

Mikołajki, dnia 28.12.2016r.

Wykonawcy ubiegający się
o udzielenie zamówienia

Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia sektorowego w trybie przetargu nieograniczonego na realizację zadania pn. „Uporządkowanie gospodarki wodno – ściekowej i osadowej na terenie Aglomeracji Mikołajki” w formule “Zaprojektuj i wybuduj”.

**WYJAŚNIENIA DO TREŚCI
SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

Poniżej przedstawiamy odpowiedzi na zapytania dotyczące treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia jakie wpłynęły do Zamawiającego w dniu 23.12.2016.

ZAPYTANIE 1:

W związku z odpowiedzią nr 1, zestaw odpowiedzi na pytania wykonawców 1 z 22.12.2016, pragniemy zauważyć, że zarówno obecne jak i poprzednie postępowanie ma na celu osiągnięcie przez Zamawiającego tego samego celu czyli zmianę technologii pracy oczyszczalni z SBR na MBR. Wystarczy porównać opis ogólny przedmiotu zamówienia strona 11 PFU. Zarówno w aktualnej jak i poprzedniej wersji brzmi ono identycznie w obu przypadkach:

„Przedmiot zamówienia dotyczy wykonania rozbudowy i modernizacji oczyszczalni ścieków w oparciu o technologię bioreaktorów membranowych MBR z zanurzonymi modułami membran w ramach inwestycji realizowanej w ramach projektu pn: „Uporządkowanie gospodarki wodno-ściekowej na terenie Aglomeracji Mikołajki”

Rzeczywiście w dalszej treści opisywanego zakresu nastąpiły pewne zmiany, związane z obniżeniem wartości przedsięwzięcia, ale tylko w zakresie rozwiązania kwestii napowietrzania reaktora. Jednak główny cel opisany przez Zamawiającego jest znów identyczny w dokumentacji z unieważnionego i obecnego postępowania i brzmi:

„Głównym celem przedsięwzięcia jest:

- uporządkowanie gospodarki wodnej i ściekowej w celu usprawnienia systemu oczyszczania ścieków w oczyszczalni,*
- wymiana wyeksploatowanych urządzeń przeznaczonych do oczyszczania ścieków,*
- wykonanie końcowego układu doczyszczania ścieków w reaktorach MBR”;*

Jak można przeczytać w obu dokumentach, zarówno w unieważnionym postępowaniu jak i w obecnym, głównym celem jest zmiana technologii pracy oczyszczalni z SBR na MBR. Dziwi zatem fakt, że Zamawiający rezygnując tylko z pewnego zakresu robót, pozostając przy głównym celu przedsięwzięcia, pisze w odpowiedzi, że przygotował: *„zupełnie nowe postępowanie które odrywa się od pierwotnego przetargu”*, czym tłumaczy diametralnie zmienione warunki udziału w postępowaniu w zakresie posiadania zdolności technicznej lub zawodowej. Skąd zatem zmiana warunków udziału w obecnym postępowaniu?.

Zamawiający z pewnością posiada wiedzę, że liczba wybudowanych i uruchomionych oczyszczalni komunalnych w technologii MBR w Polsce jest niewielka. W związku z tym Zamawiający zapewne zdaje sobie sprawę, że wymagając udokumentowania doświadczenia w wykonaniu oczyszczalni MBR, czego nie uczynił w poprzednim postępowaniu, ogranicza liczbę

hm

wykonawców, którzy mogą złożyć ofertę w obecnym postępowaniu. Chcemy przy tym zauważyć, że dostawcy membran bez udziału których realizacja inwestycji w sposób oczywisty nie może się odbyć, oprócz dostawy samych membran dostarczają również usługi inżynierskie i tzw. „know-how” dając tym samym wykonawcy pełne wsparcie techniczne w celu skutecznego zaprojektowania, wykonania i uruchomienia instalacji, co jest zarówno w interesie dostawcy membran jak i wykonawcy zadania. Mamy wrażenie, że w poprzednim postępowaniu Zamawiający brał to pod uwagę nie wymagając od wykonawcy udokumentowanego doświadczenia w projektowaniu i realizacji instalacji MBR.

W świetle przedstawionych wyżej faktów rodzą się wątpliwości do do chęci przeprowadzenia przez Zamawiającego postępowaniu z zachowaniem uczciwej konkurencji.

W związku z tym wnosimy jak w naszym pytaniu z dnia 20.12. br o ponowną analizę dokonanych przez Zamawiającego zapisów i zmianę warunków udziału w postępowaniu przez przywrócenie zapisów z poprzedniego przetargu.

ODPOWIEDŹ 1:

Zamawiający w swojej odpowiedzi na pytania Wykonawców z dnia 22.12.2016 szeroko przedstawił swoje stanowisko w odniesieniu do warunków udziału w postępowaniu łącznie z odniesieniem się do zarzutu o braku zachowania zasad uczciwej konkurencji. Zamawiający informuje, że podtrzymuje swoje stanowisko w zakresie wymagań dotyczących warunków udziału w postępowaniu i pozostawia zapisy w SIWZ bez zmian.

ZAPYTANIE 2:

W odpowiedzi nr 2, zestaw odpowiedzi na pytania wykonawców 1 z dnia 22.12.2016, Zamawiający stwierdził, że:

„nie dopuści systemów w których odbiór permeatu następował będzie przez pompę wytwarzającą podciśnienie”

W poprzednim postępowaniu, które w zakresie instalacji MBR było identyczne jak obecne, Zamawiający dopuścił do zastosowaniu membrany z pompowym odbiorem permeatu. Skąd w taki razie zmiana decyzji Zamawiającego i narzucenie wykonawcom ukieunkowanego rozwiązania, które w sposób znaczący ogranicza konkurencję?. Prosimy o uzasadnienie zmiany decyzji?.

ODPOWIEDŹ 2:

W związku z pozostawieniem istniejącego systemu napowietrzania i związanego z tym braku ograniczenia ilości energii elektrycznej na napowietrzanie komór osadu czynnego, Zamawiający dąży do ograniczenia energochłonności rozbudowanego obiektu. W opinii Zamawiającego grawitacyjny odbiór permeatu, poprzez brak konieczności ciągłej pracy pompy podciśnienia wspomagającej odbiór permeatu (w fazie filtracji), zapewnia ograniczenie zużycia energii na potrzeby reaktora MBR. Odpowiadając na zarzut o ograniczeniu konkurencji Zamawiający informuje, że dopuści membrany z pompowym odbiorem permeatu pod warunkiem wykazania przez Wykonawcę równoważności w zużyciu energii elektrycznej w odniesieniu do membran z grawitacyjnym odbiorem. Obowiązek wykazania równoważności spoczywa na Wykonawcy.

ZAPYTANIE 3:

W odpowiedzi nr 2, zestaw odpowiedzi na pytania wykonawców 1 z dnia 22.12.2016 Zamawiający stwierdził, że „nie dopuści systemów w których odbiór permeatu następował będzie poprzez pompę wytwarzającą w tym celu podciśnienie”. Prosimy zatem o wyjaśnienie jaką funkcję w układzie technologicznym ma spełniać pompa permeatu którą Zamawiający opisał jako niezbędne wyposażenie instalacji MBR na str. 25 PFU:

„Pomieszczenia mieszczącego pozostałe wyposażenie niezbędne do prawidłowego funkcjonowania instalacji MBR (układ do płukania podchlorynem sodowym, kwasem cytrynowym, pompy permeatu itp.)”

Pompa ta jest również opisana w szczegółowych wymaganiach technologicznych na str. 28 jako pompa rewersyjna permeatu.

ODPOWIEDŹ 3:

Zamawiający informuje że pompa permeatu to urządzenie do wstecznego płukania membran. Zapis o pompie rewersyjnej jest omyłką pisarską. Biorąc jednak pod uwagę odpowiedź udzieloną na zapytanie nr 2 powyżej, Zamawiający pozostawia zapisy bez zmian.

ZAPYTANIE 4:

§ 2 ust. 6 Proszę o wskazanie powodów dla których Wykonawca ma ponosić odpowiedzialność za opóźnienia w działaniu Zamawiającego związane z akceptacją dokumentacji.

ODPOWIEDŹ 4:

Zgodnie z zapisem w/w paragrafu na Wykonawcy spoczywa odpowiedzialność z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy, w tym odpowiedzialność wynikająca z przekazania Zamawiającemu dokumentacji projektowej w terminie, bez wad lub braków tej dokumentacji. Jeżeli Zamawiający nie zaakceptuje dokumentacji, z powodu wad lub braków tej dokumentacji, lub nie wypełnienia przez Wykonawcę zapisów § 2 ust. 4 i 5 Umowy, logiczne jest, że odpowiedzialność za taki stan ponosi Wykonawca.

ZAPYTANIE 5:

§ 3 2. ust. 1 lit a) Proszę o wskazanie powodów dla których Kierownik budowy musi być zatrudniony w oparciu o umowę o pracę.

ODPOWIEDŹ 5:

Zgodnie z zapisem art. 29 ust 3a Pzp Zamawiający określa w opisie przedmiotu zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagania zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia.

W przedmiotowym postępowaniu, Zamawiający uznał, że wykonywanie określonego rodzaju czynności na rzecz pracodawcy przez Kierownika budowy, w miejscu i czasie wyznaczonym przez pracodawcę, jest wykonywaniem pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz. U. z 2014 r. poz. 1502, z późn. zm.).

Kodeks cywilny określa, że pracownik zatrudniony na umowę o pracę, zobowiązuje się do odbywania pracy w czasie wyznaczonym przez przełożonego, wykonywanie pracy pod nadzorem i w miejscu wyznaczonym przez pracodawcę.

Natomiast na podstawie umowy zlecenia, pracownik ma swobodę w wyborze miejsca pracy, w zależności od rodzaju zlecenia, nie ma konieczności wykonywania jej w jednym, wskazanym przez zleceniodawcę miejscu. Zleceniobiorca ma prawo sam ustalić ramy czasowe, w których będzie wykonywał swoją pracę, co w przypadku wskazanych przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia jest niekorzystne zarówno dla Wykonawcy jak i Zamawiającego.

ZAPYTANIE 6:

§ 4 ust. 1 pkt 2 Proszę o wskazanie powodów wyznaczenia tak krótkiego terminu na wykonanie tych czynności?. Wykonawca proponuje wydłużenie tego terminu do 4 miesięcy.

ODPOWIEDŹ 6:

W § 4 ust. 1 pkt 2 Umowy Zamawiający wyznaczył termin jak niżej:

2) Uzyskanie pozwoleń na budowę – max. 4 miesięcy od dnia podpisania umowy,

ZAPYTANIE 7:

§ 6 ust. 2 Proszę o wskazanie jakie roboty ma rozpocząć wykonawca w terminie 7 dni od daty przejęcia placu budowy kiedy ten ma przejąć w terminie 14 dni od daty zawarcia umowy, a jak wiadomo w pierwszej kolejności należy zaprojektować inwestycję?.

ODPOWIEDŹ 7:

Zgodnie z zapisami PFU są to m.in. roboty rozbiórkowe, remontowe, weryfikacja danych wyjściowych do projektowania przygotowanych przez Zamawiającego.

ZAPYTANIE 8:

§ 7 ust. 2 Proszę o wskazanie powodów dla których po dokonaniu odbioru Wykonawca ma odkrywać roboty, skoro te winny być sprawdzone przez Inspektora?

ODPOWIEDŹ 8:

Powody dla których po dokonaniu odbioru Wykonawca ma odkrywać roboty, zostały podane w § 7 oraz w § 3 ust. 26 Umowy - bieżąca kontrola robót prowadzona przez Zamawiającego.

ZAPYTANIE 9:

§ 7 ust. 3 Proszę o wskazanie powodów dla których w przypadku usterek mają być wykonane badania, lub nawet mają być wykonywane w przypadku kiedy usterki nie zostaną stwierdzone?. Wykonawca podaje, że Zamawiający winien jednoznacznie wskazać przesłanki zlecenia tych badań.

ODPOWIEDŹ 9:

Powodem jest bieżąca kontrola robót prowadzona przez Zamawiającego w zakresie jakości wykonywania robót, wbudowanych elementów i stosowanych materiałów, zgodności robót z warunkami pozwolenia na budowę, przepisami techniczno-budowlanymi, normami państwowymi, zasadami bezpieczeństwa obiektu w toku budowy/remontu i przyszłego użytkowania oraz z zasadami współczesnej wiedzy technicznej.

Przesłanki zlecenia badań o których mowa w § 7 ust. 3 Zamawiający wskaże każdorazowo w wezwaniu do wykonania wymaganych badań.

ZAPYTANIE 10:

§ 9 ust. 3 Proszę o wprowadzenie legalnej definicji zawieszenia płatności wynagrodzenia?. Wykonawca podaje, że w przypadku rozliczeń z podwykonawcami katalog uprawnień Zamawiającego jest ściśle określony a tym samym ten nie może być rozszerzany. Wykonawca podaje, że w ust 4 mowa jest o wynagrodzeniu zatrzymanym, co również nie ma oparcia w obowiązującym prawie.

ODPOWIEDŹ 10:

Zamawiający zmienia zapis § 9 ust. 3 Umowy.

Po zmianie zapis § 9 Umowy otrzymuje brzmienie:

§ 9.

WARUNKI I TERMINY PŁATNOŚCI

1. Wszystkie płatności należne na podstawie niniejszej Umowy będą realizowane na podstawie faktur VAT, w okresach miesięcznych, zgodnie z Harmonogramem rzeczowo-finansowym stanowiącym Załącznik Nr 5 do niniejszej Umowy. Podstawą do wystawienia faktur przez Wykonawcę będą odpowiednie protokoły odbiorów częściowych (protokół stanu wykonania robót w tym okresie), a w przypadku płatności realizowanych za ostatni etap, dodatkowo odpowiednio Protokół Odbioru Końcowego, potwierdzający fakt niewadliwego wykonania prac objętych daną fakturą.

2. Płatność należności na rzecz Wykonawcy wynikających z Umowy może być zrealizowana jedynie po przedłożeniu Zamawiającemu przez Wykonawcę pisemnych oświadczeń podwykonawców i dalszych podwykonawców o zrealizowaniu przez Wykonawcę wszystkich płatności wynikających z umów zawartych z podwykonawcami i dalszymi podwykonawcami wymagalnych na dzień złożenia Zamawiającemu faktury przez Wykonawcę lub innych dowodów potwierdzających dokonanie wskazanych powyżej płatności.

3. W przypadku braku wymaganych zgodnie z ust. 2 wiarygodnych dowodów zapłaty Zamawiający ma prawo do wstrzymania zapłaty na rzecz Wykonawcy.

4. Zamawiający dokonuje bezpośredniej zapłaty wymagalnego wynagrodzenia przysługującego Podwykonawcy lub dalszemu Podwykonawcy, który zawarł zaakceptowaną przez Zamawiającego umowę o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub który zawarł przedłożoną Zamawiającemu umowę o podwykonawstwo, której przedmiotem są dostawy lub usługi, w przypadku uchylenia się od obowiązku zapłaty odpowiednio przez Wykonawcę, Podwykonawcę lub dalszego Podwykonawcę zamówienia na roboty budowlane.

5. Wynagrodzenie, o którym mowa w ust. 4, dotyczy wyłącznie należności powstałych po zaakceptowaniu przez Zamawiającego umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub po przedłożeniu Zamawiającemu poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są dostawy lub usługi.

6. Bezpośrednia zapłata obejmuje wyłącznie należne wynagrodzenie, bez odsetek, należnych Podwykonawcy lub dalszemu Podwykonawcy.

7. Przed dokonaniem bezpośredniej zapłaty Wykonawca, w terminie 7 dni od dnia poinformowania go

przez Zamawiającego o zamiarze dokonania płatności w sposób określony w ust.4, uprawniony jest do zgłoszenia pisemnych uwag Zamawiającemu dotyczących zasadności bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia Podwykonawcy lub dalszemu Podwykonawcy, o której mowa w ust. 4.

8. W razie odmowy zapłaty wynagrodzenia na rzecz Podwykonawcy, Wykonawca winien podać Zamawiającemu przyczyny odmowy oraz szczegółowo umotywić Zamawiającemu, iż nie narusza to przepisów prawa ani też warunków umowy. Zamawiającemu przysługuje w takiej

sytuacji, prawo szczegółowego zbadania wywiązywania się Wykonawcy z warunków umowy z Podwykonawcą, oględzin przedmiotu umowy, a także domagania się od Podwykonawcy złożenia stosownych oświadczeń i dokumentów związanych ze spornym wynagrodzeniem.

9. W przypadku zgłoszenia uwag, o których mowa w ust. 7-8 Zamawiający może:

- nie dokonać bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia Podwykonawcy lub dalszemu Podwykonawcy, jeżeli Wykonawca wykaże niezasadność takiej zapłaty albo
- złożyć do depozytu sądowego kwotę potrzebną na pokrycie wynagrodzenia Podwykonawcy lub dalszego Podwykonawcy w przypadku istnienia zasadniczej wątpliwości Zamawiającego co do wysokości należnej zapłaty lub podmiotu, któremu płatność się należy albo (Wykonawca ma obowiązek zwrócić Zamawiającemu koszty złożenia do depozytu sądowego kwoty na pokrycie wynagrodzenia)
- dokonać bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia Podwykonawcy lub dalszemu Podwykonawcy jeżeli Podwykonawca lub dalszy Podwykonawca wykaże zasadność takiej zapłaty.

10. W przypadku dokonania bezpośredniej zapłaty Podwykonawcy lub dalszemu Podwykonawcy, o której mowa w ust. 4, Zamawiający potrąca kwotę wypłaconego wynagrodzenia z Wynagrodzenia należnego Wykonawcy.

~~3. W przypadku braku potwierdzenia przez Wykonawcę dokonania płatności należnej podwykonawcy lub ustalenia przez Zamawiającego takiego faktu, płatność wynagrodzenia dla Wykonawcy może ulec zawieszeniu w kwocie równej zaległej należności podwykonawcom i dalszym podwykonawcom.~~

11. Uruchomienie płatności wstrzymanej zatrzymanej zgodnie z postanowieniami ust. 3 niniejszego paragrafu nastąpi po udokumentowaniu (bankowe potwierdzenie przelewu) przez Wykonawcę zrealizowania obowiązków płatniczych wobec podwykonawców i dalszych podwykonawców wraz z należnymi odsetkami lub po otrzymaniu przez Zamawiającego oświadczenia podwykonawców lub dalszych podwykonawców o otrzymaniu w całości wynagrodzenia, należnego od Wykonawcy. W przypadku konieczności zapłacenia takich należności bezpośrednio przez Zamawiającego, wszelkie koszty z tego wynikające obciążające Zamawiającego, poniesione będą przez Wykonawcę w ten sposób, iż wyliczona kwota należności będzie potrącona z wynagrodzenia należnego Wykonawcy bądź ze złożonego zabezpieczenia należytego wykonania Umowy, bez konieczności wcześniejszej akceptacji Wykonawcy.

12. Zamawiający zobowiązany będzie do zapłaty Wykonawcy należnego mu Wynagrodzenia przelewem na rachunek bankowy wskazany w fakturach, w terminie do 30 dni od daty otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury VAT wystawionej zgodnie z postanowieniami niniejszego paragrafu oraz doręczenia właściwego protokołu odbioru podpisanego bez zastrzeżeń przez Strony.

13. Ustala się, że datą dokonania płatności jest data obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.

14. Strony zgodnie postanawiają, że:

1) wynagrodzenie w części należnej za projekt budowlany (lub projekt budowlano-wykonawczy) oraz dokumentację geotechniczną płatne będzie w ten sposób, że 75% tego wynagrodzenia płatne będzie po podpisaniu przez Strony bez zastrzeżeń protokołu odbioru częściowego potwierdzającego wykonanie przedmiotowego projektu, a pozostałe 25% tego wynagrodzenia

hm

płatne będzie w terminie 14 dni od daty uzyskania przez Zamawiającego prawomocnej decyzji o pozwoleniu na budowę,

2) wartość ostatniej części wynagrodzenia nie może wynosić więcej niż 10% łącznego wynagrodzenia, o którym mowa w §8 ust. 1 Umowy i płatne będzie po dokonaniu odbioru końcowego potwierdzonego podpisaniem przez Strony bez zastrzeżeń stosownym Protokołem Odbioru Końcowego.

ZAPYTANIE 11:

§ 11 ust. 10 h) Proszę o wskazanie powodów dla których wynagrodzenie podwykonawcy nie może być wyższe za dany element od wynagrodzenia Wykonawcy nawet wówczas kiedy wynagrodzenia z umów podwykonawczych będą niższe niż wartość całego wynagrodzenia Wykonawcy?. Wykonawca podaje, że niektórych wypadkach może się okazać, że pozyskanie podwykonawcy w cenie kontraktowej nie będzie możliwe.

ODPOWIEDŹ 11:

Powodem jest ograniczanie ryzyka Zamawiającego.

Jedynym sposobem ograniczania ryzyka Zamawiającego jest egzekwowanie określonych wymogów dotyczących zawierania umów z Podwykonawcami, jeżeli Zamawiający ponosić ma solidarną odpowiedzialność z zawierającym taką umowę za wynikające z niej zobowiązania. Jedną z zasadniczych przesłanek odpowiedzialności Zamawiającego jest uzyskanie jego zgody na zawarcie umowy z Podwykonawcą, co pozwala wpływać na jej treści i zamieszczenie np. postanowień pozwalających regulować należności Podwykonawców bezpośrednio przez Zamawiającego i rozliczać je w całości z wynagrodzeniem należnym Generalnemu Wykonawcy.

ZAPYTANIE 12:

§ 11 ust. 11 lit c) Proszę o wskazanie przykładowych postanowień wypełniających dyspozycję tego przepisu?

ODPOWIEDŹ 12:

Umowa o podwykonawstwo nie może zawierać postanowień utrudniających w ocenie Zamawiającego terminową i należytą realizację zadań objętych przedmiotem umowy, np. postanowień stwarzających problemy z wzajemnymi rozliczeniami pomiędzy Wykonawcą, a jego podwykonawcami, problemy organizacyjne, finansowe, prawne po stronie podwykonawców.

ZAPYTANIE 13:

§ 14 ust. 6 i 7 Proszę o wskazanie powodów dla których w przypadku istnienia nawet wad nieistotnych nie istnieje możliwość dokonania odbioru częściowego, skoro odbiory częściowe służą jedynie dokonywaniu bieżących rozliczeń stron i nie stanowią odbioru?

ODPOWIEDŹ 13:

Zgodnie z zapisem § 14 ust. 6 i 7 Umowy w przypadku stwierdzenia przez Zamawiającego w toku czynności Odbioru Częściowego niezgodności prac z Umową, w tym w szczególności stwierdzenia wad lub usterek, Zamawiający może odmówić odbioru. W § 14 ust. 6 i 7 nie ma mowy o wadach nieistotnych i braku możliwości dokonania odbioru częściowego, jak sugeruje Wykonawca w zapytaniu.

Zamawiający ma prawo odmowy przyjęcia świadczenia, może przyjąć je z zastrzeżeniem usunięcia wad, usterek, niezupełności, może przyjąć świadczenie z zastrzeżeniem wartości świadczenia wzajemnego.

Zastrzeżenia takie stanowią warunek zawieszający, od którego spełnienia zależy aprobata świadczenia Wykonawcy przez Zamawiającego, czyli dokonanie właściwego odbioru (wyrok z dnia 5 marca 1997 r., II CKN 28/97 (OSNC 1997, nr 6-7, poz. 90).

ZAPYTANIE 14:

§ 14 ust. 13 pkt 11 Proszę o wskazanie w jakim terminie przed zgłoszeniem do odbioru Zamawiający przekaze żądania właściwych organów?. Wykonawca podaje, że nawet jeżeli żądanie dokumentów byłoby uzasadnione ten musi mieć niezbędny czas na ich przygotowaniu i nie można uzależniać od tego możliwości złożenia wniosku o dokonanie odbioru końcowego.

ODPOWIEDŹ 14:

W formule "Zaprojektuj i wybuduj" na Wykonawcy ciąży obowiązek przygotowania wszystkich dokumentów koniecznych do uzyskania pozwolenia na użytkowanie przedmiotu Umowy.

Zgodnie z zapisem §3 ust. 1 pkt 23) Umowy Wykonawca zobowiązany jest do uzyskania bądź opracowania wszelkich wymaganych odpowiednimi przepisami dokumentów niezbędnych do uzyskania ostatecznego pozwolenia na użytkowanie oraz do ich przekazania Zamawiającemu.

ZAPYTANIE 15:

§ 14 ust. 16 Proszę o wskazanie czy odbiór zostanie dokonany w przypadku wad nieistotnych?. Wykonawca podaje, że Zamawiający zgodnie z obowiązującymi przepisami nie może odmówić dokonania odbioru przedmiotu umowy w przypadku kiedy w wykonanych pracach będą występowały wady nieistotne, a wprowadzenie takiego uprawnienia jest w świetle dyspozycji art. 58 kc w zw. z art. 647 kc nieważne.

ODPOWIEDŹ 15:

W zakresie odbioru robót Zamawiający będzie stosował zapisy § 14 Umowy.

ZAPYTANIE 16:

§ 14 ust. 18 Proszę o wskazanie powodów dla których za datę zakończenia wykonywania przedmiotu umowy Zamawiający uznaje datę sporządzenia protokołu odbioru końcowego?. Wykonawca podaje, że nie może być obciążony karami umownymi w przypadku wykonania prac i dostarczenia całej dokumentacji wyłącznie z tego względu, że po zrealizowaniu wszelkich zobowiązań będą dokonywane wyłącznie czynności sprawdzające przez Zamawiającego mające na celu zweryfikowanie jakości prac.

ODPOWIEDŹ 16:

Poprzez odbiór końcowy następuje przekazanie przez wykonawcę wybudowanego obiektu Zamawiającemu.

Zgodnie z zapisem § 14 ust. 10 Umowy przedmiotem Odbioru Końcowego będzie całość zakończonych prac objętych przedmiotem Umowy (wykonanych prawidłowo i terminowo), w tym opracowana przez Wykonawcę dokumentacja powykonawcza, zawierająca wszystkie dokumenty niezbędne do uzyskania ostatecznego pozwolenia na użytkowanie, zgodnie z wymogami Ustawy Prawo Budowlane.

ZAPYTANIE 17:

§ 15 ust. 10 Proszę o jednoznaczne wskazanie, czy w przypadku naprawy okres gwarancji biegnie na nowo dla danego elementu, urządzenia, materiału?. Wykonawca podaje, że tylko w przypadku wymiany można rozważyć takie uprawnienie lub w przypadku wielokrotnych istotnych napraw.

ODPOWIEDŹ 17:

Tak, okres gwarancji biegnie na nowo dla danego elementu, urządzenia, materiału w sytuacji kiedy będą miały miejsce wielokrotne naprawy lub wymiana elementu na nowy.

ZAPYTANIE 18:

§ 20 ust. 1 lit d) Proszę o wskazanie powodów dla których Wykonawca ma odpowiadać za zawinione działania Zamawiającego?. Wykonawca podaje, że nie przejmuje placu budowy na wyłączny użytek swój czy swoich podwykonawców i tym samym opisywanych uszkodzeń może dokonać również personel Zamawiającego, a za to wykonawca nie może być odpowiedzialny. Tym samym proszę o zmianę tych postanowień.

ODPOWIEDŹ 18:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień § 20 ust. 1 lit d) Umowy.

ZAPYTANIE 19:

§ 20 ust. 2 Wykonawca wskazuje, że Zamawiający winien przed obowiązkiem zwrotu kosztów umożliwić wykonawcy odniesienie się do roszczeń, a w przypadku sporu sprawę winien rozstrzygnąć Sąd.

ODPOWIEDŹ 19:

Zamawiający pozostawia zapis § 20 ust. 2 Umowy bez zmian. Wykonawca, po wypełnieniu obowiązku wynikającego z postanowień § 20 ust. 2, ma prawo dochodzić swoich praw w Sądzie.

ZAPYTANIE 20:

§ 20 ust. 4 lit a i b i c Proszę o wskazanie powodów dla których kary są należne za opóźnienia, a nadto są rażąco wygórowane?

ODPOWIEDŹ 20:

Mając na uwadze realny termin realizacji inwestycji, Zamawiający uznaje, że w związku z tym zasadne jest naliczanie kar w wysokości przyjętej we wzorze umowy.

W umowie o roboty budowlane możliwe jest rozszerzenie odpowiedzialności wykonawcy na zasadzie określonej w art. 473 § 1 kodeksu cywilnego.

W świetle tego przepisu, dłużnik może przez umowę przyjąć odpowiedzialność za niewykonanie lub za nienależyte wykonanie zobowiązania z powodu oznaczonych okoliczności, za które na mocy ustawy odpowiedzialności nie ponosi.

Powyższą możliwość dopuścił również Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 27 czerwca 2003 r. IV CKN 300/01, stwierdzając, że:

Z art. 471 kodeksu cywilnego wynika, że dłużnik zobowiązany jest do naprawienia szkody spowodowanej nie tylko jego zawinionym zachowaniem ale także innymi okolicznościami. Przepis art. 473 kc zaś jednoznacznie pozwala na to aby krąg okoliczności, o których mowa w art. 471 kc został przez ustawę lub umowę stron rozszerzony. Za jak najbardziej dopuszczalną, na

te wspomnianych przepisów uznać więc należy możliwość, iż odszkodowanie za nienależyte wykonanie umowy może przysługiwać wierzycielowi jeżeli niewykonanie lub nienależyte wykonanie będzie następstwem innych okoliczności, niż tylko zawinione zachowanie dłużnika. Nie ma też żadnych przeszkód, aby strony umówiły się, że odszkodowanie to przybierze, również i wtedy postać kary umownej.

W świetle powyższego, Zamawiający stwierdza, że treść załączonej do SIWZ umowy (zapis umowy w &20) nie sprzeciwia się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego.

ZAPYTANIE 21:

§ 20 ust. 4 lit d Proszę o wskazanie powodów dla których została na ten wypadek zastrzeżona kara rażąco wygórowana, a także wyjaśnienie czy kara będzie należna za przypadek braku zapłaty czy nieterminowej zapłaty, czy tylko za wypadki oczywiście nie uzasadnione?

ODPOWIEDŹ 21

Zamawiający nie uznaje zastrzeżonej w § 20 ust. 4 lit d) Umowy kary jako rażąco wygórowanej. W orzecznictwie Sądu Najwyższego wyraźnie dopuszcza się możliwość uwzględnienia stosunku między wysokością kary umownej, a wartością wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, jako miernika oceny zasadnej wysokości kary umownej. Przy czym pojawiły się kierunki w judykaturze uznające, że jeżeli kara umowna jest równa lub zbliżona do wartości zobowiązania umownego, to można uznać ją za rażąco wygórowaną (Wyrok Sądu Najwyższego z dnia 19 kwietnia 2006 r. sygn. V CSK 34/2006), ale kara umowna w wysokości odpowiadającej połowie wartości zamówienia, jest już sankcją adekwatną (Wyrok Sądu Najwyższego z dnia 23 maja 2013 r. sygn. IV CSK 644/2012).

Zamawiający wyjaśnia, że kara będzie należna za każdy przypadek braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom.

ZAPYTANIE 22:

§ 20 ust. 6 Proszę o wskazanie powodów formułowania nieekwiwalentnych uprawnień stron i uzależnienia możliwości naliczenia kar od wyłącznej winy Zamawiającego?

ODPOWIEDŹ 22:

Zamawiający zgodnie z zasadą swobody umów, ułożył stosunek prawny według swego uznania, a jego treść nie sprzeciwia się właściwości stosunku, ustawie i zasadom współżycia społecznego.

ZAPYTANIE 23:

§ 21 ust. 1 pkt 3 Wykonawca podaje, że zgodnie z wcześniej kwestionowanymi postanowieniami jest zobowiązany do rozpoczęcia prac w terminie 7 dni od daty przejęcia placu budowy a ten ma być przejęty w terminie 14 dni od daty zawarcia umowy. Tym samym zastrzeżenie tej przesłanki odstąpienia która się bez wątpienia ziści stanowi nadużycie prawa podmiotowego.

ODPOWIEDŹ 23:

Wykonawca po przejściu placu budowy, zgodnie z zapisami PFU ma podjąć działania związane z robotami rozbiórkowymi, remontowymi, weryfikacją danych wyjściowych do projektowania, zgodnie z harmonogramem rzeczowo – finansowym zatwierdzonym przez Zamawiającego.

ZAPYTANIE 24:

§ 21 ust. 1 pkt 4 Proszę o wskazanie konkretnych przypadków odstąpienia bowiem „zerwanie” stosunku obligacyjnego nie może być uzależnione od jakichkolwiek uchybień a wyłącznie tych napoważniejszych.

ODPOWIEDŹ 24:

Są to przypadki opisane m.in. w § 1 ust. 6; § 2 ust. 5; § 7 ust. 4 i ust. 6;

ZAPYTANIE 25:

§ 21 ust. 1 pkt 9 Wykonawca wskazuje, że samo złożenie wniosku o ogłoszenie upadłości nie może być podstawą do odstąpienia od umowy, a od początku bieżącego roku brak w polskim porządku prawnym postępowania naprawczego. Do tego Wykonawca podaje, że nie ma możliwości umorzenia postępowania w terminie 60 dni bowiem Sądy w takich terminach nie wydają co do zasady postanowień.

ODPOWIEDŹ 25:

Zamawiający zmienia zapis § 21 ust. 1 pkt 9 Umowy.

Po zmianie zapis § 21 ust. 1 pkt 9 Umowy otrzymuje brzmienie:

9) postawienia wykonawcy w stan likwidacji, z wyjątkiem dobrowolności likwidacji w celu połączenia lub reorganizacji lub zajęty zostanie majątek Wykonawcy w postępowaniu egzekucyjnym, lub też jeżeli nastąpi jakiegokolwiek działania lub wydarzenie o skutkach podobnych w świetle obowiązującego Prawa do wyżej wymienionych, jeżeli okoliczności wystąpienia powyższych zdarzenia wskazują w ocenie Zamawiającego na ryzyko niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy przez Wykonawcę,

ZAPYTANIE 26:

§ 21 ust. 1 pkt 10 Proszę o konkretne wskazanie istotnych postanowień umownych?

ODPOWIEDŹ 26:

M.in. postanowienia § 7 ust. 4, 6 i 9;

ZAPYTANIE 27:

§ 24 ust 5 pkt 1 lit a) Proszę i wskazanie czy Zamawiający przez omyłkę wskazał na roboty uzupełniające czy dodatkowe?. Wykonawca podaje, że z uwagi na zmianę stanu prawnego Zamawiający winien dostosować wzór umowy do obowiązującego prawa.

ODPOWIEDŹ 27:

Zgodnie z Rozdziałem XXIII SIWZ Zamawiający nie przewiduje udzielenie zamówień o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 6 i 7 lub art. 134 ust. 6 pkt 3 ustawy, natomiast zgodnie z zapisem § 24 ust 5 pkt 1 lit a) Umowy dopuszcza zmiany postanowień umowy, w sytuacji

konieczności wykonania prac dodatkowych lub zamiennych, lub w przypadkach określonych w § 24 ust 5 pkt. 3, w szczególności w oparciu o protokół konieczności zatwierdzony przez Zamawiającego.

Powyższe jest zgodne z obowiązującym prawem tj. art. 144 ust. 1 pkt. 2 – 6 ustawy prawo zamówień publicznych.

procurement Ejdyp Urnula