

Poznań, 04 marca 2024

I.dz. 00937/PIM/03/24/MK/2023-372

Wykonawcy w postępowaniu

www.pim.poznan.pl

Dotyczy: postępowania przetargowego pn. „Budowa pływalni krytej przy ul. Taborowej [POZNAŃ]”, postępowanie numer PIM/01/24/ZP3/2023-372.

Na podstawie art. 135 ust. 1 i 2 w zw. z art. 137 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (zwanej dalej „Pzp”), Zamawiający informuje o pytaniu skierowanym do treści specyfikacji warunków zamówienia (SWZ) w postępowaniu oraz zmianie treści SWZ:

Pakiet nr 3

Pytania z 19.02.2024 r.

Pytanie nr 1

§ 1 ust. 1 lit c) Umowy – Wykonawca wnosi o informację czy Zamawiający dysponuje decyzją zezwalającą na wycinkę drzew,

Wyjaśnienia Zamawiającego

Decyzja zezwalająca na wycinkę drzew jest obecnie procedowana i zostanie niezwłocznie udostępniona po jej wydaniu. Zakres kolidujących z inwestycją drzew i krzewów, przeznaczonych do wycinki oraz projekt nasadzeń zastępczych został udostępniony przez Zamawiającego, co umożliwi kalkulację do oferty Wykonawcy.

Pytanie nr 2

§ 9 ust. 6 zd. 1 Umowy – Wykonawca wnosi o zmianę na „Warunkiem zgłoszenia do odbioru końcowego jest przekazanie Zamawiającemu decyzji o pozwoleniu na użytkowanie.” Wykonawca nie ma wpływu na datę ostateczności decyzji o pozwoleniu na użytkowanie a ewentualne postępowanie odwoławcze jest zdarzeniem przyszła i niepewnym i niemożliwym do przewidzenia i uwzględnienia w harmonogramie. Również Wykonawca nie ma wpływu na potwierdzenie przez IK zakończenia robót i kompletności złożonych dokumentów, stąd propozycja aby za dochowanie terminu zostało uznane

złożenie dokumentów, których kompletność zostanie potwierdzona podczas odbioru końcowego,

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektu Umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 3

§ 12 ust. 1 Umowy - Wykonawca wnosi o odniesienie wysokości kar do wynagrodzenia netto, VAT nie stanowi wynagrodzenia Wykonawcy a jest tylko podatkiem i składnikiem ceny narzucanym przez przepisy prawa podatkowego. Wykonawca przypomina również, że kara umowa na gruncie przepisów Kodeksu Cywilnego ma charakter zryczałtowanego odszkodowania. Zatem niezasadne jest żądanie odszkodowania i ustanowienie kar umownych, w przypadkach kiedy Zamawiający z tytułu określonych zachowań Wykonawcy nie ponosi jakiegokolwiek szkody.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektu Umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 4

§ 12 ust. 6 Umowy – Wykonawca wnosi o określenie maksymalnego poziomu kar do 10% wynagrodzenia netto Wykonawcy,

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektu Umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 5

§ 20 ust. 1 pkt 7) Umowy - Wykonawca wnosi o zmianę wartości 4% na 50% wynagrodzenia. Wykonawca przypomina, że klauzula waloryzacyjna jest postanowieniem mającym na celu zapewnienie równowagi stron przy realnym wzroście cen materiałów i usług. Określenie globalnej waloryzacji na poziomie 4%, podczas gdy cel inflacyjny publikowany oficjalnie przez NBP jest wyższy niż 4% stanowi nieuprawnione naruszenie równowagi kontraktowej Stron i wykorzystywanie przez Zamawiającego pozycji dominującej,

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektu Umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 6

Wykonawca wnosi o potwierdzenie możliwości rozliczania w ramach odbiorów częściowych dostarczonych na teren budowy materiałów budowlanych, które w danym okresie nie zostały jeszcze przez Wykonawcę wbudowane,

Wyjaśnienia Zamawiającego

W ramach odbiorów częściowych rozliczane są prawidłowo wykonane i odebrane prace, zgodnie z przygotowanym przez Wykonawcę Harmonogramem rzeczowo-finansowym oraz uszczegółowioną Tabelą elementów rozliczeniowych.

Pytanie nr 7

Wykonawca wnosi o wyrażenie przez Zamawiającego zgody na udzielenie zaliczki do kwoty 20 % wynagrodzenia netto Wykonawcy,

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 8

Prosimy o zmniejszenie wymaganej wartości środków finansowym/zdolności kredytowej z 10 mln do 3 mln.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę warunku.

Pytanie nr 9

Prosimy o informację czy do oferty należy załączyć wycenione przedmiary robót - kosztorysy ofertowe (rozdział XI SWZ) , czy TER (rozdział XIV punkt 1 SWZ). Dodatkowo w Par. 1 umowy wymieniana jest TER, a nie kosztorys.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający dokonał zmiany zapisów rozdziału XI SWZ w dniu 14.02.2024 r. (patrz odpowiedzi pakiet nr 1 pytanie nr 1).

Pytanie nr 10

Prosimy o modyfikację zapisu w rozdziale XVIII SWZ: jest: „dokumenty muszą być potwierdzone za zgodność z oryginałem przez osoby, które są ich właścicielami” na

„dokumenty muszą być potwierdzone za zgodność z oryginałem przez osobę upoważnioną do reprezentowania wykonawcy”. Taka modyfikacja niewątpliwie przyczyni się do przyspieszenia procesu podpisania umowy.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 11

Prosimy o obniżenie wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy z 5% brutto do 2% netto co jest wartością wystarczającą do zabezpieczenia kontraktu. Taka zmiana może przyczynić się do zmniejszenia zaoferowanej kwoty i pozyskania większej liczby ofert. Dodatkowo wskazujemy, że podatek VAT nie stanowi wynagrodzenia Wykonawcy, a jest tylko podatkiem i składnikiem ceny narzucanym przez przepisy prawa podatkowego,

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 12

Prosimy o usunięcie zapisu w par. 1 ust. 3 umowy. Nie jest rolą wykonawcy analiza dokumentacji projektowej i stwierdzania już na etapie przed podpisaniem umowy, że jest ona wolna od wad.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie wyraża zgody. Zapisy § 1 ust. 3 i 4 mają następujące brzmienie:

3. „Zakres przedmiotu Umowy, określa także dokumentacja przetargowa, a w szczególności Specyfikacja Warunków Zamówienia, Opis Przedmiotu Zamówienia, pytania i odpowiedzi oraz pozostałe załączniki (dalej jako: „SWZ”).

4. Wykonawca jest w posiadaniu kompletu dokumentów, o których mowa ust. 3 powyżej, zapoznał się z nimi szczegółowo i nie wnosi do nich żadnych uwag ani zastrzeżeń, w szczególności potwierdza, że dokumenty te umożliwiają prawidłowe zrealizowanie przedmiotu Umowy.”

Pytanie nr 13

Prosimy o zmianę w par. 3 ust. 1 zapisu „3 dni” na „3 dni robocze”.

Wyjaśnienia Zamawiającego

W § 3 ust. 1 mowa jest o 7 dniach, a nie 3.

Pytanie nr 14

W celu wprowadzenia równowagi stron prosimy o dodanie zapisu w par. 12: „Zamawiający zapłaci wykonawcy karę umowną w wysokości 20% wynagrodzenia w przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego lub Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 15

Czy w okresie gwarancji i rękojmi pielęgnacja zieleni będzie po stronie Wykonawcy?

Wyjaśnienia Zamawiającego

Tak, zgodnie z zapisami rozdziału V SWZ oraz załącznika nr 8 do projektu Umowy – Karta gwarancyjna – Gwarancja pielęgnacyjna Zieleni.

Pytanie nr 16

Prosimy o modyfikację zapisu w par. 14 ust. 4 na: „(...) najpóźniej przed podpisaniem aneksu terminowego do umowy, dokument gwarancji odpowiednio uwzględniający nowe terminy realizacji przedmiotu umowy”.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 17

Czy Zamawiający będzie wymagał przedłożenia polisy CAR przed podpisaniem umowy? Na to wskazuje zapis w umowie „które mogą zaistnieć w związku z określonymi zdarzeniami losowymi”. Jakie „zdarzenia losowe” Zamawiający ma na myśli? Co oznacza zwrot „określone”? Czyli które? Jeśli należy przedłożyć ubezpieczenie CAR to prosimy o potwierdzenie, że suma gwarancyjna ma być równa połowie wyceny przedmiotu zamówienia.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający wymaga przedłożenia polisy CAR i OC ważnej od dnia przekazania placu budowy.

Pytania z 20.02.2024 r.

Pytanie 1

Dot. §10 ust. 1 Wzoru Umowy - Prosimy o podwyższenie maksymalnej sumy płatności częściowych z 90% do 95%? Wobec szacowanej wartości zamówienia wartość ostatniej faktury i tak będzie znaczna a dodatkowo Zamawiający nadal będzie dysponował zabezpieczeniem wniesionym przez Wykonawcę oraz jego polisą OC. Skoro więc wszystkie ryzyka Zamawiającego będą w ten sposób zabezpieczone nie ma potrzeby dodatkowo obciążać Wykonawcy długim oczekiwaniem na dużą końcową płatność i kosztami pozyskania finansowania.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający dokonuje zmiany § 10 ust. 1 Istotnych postanowień Umowy (dalej: IPU) poprzez zastąpienie ponowieniem w następującym brzmieniu:

„1. Rozliczenie za realizację Przedmiotu Umowy w zakresie wynagrodzenia, o którym mowa w §4 ust. 1 nastąpi na podstawie faktur częściowych wystawionych po zrealizowaniu oraz skutecznym dokonaniu odbiorów pozycji w U-TER oraz faktury końcowej wystawionej po dokonaniu skutecznego odbioru końcowego Przedmiotu Umowy. Faktury częściowe mogą zostać wystawione i opłacane do maksymalnej łącznej wysokości 90% pierwotnej wartości całkowitego wynagrodzenia wykonawcy, tj. do kwoty [...] zł brutto (*należy wpisać 90% kwoty brutto wynagrodzenia całkowitego podanej w ofercie Wykonawcy*). Do ww. limitu płatności częściowych będą wliczane jedynie kwoty płatności częściowych z pominięciem kwot ewentualnej waloryzacji (*innymi słowy, kwoty waloryzacji nie będą wliczane do ww. limitu*). Po osiągnięciu ww. kwoty 90% pierwotnej wartości całkowitego wynagrodzenia Wykonawcy pozycje U-TER będą nadal odbierane ale ich odbiór będzie miał wyłącznie charakter informacyjny co do procesu zaawansowania prac, a rozliczenie całości prac nastąpi w oparciu o odbiór końcowy i fakturę końcową. Faktury częściowe należy składać raz w miesiącu po dokonaniu odbiorów określonych pozycji U-TER w danym miesiącu.”

Pytanie 2

Dot. §20 ust 1 pkt 6 wzoru umowy -wnosimy o wyjaśnienie, czy, przykładowo, jeżeli inflacja dopiero w 10 miesiącu trwania umowy przekroczy 3% w porównaniu z miesiącem otwarcia ofert, waloryzacja wynagrodzenia będzie możliwa.

Pytanie 3

Dot. §20 ust 1 pkt 6 wzoru umowy – jeżeli odpowiedź na powyższe pytanie brzmi „nie” wnosimy o zmianę zapisów w następujący sposób:

6) Jeżeli zmiana wskaźnika nie przekroczy w danym okresie progów wskazanych w powyższych pkt. 4 (in plus) i pkt 5 (in minus) waloryzacja nie będzie stosowana. W celu uniknięcia wątpliwości, waloryzacja będzie dokonywana począwszy od okresu, w którym wskazane progi zostaną przekroczone.

Wyjaśnienia Zamawiającego dot. pytania nr 2 i 3

Zamawiający, celem doprecyzowania opisu zasady dokonywania waloryzacji, dokonuje zmiany § 20 w całości, poprzez zastąpienie postanowieniem w następującym brzmieniu:

„§ 20

KLAUZULA WALORYZACJNA

1. Zgodnie z art. 439 PZP, Strony postanawiają, że w przypadku, gdy okres obowiązywania Umowy przekracza 6 miesięcy, dokonają waloryzacji kwoty wynagrodzenia Wykonawcy (tj. kwoty z oferty złożonej w postępowaniu o udzielenie przedmiotowego zamówienia) w wypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, według następujących zasad:
 - 1) waloryzacji będzie podlegać wynagrodzenie, objęte prawidłowo wystawionymi fakturami po upływie 6 miesięcy od dnia zawarcia Umowy,
 - 2) „datą odniesienia” dla waloryzacji będzie zawsze miesiąc, w którym przypadał termin składania ofert w postępowaniu o udzielenie zamówienia, (co zgodnie z poniższą metodą obliczenia wskaźnika waloryzacji (W) oznacza, że obliczenie wartości zmiany cen produkcji budowlano-montażowej (cbm) należy rozpocząć od miesiąca, w którym przypadł termin składania ofert, tj. zgodnie z terminologią GUS stosowaną w comiesięcznych publikacjach komunikatów wskaźników CBM (w ujęciu „miesiąc do miesiąca poprzedniego”, tj. w układzie miesiąc poprzedni = 100). Zatem, należy przyjąć, że wartość ww. wskaźnika dla miesiąca składnia ofert = 100.
 - 3) waloryzacja będzie następowała, poprzez przemożenie kwoty danej faktury przez wskaźnik (mnożnik) waloryzacji „W” obliczony według następującego wzoru:

$$W = cbm$$

Wyjaśnienia ww. wzoru:

- „W” - wskaźnik (mnożnika) waloryzacji dla waloryzowanej części wynagrodzenia,

- „cbm” – oznacza wskaźnik zmiany cen w produkcji budowlano-montażowej ogółem dla całego okresu dokonywanej waloryzacji, tj. od miesiąca złożenia ofert do miesiąca złożenia przez Wykonawcę pisemnego (pod rygorem nieważności) zgłoszenia gotowości do odbioru części przedmiotu Umowy objętej waloryzowaną częścią wynagrodzenia (kwotą danej faktury), obliczony na podstawie narastającego iloczynu wskaźników CBM publikowanych w comiesięcznych komunikatach GUS, tj. wartość wynikająca z rachunku narastającego w oparciu o wskaźniki CBM ogółem w ujęciu „miesiąc do miesiąca poprzedniego” gdzie wartość 100 przypisana jest do miesiąca składnia ofert, a ostatnim uwzględnianym w rachunku wskaźnikiem CBM, będzie wskaźnik CBM dotyczący miesiąca złożenia przez Wykonawcę pisemnego (pod rygorem nieważności) zgłoszenia gotowości do odbioru danej części przedmiotu Umowy a w przypadku braku publikacji ww. wskaźnika - najbardziej aktualny wskaźnik za miesiące poprzedzające (oznacza to, że uwzględniany będzie ostatni opublikowany na dzień wystawienia faktury wskaźnik za miesiąc złożenia przez Wykonawcę pisemnego (pod rygorem nieważności) zgłoszenia gotowości do odbioru danej części przedmiotu Umowy a w przypadku braku ww. wskaźnika – ostatni z opublikowanych wskaźników z poprzedzających miesięcy).

W przypadku opublikowania w okresie pomiędzy dniem wystawienia faktury częściowej, dla której dokonano waloryzacji, a dniem wystawienia faktury końcowej przez GUS (mających zastosowanie w powyższym obliczeniu) dodatkowych wskaźników CBM lub korekt zastosowanych wskaźników CBM, Strony dokonają odpowiedniej korekty, poprzez dokonanie ponownego obliczenia i zmianę kwoty waloryzacji (*in plus* albo *in minus*).

Zmiana kwoty waloryzacji zostanie uwzględniona w fakturach korygujących wystawianych do właściwych faktur częściowych.

Komunikaty dotyczące mających zastosowanie w powyższym obliczeniu wskaźników CBM (w tym korekt wskaźników), tj. wskaźników, które dotyczą miesięcy objętych waloryzacją (tj. od miesiąca złożenia oferty do miesiąca złożenia przez Wykonawcę pisemnego (pod rygorem nieważności) zgłoszenia gotowości do odbioru danej części przedmiotu Umowy - *waloryzacja kwoty faktury częściowej* - lub do miesiąca zgłoszenia gotowości do odbioru końcowego – *waloryzacja kwoty faktury końcowej*) opublikowane po dniu wystawienia faktury końcowej nie będą uwzględniane w obliczeniu wartości „cbm”.

Zarówno faktury częściowe jak i faktura końcowa powinny zostać wystawione w terminie do 10. dnia miesiąca następującego po dniu dokonania odbioru. W przypadku wystawienia faktury końcowej po ww. terminie do ewentualnej korekty waloryzacji uwzględniane będą komunikaty dotyczące mających zastosowanie w powyższym obliczeniu wskaźników CBM opublikowane najpóźniej w 10. dniu

miesiąca następującego po dniu dokonania odbioru końcowego przedmiotu Umowy.

Waloryzacja obejmuje jedynie okres zgodny z terminami realizacji Umowy – tj. zastosowanie w powyższym obliczeniu mają jedynie wskaźniki CBM dotyczące miesięcy objętych określonymi w Umowie terminami wykonania Umowy – zob. zastrzeżenie z pkt 14 niniejszego ustępu.

Wobec powyższego wartość „cbm” należy obliczyć według następującego wzoru:

$$\text{cbm} = (\text{CBM}_0/100 \times \text{CBM}_1/100 \times \text{CBM}_2/100 \times \text{CBM}_3/100 \times \text{CBM}_{\dots}/100 \times \text{CBM}_{n-1}/100 \times \text{CBM}_n/100)$$

gdzie:

- CBM_0 – oznacza wskaźnik zmiany cen w produkcji budowlano-montażowej ogółem publikowany w comiesięcznych komunikatach GUS w ujęciu „miesiąc do miesiąca poprzedniego” (tj. wskaźnik CBM w układzie miesiąc poprzedni=100) za miesiąc złożenia oferty, dla którego wartość wynosi 100,
- CBM_1 – oznacza ww. wskaźnik (CBM w układzie miesiąc poprzedni=100) za miesiąc następujący po miesiącu złożenia oferty,
- $\text{CBM}_2, \text{CBM}_3, \text{CBM}_{\dots}$ – oznaczają ww. wskaźniki (CBM w układzie miesiąc poprzedni=100) za kolejne miesiące,
- CBM_{n-1} – oznacza ww. wskaźnik (CBM w układzie miesiąc poprzedni=100) za miesiąc poprzedzający miesiąc, w którym Wykonawca dokonał pisemnego (pod rygorem nieważności) zgłoszenia gotowości do odbioru danej części przedmiotu Umowy, za którą należna jest część wynagrodzenia objęta waloryzacją,
- „ CBM_n ” - oznacza ww. wskaźnik (CBM w układzie miesiąc poprzedni=100) za miesiąc, w którym Wykonawca dokonał pisemnego (pod rygorem nieważności) zgłoszenia gotowości do odbioru danej części przedmiotu Umowy objętego waloryzowaną fakturą,
- Korekty ww. wskaźników CBM przyjętych w obliczeniach lub dodatkowe (mające zastosowanie) wskaźniki CBM, które zostaną opublikowane po dniu wystawienia faktury (tj. pod dokonaniu obliczeń waloryzacyjnych) a przed dniem wystawienia faktury końcowej ale nie później niż w 10. dniu miesiąca następującego po dniu dokonania odbioru końcowego przedmiotu Umowy będą uwzględniane, poprzez dokonanie ponownego obliczenia wartości

„cbm” i wartości „W” i w konsekwencji odpowiednią zmianę kwoty waloryzacji (*in plus* albo *in minus*).

- Wszystkie obliczenia należy dokonywać z zaokrągleniem do czwartego miejsca po przecinku.
- 4) W przypadku gdyby publikacje GUS zawierające ww. wskaźniki CBM przestały być dostępne, Strony zastosują wskaźniki najbardziej do nich zbliżone.
- 5) Celem uniknięcia jakichkolwiek wątpliwości Strony potwierdzają, że (powyższy sposób obliczeń wskaźnika (mnożnika) waloryzacji („W”) odpowiada zasadzie kalkulatora waloryzacji publikowanego przez GUS pod adresem:

http://swaid.stat.gov.pl/Ceny_dashboards/Raporty_predefiniowane/RAP_DBD_CEN_30.aspx, jednakże ww. Kalkulator może mieć zastosowanie jedynie pomocnicze

wiążące pozostają wyłącznie obliczenia dokonane zgodnie z niniejszą klauzulą na podstawie oficjalnych komunikatów publikowanych przez GUS – kopie ww. komunikatów wraz ze szczegółowym wyliczeniem kwoty waloryzacji Wykonawca będzie załączał do danej faktury. Zmiany wynagrodzenia na podstawie niniejszej klauzuli nie wymagają zawarcia aneksu do Umowy.

- 6) W sytuacji wzrostu cen w budownictwie, waloryzacja wynagrodzenia, poprzez jego podwyższenie, następować będzie gdy zmiana wynagrodzenia Wykonawcy z zastosowaniem ww. wskaźnika waloryzacji oznaczać będzie zwiększenie o trzy lub więcej procent kwoty wynagrodzenia podlegającej waloryzacji.
- 7) W sytuacji spadku cen w budownictwie, waloryzacja wynagrodzenia, poprzez jego obniżenie, następować będzie gdy zmiana wynagrodzenia Wykonawcy z zastosowaniem ww. wskaźnika waloryzacji, oznaczać będzie zmniejszenie o trzy lub więcej procent kwoty wynagrodzenia podlegającej waloryzacji.
- 8) Jeżeli zmiana wskaźnika nie przekroczy w danym okresie progów wskazanych w powyższych pkt. 6 (*in plus*) i pkt 7 (*in minus*) waloryzacja nie będzie stosowana.
- 9) Suma waloryzacji dokonywanych na podstawie zasad niniejszego paragrafu, rozumiana jako zwiększenie albo obniżenie Wynagrodzenia należnego Wykonawcy za podstawowy zakres przedmiotu Umowy (w jego pierwotnym zakresie rzeczowym) nie może przekroczyć limitu 4% kwoty brutto pierwotnego wynagrodzenia Wykonawcy za wykonanie podstawowego zakresu przedmiotu Umowy (tj. kwoty brutto wynikającej z oferty złożonej w postępowaniu o udzielenie przedmiotowego zamówienia).
- 10) W przypadku gdy Umowa przewiduje ewentualny zakres przedmiotu Umowy (tzw. prawo opcji) wynagrodzenie należne za wykonanie ewentualnego

zakresu przedmiotu Umowy , tj. zakresu objętego prawem opcji, którego wartość została określona w ofercie złożonej w postępowaniu o udzielenie przedmiotowego zamówienia, będzie podlegała waloryzacji na tej samej zasadzie jak wynagrodzenie należne za wykonanie zakresu podstawowego Umowy.

- 11)W przypadku dokonywania waloryzacji wynagrodzenia należnego za wykonanie ewentualnego zakresu przedmiotu Umowy, progi waloryzacyjne, o których mowa w pkt 6-8 należy w przypadku zakresu/zakresów objętych prawem opcji, należy obliczać od kwoty / kwot brutto pierwotnego wynagrodzenia(tj. kwot podanych w ofercie Wykonawcy) należnego za ich wykonanie podlegającej waloryzacji.
- 12)W przypadku gdy Umowa przewiduje ewentualny zakres przedmiotu Umowy suma waloryzacji dokonywanych na podstawie zasad niniejszego paragrafu, rozumiana jako zwiększenie albo obniżenie wynagrodzenia należnego Wykonawcy za ewentualny zakres przedmiotu Umowy (w jego pierwotnym zakresie rzeczowym) nie może przekroczyć limitu 4% kwoty brutto pierwotnego wynagrodzenia Wykonawcy należnego za wykonanie zakresu objętego prawem opcji (tj. kwoty brutto wynikającej z oferty złożonej w postępowaniu o udzielenie przedmiotowego zamówienia).
- 13)Zmiana Wynagrodzenia Wykonawcy dokonana na podstawie §16 ust. 1 pkt 13 Umowy, pozostaje bez wpływu na możliwość dokonania waloryzacji zgodnie z regulacjami niniejszego paragrafu, z tym jednakże zastrzeżeniem, że wzrost Wynagrodzenia Wykonawcy na skutek zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, będzie wliczany do (tj. będzie umniejszał) limit zmiany Wynagrodzenia, o którym mowa w §16 ust. 1 pkt 13 Umowy.
- 14)W przypadku nieterminowego realizowania przedmiotu Umowy na skutek okoliczności, za które odpowiada Wykonawca (zwłoka Wykonawcy), waloryzacja nie będzie dokonywana za okres wykraczający ponad terminy realizacji Umowy. Waloryzacja będzie obejmowała dodatkowy okres realizacji przedmiotu Umowy (w jego pierwotnym zakresie rzeczowym) jedynie w przypadku wykluczenia ww. zwłoki Wykonawcy i zmiany terminów realizacji Umowy przez Strony w formie pisemnego aneksu do Umowy.
- 15)Waloryzacji nie podlega wynagrodzenie za dodatkowy zakres przedmiotu Umowy zlecony, poprzez zmianę Umowy.

2. Jeżeli wynagrodzenie Wykonawcy zostało zmienione zgodnie z ust. 1 powyżej, Wykonawca zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawarł umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania podwykonawcy, jeżeli łącznie spełnione są następujące warunki:

- 1) przedmiotem umowy są roboty budowlane, dostawy lub usługi,
- 2) okres obowiązywania umowy przekracza 6 miesięcy.

Zamawiający jednocześnie wyjaśnia, że zgodnie z klauzulą waloryzacyjną z § 20 ust. 1 pkt 1 IPU, pierwszą częścią wynagrodzenia należną po wykonaniu określonej części przedmiotu Umowy (pozycji U-TER) która będzie mogła zostać zwaloryzowana, będzie część wynagrodzenia, (tj. kwoty danej faktury częściowej), która - zgodnie z postanowieniami Umowy - będzie płatna po szóstym miesiącu realizacji Umowy (na podstawie faktury wystawionej po szóstym miesiącu realizacji Umowy, tj. faktury wystawionej na podstawie protokołu odbioru pozycji U-TER, która zostanie wykonana i odebrana nie wcześniej niż w szóstym miesiącu realizacji Umowy (*vide*: § 20 ust.1 pkt 1 IPU). Wskaźnikami CBM (w ujęciu „miesiąc do miesiąca”) mającymi zastosowanie w obliczeniu waloryzacji kwoty danej faktury będą wskaźniki począwszy od wskaźnika za miesiąc złożenia ofert (wartość 100) do wskaźnika za miesiąc złożenia przez Wykonawcę pisemnego (pod rygorem nieważności) zgłoszenia gotowości do odbioru części przedmiotu Umowy objętej waloryzowaną częścią wynagrodzenia (kwotą danej faktury).

W związku z powyższym nie będą waloryzowane części wynagrodzenia, których płatność, zgodnie z postanowieniami Umowy, przypadła będzie w okresie od dnia zawarcia Umowy do ostatniego dnia szóstego miesiąca realizacji Umowy.

Natomiast, próg minimalny (3%) stosowania klauzuli waloryzacyjnej, o którym mowa w § 20 ust. 1 pkt. 6 (*in plus*) i pkt 7 (*in minus*) ma to znaczenie, że zmiana waloryzacyjna będzie następowała począwszy od faktury częściowej wystawionej po szóstym miesiącu realizacji Umowy (zgodnie z powyższym) pod warunkiem, że kwota waloryzacji (*in plus* albo *in minus*) obliczona zgodnie z klauzulą waloryzacyjną dla części wynagrodzenia, tj. dla kwoty określonej faktury częściowej będzie wyższa niż 3% kwoty podlegającej waloryzacji (tj. kwoty danej faktury).

Pytanie 4

Dot. §20 ust 1 pkt 7 Wzoru umowy – wnosimy o podniesienie maksymalnej wartości waloryzacji z 4% do 10% wartości umowy.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie dokonuje zmiany limitu waloryzacji.

Pytanie 5

Dot. §10 ust 5 pkt b): Zgodnie z PZP, warunkiem zapłaty przez Zamawiającego należnych części wynagrodzenia za odebrane roboty budowlane jest przedstawienie dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcom i dalszym podwykonawcom,

co tyczy się również faktury końcowej. Dlatego też wnosimy o zmianę zapisów w następujący sposób:

Wykonawca ma obowiązek załączenia do faktury końcowej:

a) protokołu odbioru końcowego oraz

b) w przypadku udziału podwykonawców lub dalszych podwykonawców w realizacji robót budowlanych:

– oświadczeń podwykonawców lub dalszych podwykonawców, potwierdzających dokonanie zapłaty WYMAGALNGO wynagrodzenia z tytułu udziału w realizacji przedmiotu Umowy, zgodnie ze wzorem stanowiącym załącznik nr 6 do Umowy,

– kopiami faktur wystawionych w zależności przez podwykonawcę lub dalszego podwykonawcę oraz potwierdzeniem realizacji przelewów dokonanych wypłat z tego tytułu,

– w przypadku gdy zabezpieczeniem należytego wykonania umowy Wykonawcy z podwykonawcą będzie kaucja gwarancyjna - dowód potrącenia części wynagrodzenia z ustanowioną kaucją wraz z notą obciążeniową, zgodnie z § 11 ust. 3 pkt 13) poniżej.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie dokonuje zmiany §10 ust. 5 lit. b IPU.

Zgodnie z art. 447 PZP wymagane jest przedstawienie przez Wykonawcę (w prawdziwe przepisy art. 447 nie określają wprost podmiotu zobowiązanego, ale to Wykonawca jest najbardziej zainteresowany w płatności wynagrodzenia za wykonanie kontraktu głównego) dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcom i dalszym podwykonawcom pod rygorem wstrzymania przez Zamawiającego wypłaty należnego wynagrodzenia za odebrane roboty budowlane.

Powyższy obowiązek Wykonawcy do przedstawienia „dowodów zapłaty” (ale też ustawowe zobowiązanie Zamawiającego do ich kontroli) dotyczy jedynie wymagalnego wynagrodzenia podwykonawców. Jednakże, nie oznacza to, że Wykonawca może dowolnie określać termin zapłaty wynagrodzenia podwykonawców, np. przyjmować w treści umów podwykonawczych, tak długich terminów zapłaty, że na dzień zapłaty ostatniej części wynagrodzenia Wykonawcy, wynagrodzenie podwykonawców - jako jeszcze niewymagalne - nie byłoby objęte ww. obowiązkiem (i jednocześnie rygorem wstrzymania zapłaty przez Zamawiającego).

Reasumując, pomimo że obowiązek przedstawienia „dowodów zapłaty” wynagrodzenia należnego podwykonawcom i dalszym podwykonawcom dotyczy jedynie wynagrodzenia wymagalnego (a dzień wymagalności tego świadczenia określany jest na podstawie postanowień umowy o podwykonawstwo), to celem tego obowiązku (regulacji z **art. 447 PZP** w zw. z instytucją bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy przez

Zamawiającego z **art. 465 PZP**) jest zapewnienie uprzedniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcom uczestniczącym w wykonaniu przedmiotowych robót budowlanych.

Termin zapłaty całości wynagrodzenia podwykonawców nie powinien być dłuższy niż termin zapłaty faktury końcowej Wykonawcy, a odbiór przez Wykonawcę zakresu prac zleconych podwykonawcy zawsze musi poprzedzać przekazanie tego zakresu przez Wykonawcę Zamawiającemu.

Zgodnie z **art. 464 ust. 2 PZP** termin zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy, przewidziany w umowie o podwykonawstwo, nie może być dłuższy niż 30 dni od dnia doręczenia Wykonawcy, podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy faktury lub rachunku. Tym samym nie może przekroczyć terminu płatności wynagrodzenia Wykonawcy, który również został określony na 30 dni od dnia przedłożenia faktury. **Wobec powyższego nie dochodzi do stanu rozliczeń, w którym pozostają niewymagalne wierzytelności powykonawczy wobec Wykonawcy o zapłatę wynagrodzenia z tytułu wykonania umowy powykonawczej.**

Zamawiający na podstawie § 11 Umowy (procedury dotycząca przedłożenia umowy podwykonawczej) będzie dokonywał kontroli terminu płatności wynagrodzenia określonego w umowie powykonawczej.

Pytanie 6

Dot. § 4 ust 2. Wzoru Umowy - Prosimy o zmianę zapisów w następujący sposób:

2.Zbycie, cesja bądź inne przeniesienie wierzytelności objętych niniejszą Umową wymaga uprzedniej i pisemnej pod rygorem nieważności zgody Zamawiającego za wyjątkiem przelewu wierzytelności Wykonawcy na renomowany bank polski finansujący działalność Wykonawcy. W takim wypadku Wykonawca poinformuje na piśmie Zamawiającego o dokonaniu takiej cesji.

Taka zmiana przyczyni się do zmniejszenia kosztów finansowania, co będzie miało pozytywny wpływ na cenę oferty.

Jeżeli Zamawiający nie zgodzi się na zmianę zapisów, prosimy o udzielenie informacji, czy Zamawiający wyrazi zgodę na cesję wierzytelności z instytucją finansową/bankiem dla zabezpieczenia kredytu? Jeśli zgoda taka jest czymś ograniczona to prosimy również o podanie warunków przy których Zamawiający wyrazi zgodę na cesję wierzytelności

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie dokonuje zmiany Dot. §4 ust. 2 IPU.

Jednocześnie, Zamawiający potwierdza możliwość wyrażenia zgody na przelew wierzytelności wynikających z Umowy na rzecz instytucji finansowej lub banku finansującego działalność Wykonawcy. Zgoda na przelew wierzytelności zależna będzie jedynie od kontroli przez Zamawiającego umowy cesji w zakresie zapewniania

obowiązywania wszystkich uprawnień Zamawiającego, które przysługują Zamawiającemu względem Wykonawcy w związku z realizacją zamówienia, w tym wszelkie uprawnienia Zamawiającego w zakresie rozliczania umów powykonawczych, żądania do przedłożenia dowodów zapłaty wynagrodzenia podwykonawców (dalszych podwykonawców), wstrzymania płatności wynagrodzenia w sytuacji, o której mowa w art. 447 PZP w zw. z art. 465 PAP, legalności działania instytucji finansującej etc. Zamawiający nie przewiduje szczególnych wymogów co do umowy cesji za wyjątkiem wymogów wynikających z regulacji z powszechnie obowiązujących przepisów prawa oraz celem zapewnienia sprawnego i bezpiecznego rozliczenia kontraktu głównego oraz solidtarnej odpowiedzialności Zamawiającego w zakresie ewentualnej płatności wynagrodzenia wynikającego umów powykonawczych.

Pytanie 7

Dot. §5 ust 2 wzoru umowy – wnosimy o wyjaśnienie wskazanego zapisu. Zapisy jest sprzeczny z §10 który mówi, iż płatność za poszczególne etapy będzie dokonywana w terminie 30 dni od dnia dostarczenia faktury Zamawiającemu, dlatego ust 2 w §5 wprowadza nieścisłości w zasadach płatności na rzecz Wykonawcy.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający wykreśla postanowienie §5 ust 2 IPU.

Pytanie 8

Dot. §17 ust. 2 Wzoru Umowy - Czy Zamawiający dopuszcza polisy OC posiadane przez Wykonawcę, które są z reguły zawierane na okres 12 miesięcy i zaakceptuje zobowiązanie do ich przedłużenia na w/w okres? Konieczność zawierania polisy dedykowanej tylko do umowy znacząco podwyższy koszt oferty. Przy obecnym brzmieniu zapisu, Wykonawca zobligowany jest do zawarcia polisy dedykowanej. Dlatego też, mając na uwadze chęć ograniczenia kosztów oferty, wnosimy o zmianę zapisów jak poniżej:

2.

W przypadku posiadania polisy ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej deliktowo-kontraktowej z terminem obowiązywania nie krótszym niż wskazany powyżej, Wykonawca zobowiązany jest przedstawić pisemne zobowiązanie do przedstawienia kolejnej ważnej polisy przed wygaśnięciem polisy aktualnie obowiązującej. Wykonawca zobowiązany jest przekazać Zamawiającemu kserokopię polis, o których mowa w ust. 1, w terminie 10 dni od daty otrzymania od Zamawiającego podpisanej Umowy. Na każde wezwanie Zamawiającego, Wykonawca zobowiązany jest przedłożyć dowody dotrzymania warunków umowy ubezpieczenia, w tym dowody opłacenia składek. Brak obowiązującej umowy ubezpieczenia w jakimkolwiek momencie obowiązywania Umowy oraz niezapłacenia należnych składek w jakimkolwiek momencie obowiązywania Umowy, stanowić będzie podstawę do odstąpienia od Umowy z winy Wykonawcy w terminie 30 dni od uzyskania wiedzy przez Zamawiającego o powyższych okolicznościach

Pytanie 9

Dot. §17 ust 1 Wzoru umowy – Czy Zamawiający oczekuje polisy od ryzyk budowlano-montażowych wraz z sekcją II (OC) czy Zamawiający zaakceptuje polisę ogólną Generalnego Wykonawcy jak ubezpieczenie odpowiedzialności Cywilnej?

Pytanie 10

Dot. §17 ust 1 Wzoru umowy – Czy w zakresie Ubezpieczonych polisą OC, Zamawiający uzna za wystarczającą klauzulę reprezentantów?

Pytanie 11

Dot. §17 ust 1 Wzoru umowy – wnosimy o wykreślenie obowiązku wskazania jako Ubezpieczonego polisą OC Inwestora Zastępczego z uwagi na fakt, iż taki wymóg będzie powodował konieczność poniesienia dodatkowego kosztu w związku z włączeniem Inwestora Zastępczego do polisy OC wykonawcy, co przełoży się na cenę oferty.

Wyjaśnienia Zamawiającego dot. pytania nr 8 - 11:

Zamawiający nie dokonuje zmiany Dot. § 17 ust. 1 IPU.

Zgodnie z § 17 ust. 1 IPU Wykonawca zobowiązuje się do ubezpieczenia robót budowlanych będących przedmiotem niniejszej Umowy z tytułu szkód, które mogą zaistnieć w związku z prowadzonymi robotami oraz od odpowiedzialności cywilnej. Oznacza to, że zarówno ubezpieczenie OC jak i ubezpieczenie z tytułu szkód, które mogą zaistnieć w związku z prowadzonymi robotami powinny być ubezpieczeniami przypisanymi (dedykowanymi) do przedmiotowego Zamówienia (suma ubezpieczenia w obu polisach powinna być zagwarantowana wyłącznie dla szkód powstałych w związku realizacją przedmiotowych robót).

Pytanie 12

Dot. §14 ust 3 Wzoru umowy – wnosimy o zmianę zapisu w następujący sposób:
3. W przypadku zmiany terminu zakończenia przedmiotu umowy, jeżeli Wykonawca nie przedłuży lub nie wniesie nowego zabezpieczenia najpóźniej na 14 dni przed upływem terminu ważności dotychczasowego zabezpieczenia wniesionego w innej formie niż w pieniądzu, Zamawiający uprawniony jest do zmiany.

Swoją prośbę motywujemy faktem, iż w obecnym brzmieniu umowy, Wykonawca jest zobowiązany przedłużać gwarancję nawet wtedy, kiedy termin zakończenia umowy nie ulegnie przesunięciu. Ponadto, wnosimy o skrócenie terminu wniesienia zabezpieczenia z 30 na 14 dni przed upływem terminu ważności zabezpieczenia. W mniemaniu Wykonawcy, okres 14 dni jest wystarczający na złożenie ewentualnego roszczenia do Gwaranta. W związku z tym, wnosimy również o tożsamą modyfikację w §14 ust 4.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie dokonuje zmiany Dot. § 14 ust. 3 IPU.

Ww. postanowienie IPU inkorporuje regulację z art. 452 PZP ust. 9 PZP, który stanowi. „W przypadku nieprzedłużenia lub niewniesienia nowego zabezpieczenia najpóźniej na 30 dni przed upływem terminu ważności dotychczasowego zabezpieczenia wniesionego w innej formie niż w pieniądzu, zamawiający zmienia formę na zabezpieczenie w pieniądzu, przez wypłatę kwoty z dotychczasowego zabezpieczenia.”

Pytanie 13

Dot. ROZDZIAŁ XX SWZ pkt 1 – wnosimy o modyfikację zapisów w następujący sposób:

1. Wykonawca, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza, zobowiązany jest do wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy w wysokości 5% ceny brutto podanej w ofercie.

Zabezpieczenie musi zostać wniesione najpóźniej w dniu podpisania umowy w terminie 7 dni od dnia otrzymania od Zamawiającego pisemnego wezwania, o którym mowa w Rozdziale XVIII SWZ. W przypadku niewniesienia zabezpieczenia we wskazanym przez Zamawiającego terminie Zamawiający wyznaczy ostateczny termin na wniesienie zabezpieczenia (nie dłuższy niż 3 dni), którego niedotrzymanie skutkować będzie uznaniem, że Wykonawca odmówił wniesienia zabezpieczenia, tym samym odstąpił od zawarcia Umowy. Zamawiający dopuszcza możliwość wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy w częściach przez Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie, pod warunkiem, iż ich suma stanowiła będzie całość zabezpieczenia należytego wykonania umowy wymaganego przez Zamawiającego. Bez względu na to czy zabezpieczenie zostanie wniesione w częściach przez Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie, czy nie, odpowiadają oni solidarnie zarówno za wniesienie całości zabezpieczenia należytego wykonania zamówienia jak i za wykonanie umowy.

Swoją prośbę motywujemy faktem, iż podpisanie umowy może opóźnić się z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, a będzie on zobowiązany do przedłożenia gwarancji w terminie wcześniejszym, niezwiązanym z terminem podpisania umowy.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 14

Wykonawca wnosi o zmianę zapisu § 2 ust 3 draftu umowy poprzez sformułowanie zapisu w sposób jednoznaczny, niepozostawiający wątpliwości, poprzez nadanie mu brzmienia *„Za datę zakończenia danego KM, Strony uznają datę złożenia do Zamawiającego powiadomienia o zakończeniu danego KM. Warunkiem złożenia powiadomienia jest uprzednia pisemna, pod rygorem nieważności, akceptacja ze strony Inżyniera Kontraktu. Do złożonego Zamawiającemu powiadomienia powinny zostać załączone odpowiednie dokumenty, które będą potwierdzać wykonie danego KM, w szczególności protokoły odbioru pozycji TER. Jednocześnie Strony uzgadniają, iż w terminie 5 dni roboczych od daty złożenia powiadomienia przez Wykonawcę Inżynier Kontraktu będzie obowiązany – z zachowaniem formy pisemne - ww. zaakceptować w przypadku braku zastrzeżeń lub odmówić akceptacji wskazując przyczyny odmowy.”*

Wykonawca wskazuje, iż obecny zapis nie precyzuje obowiązków Wykonawcy w sposób jednoznaczny, wprowadzając nieuzasadnioną interesem żadnej ze Stron kontraktu dowolność Inżyniera Kontraktu w zakresie określenia, jakie dokumenty są wymagane do złożenia powiadomienia o zakończeniu danego KM. Nieprecyzyjność zapisu generuje ryzyka, które Wykonawca będzie musiał uwzględnić w cenie ofertowej, co spowoduje jej zwiększenie. Powyższe jest sprzeczne z interesem Zamawiającego, który powinien tak doprecyzować zapisu umowne, aby uzyskać – przy zachowaniu bezpieczeństwa faktycznego i prawnego – m.in. jak najniższą ceną za wykonanie przedmiotu. Jednocześnie Wykonawca wskazuje, iż Zamawiający obowiązany jest przygotować postępowanie, a więc również sporządzić dokumentację w sposób zapewniający bezstronność i obiektywizm. Powyższe wyklucza dowolność w wyborze przez Zamawiającego środków dowodowych, jakie Wykonawca ma obowiązek przedłożyć przy składaniu powiadomienia (Wykonawca wskazuje na zapisy „odpowiednie dokumenty”, „w szczególności”). Jako podstawę prawną Wykonawca wskazuje m.in. art. 17 ust 1 oraz art. 17 ust 3 p.z.p.

Art. 17 ust 1. Zamawiający udziela zamówienia w sposób zapewniający:

1) najlepszą jakość dostaw, usług, oraz robót budowlanych, uzasadnioną charakterem zamówienia, w ramach środków, które zamawiający może przeznaczyć na jego realizację, oraz

2) uzyskanie najlepszych efektów zamówienia, w tym efektów społecznych, środowiskowych oraz gospodarczych, o ile którykolwiek z tych efektów jest możliwy do uzyskania w danym zamówieniu, w stosunku do poniesionych nakładów.

Art. 17 ust 3. Czynności związane z przygotowaniem oraz przeprowadzeniem postępowania o udzielenie zamówienia wykonują osoby zapewniające bezstronność i obiektywizm.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie dokonuje zmiany § 2 ust. 3 IPU.

Pytanie 15

W zakresie § 6 ust 1 pkt o treści:

„6) ponoszenie odpowiedzialności za wszelkie szkody wynikłe w trakcie wykonywania robót na terenie budowy i jego okolicy oraz wyrządzone osobom trzecim. W tym przypadku Wykonawca zobowiązany jest do ich naprawienia na własny koszt;

8) w przypadku zniszczenia lub uszkodzenia w wyniku wykonanych robót otoczenia miejsca budowy, dróg, instalacji podziemnych bądź majątku Zamawiającego - naprawienie i doprowadzenie do stanu poprzedniego, na własny koszt;”

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie, iż powyższe obowiązki obciążać będą Wykonawcę, kiedy do zdarzenie w wyniku której nastąpiła szkoda / zniszczenie / uszkodzenie dojedzie z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy (w tym z uwagi na niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania, do którego był obowiązany).

Wykonawca wskazuje, iż obecne sformułowanie § 6 ust 1 pkt 6) i pkt 8) nakłada na Wykonawcę obowiązek naprawienia szkody, która powstała np. z winy Zamawiającego.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie dokonuje zmiany § 6 IPU.

Pytanie 16

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie zapisu § 4 ust 4 umowy poprzez nadanie mu brzmienia:

„Wykonawca oświadcza, że wynagrodzenie określone w ust. 1 obejmuje wszelkie niezbędne koszty dla wykonania przedmiotu Umowy. Wykonawca w ramach wynagrodzenia zobowiązuje się do wykonania wszelkich robót i czynności koniecznych do zrealizowania przedmiotu Umowy niezależnie od tego, czy zostały one przewidziane na dzień złożenia oferty, a które powinny zostać uwzględnione przez wykonawcę, na podstawie dokumentacji udostępnionej Wykonawcy przez Zamawiającego na etapie postępowania o udzielenie zamówienia. Wykonawca nie jest obowiązany posiadać wiedzy profesjonalnej wymaganej od projektanta. Z zastrzeżeniem zdania poprzedniego nNiedoszacowanie, pominięcie lub brak rozpoznania zakresu realizacji przedmiotu Umowy nie może być podstawą do żądania zmiany wynagrodzenia określonego w ust. 1 niniejszego paragrafu. Wykonawca oświadcza, że zapoznał się z warunkami realizacji robót, wykonał wizję lokalną oraz niezbędne – możliwe do wykonania w trakcie wizji

lokalnej- pomiary z natury, nie wnosi uwag i żadnych zastrzeżeń. Wobec powyższego wszelkie roboty, czynności, materiały i rozwiązania, nieopisane lub niewymienione w dokumentacji projektowej oraz TER i U-TER, a konieczne do przeprowadzenia z punktu widzenia obowiązujących standardów budowlanych, wymogów prawa, warunków technicznych lub praktyki budowlanej, zostały przewidziane przez Wykonawcę na podstawie analizy dokumentacji projektowej i zostały ujęte w cenie ofertowej, wskazanej w ust.1 powyżej.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie dokonuje zmiany § 4 ust. 4 IPU.

Zamawiający potwierdza, że w przypadku ustalenia istotnych wad lub braków dokumentacji projektowej, na podstawie której wykonywane będzie przedmiotowe zamówienie (w tym w przypadku ujawnienia niezainwentaryzowanej infrastruktury na terenie budowy) zakres zobowiązań Wykonawcy będzie zgodny z regulacjami Umowy, Kodeksu cywilnego i innymi przepisami praw mającymi stosowanie w danej sytuacji.

Pytanie 17

Wykonawca wnosi o obniżenie, jako rażąco wygórowanej, kary umownej określonej w § 12 ust 1 lit d) umowy, tj. z 20% do 10%, a co za tym idzie nadanie § 12 ust 1 lit. d) następującego brzmienia:

„w przypadku odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego lub Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy (niezależnie od tego czy odstąpienie nastąpiło na podstawie przepisów prawa czy postanowień Umowy) w wysokości 10 % wartości wynagrodzenia brutto Wykonawcy, określonego w § 4 ust. 1 niniejszej Umowy,”

Pytanie 18

Wykonawca wnosi o obniżenie wysokości kary umownej określonej w § 12 ust 6 z 20% do 10%, a co za tym idzie nadanie § 12 ust 1 lit. d) następującego brzmienia:

Strony ustalają, że Zamawiający będzie uprawniony do naliczenia kar umownych w wysokości maksymalnie 10% wartości całkowitego wynagrodzenia brutto Wykonawcy, o którym mowa w § 4 ust. 1. W przypadku dokonania w trakcie realizacji umowy, zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w stosunku do treści Oferty, niniejsze postanowienie stosuje się odpowiednio.

Wyjaśnienia Zamawiającego dot. pytania nr 17 i 18:

Zamawiający nie dokonuje zmiany postanowień IPU w zakresie wysokości kar umownych.

Pytanie 19

Wykonawca wnosi o usunięcie zapisu § 15 ust 7 umowy o treści:

„Wykonawcy nie przysługuje żadne odszkodowanie, w tym z tytułu utraconych korzyści na skutek rozwiązania Umowy bądź odstąpienia od Umowy.”

Wykonawca wskazuje, iż zarówno art. 16 p.z.p. jak i art. 17 p.z.p. nakładają na Zamawiającego obowiązek przeprowadzenia postępowania w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców, z zachowaniem zasady efektywności. Niedochowanie ww. doprowadzi w konsekwencji do oceny przez wykonawców takiego postępowania jako niekonkurencyjnego, ponieważ wykluczy z udziału wykonawców działających racjonalnie, rozsądnie, z uwagi na obciążenie ww. wykonawców ryzykami faktycznymi i prawnymi, będące konsekwencją zaproponowanych we wzorze umowy, zapisów umownych. Ewentualnie wykonawcy zmuszeni będą skalkulować powyższe ryzyko i uwzględnić w cenie ofertowej, co spowoduje jej zwiększenie.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie dokonuje zmiany postanowienia z § 15 ust 7 IPU.

Pytanie 20

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, iż wszystkie terminy zastrzeżone umową, a obciążające Wykonawcę, będą odpowiednio dostosowywane w sytuacji kiedy z przyczyn technicznych, technologicznych lub organizacyjnych nie będzie obiektywnej możliwości ich dotrzymania przez Wykonawcę. Jednocześnie Wykonawca w ww. sytuacjach będzie zwracał się do Zamawiającego z wnioskiem o wydłużenie terminu, wskazując podstawę ww. wniosku.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający wyjaśnia, że terminy realizacji Umowy określają zobowiązanie Wykonawcy do wykonania przedmiotu zamówienia w określonym czasie. W przypadku okoliczności, za które nie odpowiada Wykonawca, np. przeszkody w realizacji zamówienia powstałej na skutek okoliczności obiektywnych, których Wykonawca nie mógł przewidzieć i którym nie może zapobiec, możliwe będzie dostosowanie terminów realizacji Umowy do czasu trwania takiej przeszkody. Jednocześnie, Zamawiający podkreśla, że przedmiotowa Umowa o roboty budowlane, jest umową rezultatu, tym samym zobowiązanie Wykonawcy nie jest wyznaczone przez określony czas trwania jego świadczenia, ale poprzez czas, który okaże się niezbędny do wykonania opisanego w dokumentacji projektowej obiektu budowlanego.

Pytanie 21

Wykonawca wnosi o zmianę § 15 ust 2 pkt 3) wzoru umowy poprzez zastąpienie terminu „21 dni” terminem „45 dni”, a wobec czego nadania mu następującego brzmienia:

„w przypadku zwłoki Wykonawcy dotyczącej realizacji Umowy w stosunku do terminów realizacji któregośkolwiek z KM o co najmniej 45 dni,”

Wykonawca podnosi, iż termin został określony jako rażąco krótki, jeśli uwzględnić konsekwencje wiążące się z jego niedotrzymaniem, przy czym Wykonawca jednocześnie wskazuje, iż samo przekroczenie o 21 dni terminu określonego jako Kamień Milowy nie stanowi jeszcze o realnym ryzyku niedotrzymaniu terminu wykonania przedmiotu umowy.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie dokonuje zmiany postanowienia z § 15 ust. 2 pkt 7 IPU.

Pytanie 22

Wykonawca wnosi o zmianę zapisów § 18 ust 1 poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

„W ramach wynagrodzenia określonego za wykonanie Umowy z chwilą przekazania Zamawiającemu dokumentacji wykonanej w trakcie realizacji Umowy oraz zapłaty należnego wynagrodzenia przez Zamawiającego z ww. tytułu, w tym w szczególności wykonawczej, powykonawczej oraz wszelkich rysunków, szkiców, zmian projektowych oraz innych utworów w rozumieniu przepisów ustawy o Prawach autorskich i prawach pokrewnych (zwanych dalej „dokumentacją”), Wykonawca przenosi na Zamawiającego w całości autorskie prawa majątkowe do tej dokumentacji oraz wyłączne prawo zezwalania na wykonywanie zależnych praw autorskich do dokumentacji oraz udzielania i cofania dalszych zezwoleń w tym zakresie, a także na wykonywanie prawa zależnego w stosunku do wszelkich opracowań dokumentacji, tj. wyraża zgodę na korzystanie, rozporządzanie i rozpowszechnianie opracowań dokumentacji a także na dokonywanie w niej zmian i modyfikacji - w zakresie wszystkich pól eksploatacji, w szczególności wymienionych w ust. 2 poniżej, a nadto zobowiązuje się do powstrzymania się od wykonywania osobistych praw autorskich.”

Wykonawca podnosi, iż zapis zaproponowany przez Zamawiającego może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia się Zamawiającego, który de facto – na podstawie zapisów umowy – nabędzie autorskie prawa majątkowe, prawo do wykonywania praw zależnych, zobowiązanie do powstrzymania się od wykonywania osobistych praw majątkowych – bez zapłaty należnego z ww. tytułu wynagrodzenia. Powyższe ryzyko jest tym wyższe, iż Zamawiający obwarowuje swoją odpowiedzialność z tytułu nienależytego wykonania zobowiązania powstałego na tle umowy zawieranej w trybie zamówienia publicznego wyłącznie do szkody spowodowanej umyślnie, czyli do odszkodowania którego nie ma możliwości wyłączyć w myśl art.. 473 k.c.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Zamawiający nie dokonuje zmiany § 18 ust. 1 IPU.

Omawiane powyżej postanowienie z §18 ust. 1 IPU jedynie precyzyjnie określa moment przejścia praw autorskich na Zamawiającego, pozostaje bez wpływu tytuł prawny przeniesienia tych praw oraz na terminy płatności wynagrodzenia umownego, które obejmują również wynagrodzenie za przedmiotowe prawa autorskie.

Pytanie 23

Wykonawca wnosi o wykreślenie § 16 ust 4 umowy o treści:

„W przypadku zmiany terminu lub terminów realizacji Umowy dotyczącej zamówienia podstawowego, Strony zgodnie ustalają, iż Wykonawcy nie będzie przysługiwało uprawnienie do dochodzenia odszkodowania z tego tytułu. Zamawiający będzie odpowiedzialny wyłącznie za szkodę, którą może wyrządzić umyślnie.”

Wykonawca wskazuje, iż w wyniku ww. zapisu każdy rozsądny, działający z należytą starannością Wykonawca, albo zmuszony będzie (i) odstąpić od postępowania, albo (ii) doliczyć do ceny ofertowej ewentualne bardzo wysokie ryzyko kontraktowe uwzględniające ww. zapis. Zamawiający bowiem, z pełną świadomością, wyłącza swoją odpowiedzialność w trybie art. 471 k.c., zgodnie z którym „Dłużnik obowiązany jest do naprawienia szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, chyba że niewykonanie lub nienależyte wykonanie jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi.” Powyższe jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego. Należy bowiem przyjąć, iż Zamawiający, który w taki sposób formułuje zapisy wzoru umowy, działa z zamiarem uszczerplenia majątku Wykonawcy, jednocześnie chce się wzbogacić jego kosztem. Powyższe jest sprzeczne ponadto z art. 16 i 17 p.z.p., jak wskazywano powyżej.

Pytanie 24

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów § 16 ust 1 pkt 15) wzoru umowy poprzez nadanie mu brzmienia:

„wydania przez Zamawiającego polecenia wstrzymania wykonywania Umowy z przyczyn nieleżących po stronie Wykonawcy, o ile takie działanie powoduje, że nie jest możliwe wykonanie Umowy w dotychczas ustalonym terminie - zmiana terminów realizacji Umowy w zakresie odpowiadającym wpływowi tego zdarzenia na realizację Umowy, zmiana Wynagrodzenia Wykonawcy w zakresie odpowiadającym wpływowi tych zdarzeń na koszty wykonania przedmiotu Umowy,”

Powyższe w związku z zapisem § 16 ust 4 zaproponowanego wzoru umowy.

Wyjaśnienia Zamawiającego dot. pytania nr 23 - 24

Zamawiający nie dokonuje zmiany § 16 IPU.

Terminy realizacji Umowy określają zobowiązanie Wykonawcy do wykonania przedmiotu zamówienia w określonym czasie. Terminy te nie określają czasu, przez który Wykonawca jest zobowiązany wykonywać przedmiotowe roboty budowlane. Umowa objęta niniejszym postępowaniem, jako umowa o roboty budowlane, jest umową rezultatu. Tym samym zobowiązanie Wykonawcy nie jest wyznaczone przez określony w umowie czas trwania jego świadczenia, ale poprzez czas który okaże się niezbędny do wykonania opisanego w dokumentacji projektowej obiektu budowlanego. Wykonawca powinien zatem, ocenić zakres robót wynikający z dokumentacji projektowej (z uwzględnieniem praktycznych aspektów realizacji tego typu obiektów) oraz dostosować do niego nakład zasobów swojego przedsiębiorstwa, tak aby zapewnić wykonanie zadania w ww. terminach. W przypadku przekroczenia terminów realizacji Umowy Wykonawca nadal pozostaje zobowiązany do wykonania zamówienia. Natomiast, co do skutków opóźnienia Wykonawca będzie ponosić odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych i na podstawie kar umownych zastrzeżonych na wypadek zwłoki Wykonawcy w realizacji Umowy. Postanowienie z § 16 ust 4 IPU w żaden sposób nie modyfikuje powyżej zasady. Zdanie drugie ww. postanowienia wskazuje jedynie, że Zamawiający może odpowiadać za wydłużony okres realizacji Umowy, jedynie jeżeli będzie to skutkiem winy umyślnej Zamawiającego.

Pytanie 25

Wykonawca, z zastrzeżeniem kolejnego zdania, wnosi o potwierdzenie, iż nieprawidłowość dokumentacji projektowej lub jej braki, zgodnie z zapisami art. 647 Kodeksu cywilnego, z uwagi na postępowanie prowadzone w trybie „wybuduj”, nie obciążają Wykonawcy. Wykonawca podnosi, iż nie może ponosić odpowiedzialności za braki i wady w dokumentacji projektowej, których wykrycie nie było możliwe do zweryfikowania na etapie przygotowywania oferty.

Pytanie 26

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, iż ryzyko gruntowe, w ty w zakresie infrastruktury niezainwentaryzowanej lub błędnie zweryfikowanej, w myśl art. 647 Kodeksu cywilnego, nie obciąża Wykonawcy.

Pytanie 27

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, iż będzie ponosił odpowiedzialność za działania lub zaniechania działania do których był obowiązany - zarówno na podstawie umowy, jak i przepisów prawa - z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

Wyjaśnienia Zamawiającego dot. pytania nr 25 - 27:

Zamawiający potwierdza, że w przypadku ustalenia istotnych wad lub braków dokumentacji projektowej, na podstawie której wykonywane będzie przedmiotowe zamówienie (w tym w przypadku ujawnienia niezainwentaryzowanej infrastruktury na terenie budowy) zakres zobowiązań Wykonawcy będzie zgodny z regulacjami Umowy, Kodeksu cywilnego i innymi przepisami prawa mającymi zastosowanie w danej sytuacji. Wykonawca będzie ponosił odpowiedzialność odszkodowawczą za wszelkie szkody, które będą następstwem okoliczności, za które odpowiada Wykonawca, w tym za szkody spowodowane przez zatrudnionych przez niego pracowników, zleceniobiorców, podwykonawców oraz inne osoby, które działały na terenie budowy nad którym pieczę sprawuje Wykonawca aż do zwrotnego przekazania terenu budowy Zamawiającemu.

Z poważaniem



Dyrektor ds. wsparcia inwestycji

Załączniki:

1. Ujednolicony projekt umowy.

Otrzymują:

1. Adresat
2. a/a

Sprawę prowadzi: Marzena Kaczmarek, Starszy Specjalista ds. zamówień publicznych, tel: +48 512 954 882 , email: marzena.kaczmarek@pim.poznan.pl

Pismo sporządził/a: Marzena Kaczmarek, Starszy Specjalista ds. zamówień publicznych, tel: +48 512 954 882 , email: marzena.kaczmarek@pim.poznan.pl

Klucz dokumentu: Type=DocumentVer;Id=4294968233941