odpowiedź:

Ad.28

Zamawiający potwierdza, iż przejmie w posiadanie cały wybudowany w ramach przedmiotu umowy obiekt jednorazowo w dacie podpisania protokołu odbioru końcowego. Zamawiający nie przewiduje przejmowania w posiadania części przedmiotu umowy odbieranych w trakcie odbiorów częściowych.

Pytanie 29

Prosimy o doprecyzowanie w postanowieniu § 7 ust. 9 pkt 9.3 wzoru umowy, że uprawnienie Zamawiającego do odmowy dokonania odbioru robót dotyczy wyłącznie wystąpienia **wad istotnych** nienadających się do usunięcia i które uniemożliwiają korzystanie przez Zamawiającego z przedmiotu Umowy, jak również stanowią podstawę do odstąpienia od umowy Zamawiającego z winy Wykonawcy. **Potwierdza to wyrok** Sądu Najwyższego z dnia 8 stycznia 1999 roku, I CKN 957/97 „*Inwestor/ Zamawiający może odmówić odbioru jedynie w przypadku, gdy przedmiot zamówienia został wykonany niezgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że obiekt nie nadaje się do użytkowania*”. Natomiast przypadku wad nieistotnych Zamawiający zobowiązany jest dokonać odbioru i wyznaczyć termin na usunięcie tych wad, mając jednocześnie uprawnienie do zatrzymania opisanej części wynagrodzenia Wykonawcy.

Odpowiedź:

Ad.29

Zamawiający nie wyraża zgody o zmianę treści § 7 ust. 9 pkt 9.3 wzoru umowy.

Pytanie 30

Prosimy o wykreślenie pkt 7 ust. 12 § 7 wzoru umowy o treści „dokumentacji technicznej z naniesionymi zmianami dokonanymi w toku wykonania przedmiotu umowy, jeżeli miały miejsce”, ponieważ dokumentacja ta wymieniona jest już w punkcie 1 „dokumentacja powykonawcza”. Zgodnie bowiem z art. 3 pkt 14 ustawy – Prawo budowlane dokumentacja powykonawcza obejmuje dokumentację techniczną z naniesionymi zmianami dokonanymi w toku wykonania przedmiotu umowy, jeżeli miały miejsce oraz geodezyjne pomiary powykonawcze.

Odpowiedź:

Ad.30

Zamawiający wykreśla z treści § 7 ust. 12 wzoru umowy treść punkt 7.
Treść § 7 ust. 12 wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„Do obowiązków Wykonawcy należy skompletowanie i przedstawienie Zamawiającemu dokumentów pozwalających na ocenę prawidłowego wykonania przedmiotu odbioru,

a w szczególności przekazanie przed odbiorem robót:

- 1) dokumentacji powykonawczej,
- 2) protokołów technicznych, częściowych,
- 3) gwarancji własnych i producentów,
- 4) aprobat technicznych,
- 5) świadectw, atestów i certyfikatów jakości,
- 6) deklaracji zgodności z PN,
- 7) instrukcję eksploatacji obiektu,
- 8) protokół potwierdzający przeszkolenie osób wskazanych przez Zamawiającego w zakresie obsługi urządzeń i systemów,
- 9) nagranie z przeglądu kamerą wykonanych sieci kanalizacji sanitarnej i deszczowej- płyta CD lub DVD,
- 10) instrukcję obsługi i eksploatacji wbudowanych lub zainstalowanych urządzeń,
- 11) oświadczenie kierownika budowy o zgodności wykonania obiektu z pozwoleniem na budowę, projektem budowlanym, obowiązującymi przepisami, o doprowadzeniu do należytego stanu i porządku terenu budowy,
- 12) prawomocnej i bezwarunkowej decyzji pozwolenia użytkowania obiektu,
- 13) pozostałych dotyczących przedmiotu umowy.

Pytanie 31

W związku z wymogiem przedłożenia przez Wykonawcę przed dokonaniem odbioru końcowego prawomocnej i ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie prosimy o informację czy Zamawiający udzieli Wykonawcy pełnomocnictwa do zrzeczenia się w jego imieniu prawa do wniesienia odwołania od tej decyzji, by przyspieszyć proces uprawomocniania się decyzji zgodnie z art. 127a § 2 k.p.a.?

Odpowiedź:

Ad.31

Zamawiający po zapoznaniu się z treścią decyzji o pozwoleniu na użytkowanie i zaakceptowaniu jej treści udzieli Wykonawcy pełnomocnictwa do zrzeczenia się w jego imieniu prawa do wniesienia odwołania od tej decyzji.

Pytanie 32

Prosimy o potwierdzenie, że wynagrodzenie o którym mowa w § 8 ust.1 wzoru umowy pozostaje stałe w zakresie robót ujętych w dokumentacji przetargowej, natomiast nie obejmuje robót tam nie przewidzianych, a ponadto, iż obowiązek uwzględnienia w wynagrodzeniu wszelkich kosztów i okoliczności związanych z realizacji przedmiotu umowy dotyczy wyłącznie kosztów możliwych do oszacowania na podstawie dostarczonej przez Zamawiającego dokumentacji, nie obejmuje zaś kosztów niemożliwych do przewidzenia na etapie oferowania, w szczególności wynikających z

błędów/braków w dokumentacji, odmiennych od wskazanych w dokumentacji warunków gruntowych, wodnych, archeologicznych, ujawnienia się niezinwentaryzowanych lub błędnie zinwentaryzowanych instalacji podziemnych itp., oraz że w przypadku konieczności wykonania robót wynikających z zaistnienia ww. okoliczności do umowy zostanie wprowadzona zmiana zwiększająca przedmiot zamówienia o roboty dodatkowe, za które Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe. Objęcie zakresem przedmiotu umowy o zamówienie publiczne robót nieprzewidzianych w dokumentacji projektowej, a zatem niemożliwych do wyceny na etapie oferowania, byłoby sprzeczne z art. 140 ust. 3 Pzp w związku z art. 58 § 1 KC, jako wykraczające poza określenie przedmiotu zamówienia w SIWZ. Prace nieprzewidziane w dokumentacji projektowej nie stanowią bowiem przedmiotu zamówienia objętego ceną oferty. Warto podnieść, że zgodnie z ugruntowanym stanowiskiem Krajowej Izby Odwoławczej „wynagrodzenie ryczałtowe, w przypadku ustalenia takiej podstawy rozliczeń, ustalane jest w odniesieniu do zakresu zamówienia objętego dokumentacją przetargową. Ryczałt nie może obejmować tego, czego Zamawiający nie przewidział w dokumentacji przetargowej, a także tego, czego nie można było przewidzieć na etapie przygotowania oferty, są to bowiem przesłanki do udzielenia zamówienia w trybie art. 67 ust. 5 p.z.p. na roboty dodatkowe.” (wyrok KIO z dnia 2 marca 2010r., sygn. akt KIO/UZP 184/10). Należy też zwrócić uwagę na tezy wyroku KIO z dnia 9 maja 2012r. zgodnie z którymi „ryczałtowy system wynagrodzenia nie wyłącza obowiązku Zamawiającego opisanie przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, uwzględniający wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty (art. 29 ust. 1 p.z.p.). Niedopuszczalne jest również przerzucenie na wykonawcę skutków finansowych nieprecyzyjnego opisanie przedmiotu zamówienia(...) Obciążające Wykonawcę ryzyko nieprzewidzenia rozmiaru lub kosztów prac (odmiennych od wskazanych w dokumentacji warunków gruntowych, wodnych, archeologicznych, ujawnienia się niezinwentaryzowanych lub błędnie zinwentaryzowanych instalacji podziemnych itp.), będące w świetle art. 632 § 1 k.c. cechą wynagrodzenia ryczałtowego doznaje modyfikacji na gruncie p.z.p. Wykonawcy nie może bowiem obciążać ryzyko nieprzewidzenia rozmiaru prac czy ich kosztów będące wynikiem opisu przedmiotu zamówienia naruszającego art. 29 i art. 31 p.z.p.”(wyrok KIO z dnia 9 maja 2012r., sygn. akt KIO 809/12).

Odpowiedź:

Ad.32

Zamawiający informuje, iż obowiązkiem Wykonawcy przy określeniu wysokości wynagrodzenia ryczałtowego, jest uwzględnienie wszystkich okoliczności, które mogą mieć wpływ na wysokość wynagrodzenia, a wynikających z dokumentacji przetargowej, a w szczególności z dokumentacji projektowej, SIWZ, specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót. Przyjęcie w niniejszym przetargu wynagrodzenia na zasadzie ryczałtu powoduje, iż Wykonawca traci prawo do ubiegania się o zapłatę za dodatkowe wykonanie robót, które są naturalną konsekwencją procesu budowlanego i z niego wynikają lub gdy Wykonawca robót dysponując dokumentacją projektową winien je przewidzieć jako konieczne i

niezbędne do wykonania, a co wynika z faktu, iż Wykonawca jako podmiot zawodowo zajmujący się realizacją robót budowlanych posiada doświadczenie zawodowe i niezbędną wiedzę. W przypadku gdy w trakcie realizacji robót, okaże się, że zachodzi konieczność wykonania dodatkowych robót budowlanych zastosowanie znajdzie §15 ust.2 wzoru umowy.

Pytanie 33

Zgodnie z art. 143 a ust 1 pkt. 1 Prawo zamówień publicznych, warunkiem zapłaty przez Zamawiającego drugiej i następnych części należnego wynagrodzenia za odebrane roboty budowlane jest przedstawienie dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcom i dalszym podwykonawcom.

Prosimy zatem o odpowiedź czy Zamawiający uzna za spełnienie wymogu dostarczenia dowodu zapłaty o którym mowa w przedmiotowym art. 143 a ust 1 pkt. 1 Prawo zamówień publicznych, jeśli Wykonawca przedstawi **potwierdzenie przelewu środków (przez Wykonawcę lub przez podwykonawcę) na rachunek bankowy danego podwykonawcy (lub dalszego podwykonawcy) z określeniem tytułu przelewu wygenerowanego ze strony banku?** W przypadku odpowiedzi odmownej prosimy o informację jak należy postąpić w sytuacji, kiedy Podwykonawca lub dalszy Podwykonawca pomimo otrzymania zapłaty, bezpodstawnie odmówi Wykonawcy lub Podwykonawcy wystawienia oświadczenia?

Odpowiedź:

Ad.33

Zamawiający informuje, iż każdy przypadek bezpodstawnego odmówienia Wykonawcy lub Podwykonawcy wystawienia oświadczenia o otrzymaniu wynagrodzenia będzie rozpatrywany indywidualnie. W przypadku płatności częściowych Zamawiający uzna za spełnienie wymogu dostarczenia dowodu zapłaty o którym mowa w przedmiotowym art. 143 a ust 1 pkt. 1 Prawo zamówień publicznych, przedstawione przez Wykonawcę potwierdzenie przelewu środków (przez Wykonawcę lub przez podwykonawcę) na rachunek bankowy danego podwykonawcy (lub dalszego podwykonawcy) z określeniem tytułu przelewu wygenerowanego ze strony banku. W przypadku dokonanie płatności końcowej za wykonanie przedmiotu umowy Wykonawca ma obowiązek przedłożyć dokumenty wskazane w §8 ust.8 pkt 1-3 wzoru umowy.

Pytanie 34

Prosimy o wyjaśnienie z jakich przyczyn Zamawiający wprowadził w § 8 ust. 5 wzoru umowy uprawnienie do wstrzymania wypłaty należnego Wykonawcy wynagrodzenia oraz zwrotu faktury z powodu nie przedstawienia przez Wykonawcę wszystkich dowodów zapłaty wynagrodzenia na rzecz podwykonawców, skoro w § 8 ust. 9 wzoru umowy zastrzeżone jest uprawnienie do dokonania bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia na rzecz podwykonawcy, natomiast z § 8 ust. 14 wzoru umowy wynika, że wypłacone w ten sposób wynagrodzenie podwykonawcy zostanie potrącone z wynagrodzenia Wykonawcy? W naszej ocenie zapis dotyczące bezpośredniej zapłaty

są wystarczające do tego, aby zabezpieczyć roszczenia podwykonawców o zapłatę należnego im wynagrodzenia.

Odpowiedź:

Ad.34

Zamawiający w § 8 ust.6 wzoru umowy wprowadził uprawnienie Zamawiającego do wstrzymania wypłaty należnego Wykonawcy wynagrodzenia oraz zwrotu faktury z powodu nieprzedstawienia przez Wykonawcę wszystkich dowodów zapłaty wynagrodzenia na rzecz podwykonawcy z uwagi na ryzyko wystąpienia sytuacji, gdy Wykonawca nie przedłoży wszystkich wymaganych i określonych w § 8 ust. 8 pkt 1)-3) wzoru umowy dowodów zapłaty wynagrodzenia na rzecz podwykonawcy, a z których bezsprzecznie nie będzie wynikało, iż wymagalne wynagrodzenie podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy zostało zapłacone. W razie zaistnienia powyższej sytuacji Zamawiający w pierwszej kolejności zwróci fakturę Wykonawcy celem załączenia do niej brakujących dowodów zapłaty określonych w § 8 ust.8 pkt 1)-3) wzoru umowy. W przypadku uchylenia się od obowiązku zapłaty przez Wykonawcę, podwykonawcę lub dalszego podwykonawcę wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy Zamawiający dokona bezpośredniej zapłaty wymagalnego wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy na zasadach określonych w § 8 wzoru umowy.

Pytanie 35

W przypadku braku uzasadnionych argumentów Zamawiającego w odpowiedzi na pytanie nr 34, prosimy o wykreślenie w całości postanowienia § 8 ust. 6 wzoru umowy.

Odpowiedź:

Ad.35

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie § 8 ust.6 wzoru umowy

Pytanie 36

W związku z tym, że z postanowienia § 8 ust. 5 wzoru umowy wynika, że warunkiem zapłaty wynagrodzenia Wykonawcy jest przedstawienie wymienionych w ust. 8 dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawców, prosimy o skorelowanie z tym postanowieniem treści § 8 ust. 8 pkt 2 wzoru umowy poprzez nadanie mu brzmienia: „*dowody potwierdzające zapłatę wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcy robót budowlanych, dostaw lub usług*” oraz treści § 8 ust. 8 pkt 3 wzoru umowy poprzez dopisanie na końcu tego postanowienia następujących słów: „*...wymagalnego wynagrodzenia*”.

Odpowiedź:

Ad.36

Zmawiający zmienia treść §8 ust.8 pkt 2 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:
„dowody potwierdzające zapłatę wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcy robót budowlanych, dostaw lub usług.”

Ponadto Zamawiający zmienia treść §8 ust.8 pkt 3 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:

„pisemne oświadczenie podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy, którego wiarygodność jest częścią składową wystawionej przez Wykonawcę faktury o dokonaniu zapłaty na rzecz tego podwykonawcy wymagalnego wynagrodzenia. ”

Pytanie 37

Prosimy o potwierdzenie, że oświadczenie zawarte w zdaniu drugim § 8 ust. 14 wzoru umowy nie oznacza zrzeczenia się przez Wykonawcę roszczenia o dochodzenie zapłaty części wynagrodzenia z powodu dokonania przez Zamawiającego bezpodstawnej bezpośredniej zapłaty na rzecz podwykonawcy i potrącenia jej z wynagrodzenia należnego Wykonawcy. Jeżeli natomiast taka jest intencja tego zapisu, to prosimy o jego wykreślenie. Brak jest bowiem podstaw do tego, aby Wykonawca zrzekał się tego roszczenia.

Odpowiedź:

Ad.37

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie z treści §8 ust. 14 wzoru umowy zapisu dotyczącego oświadczenia Wykonawcy o zrzeczeniu się przez Wykonawcę prawa do dochodzenia od Zamawiającego zapłaty wynagrodzenia w części bezpośrednio przekazanej podwykonawcy. Zapis ten chroni Zamawiającego przed ryzykiem podwójnej zapłaty wynagrodzenia tj. Wykonawcy i podwykonawcy za roboty budowlane, które wykonał podwykonawca.

Zgodnie z § 8 ust. 12 wzoru umowy Zamawiający przed dokonaniem bezpośredniej zapłaty poinformuje Wykonawcę o możliwości złożenia pisemnych uwag dotyczących zasadności bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy, o których mowa w §8 ust.9 wzoru umowy oraz o terminie zgłaszania uwag, nie krótszym niż 7 dni od dnia doręczenia tej informacji. Ponadto zgodnie z brzmieniem § 8 ust. 13 pkt1) wzoru umowy, w przypadku złożenia przez Wykonawcę uwag, w sytuacji wykazania przez Wykonawcę bezzasadności takiej zapłaty Zamawiający może nie dokonać bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy.

Powyższe regulacje gwarantują Wykonawcy, iż Zamawiający dokona bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy jedynie w sytuacji, gdy dokonanie takiej zapłaty będzie w pełni zasadne. W przypadku powzięcia przez Zamawiającego zasadniczej wątpliwości co do wysokości zapłaty lub podmiotu,

któremu płatność się należy Zamawiający zgodnie z § 8 ust. 13 pkt2) wzoru umowy będzie miał możliwość złożenia do depozytu sądowego kwoty potrzebnej na pokrycie wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy

Pytanie 38

Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający wyrazi zgodę na cesję wierzytelności z instytucją finansową/bankiem dla zabezpieczenia kredytu? W związku z treścią § 8 ust. 18 wzoru umowy proszę o jednoznaczną odpowiedź czy Zamawiający wyrazi zgodę na taką cesję. Jeśli zgoda taka jest czymś ograniczona, to proszę również o podanie warunków przy których Zamawiający wyrazi zgodę na cesję wierzytelności.

Odpowiedź:

Ad.38

Zamawiający wyrazi zgodę na dokonanie cesji wierzytelności o zapłatę wynagrodzenia za wykonanie umowy na rzecz instytucji finansowej/banku dla zabezpieczenia kredytu zaciągniętego przez Wykonawcę. W takiej sytuacji należy mieć na uwadze, iż wierzytelność wynikająca z umowy jest wierzytelnością warunkową i będzie przysługiwać cedentowi pod warunkiem realizacji przez niego wszelkich wymienionych w umowie obowiązków oraz z zastrzeżeniem skuteczności wszelkich praw dłużnika względem cedenta określonych w umowie.

Pytanie 39

Prosimy o uwzględnienie w postanowieniu § 10 ust. 14 pkt. a) wzoru umowy możliwości przedłużenia terminu na usunięcie wady, jeżeli wskazany w tym zapisie termin 7 – dniowy w danym przypadku nie będzie możliwy do dotrzymania ze względów technicznych, technologicznych lub innych czynników niezależnych od Wykonawcy, na przykład ze względu na złe warunki meteorologiczne lub niedostępność części zamiennej.

Odpowiedź:

Ad.39

Zamawiający zmienia treść § 10 ust. 14 pkt a) wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:

„ W razie stwierdzenia w okresie gwarancji i rękojmi za wady istnienia wady nadającej się do usunięcia lecz nie uniemożliwiającej użytkowania Zamawiający może: zażądać usunięcia wady przez Wykonawcę w terminie 7 dni od daty zgłoszenia. W sytuacji gdy ze względów technicznych, technologicznych lub innych czynników niezależnych od Wykonawcy, Wykonawca nie będzie w stanie dotrzymać ww. terminu Zamawiający może wydłużyć termin na usunięcie wady przez Wykonawcę. ”

Pytanie 40

Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że w okresie gwarancji koszty obligatoryjnych przeglądów serwisowych i konserwacji, a także naturalnie zużywających się materiałów eksploatacyjnych ponoszone będą w całości i wyłącznie przez Zamawiającego.

Powyższe stanowisko podziela Krajowa Izba Odwoławcza bowiem zgodnie z wydanym orzeczeniem z dnia 4 lutego 2013 r. (sygn. akt. KIO 171/13) Izba orzekła, że „ **Zobowiązanie Wykonawcy do nieodpłatnego dokonywania wszelkich wymian eksploatacyjnych i czynności serwisowych jak również pielęgnacji terenu wokół obiektu niemieszczących się w ramach przedmiotu zamówienia, sprowadzałyby się do sprawowania funkcji zarządcy obiektu i prowadzenia eksploatacji obiektu, nie mieszczące się w uprawnieniach Zamawiającego zarówno z rękojmi jak i z udzielonej gwarancji. Bezwzględnie tego typu wymagania wymagają wyeliminowania, gdyż naruszają art. 29 ust. 1 i 2 ustawy Pzp oraz art. 31 ust. 1 ustawy Pzp. Nie mieszczą się w pojęciu zamówienia o roboty budowlane ustalonej w oparciu o przepisy ustawy Prawo budowlane i nie są z takimi robotami ściśle związane...(..) Wykonawca robót budowlanych zobowiązany jest tylko do usuwania usterek i wad wykonanych robót, a nie do wykonywania czynności eksploatacyjnych. Wykonawca na urządzenia zamontowane w obiekcie przekazuje karty gwarancyjne producentów ze wskazaniem punktów serwisowych. Zapewnienie bieżącej eksploatacji obiektu, w tym pielęgnacji zieleni należy do jego właściciela. Postanowienie narusza art. 29 ust. 1 i 2 Pzp oraz art. 31 ustawy Pzp**”. Ponadto zwracamy uwagę, że odpowiedzialność Wykonawcy w okresie udzielonej gwarancji i rękojmi nie obejmuje skutków niewłaściwego eksploataowania urządzeń przez Zamawiającego w tym niewłaściwego serwisowania, konserwacji czy przeglądów okresowych wykonywanych przez podmioty działające na zlecenie Zamawiającego, niezwiązane z Wykonawcą żadnym stosunkiem prawnym. Wykonawca w trakcie odbioru przekazuje Zamawiającemu na urządzenia zamontowane w obiekcie karty gwarancyjne, książki serwisowe producentów ze wskazaniem autoryzowanych punktów serwisowych. Wykonawca nie ma wpływu z kim Zamawiający podpisze umowy serwisowe, w związku z tym nie będzie ponosić odpowiedzialności za skutki działań Zamawiającego i podmioty trzecie nie rekomendowane przez Producenta urządzeń.

Odpowiedź:

Ad.40

Zamawiający potwierdza, że w okresie gwarancji koszty obligatoryjnych przeglądów serwisowych i konserwacji, a także naturalnie zużywających się materiałów eksploatacyjnych ponoszone będą w całości i wyłącznie przez Zamawiającego.

Pytanie 41

Prosimy o potwierdzenie, że uprawnienie do odstąpienia od umowy, o którym mowa w postanowieniu § 10 ust. 15 pkt. a) wzoru umowy dotyczy wyłącznie sytuacji, w której istniejąca wada uniemożliwia użytkowanie całości przedmiotu umowy. W przypadku,

gdy inna jest intencja tego zapisu, prosimy o wprowadzenie zapisu, zgodnie z którym uprawnienie do odstąpienia od umowy będzie obejmowało całość umowy bądź jej część, w zależności od tego, czy wada uniemożliwia użytkowanie całości przedmiotu umowy, czy też części przedmiotu umowy. Aktualne brzmienie zapisu daje Zamawiającemu uprawnienie do odstąpienia od całej umowy w przypadku, gdy istniejąca wada uniemożliwia użytkowanie nawet nieznacznej części przedmiotu umowy, co w naszej ocenie nie znajduje uzasadnienia.

Odpowiedź:

Ad.41

Zamawiający zmienia treść § 10 ust. 15 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:

„W razie stwierdzenia w okresie gwarancji i rękojmi za wady istnienia wady nie nadającej się do usunięcia i uniemożliwiającej użytkowanie zgodnie z przeznaczeniem, Zamawiający może:

a) odstąpić od umowy w całości jeżeli wada uniemożliwia użytkowanie przedmiotu umowy w całości lub odstąpić od umowy w części, jeżeli wada uniemożliwia użytkowanie przedmiotu umowy w części,

b) żądać nieodpłatnego wykonania przedmiotu umowy lub jej części po raz drugi w terminie uwzględniającym wymagania technologiczne i zasady sztuki budowlanej.”

Pytanie 42

Prosimy o potwierdzenie, że „uszkodzenia”, o których mowa w § 10 ust. 17 wzoru umowy oznaczają wyłącznie wady objęte odpowiedzialnością Wykonawcy z tytułu gwarancji i rękojmi. Jeżeli natomiast Zamawiający tego nie potwierdza, to prosimy o usunięcie z tego postanowienia słów o brzmieniu: „*lub do uszkodzeń*”, ponieważ odpowiedzialność z gwarancji i rękojmi obejmuje wyłącznie wady powstałe z przyczyn tkwiących w wykonanym przedmiocie umowy w chwili odbioru, a nie wszelkie uszkodzenia powstałe z innych przyczyn (np. na skutek działania osób trzecich lub siły wyższej, czy niewłaściwego użytkowania).

Odpowiedź:

Ad.42

Zgodnie z ust.3 pkt 3.11 Karty gwarancyjnej stanowiącej załącznik nr 1 do wzoru umowy nie podlegają uprawnieniom z tytułu gwarancji wady powstałe na skutek:

- a) siły wyższej,
- b) normalnego zużycia obiektu lub jego części,
- c) szkód wynikłych z winy Zamawiającego, a w szczególności konserwacji i użytkowania w sposób niezgodny z przeznaczeniem.

W myśl ust. 6 Karty gwarancyjnej naturalne zużycie związane z eksploatacją nie jest objęte gwarancją Wobec powyższego Zamawiający potwierdza, że „uszkodzenia”

o których mowa w § 10 ust. 15 wzoru umowy oznaczają wyłącznie wady objęte odpowiedzialnością Wykonawcy z tytułu gwarancji i rękojmi.

Pytanie 43

Wnosimy o ujednolicenie numeracji w § 10 wzoru umowy.

Odpowiedź:

Ad.43

Zamawiający ujednolicił numerację ustępów w § 10 wzoru umowy.

Pytanie 44

Prosimy o potwierdzenie, że kara umowna, o której mowa w § 11 ust. 1 pkt 1.4 wzoru umowy dotyczy wyłącznie sytuacji, w której Wykonawca dopuści do wykonywania robót budowlanych przez podmiot, do umowy z którym Zamawiający wniósł zarzuty lub złożył sprzeciw, a mimo to Wykonawca dopuścił do wykonywania przez ten podmiot robót budowlanych. Natomiast nie dotyczy sytuacji, w której Wykonawca dopuścił do wykonywania robót budowlanych przez podmiot, z którym zawarł umowę podwykonawczą nie zgłoszoną w trybie przewidzianym w umowie o zamówienie publiczne, ponieważ w tym przypadku Zamawiający uprawniony jest do naliczenia jednej lub obu kar umownych, o których mowa w § 11 ust. 1 pkt 1.5 lub 1.6 wzoru umowy. W naszej ocenie brak jest uzasadnienia do tego, aby ta sama okoliczność była podstawą do naliczenia jednocześnie dwóch lub trzech równych kar umownych.

Odpowiedź:

Ad.44

Zamawiający wskazuje, iż kara umowna przewidziana w § 11 ust.1 pkt 1.4 wzoru umowy dotyczy każdego przypadku, kiedy Wykonawca dopuści do wykonywania robót budowlanych objętych umową, inny podmiot niż Wykonawca lub zaakceptowany na warunkach określonych w umowie podwykonawca. Ponadto należy wskazać, iż ustawodawca zobowiązał Zamawiającego w art.143 d ust.1 pkt 7 lit b) i c) ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 201 r. poz. 1986 ze zm.) do zawarcia w umowie o roboty budowlane kar umownych z tytułu nieprzedłożenia do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, którego przedmiotem umowy są roboty budowlane lub projektu tej zmiany oraz z tytułu nieprzedłożenia poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany.

Pytanie 45

Zwracamy się z prośbą o wykreślenie kary umownej, o której mowa w § 11 ust. 1 pkt 1.9 wzoru umowy za niewykonanie przedmiotu umowy, ponieważ w takiej sytuacji Zamawiający jest uprawniony do odstąpienia od umowy i naliczenia kary umownej z tego tytułu.

Odpowiedź:

Ad.45

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie kary umownej o której mowa w § 11 ust.1 pkt 1.9 wzoru umowy.

Zamawiający zmienia treść § 11 ust. 1 pkt 1.9 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie: „**za niewykonanie przedmiotu umowy w wysokości 10 % wynagrodzenia umownego brutto, o którym mowa w § 8 ust. 1 umowy lub niewykonanie części przedmiotu umowy w wysokości 10 % wartości niewykonanej części umowy, określonej w kosztorysie ofertowym Wykonawcy.**”

Pytanie 46

W związku z faktem, iż Zamawiający w § 11 wzoru umowy przewidział szeroki katalog sankcji w postaci kar umownych, do naliczenia których uprawniony będzie Zamawiający w przypadku zaistnienia wielu zdarzeń. Prosimy o ustanowienie górnego limitu kar umownych, nieprzekraczającego łącznie 30% wartości wynagrodzenia umownego. W celu umożliwienia Wykonawcy odpowiedniego przygotowania oferty z uwzględnieniem ryzyka biznesowego związanego z realizacją kontraktu, wprowadzenie ograniczenia łącznej wysokości kar umownych wydaje się celowe i uzasadnione. Kary umowne stanowią najistotniejsze ryzyko związane z realizacją kontraktu, często okazują się nadmiernie wygórowane w stosunku do naruszenia stanowiącego podstawę do ich naliczenia, a to powoduje spadek jakości wykonanych robót, bowiem przerzuca ciężar uwagi Wykonawcy z prawidłowego i terminowego realizowania przedmiotu umowy na dbanie o niedopuszczenie do sytuacji, w której Zamawiający uzyska uprawnienie do naliczenia często bardzo wysokiej kary, co powoduje pośrednio przerzucanie odpowiedzialności również na Podwykonawców i dalszych Podwykonawców biorący udział w przedmiotowej inwestycji. Z kolei w wyroku z 25.06.2010 r.(sygn. akt: KIO 1123/10) Izba wskazała, „*iz kara umowna nie może być traktowana jako ubezpieczenie zamawiającego. Kary umowne muszą być proporcjonalne do ceny umowy, a nie do ewentualnych strat Zamawiającego, gdyż do tego służą instytucje odszkodowań czy ubezpieczeń....*”

Odpowiedź:

Ad.46

Zamawiający odmawia ustanowienia górnego limitu kar umownych, nieprzekraczającego łącznie 30% wartości wynagrodzenia umownego.

Pytanie 47

Prosimy o wyjaśnienie przyczyn, z powodu których Zamawiający dokonał rozróżnienia pomiędzy przesłankami powodującymi obowiązek wprowadzenia zmian do umowy oraz dającymi jedynie możliwość wprowadzania zmian do umowy oraz celu jaki zamierzał osiągnąć w szczególności poprzez wprowadzenie zobowiązania do wprowadzenia zmian do umowy w sytuacji, o której mowa w § 12 ust. 3 pkt 3.1 wzoru umowy.

Odpowiedź:

Ad.47

Zamawiający zmienia treść § 12 ust.3 wzoru umowy, który otrzymuje treść: „**Strony mogą dokonać zmian postanowień umowy w zakresie dotyczącym przedmiotu umowy w przypadku:**

3.1 .stwierdzenia przez Zamawiającego braku konieczności wykonania części robót objętych przedmiotem umowy. W takiej sytuacji zmiana będzie dotyczyć zmniejszenia zakresu przedmiotu umowy oraz obniżenia wynagrodzenia należnego Wykonawcy o wartość tej części przedmiotu umowy, która została ustalona na podstawie kosztorysu ofertowego. Wykonawcy nie przysługują z tego tytułu żadne roszczenia, w tym prawo do odszkodowania,

3.2.konieczności zrealizowania przedmiotu umowy lub jego części przy zastosowaniu innych rozwiązań niż wskazane w dokumentacji projektowej lub specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót ze względu na zmiany obowiązującego prawa iv oparciu o który je przygotowano lub wynikających ze stwierdzonych wad,

3.4. możliwości wykonania przedmiotu umowy lub jego części przy zastosowaniu innych rozwiązań określonych w dokumentacji projektowej lub specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót np. zmiany materiałów, urządzeń, rozwiązań technicznych itd. pod warunkiem zachowania jakości i parametrów technicznych, funkcjonalnych itd. nie gorszych niż określone w dokumentacji projektowej lub specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót budowlanych, jeśli umożliwią w szczególności uzyskanie lepszej jakości, poprawienie parametrów technicznych lub funkcjonalności, bądź zmniejszenie kosztów eksploatacji przedmiotu umowy.”

W związku z charakterem przedmiotu zamówienia, jego rozmiarem i wartością oraz z faktem, iż ustawodawca w art.144 ust.1e pkt 2 lit. c) ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2018 r. poz. 11986 ze zm.) dopuścił zmiany umowy w zakresie zmniejszenia zakresu świadczenia Zamawiający zdecydował się na

umieszczenie we wzorze umowy zapisu dotyczącego zmiany umowy w sytuacji opisanej w §12 ust.3 pkt 3.1 wzoru umowy.

Pytanie 48

Prosimy o wykreślenie ze wzoru umowy postanowienia § 12 ust. 3 pkt 1.3 i ust. 6, jako naruszających art. 29 ust. 1 Pzp poprzez uczynienie zawartego w dokumentacji postępowania opisu przedmiotu zamówienia niejednoznacznym.

W uzasadnieniu do wyroku KIO 1372/15 Izba zwróciła uwagę na to, że Wykonawca wycenia swoją ofertę w oparciu o zakres przedmiotu zamówienia. W sytuacji, w której Zamawiający w nieograniczony sposób zastrzega sobie prawo zmniejszenia zakresu robót na etapie realizacji zamówienia, może to wskazywać na naruszenie przez niego w przyszłości (w toku realizacji zamówienia) art. 140 ust. 1 ustawy P.z.p., który to przepis stanowi, że zakres świadczenia wykonawcy wynikający z umowy jest tożsamy z jego zobowiązaniem zawartym w ofercie. Tymczasem zawarte w ofercie zobowiązanie wynika z treści SIWZ i opisu przedmiotu zamówienia. Zakres przedmiotu zamówienia opisany przez Zamawiającego w SIWZ w sposób jednoznaczny stanowi podstawę złożenia oferty przez Wykonawcę i takiego też zakresu realizacji zamówienia Wykonawca oczekuje w toku realizacji zamówienia, za co przysługuje mu określone w treści umowy wynagrodzenie. **Jeśli zatem Zamawiający w niczym nieograniczony sposób przewiduje możliwość ograniczenia zakresu przedmiotu zamówienia (prawo zmniejszenia zakresu robót), powyższe - w ocenie Izby - czyni opis przedmiotu zamówienia niejednoznacznym.** Wykonawca bowiem w tym zakresie może mieć uzasadnione problemy z wyceną swojej oferty. Zamawiający zatem powinien tak opisać w SIWZ zasady związane z ewentualną zmianą przedmiotu zamówienia, aby określić granice ryzyka Wykonawcy uzasadnione charakterem przedmiotu zamówienia i wynikające z nakładów, które Wykonawca musi ponieść w związku z określonym pierwotnie w SIWZ zakresem przedmiotu zamówienia. Jeżeli Zamawiający nie wyrazi zgody na wykreślenie całego postanowienia, to prosimy o wykreślenie co najmniej ostatniego zdania uniemożliwiającego Wykonawcy dochodzenia odszkodowania.

Odpowiedź:

Ad.48

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie § 12 ust.3 pkt 1.3 wzoru umowy, ani na jego zmianę.

Pytanie 49

Wnosimy o uzupełnienie treści zapisu/ katalogu § 12 ust. 4 pkt. 4.2 wzoru umowy o następujące przypadki noszące znamiona siły wyższej
„działania siły wyższej (tj. zdarzenia zewnętrznego, niemożliwego do przewidzenia i niemożliwym do zapobieżenia np.: powódź, podtopienia, pożar, huragany,

trzęsienie ziemi, upadek statku powietrznego, działania wojenne lub strajki generalne lub lokalne, klęski żywiołowe, znalezione niewybuchy ***lub niewypały, natrafienie na znaleziska archeologiczne lub historyczne, ujawnienie się odmiennych od przyjętych w dokumentacji warunków podpowierzchniowych, geologicznych, gruntowych, hydrologicznych, napotkanie na niezinwentaryzowane lub błędnie zinwentaryzowane instalacje podziemne, wystąpienie podziemnych elementów konstrukcyjnych oraz likwidacji istniejących przyłączy***).

Odpowiedź:

Ad.49

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 12 ust. 4 pkt. 4.2 wzoru umowy.

Pytanie 50

Wnosimy o uzupełnienie treści zapisu § 12 ust. 4 pkt. 4.3 wzoru umowy o katalog przypadków wystąpienia niemożliwych do przewidzenia „...*niekorzystnych warunków atmosferycznych takich jak: wystąpienie silnych wiatrów, opadów śniegu, ulewnych deszczy, nawałnic oraz ujemnych temperatur (poniżej 5° C przy pracach związanych z betonowaniem a przy pozostałych pracach temperatury poniżej -10° C)* uniemożliwiających prawidłowe wykonanie robót, w szczególności z powodu technologii realizacji prac określonych umową, normami lub innymi przepisami, wymagającej konkretnych warunków atmosferycznych, jeżeli konieczność wykonania prac w tym okresie nie jest następstwem okoliczności, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność – fakt ten musi być potwierdzony w dzienniku budowy przez inspektora nadzoru” –

Odpowiedź:

Ad.50

Zamawiający nie wyraża zgody na zmienię treść § 12 ust. 4 pkt. 4.3 wzoru umowy.

Pytanie 51

Zwracamy uwagę na to, że w aktualnym stanie prawnym nie ma już podstawy prawnej do udzielania tzw. zamówień dodatkowych. Prosimy zatem o wykreślenie z § 12 ust. 4 pkt 4.6 wzoru umowy słów o brzmieniu: „*udzielenia zamówień dodatkowych*”.

Odpowiedź:

Ad.51

Zamawiający zmienia treść § 12 ust. 4 pkt 4.6 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie: „, **wystąpienia konieczności wykonania robót dodatkowych lub zamiennych, o ile ich wykonanie powoduje konieczność przedłużenia terminu**

wykonania robót objętych niniejszą umową które wstrzymują lub opóźniają realizację przedmiotu umowy”

Pytanie 52

Zwracamy uwagę na to, że w przypadku wprowadzenia ustawowej zmiany stawki podatku od towarów i usług (VAT) przepisy przejściowe mogą wprowadzać odmienne rozwiązanie w kwestii zastosowania nowej lub poprzednio obowiązującej stawki tego podatku do robót budowlanych realizowanych na podstawie umów zawartych przed dniem wprowadzenia zmiany, niż to zostało przedstawione w § 12 ust. 5 pkt 5.1 wzoru umowy (mogą to być np. roboty nie tylko zrealizowane po dniu wejścia w życie przepisów zmieniających stawkę podatku VAT, ale również np. zafakturowane po tej dacie, bez względu na to, czy zostały zrealizowane po tym dniu, czy wcześniej). W związku z tym zwracamy się z prośbą o zmianę tego postanowienia w taki sposób, aby zmiana wynagrodzenia należnego Wykonawcy odnosiła się do tej części przedmiotu umowy, do której zgodnie z przepisami przejściowymi należy stosować nową stawkę podatku VAT.

Odpowiedź:

Ad.52

Zamawiający zmienia treść §12 ust. 5 pkt 5.1 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie: „ustawowej zmiany stawki podatku od towarów i usług (VAT), w takim przypadku wynagrodzenie należne Wykonawcy zostanie odpowiednio zmienione w stosunku wynikającym ze zmienionej stawki podatku od towarów i usług (VAT). Zmiana wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy będzie odnosić się wyłącznie do części przedmiotu umowy zrealizowanej zgodnie z terminami ustalonymi w harmonogramie rzeczowo - finansowym, po dniu wejścia w życie przepisów zmieniających stawkę podatku od towarów i usług oraz wyłącznie do części przedmiotu umowy, do której zastosowanie znajdzie zmiana stawki podatku od towarów i usług. Jeżeli przepisy przejściowe wprowadzą odmienne zasady zmiany nowej stawki VAT. Wartość wynagrodzenia netto nie zmieni się, a wartość wynagrodzenia brutto zostanie wyliczona na podstawie nowych przepisów. Zmiana wynagrodzenia należnego Wykonawcy odnosić się będzie także do tej części przedmiotu umowy, do której zgodnie z przepisami przejściowymi należy stosować nową stawkę podatku VAT.”

Pytanie 53

W § 13 ust. 2 pkt. 2.1 wzoru umowy Zamawiający wskazuje, iż przysługuje mu prawo do odstąpienia od umowy w przypadku złożenia w stosunku do Wykonawcy „.... **wniosku o ogłoszenie upadłości.....**” - wnosimy o **wykreślenie treści przedmiotowego pkt. 2.1 ust. 2 § 13 wzoru umowy**, jako niezgodnego z art. 83 ustawy Prawo upadłościowe Postanowienia umowy zastrzegające na wypadek

złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości lub ogłoszenia upadłości zmianę lub rozwiązanie stosunku prawnego, którego stroną jest upadł, są nieważne. Potwierdza to także wyrok Sądu Najwyższego o sygn. Akt III CSK 15/14 z dnia 9.12.2014 r. który stwierdził „***Odwołanie się przez strony w umowie w ramach klauzuli określającej przesłanki odstąpienia od umowy i naliczania kar umownych do „skutecznego złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości” jest równoznaczne z uzależnieniem tych uprawnień od podjęcia przez sąd decyzji co do wniosku o ogłoszenie upadłości, ściślej - od uwzględnienia tego wniosku przez sąd. Wprowadzenie do umowy takich postanowień pozostaje w sprzeczności z art. 83 p.u.n.***”.

Odpowiedź:

Ad.53

Zamawiający wykreśla we wzorze umowy pkt 2.1. w §13 ust.2 pkt 2.1

Pytanie 54

Prosimy o potwierdzenie, że przez dłuższą niż 14-dniową przerwę, o której mowa w § 13 ust. 2 pkt 2.3 wzoru umowy należy rozumieć przerwę trwającą jednorazowo dłużej niż 14 dni.

Odpowiedź:

Ad.54

Zamawiający potwierdza, że przez przerwę trwającą dłużej niż 14 dni, o której mowa w § 13 ust.2 pkt 2. 3 wzoru umowy należy rozumieć przerwę trwającą jednorazowo dłużej niż 14 dni.

Pytanie 55

Prosimy o zwiększenie limitu naliczonych kar umownych dającego uprawnienie do odstąpienia od umowy na podstawie § 13 ust. 2 pkt 2.7 wzoru umowy do 30 %.

Odpowiedź:

Ad.55

Zamawiający nie wyraża zgody na zwiększenie limitu naliczonych kar umownych dającego uprawnienie do odstąpienia od umowy w oparciu o treść § 13 ust.2 pkt 2.7 wzoru umowy do 30%.

Pytanie 56

Zwracamy uwagę na to, że co do zasady zgodnie z art. 652 k.c. wykonawca robót budowlanych odpowiada za szkody powstałe na przejętym przez siebie terenie budowy na zasadach ogólnych, a nie na zasadzie ryzyka. W związku z tym prosimy o wyjaśnienie przyczyn, dla których Zamawiający w § 14 ust. 1 wzoru umowy rozszerza odpowiedzialność odszkodowawczą Wykonawcy w stosunku do zasad wynikających z kodeksu cywilnego.

Odpowiedź:

Ad.56

W związku charakterem przedmiotu zamówienia, jego rozmiarami i ilością zaangażowanych środków, a także używaniem przez Wykonawcę niebezpiecznych urządzeń, pojazdów mechanicznych oraz posługiwaniem się w trakcie realizacji przedmiotu umowy innymi osobami Zamawiający określił we wzorze umowy odpowiedzialność Wykonawcy na zasadzie ryzyka.

Pytanie 57

W przypadku nie wskazania uzasadnionych przesłanek w odpowiedzi na pytanie nr 56 prosimy o wykreślenie z § 14 ust. 1 wzoru umowy słów o brzmieniu: „na zasadzie ryzyka” i zastąpienie ich słowami „na zasadach ogólnych”.

Odpowiedź:

Ad.57

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści § 14 ust.1 wzoru umowy poprzez zastąpienie słów: „na zasadzie ryzyka” słowami „na zasadach ogólnych”.

Pytanie 58

Prosimy o potwierdzenie, że zobowiązanie Wykonawcy do zwrócenia Zamawiającemu poniesionych kosztów, o którym mowa w § 14 ust. 6 wzoru umowy dotyczy wyłącznie kosztów uzasadnionych, udokumentowanych oraz wynikłych tylko z tych roszczeń, które zostały prawomocnie uznane za zasadne. Wykonawca nie może bowiem ponosić finansowej odpowiedzialności za występowanie przez osoby trzecie z roszczeniami wobec Zamawiającego, jeżeli nie były one zasadne. Oszacowanie ryzyka poniesienia takich kosztów jest trudne i może wpłynąć na wzrost oferowanych przez Wykonawców wynagrodzeń za realizację zamówienia publicznego.

Odpowiedź:

Ad.58

Zamawiający potwierdza, że zobowiązanie Wykonawcy do zwrócenia Zamawiającemu poniesionych kosztów, o których mowa w §14 ust.6 wzoru umowy dotyczy wyłącznie

kosztów uzasadnionych, udokumentowanych oraz wynikłych z tych roszczeń, które zostały prawomocnie uznane za zasadne.

Pytanie 59

Prosimy o potwierdzenie, że termin określony w § 15 ust. 2 wzoru umowy wynosi 3 dni robocze, a nie kalendarzowe. W przypadku, gdy intencją Zamawiającego było określenie tego terminu jako 3 dni kalendarzowe prosimy o wprowadzenie zmiany na dni robocze.

Odpowiedź:

Ad.59

Zamawiający potwierdza, iż termin określony w § 15 ust.2 wzoru umowy wynosi 3 dni robocze.

Pytanie 60

Wnosimy o wykreślenie z treści § 15 wzoru umowy:

- 1) z ust. 1 zapisu zaczynającego się od słów „.....***Ustalenie wartości robót zamiennych nastąpi w szczególności na podstawie cen jednostkowych dla tych robót przyjętych w kosztorysie ofertowym przez Wykonawcę. W sytuacji braku właściwych wskaźników cenotwórczych w kosztorysie ofertowym, Wykonawca przyjmie zatwierdzone przez Zamawiającego wskaźniki cenotwórcze, ceny materiałów według cen zakupu, pracy sprzętu według faktycznie poniesionych kosztów***”. oraz
- 2) z ust. 2 zapisu o następującej treści: „... ***kosztorysie ofertowym przez Wykonawcę, a w przypadku braku cen jednostkowych poprzez zastosowanie wskaźników cenotwórczych zastosowanych w kosztorysie ofertowym. W sytuacji braku właściwych wskaźników cenotwórczych w kosztorysie ofertowym, Wykonawca przyjmie zatwierdzone przez Zamawiającego wskaźniki cenotwórcze, ceny materiałów według cen zakupu, pracy sprzętu według faktycznie poniesionych kosztów***”.

Wykonawca nie zgadza się na powyższy zapis gdyż jest niezgodny z obowiązującą w doktrynie prawa cywilnego pojęciem wynagrodzenia ryczałtowego oraz narusza przepis art. 25 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Rozliczenie robót zamiennych może nastąpić w oparciu o:

- stawkę r-g, wskaźnik kosztów pośrednich i zysku,
- ceny materiałów - według średnich cen opublikowanych w kwartalnej Informacji cenowej

o cenach materiałów budowlanych, elektrycznych i instalacyjnych (IMB; IME i IMI) SEKOCENBUD lub INTERCENBUD (o wyborze decyduje Wykonawca) obowiązujących w okresie sporządzania oferty i zawierających ceny zakupu, a w przypadku ich braku według cen udokumentowanych i uzgodnionych z Zamawiającym,

- ceny sprzętu - według średnich cen opublikowanych w kwartalnej Informacji cenowej o cenach pracy sprzętu (IRS) SEKOCENBUD lub INTERCENBUD (o wyborze decyduje Wykonawca), obowiązujących w okresie sporządzania oferty, a w przypadku ich braku według cen udokumentowanych i uzgodnionych z Zamawiającym.

Kosztorys szczegółowy po uprzednim jego sprawdzeniu i zatwierdzeniu przez Zamawiającego, będzie stanowił podstawę zmiany Wynagrodzenia w formie aneksu do Umowy. Mając powyższe na uwadze wnosimy jak w zdaniu pierwszym.

Odpowiedź:

Ad.60

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści § 15 wzoru umowy.

Pytanie 61

Zwracamy się z zapytaniem, czy teren budowy objęty jest nadzorem archeologicznym lub konserwatora zabytków?

Odpowiedź:

Ad.61

Teren budowy nie jest objęty nadzorem archeologicznym i nie jest objęty konserwatozem zabytków.

Pytanie 62

Prosimy o odpowiedź czy Zamawiający jest w posiadaniu ekspertyz lub opinii dotyczących możliwości odkrycia na terenie budowy **przedmiotów o znaczeniu archeologicznym i historycznym**, których zabezpieczenie i inwentaryzacja uniemożliwią wykonywanie robót budowlanych? – jeśli tak to prosimy Zamawiającego o ich udostępnienie.

Odpowiedź:

Ad.62

Zamawiający nie jest w posiadaniu ekspertyz lub opinii dotyczących możliwości odkrycia na terenie budowy **przedmiotów o znaczeniu archeologicznym i historycznym**

Pytanie 63

Czy Wykonawca który nie należy do żadnej grupy kapitałowej może już na etapie składania ofert załączyć oświadczenie (załącznik nr 6) o przynależności albo braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej?

Odpowiedź:

Ad.63

Zgodnie z art.24 ust.11 ustawy Prawo zamówień publicznych wykonawca w terminie 3 dni od dnia zamieszczenia na stronie internetowej informacji, o której mowa w art. 86 ust.5 przekazuje zamawiającemu oświadczenie o przynależności lub braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej, o której mowa w ust.1 pkt 23.

Pytanie 64

Proszę o informację w jaki sposób Wykonawca ma złożyć wadium w postaci gwarancji lub poręczeń (np. oryginał gwarancji dołączyć do oferty).

Odpowiedź:

Ad.64

Zgodnie z art.45 ust.3 ustawy Prawo zamówień publicznych wadium wnosi się przed upływem terminu składania ofert. Zamawiający wymaga aby wadium w postaci gwarancji lub poręczeń zostało złożone w oryginale, może zostać załączone do oferty.

Pytanie 65

Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą o udostępnienie załączników w tym wzorów formularzy do SIWZ (formularz oferty, oświadczenia, wykaz osób, wykaz robót itp.) w wersji word.

Odpowiedź:

Ad.65

Formularz ofertowy wraz z załącznikami zamieszczono na stronie internetowej Zamawiającego w wersji edytowalnej.

Pytanie 66

W SIWZ w rozdziale VII Zamawiający wskazuje katalog dokumentów jakie Wykonawca zobowiązany jest złożyć na wezwanie. Wśród w/w dokumentów znajdują się dokumenty dla zaprojektowanego systemu filtracji oraz niecki stalowej. Czy Zamawiający wymaga również aby zgodnie z opisem technologii basenowej (rozdział: automatyka i sterowanie) Wykonawca załączył dokumenty dla automatyki tj. kartę techniczną oferowanego systemu potwierdzoną przez jej producenta potwierdzającą parametry i właściwości systemu oraz autoryzację producenta systemu wystawioną dla Wykonawcy na realizowaną inwestycję wraz z potwierdzeniem udzielonej gwarancji (okres zgodny ze wskazanym w ofercie)?

Odpowiedź:

Ad.66

Zamawiający żąda złożenia dokumentów wynikających wprost z zapisu SIWZ.

Pytanie 67

Czy Zamawiający wymaga dostarczenia wraz z dokumentami dotyczącymi niecki basenowej próbki materiałowej ścianki niecki?

Odpowiedź:

Ad.67

NIE

Pytanie 68

W opisie kryteriów, którymi Zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty wskazał on następującą wagę wygranych przez siebie kryteriów:

Cena – 60 pkt

Gwarancja – 20 pkt

Doświadczenie kierownika budowy - 20 pkt

Kryterium nr 3 (doświadczenie kierownika budowy) Zamawiający opisał w następujący sposób:

Należy wykazać w formie referencji, poświadczeń że Kierownik budowy zrealizował inwestycję, w zakres której wchodziła budowa basenów wewnętrznych/zewnętrznych. Za dodatkowo zrealizowane inwestycje (oprócz wskazanej na potwierdzenie spełniania warunków udziału w postępowaniu) przyznane zostaną Wykonawcy punkty – **Doświadczenie - D:**

- za 2 inwestycje i więcej - 10 pkt

- za 4 inwestycji i więcej - 20 pkt

OCENA OFERTY = C+G+D

Wskazane przez Zamawiającego doświadczenie jakim ma wykazać się kierownik budowy jest według Wykonawcy zbyt wyśrubowane z uwagi na bardzo ograniczoną ilość/dostępność wykwalifikowanej kadry kierowniczej dostępnej na rynku polskim jaka spełniałabym tak postawione przez Zamawiającego wymogi doświadczenia w budowie basenów.

W związku z powyższym oraz z uwagi na utrzymanie przez Zamawiającego najwyższych standardów procedury przetargowej oraz zwiększenie konkurencyjności postępowania Wykonawca proponuje aby powyższe kryterium zostało opisane na przykład w niżej wskazany sposób:

Należy wykazać w formie referencji, poświadczeń że Kierownik budowy zrealizował inwestycję, w zakres której wchodziła budowa basenów wewnętrznych/zewnętrznych.

Punktacja dla kryterium – **Doświadczenie - D:**

- za 0 inwestycji - 0 pkt

- za 1 inwestycję - 10 pkt

- za 2 inwestycji i więcej - 20 pkt

OCENA OFERTY = C+G+D

Odpowiedź**Ad.68**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę kryteriów oceny.

- Pytania cz.2**Pytanie 1**

Z uwagi na wysoki poziom wód gruntowych (2,20 - 2,35 m p.p.t.) w obrębie prowadzenia robót ziemnych i fakt, że rzędna dna wykopu około (4,5 m. p.p.t.), w naszej opinii koniecznym jest zastosowanie ścianki szczelnej po całym obrysie wykopu pod projektowany budynek. Przyjęta przez Zamawiającego pozycja 11 przedmiaru robót budowlanych (studnie igłofiltrowe – 6 szt.) w naszej opinii nie są wystarczające do prawidłowego odwodnienia wykopu. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zastosowanie alternatywnego powstrzymania naporu wód gruntowych przez zastosowanie ścianki szczelnej wokół całego wykopu i czy Wykonawca powinien uwzględnić wycenę tego sposobu w swojej ofercie? Ponadto w przypadku konieczności wypompowywania wód gruntowych nie możliwym jest poprawne oszacowanie ich ilości na etapie sporządzania wyceny. Prosimy więc o wprowadzenie zapisów umożliwiających rozliczenie za wypompowywanie wody powykonawczo.

Odpowiedź:**Ad.1**

Wykonawca jako profesjonalny podmiot jest zobowiązany w wycenie ująć wszystkie koszty związane z wykonaniem przedmiotowego zadania. Zamawiający dopuszcza wykonanie odwodnienia wykopu różnymi metodami, podana w dokumentacji jest metodą założoną, lecz nie obligatoryjną. Zamawiający podkreśla, że przedmiotowe postępowanie ma charakter ryczałtowy, wobec powyższego wszystkie koszty związane z realizacją zadania Wykonawca winien uwzględnić w ofercie, tym samym Zamawiający nie dopuszcza rozliczenia po wykonawczego.

Pytanie 2

W przedmiarze robót budowlanych dział 23 w pozycjach 158;159;160;161 Zamawiający określił zakres i ilość robót na wykonanie elewacji budynku w systemie BSO. W naszej opinii w/w pozycje nie wyczerpują w 100% niezbędnego zakresu robót do prawidłowego wykonania elewacji. Zamawiający w żadnej z pozycji nie uwzględnia przymocowania płyt styropianowych do ścian budynku kołkami, nie uwzględnia również montażu listwy startowej, nie uwzględnia także zabezpieczenia narożników wypukłych kątownikami ochronnymi. Roboty te są niezbędne do prawidłowego wykonania elewacji w systemie BSO. Prosimy o uzupełnienie przedmiaru robót o niezbędne pozycje z podaniem ich ilości zgodnych z projektem?

Odpowiedź:

Ad.2

Przedmiar jako załącznik pomocniczy wraz z dokumentacją projektową wskazuje roboty budowlane do wykonania. Wykonawca winien uwzględnić wszystkie koszty oraz procesy technologiczne związane z wykonaniem konkretnych etapów robót budowlanych jak i całej inwestycji.

- Pytania cz.3

Pytanie 1

1. Czy Zamawiający może wskazać w sposób jednoznaczny granice nieruchomości bądź terenu (fragmentu nieruchomości gruntowej), które są objęte postępowaniem?

Wyjaśnienie:

W materiałach stanowiących dokumentację SIWZ występują różnie określone nazwy/numery ewidencyjne działek, na jakich inwestycja ma być realizowana. Dodatkowo jako oferent nie możemy zlokalizować na rysunkach graficznie wniesionych granic nieruchomości jw / granic opracowania.

Odpowiedź:

Ad.1

Granice nieruchomości zostały oznaczone na arkuszu rysunkowym A-1z, nr działek zostały wskazane w metryce projektu oraz opisie.

Pytanie 2

2. Czy Zamawiający może wskazać materiał opisowy i graficzny SIWZ w zakresie prac dotyczących projektowanego zagospodarowania terenu, wraz z ukazaniem rozwiązań obejmujących, takich jak np.: rzędne terenu projektowanego, nawierzchnie wraz z podbudową, miejsca włączenia do miejskiej infrastruktury technicznej itp.?

Odpowiedź:

Ad.2

Prace związane z zagospodarowaniem zostały przedstawiane w projekcie zagospodarowania arkusz A-1z , A-2 wraz z niezbędnymi wymiarami oraz rzędnymi. Warstwy utwardzeń wskazano w opisie na stronie 7 oraz 8.

Pytanie 3

3. Czy zamawiający może uściślić informację dotyczącą wykonanych badań podłoża gruntowego, z których wynika że znaczną część podłoża stanowią nasypy niekontrolowane, które należy usunąć przed przystąpieniem do realizacji obiektu? We wnioskach u w pkt. 9 stwierdzono, że takie nasypy występują do głębokości 6,0 m, podczas gdy w kartach wykonanych otworów geotechnicznych takie grunty stanowią ok 3,60 mppt.

Odpowiedź:

Ad.3

Zamawiający przedstawił stan geologiczny na podstawie dokumentacji badań podłoża gruntowego. Przedmiotowa dokumentacja przedstawia budowę geologiczną terenu. Zamawiający nie jest w posiadaniu bardziej szczegółowych informacji jak te które są zawarte w dokumentacji.

Pytanie 4

4. Czy zamawiający może wskazać lub udostępnić informacje, które potwierdzą, że przedmiotowy teren inwestycji nie podlega szczególnym ograniczeniom, takim jak np.: ochrona archeologiczna, konserwatorska?

Odpowiedź:

Ad.4

Przedmiotowy teren nie jest objęty ochroną konserwatorską.

Pytanie 5

5. Czy zamawiający może udostępnić dokumentację projektową, która określi obszar oddziaływania obiektu?

Odpowiedź:

Ad.5

Obszar oddziaływania obiektu został przedstawiany w opisie zagospodarowania na str. 12 pkt. 14

Pytanie 6

6. Czy Zamawiający może wskazać kategorię geotechniczną obiektu? W badaniach geotechnicznych wskazane jest jedynie, że taką kategorię określa projektant.

Odpowiedź:

Ad.6 Z

godnie z opisem obiekt zakwalifikowano do I kategorii gruntowej.

Pytanie 7

7. W opisie badań geotechnicznych gruntu wskazane jest, że teren inwestycji znajduje się na obszarze ulegającym podtopieniom. Czy Zamawiający posiada jakiegokolwiek dane potwierdzające ten stan rzeczy?

Odpowiedź:

Ad.7

Zamawiający przed przystąpieniem do zadania określił prognozowany scenariusz możliwości wystąpienia podtopień.

Pytanie 8

8. W uwagach końcowych opisu inwestycji stwierdzono, że, cyt.: „Wykonawca jest zobowiązany do przestrzegania wszystkich norm i przepisów związanych w tym ochrony p.poż. Wykonawca jest zobowiązany do przestrzegania wszystkich norm i przepisów związanych w tym ochrony p.poż.”. Czy Zamawiający może wskazać lub udostępnić wszelkie materiały czy informacje, które wskazują zagrożenia jw. tj. zasady ochrony pożarowej obiektu?

Odpowiedź:

Ad.8

Zamawiający nie wymienia poszczególnych normatywów czy rozporządzeń. Zapis cytowany odnosi się do wymagań jakie Zamawiający stawia Wykonawcy. Przez stwierdzenie „wszystkich” Zamawiający rozumie zastosowanie się do przepisów, norm oraz rozporządzeń właściwych dla tego typu obiektu podczas realizacji oraz oddania przedmiotowej inwestycji do użytkowania.

Pytanie 9

9. Czy Zamawiający może wskazać wymaganą wydajność hydrantów pożarowych zlokalizowanych w terenie oraz określić sposób ich zasilania w wodę?

Odpowiedź:

Ad.9

Zgodnie z częścią graficzną, zaprojektowano 2 hydranty o wydajności 20 L/s

Pytanie 10

10. Czy Zamawiający może określić rodzaj zbiorników retencyjnych, ich parametry geometryczne, sposób wykonania itp. – udzielić informacji nt w sposób bardziej szczegółowy niż jest to wyrysowane w rysunku zagospodarowania terenu?

Odpowiedź:

Ad.10

Zaprojektowano prefabrykowane zbiorniki żelbetowe, podziemne. Zamawiający nie narzuca technologii wykonania. Należy utrzymać parametr pojemności oraz wyposażenia w pompę tłoczną.

Pytanie 11

11. Czy Zamawiający dysponuje warunkami zasilania obiektu i czy takie ew może udostępnić, celem umożliwienia zidentyfikowania zagadnień realizacyjnych dot. przyłączy?

Odpowiedź:

Ad.11 Zamawiający posiada warunki wykonania przyłączy i może je udostępnić.

Pytanie 12

12. Czy projekt i realizacja przyłączy obiektu leży w zakresie obowiązków Wykonawcy?

Odpowiedź:

Ad.12 TAK, Wykonawca zgodnie z zapisem w SIWZ jest zobligowany do wykonania wszystkich prac w tym przyłączy wraz ze stosownym projektem, oprócz projektu i wykonania przyłącza ciepłowniczego, które leży po stronie dostawcy ciepła MZK Kostrzyn nad Odrą.

Pytanie 13

13. W SIWZ istnieje zapis odnoszący się do obowiązków Wykonawcy:

- „Uzyskania prawomocnej i ostatecznej decyzji pozwolenia na użytkowanie obiektu.
- Wykonania dokumentacji wykonawczej, warsztatowej poszczególnych elementów obiektu budowlanego na podstawie projektów dokumentacji przetargowej niezbędnych do realizacji

zamówienia w ciągu 40 dni od dnia podpisania umowy i przekazania jej Zamawiającemu

w celu weryfikacji i zatwierdzenia. Opracowanie w/w dokumentacji w 4 egzemplarzach

w wersji papierowej i 1 egzemplarz na nośniku danych elektronicznych w formie PDF.

• zgłoszenia i uzgodnienia z dysponentami urzędów obcych znajdujących się w obszarze inwestycji zasad prowadzenia robót wraz ze zleceniem niezbędnych nadzorów nad prowadzonymi pracami”.

Czy Zamawiający dysponuje pozwoleniem na budowę i czy taką dokumentację jest w stanie udostępnić Wykonawcy, gdyż taka umożliwia wykonanie wskazanych zobowiązań?

Odpowiedź:

Ad.13

Zamawiający jest w posiadaniu prawomocnej Decyzji o pozwoleniu na budowę i może ją udostępnić.

Pytanie 14

14. Jakiego zakresu projektu wykonawczego oczekuje Zamawiający – w opisie nie wskazano szczegółowo zakresu oczekiwań? Co Zamawiający określa przez „dokumentację wykonawczą”? (czy również dokumentację do pozwolenia na budowę etc).

Odpowiedź:

Ad.14

Zgodnie z zapisem Zamawiający nakłada obowiązek wykonania dokumentacji wykonawczej w tym warsztatowej na podstawie zamieszczonej dokumentacji przetargowej w zakresie wszystkich branż. Zamawiający oczekuje przedstawienia projektu umożliwiającego wykonanie przedmiotowej Inwestycji, w zakresie szczegółowych opisów oraz rozwiązań projektowych, detali itp.

Zamawiający nie żąda wykonania dokumentacji do pozwolenia na budowę.

Zamawiający posiada prawomocną decyzję pozwolenia na budowę.

Pytanie 15

15. Jakie „urządzenia obce” Zamawiający ma na myśli?

Odpowiedź:

Ad.15

Wszystkie urządzenia które mogą być wynikiem przyjętej technologii wykonania oraz oddania obiektu do użytku.

Pytanie 16

16. Czy Zamawiający może wskazać zakres kolizji projektowanej inwestycji z istniejącymi urządzeniami infrastruktury technicznej wraz z pełnym ich opisem oraz sposobem wykonania?

Odpowiedź:

Ad.16

Kolizje zostały przedstawione w części graficznej ark. A-2 oraz w opracowaniach branżowych.

Pytanie 17

17. Czy Zamawiający może określić szczegółowo jaki obszar ulega przekształceniom i jaki ostatecznie zakres prac Wykonawca ma brać pod uwagę np. w zakresie uporządkowania terenu Inwestycji? Zwracamy przy tym uwagę że na terenie istnieją np. otwarte niecki basenowe – czy zakres takich prac obejmuje również wskazane obiekty?

Odpowiedź:

Ad.17

Zakres prac nie obejmuje otwartych niecek basenowych. Zamawiający oczekuje po zakończeniu budowy uporządkowania terenu w zakresie objętym realizacją Inwestycji.

Pytanie 18

18. Czy Zamawiający może jednoznacznie wskazać lokalizację ogrodzenia, bram, określić typ i rodzaj ogrodzenia itp.?

Odpowiedź:

Ad.18

Zgodnie z opisem zagospodarowania str. 8.

Pytanie 19

19. Czy Zamawiający może uszczegółowić informację obejmującą obiekty małej architektury? Czy Wykonawca może otrzymać projekt wiaty śmietnikowej?

Odpowiedź:

Ad.19

Elementy małej architektury wskazano w części rysunkowej ark. A-1z. Wiata śmietnikowa jako prefabrykowana (gotowa) zgodnie z opisem zagospodarowania str. 9

Pytanie 20

20.Czy Zamawiający dysponuje dokumentacją projektu obejmującego branżę drogową czy też oczekuje, że Wykonawca samodzielnie zrealizuje takie opracowanie?

Odpowiedź:

Ad.20 Zamawiający oczekuje od Wykonawcy szczegółowych opracowań branżowych w branży drogowej w oparciu o założenia zamieszczonej dokumentacji projektowej.

Pytanie 21

21.Na terenie inwestycji istnieje 117 drzew przeznaczonych do wycinki. Czy po stronie Wykonawcy leży uzgodnienie wycinki i dokonanie stosownych opłat?

Odpowiedź:

Ad.21 Po stronie Wykonawcy nie ma uzgodnienia wycinki drzew.

Pytanie 22

22. Czy Zamawiający dysponuje dokumentacją obejmującą inwentaryzację i gospodarkę drzewostanem i czy taką może udostępnić Wykonawcy? Bez takiej dokumentacji Wykonawca nie jest w stanie ocenić jednoznacznie zakresu prac i związanych z tym ew kosztów ich realizacji. Zwracamy również uwagę na fakt, że dokonywanie wycinki drzewostanu może odbywać jedynie w okresach ustawowych bądź za zgodą WIOŚ. Czy Zamawiający uwzględnił w harmonogramie realizacji inwestycji możliwość dokonania takich prac w ograniczonym czasie?

Odpowiedź:

Ad.22 Zamawiający wskazał na ark. A2Z oraz w zestawieniu drzew inwentaryzację gatunkową oraz obwód pnia.

Pytanie 23

23.Czy Zamawiający zapewni Wykonawcy dysponowanie materiałami graficznymi i opisowymi w formie edytowalnej, tj. w takiej która umożliwia kontynuowanie prac projektowych (np. w formacie DWG) czy opisowych (np. w formacie DOC) etc.?

Odpowiedź:

Ad.23 Zamawiający nie dysponuje materiałami graficznymi i opisowymi w wersji edytowalnej.

Pytanie 24

24.Czy Zamawiający przewiduje możliwość zmiany zakresu prac wynikający z uzupełnienia informacji projektowych lub realizacyjnych i możliwość ubiegania się przez Wykonawcę zmiany istotnych warunków umowy, tj. np. ceny i terminu realizacji inwestycji?

Odpowiedź:

Ad.24 NIE

1. Zamawiający przedłuża termin składania ofert i dokonuje zmianę zapisu SIWZ w Rozdziale XII. Miejsce oraz termin składania i otwarcia ofert.

1. Oferty należy składać do dnia: **05.02.2019r. do godz. 09.30** w Urzędzie Miasta Kostrzyn nad Odrą, ul. Graniczna 2, 66 – 470 Kostrzyn nad Odrą , (Sekretariat - II piętro)
2. Oferty zostaną otwarte dnia: **05.02.2019r. o godz. 10.00** w Urzędzie Miasta Kostrzyn nad Odrą, ul. Graniczna 2, 66 – 470 Kostrzyn nad Odrą , (Sala Konferencyjna - II piętro).

Po wprowadzonej zmianie:

1. Oferty należy składać do dnia: **11.02.2018r. do godz. 11.30** w Urzędzie Miasta Kostrzyn nad Odrą, ul. Graniczna 2, 66 – 470 Kostrzyn nad Odrą , (Sekretariat - II piętro)
2. Oferty zostaną otwarte dnia: **11.02.2018r. o godz. 12.00** w Urzędzie Miasta Kostrzyn nad Odrą, ul. Graniczna 2, 66 – 470 Kostrzyn nad Odrą , (Sala Konferencyjna - II piętro).

W związku ze zmianą terminu Zamawiający dnia 29.01.2019 r. opublikował w BZP ogłoszenie o zmianie ogłoszenia pod pozycją nr 540017670-N-2019.

Dokonana zmiana treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, prowadzi do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu. W związku z powyższym, na podstawie art. 38 ust. 4a ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018r., poz. 1986 t.j.), Zamawiający dnia 29.01.2019r. zamieścił w Biuletynie Zamówień Publicznych pod pozycją nr 540017670-N--2019 ogłoszenie o zmianie ogłoszenia.

Dokonanie zmian treści SIWZ prowadzi do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu. Modyfikacja zostanie dostarczona niezwłocznie wszystkim wykonawcom, którym

przekazano specyfikację istotnych warunków zamówienia oraz zostanie zamieszczona na stronie internetowej [www. kostrzyn.pl](http://www.kostrzyn.pl)

Modyfikacja zostanie dołączona do specyfikacji istotnych warunków zamówienia i będzie stanowić jej integralną część.

Z poważaniem
Burmistrz Miasta Kostrzyn nad Odrą

Z up. BURMISTRZA
Miasta Kostrzyn nad Odrą
mgr inż. Zbigniew Biedulski
Zastępca Burmistrza