



Częstochowa, 20.01.2017 r.

Dot. postępowania nr ZAM/59/BZ/2016

W nawiązaniu do złożonych zapytań do zapisów Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia Zamawiający w trybie art. 38 ustawy Prawo Zamówień Publicznych wyjaśnia, co następuje:

1. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę postanowienia § 1 ust. 8 wzoru umowy w ten sposób, że dotychczasowy zapis otrzyma następujące brzmienie: *„Zmiany, o których mowa w ust. 3 mogą spowodować zmiany wynagrodzenia Wykonawcy, o którym mowa w § 2 ust. 1 niniejszej umowy na zasadach określonych przez Strony w Protokole konieczności, o którym mowa w ust. 7.”*.

W ocenie Wykonawcy uzasadnione jest każdorazowe badanie konsekwencji finansowych robót zamiennych, nie wykluczając przy tym możliwości podwyższenia wynagrodzenia w przypadku, kiedy konieczność wprowadzenia modyfikacji generującej po stronie Wykonawcy dodatkowe koszty jest wynikiem błędu, za który nie odpowiada Wykonawca.

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

2. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o skreślenie postanowienia § 2 ust. 2 zdanie ostatnie wzoru umowy (*„Strony niniejszej umowy nie mogą zmienić kwoty, o której mowa w ust. 1 poza okolicznościami przedstawionymi w ust. 3 i 4 niniejszego paragrafu.”*) z uwagi na fakt, iż okoliczności przedstawione w ust. 3 i 4 nie stanowią zamkniętego (wyczerpującego) katalogu przyczyn stanowiących podstawę do zmiany wynagrodzenia Wykonawcy.

Odp. Zamawiający nie widzi potrzeby zmiany §2 ust. 2 w kontekście zapisów kolejnych paragrafów wzoru umowy.

3. Wykonawca wnosi o dodanie do wzoru umowy postanowienia § 2 ust. 6 o następującym brzmieniu:

„6. Wykonanie i rozliczenie robót zamiennych, o których mowa w § 1 ust. 3 nastąpi w następujący sposób:

- *Zlecenie Wykonawcy zrealizowania robót zamiennych nastąpi w oparciu o Protokół konieczności,*
- *wycena robót zamiennych nastąpi na podstawie cen jednostkowych wskazanych w „kosztorysie ofertowym”, a przypadku braku wycenianej pozycji we ww. dokumencie, roboty te będą rozliczane na podstawie kosztorysu przygotowanego przez Wykonawcę,*
- *kosztorys przygotowany przez Wykonawcę zostanie opracowany w oparciu o następujące założenia:*

1) ceny składników cenotwórczych, tj. stawki roboczogodziny (R), ceny jednostkowe materiałów (M), cena najmu sprzętu (S), wskaźnik kosztów ogólnych (Ko) oraz

wskaźnik zysku zostaną przyjęte z kosztorysów opracowanych przez Wykonawcę metodą kalkulacji szczegółowej;

2) w przypadku, gdy nie będzie możliwe rozliczenie danej roboty w oparciu o zapisy w podpunkcie 1 powyżej, brakujące ceny materiałów (M) i sprzętu (S) zostaną przyjęte z zeszytów SEKOCENBUD (jako średnie) za okres ich wbudowania;

3) podstawą do określenia nakładów rzeczowych będą normy zawarte w wyżej wskazanych kosztorysach, a w przypadku ich braku – odpowiednie pozycje Katalogów Nakładów Rzeczowych (KNR),

4) w przypadku braku odpowiednich pozycji w KNR-ach, zastosowane zostaną Katalogi Norm Nakładów Rzeczowych, a następnie wycena indywidualna Wykonawcy, zatwierdzona przez Zamawiającego,

– płatność za wykonane roboty zamiennie nastąpi na podstawie wystawionej przez Wykonawcę faktury VAT w terminie 30 dni od ich zrealizowania, co zostanie potwierdzone protokołem odbioru robót zamiennych.”

Odp. Zamawiający nie widzi potrzeby dodawania §2 ust. 6 w kontekście zapisów §2 ust. 2, 3 i 4 (ograniczony pakiet zmian).

4. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę postanowienia § 3 ust. 1 zdanie pierwsze wzoru umowy w ten sposób, że dotychczasowy zapis otrzyma następujące brzmienie:

„1. Rozliczanie robót objętych przedmiotem niniejszej umowy będzie się odbywało fakturami częściowymi wystawianymi przez Wykonawcę w okresach miesięcznych (fakturowanie raz w miesiącu) według procentowego zaawansowania prac.”

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę.

5. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę postanowienia § 3 ust. 2 wzoru umowy w ten sposób, że dotychczasowy zapis otrzyma następujące brzmienie:

„2. Faktury częściowe wystawiane będą na podstawie sporządzanych przez Wykonawcę i zaakceptowanych przez inspektora nadzoru protokołów rzeczowo-finansowych, a regulowane będą w terminie do 30 dni od daty otrzymania przez Zamawiającego faktury częściowej i ww. protokołu.”

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę.

6. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę postanowienia § 3 ust. 4 zdanie trzecie wzoru umowy w ten sposób, że dotychczasowy zapis otrzyma następujące brzmienie:

„Załącznik ten musi być złożony w oryginale i podpisany przez podwykonawców występujących w wykazie oraz inspektora nadzoru.”

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę.

7. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę postanowienia § 3 ust. 4 zdanie siódme wzoru umowy w ten sposób, że wykreślone zostaną wyrazy „z datą pewną”. W ocenie Wykonawcy wymóg przedłożenia oświadczenia poświadczonego notarialnie jest niewspółmierny do celu, jaki Zamawiający zamierzał osiągnąć wprowadzeniem takiego obowiązku, a ponadto będzie generował po stronie Wykonawcy dodatkowe, zbędne koszty i stanowił nadmierną trudność w uzyskaniu płatności końcowej.

Odp. Zamawiający wykreśla sformułowanie "z datą pewną" z §3 ust. 4 wzoru umowy.

8. Z uwagi na okoliczność, iż rozpoczęcie robót nie może nastąpić prędzej niż przekazanie Wykonawcy placu budowy, Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę postanowienia

§ 6 ust. 1 lit a) wzoru umowy w ten sposób, że dotychczasowy zapis otrzyma następujące brzmienie: „a) rozpoczęcie robót: w dniu następnym po przekazaniu Wykonawcy placu budowy”.

Odp. Zamawiający zmienia zapis §6 ust. 1 lit a) w sposób zaproponowany przez Wykonawcę.

9. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę postanowienia § 6 ust. 4 zdanie pierwsze wzoru umowy w ten sposób, że wykreślone zostaną wyrazy „opóźnień wynikających z”. W ocenie Wykonawcy, zmiana terminów realizacji przedmiotu umowy winna następować w każdym przypadku zaistnienia okoliczności wskazanych w treści § 6 ust. 4 (nie tylko wtedy, gdy na skutek zaistnienia tych zdarzeń powstaje opóźnienie w realizacji prac), albowiem nie zawsze musi być tak, że na dzień wystąpienia zdarzenia prace zostaną opóźnione (opóźnienie może powstać w późniejszym okresie wykonywania robót).

Odp. Zamawiający nie widzi potrzeby zmiany §6 ust. 4.

10. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę postanowienia § 6 ust. 5 wzoru umowy w ten sposób, że dotychczasowy zapis otrzyma następujące brzmienie:

„5. Okoliczności, o których mowa w ust. 4 muszą być odnotowane w dzienniku budowy, udokumentowane stosownymi protokołami podpisanymi przez kierownika robót, inspektora nadzoru oraz zaakceptowane przez Zamawiającego.”

Odp. Zamawiający zmienia zapis §6 ust. 5 w sposób zaproponowany przez Wykonawcę.

11. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę postanowienia § 6 ust. 6 wzoru umowy w ten sposób, że dotychczasowy zapis otrzyma następujące brzmienie:

„6. W przedstawionych w ust. 4 przypadkach, strony ustalą nowe terminy, z tym że maksymalny okres przesunięcia terminu zakończenia realizacji przedmiotu umowy równy będzie okresowi przerwy, przestoju lub realizacji robót zamiennych i/lub dodatkowych.”

Odp. Zamawiający nie widzi potrzeby zmiany §6 ust. 6.

12. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wykreślenie postanowienia § 7 ust. 2.25, względnie o jego uzupełnienie.

Odp. Zamawiający skreśla §7 ust. 2.25.

13. Z uwagi na okoliczność, iż urzędnicy mogą posiadać różnego rodzaju dokumenty (nie tylko certyfikaty) potwierdzające ich wprowadzenie do obrotu, czy zgodność z obowiązującymi normami i przepisami prawa, Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę postanowienia § 11 zdanie drugie wzoru umowy w ten sposób, że dotychczasowy zapis otrzyma następujące brzmienie:

„Po zamontowaniu urządzeń Wykonawca dostarczy Zamawiającemu certyfikaty, atesty i/lub inne podobne dokumenty.”

Odp. Zamawiający zmienia zapis §11 zdanie drugie w sposób zaproponowany przez Wykonawcę.

14. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę postanowienia § 15 ust. 2 lit a) wzoru umowy w ten sposób, że dotychczasowy zapis otrzyma następujące brzmienie:

„a) Zamawiający opóźnia się z dokonaniem płatności wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy o więcej niż 14 dni i nie dokonuje zapłaty mimo dodatkowego wezwania do

zrealizowania zaległej płatności – odstąpienie od umowy w tym przypadku może nastąpić w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o okoliczności uzasadniającej odstąpienie;”

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

15. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wykreślenie postanowienia § 16 ust. 1 lit e) wzoru umowy, gdyż w jego ocenie uprawnienie do dochodzenia odsetek ustawowych za opóźnienie w zapłacie wynagrodzenia przysługiwać winno wyłącznie podwykonawcom.

Odp. Zamawiający skreśla §16 ust. 1 lit e)

16. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę postanowienia § 16 ust. 1 lit j) wzoru umowy, w ten sposób, że dotychczasowy zapis otrzyma następujące brzmienie:

„j) za zwłokę w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze końcowym lub ujawnionych w okresie gwarancji lub rękojmi albo stwierdzonych w trakcie odbioru ostatecznego, czyli przed upłynięciem okresu gwarancji lub rękojmi – w wysokości 0,2% wartości wadliwie zrealizowanych prac za każdy dzień zwłoki, liczonej od dnia wyznaczonego na usunięcie wad.”

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

17. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę postanowienia § 16 ust. 2 wzoru umowy, w ten sposób, że dotychczasowy zapis otrzyma następujące brzmienie:

„2. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną:

- a) za odstąpienie od umowy przez Wykonawcę z przyczyn niezależnych od Wykonawcy – w wysokości 20% wynagrodzenia umownego brutto, o którym mowa w § 2 ust. 1 niniejszej umowy,*
- b) za opóźnienie w przekazaniu Wykonawcy placu budowy – w wysokości 0,2% wynagrodzenia umownego brutto, o którym mowa w § 2 ust. 1 niniejszej umowy, za każdy dzień opóźnienia,*
- c) za opóźnienie w przystąpieniu do odbiorów lub za opóźnienie w zakończeniu procedury odbiorowej - w wysokości 0,2% wynagrodzenia umownego brutto, o którym mowa w § 2 ust. 1 niniejszej umowy, za każdy dzień opóźnienia.”*

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

18. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę postanowienia § 16 ust. 5 wzoru umowy, w ten sposób, że dotychczasowy zapis otrzyma następujące brzmienie:

„5. Strony mają prawo dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych, jeżeli szkoda przewyższy wysokość kar umownych zastrzeżonych w niniejszej umowie.”

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

19. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę postanowienia § 16 ust. 6 wzoru umowy, w ten sposób, że dotychczasowy zapis otrzyma następujące brzmienie:

„6. Po bezskutecznym upływie dodatkowego przynajmniej 14-dniowego terminu wyznaczonego Wykonawcy na usunięcie stwierdzonych nieprawidłowości, Zamawiający może usunąć, w zastępstwie Wykonawcy i na jego koszt wady nieusunięte w wyznaczonym terminie.”

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

20. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę postanowienia § 16 ust. 8 wzoru umowy, w ten sposób, że dotychczasowy zapis otrzyma następujące brzmienie:

„8. Kary umowne, o których mowa w ust. 1 niniejszego paragrafu nie mogą przekroczyć 20% wynagrodzenia umownego brutto, o którym mowa w § 2 ust. 1 niniejszej umowy.”

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

21. Wnosimy o jednoznaczne potwierdzenie, że Zamawiający wyraża zgodę na wykonanie całości przedmiotu umowy przez Wykonawcę za pomocą Podwykonawców i dalszych Podwykonawców.

Odp. Zamawiający nie wniósł ograniczeń w tym zakresie.

22. Zapis § 1 ust. 2 wzoru umowy stanowi, że przedmiot zamówienia musi być wykonany zgodnie z obowiązującymi na dzień odbioru końcowego przepisami. Wnosimy o dookreślenie we wzorze umowy o jakich przepisach mowa oraz sprecyzowanie, czy w razie zmiany tych przepisów w trakcie wykonywania umowy, wpływającej na czas wykonywania umowy, wartość robót lub inne elementy, Zamawiający dopuszcza zmianę warunków umowy?

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

23. Zapis § 1 ust. 6 umowy dotyczy możliwości rezygnacji przez Zamawiającego z wykonywania części (elementów) przedmiotu umowy przewidzianych w dokumentacji projektowej, co będzie oznaczało odstąpienie od części umowy. Ponieważ nie jest możliwe ustalenie terminu, do którego Zamawiający może od umowy odstąpić, jak też nie została zastrzeżona wartość robót, z których Zamawiający może zrezygnować („robót zaniechanych”), powyższy zapis umowy obciąża Wykonawcę ryzykiem wadliwej kalkulacji kosztów, w tym kosztów związanych z ustanowieniem ewentualnych podwykonawców. Czy wobec tego Zamawiający dopuszcza zmianę zapisu w ten sposób, że jeżeli wartość „robót zaniechanych” będzie wyższa niż (przykładowo określona część (%) wartości umowy brutto), Wykonawca będzie miał prawo do odstąpienia od umowy w terminie 30 dni od rezygnacji Zamawiającego z wykonywania części (elementów) przedmiotu umowy przewidzianych w dokumentacji projektowej?

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

24. Zapis § 1 ust. 8 stanowi, że zmiany polegające na wykonaniu robót zamiennych nie powodują zmiany wynagrodzenia Wykonawcy. Ponieważ przyczyny z jakich możliwe miałyby być wykonanie robót zamiennych są przyczynami niezależnymi od Wykonawcy lub leżącymi po stronie Zamawiającego (np. wady dokumentacji projektowej) - § 1 ust. 5 oraz zachodzi ryzyko znaczącego wydłużenia czasu wykonywania umowy i zwiększenia kosztów, w szczególności we wspomnianym wypadku wad projektowych, a także mając na uwadze, że obowiązek przygotowania poprawnej dokumentacji projektowej spoczywa na Zamawiającym, czy Zamawiający dopuszcza zmianę wzoru umowy polegającą na ustanowieniu w takim wypadku dodatkowego wynagrodzenia dla Wykonawcy lub dodatkowego wynagrodzenia, które nie może przekroczyć określonego progu kwotowego z jednoczesnym wskazaniem kryteriów ustalenia tego wynagrodzenia zgodnie z art. 144 ust. 1 pkt 1 Pzp. Wskazujemy, że brak wynagrodzenia za roboty zamienne, jeśli będą one bardziej kosztowne, będzie świadczyć o naruszeniu prawa. Wykonawca jest obowiązany ująć w cenie tylko to, co Zamawiający jednoznacznie opisał i wskazał jako przedmiot zamówienia. Nałożenie na Wykonawcę obowiązku wykonania bliżej nieokreślonych

robót zamiennych, wynikających np. ze zmiany technologii, na koszt Wykonawcy, nie pozwala także na prawidłową wycenę ofert, które powinny być porównywalne.

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

25. Wnosimy o dodanie w § 1 ust. 9 lit. a, że zamiana produktów wynikająca z konieczności wykonania „robót zamiennych” jest możliwa nie tylko w sytuacji o której mowa w § 1 ust. 5 lit. d. i e, **ale także lit. a** (pojawiły się na rynku materiały nowszej generacji pozwalające na zaoszczędzenie kosztów eksploatacji) i b (roboty zamienne stały się konieczne na skutek wad dokumentacji projektowej). Brak uzasadnionych podstaw do pominięcia powyższych dwóch sytuacji.

Odp. Zamawiający zmienia zapis §1 ust. 9 lit. a w sposób zaproponowany przez Wykonawcę.

26. Wnosimy o dodanie w § 1 ust. 9 lit. b, że Zamawiający zobowiązuje się dokonać zatwierdzenia zamiany produktu bez zbędnej zwłoki, nie później niż w ciągu ... dni od przedstawienia nowych materiałów do aprobaty, a brak odpowiedzi Zamawiającego w tym terminie oznaczać będzie wyrażenie takiej aprobaty.

Odp. Zamawiający zmienia zapis §1 ust. 9 lit. b zdanie trzecie w sposób zaproponowany przez Wykonawcę. Zapis ten otrzymuje brzmienie:

"Zamawiający zobowiązuje się dokonać zatwierdzenia zamiany produktu bez zbędnej zwłoki, nie później niż w ciągu 7 dni od przedstawienia nowych materiałów do aprobaty, a brak odpowiedzi Zamawiającego w tym terminie oznaczać będzie wyrażenie takiej aprobaty"

27. Wnosimy o wykreślenie z § 2 ust. 2 zapisu, że wynagrodzenie obejmuje koszty nie ujęte i nie wynikające z dokumentacji projektowej z powodu wad tej dokumentacji. Powyższy zapis jest rażąco niekorzystny dla Wykonawcy i godzi w zasadę równowagi stron umowy, skoro przerzuca na Wykonawcę konsekwencje wadliwie sporządzonej przez Zamawiającego dokumentacji projektowej. W orzecznictwie istnieje zgodny pogląd, iż: „Z przepisu art. 651 k.c. nie wynika, aby wykonawca w każdym przypadku miał obowiązek szczegółowego sprawdzenia dostarczonej mu przez inwestora dokumentacji w celu wykrycia jej ewentualnych wad, zważywszy, że wykonawca nie musi dysponować specjalistyczną wiedzą z zakresu projektowania. Obowiązek wykonawcy określony w art. 651 k.c. należy rozumieć w ten sposób, iż musi on niezwłocznie zawiadomić inwestora o niemożliwości realizacji inwestycji na podstawie otrzymanego projektu lub o tym, że realizacja robót zgodnie z dostarczonym projektem spowoduje powstanie obiektu wadliwego. W tym ostatnim wypadku chodzi jednak o takie sytuacje, w których stwierdzenie nieprawidłowości dostarczonej dokumentacji nie wymaga specjalistycznej wiedzy z zakresu projektowania." (vide: wyrok Sądu Najwyższego z dnia 26 czerwca 2008 r., wydany w sprawie o sygn. akt II CSK 101/08 (LEX nr 637702)).

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

28. Wnosimy o wykreślenie z § 3 ust. 1 zdania, że Zamawiający zastrzega sobie w trakcie realizacji umowy prawo do zmiany harmonogramu rzeczowo-terminowo-finansowego. Tego rodzaju jednostronne uprawnienie godzi w zasadę równości stron stosunku cywilnoprawnego i naraża Wykonawcę na ryzyko zapłaty kar umownych za zwłokę. Ewentualnie wnoszę o doprecyzowanie, że w razie przekroczenia przez Wykonawcę terminów wykonania umowy z powodu dokonania jednostronnej zmiany harmonogramu,

Wykonawca nie będzie zobowiązany do zapłaty kar umownych za zwłokę, ani też Zamawiający nie będzie uprawniony do odstąpienia z tego powodu od umowy oraz o dopisanie w § 6 ust. 4, że termin końcowy ulegnie przesunięciu w wypadku opóźnień wynikających z jednostronnej zmiany harmonogramu.

Odp. Zamawiający zmienia zapis §3 ust. 1 zdanie drugi w sposób następujący:

"Zamawiający zastrzega sobie w trakcie realizacji umowy prawo do uzgodnionej z Wykonawcą zmiany harmonogramu rzeczowo-terminowo-finansowego".

29. Zapis § 3 ust. 2 stanowi, że faktury częściowe będą wystawiane po odebraniu prac przez Inspektora Nadzoru. W związku z karami umownymi za zwłokę w wykonaniu umowy, czy Zamawiający dopuszcza ustanowienie górnego limitu czasu, który Inspektor Nadzoru może przeznaczyć na dokonywanie czynności odbiorowych (na tej samej zasadzie, co w wypadku odbioru końcowego - § 12 ust. 4 wzoru umowy)? Wnosimy o doprecyzowanie tego zapisu poprzez wskazanie, że Inspektor Nadzoru może przeznaczyć na czynności odbiorowedni.

Odp. Powyższe reguluje §12 ust. 1 wzoru umowy.

30. Wnosimy o uzupełnienie § 3 ust. 4 (ostatni akapit) w ten sposób, że dowodem zapłaty podwykonawcom wynagrodzenia może też być porozumienie o kompensacie wzajemnych wierzytelności lub oświadczenie o potrąceniu wierzytelności, co ma być warunkiem zapłaty każdej następnej faktury. Wskazuję, że Wykonawca i tak jest zobowiązany do przedkładania, oprócz wyżej wymienionych, oświadczeń podwykonawców o dokonaniu zapłaty, a więc prawdziwość i skuteczność powyższych dokumentów zostanie dostatecznie potwierdzona.

Odp. Zamawiający nie widzi konieczności uzupełniania §3 ust.4.

31. Wnosimy o wykreślenie z § 3 ust. 4 (ostatni akapit) zapisu, że oświadczenie podwykonawców o zapłacie im wynagrodzenia mają być podpisane z datą pewną - jest to nadmierne utrudnienie dla wszystkich podwykonawców, mogące wpływać na czas wykonania umowy i terminy płatności.

Odp. Odpowiedź analogiczna do pytania nr 7.

32. Wnoszę o dodanie zapisu, że całość dokumentacji na podstawie której Wykonawca ma wykonać umowę została dołączona do SIWZ i że Wykonawca nie ma obowiązku wykonania przedmiotu umowy na podstawie dokumentacji innej, niż załączona.

Odp. Powyższe pozostaje w sprzeczności z zapisami §7 ust. 2 pkt 2.9.

33. Czy Zamawiający dopuszcza zmianę w § 5 ust 2 polegającą na rezygnacji z dostarczania umów o pracę pracowników fizycznych zawierających imię i nazwisko, a to wobec stanowiska UZP i Generalnego Inspektora Danych Osobowych, że dane pracowników muszą być zanonimizowane? (opinia UZP dotycząca art. 29 ust. 3a ustawy Pzp na stronie <https://www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy/interpretacja-przepisow/pytania-i-odpowiedzi-dotyczace-nowelizacji-ustawy-prawo-zamowien-publicznych-2/opinia-dotyczaca-art.-29-ust.-3a-ustawy-pzp#>)?

Odp. Zamawiający zmienia zapisy § 5 ust. 2 i 3 na następujące:

„2. W związku z powyższym wykonawca musi przed rozpoczęciem wykonywania czynności przez te osoby przedstawić inspektorowi nadzoru oświadczenie o zatrudnieniu

pracowników na umowę o pracę, zawierające dane dotyczące ilości pracowników z podaniem zakresu obowiązków. Pracodawcą musi być wykonawca lub jeden ze współników konsorcjum, zgłoszonym zgodnie z przepisami Pzp podwykonawca lub dalszy podwykonawca. Bez przedstawienia powyższego dokumentu osoby, które muszą być zatrudnione na umowę o pracę nie będą wpuszczane na plac budowy, a więc nie będą mogły wykonywać pracy z winy wykonawcy.

3. Jeżeli pomimo powyższych wymogów na budowie będzie przebywać osoba nie zatrudniona na umowę o pracę, co zostanie ustalone przez inspektora nadzoru, Zamawiającego, jego przedstawicieli lub inną instytucję kontrolną (np. PIP, ZUS) osoba taka będzie musiała opuścić plac budowy, a Wykonawca zapłaci Zamawiającemu tytułem kary umownej kwotę w wysokości dziesięciokrotnej kwoty brutto minimalnego wynagrodzenia za pracę zgodnie z obowiązującymi przepisami za każdy taki przypadek. Fakt przebywania takiej osoby na budowie musi zostać potwierdzony pisemną notatką sporządzoną przez inspektora nadzoru lub przedstawicieli Zamawiającego. Notatka nie musi być podpisana przez Wykonawcę lub jego przedstawicieli."

34. Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie zapisu, że odstąpi od wymogu zatrudnienia pracowników na podstawie umowy o pracę po wykazaniu przez Wykonawcę lub podwykonawców, że osoby wykonujące roboty budowlane nie pozostają w stosunku pracy? Wprowadzenie takiego zapisu jest korzystne dla obu stron, albowiem po stronie Zamawiającego występują oczywiste trudności w określeniu z góry, przed zawarciem umowy, czy osoby wykonujące prace budowlane na zlecenie określonego wykonawcy/podwykonawcy pozostają w stosunku pracy, stąd konieczność „automatycznego” zastrzeżenia takiego warunku przez Zamawiającego.

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy w tym zakresie.

35. Wnosimy o sprecyzowanie w § 6, czy przesunięcie terminów w wypadkach opisanych w ust. 4, wymaga podpisania aneksu do umowy, czy nastąpi automatycznie?

Odp. Przesunięcie terminów w wypadkach opisanych w §6 ust. 4 wymagają podpisania aneksu do umowy.

36. Wnosimy o uzupełnienie w § 10 ust. 2, że Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za teren budowy z chwilą przejęcia placu budowy, w granicach własnego działania lub zaniechania, z wyłączeniem odpowiedzialności za szkody wynikające z działania /zaniechania osób działających w imieniu Zamawiającego lub na jego polecenie. Wskazuję, że ingerencja podmiotów trzecich w teren, niezależna od Wykonawcy, wymaga zmodyfikowania zasad odpowiedzialności; brak jest uzasadnienia przeniesienia na Wykonawcę odpowiedzialności za inne profesjonalne podmioty niezwiązane z Wykonawcą.

Odp. Zamawiający zmienia zapis §10 ust. 2 na następujący: „Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za teren budowy z chwilą przejęcia placu budowy, z wyłączeniem odpowiedzialności za szkody wynikające z działania /zaniechania osób działających w imieniu Zamawiającego lub na jego polecenie.”

37. Wnosimy o zmianę § 12 ust. 8 w ten sposób, że protokół odbioru końcowego zostanie podpisany również w razie stwierdzenia w czasie odbioru wad. Wniosek uzasadniamy

ugruntowanym stanowiskiem orzecznictwa, iż jeżeli mimo wad obiekt można normalnie użytkować, inwestor nie może odmówić odbioru, a swoje uprawnienia inwestor realizuje w rękojmi. Przykładowo zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego z dnia 7 marca 2013 roku (II CKN 476/12) w sytuacji, gdy wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych wykonanych zgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej inwestor jest zobowiązany do ich odbioru. W protokole odbioru niezbędne jest zawarcie ustaleń co do jakości wykonanych robót, w tym ewentualny wykaz wszystkich ujawnionych wad z terminami ich usunięcia lub oświadczeniem inwestora o wyborze innego uprawnienia przysługującego mu z tytułu odpowiedzialności wykonawcy na podstawie rękojmi. Inwestor 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. Jako wady istotne uznaje się przy tym zarówno usterki nie dające się usunąć, jak i usterki dające się usunąć (tak orzekł Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 8 stycznia 1999 roku, I CKN 957/97).

Odp. Zdaniem Zamawiającego §12 ust. 7 i 8 nie są sprzeczne z tezami Wykonawcy.

38. Wnosimy o zmianę § 13 w ten sposób, że odstąpienie od umowy musi być poprzedzone pisemnym wezwaniem do przedłożenia polisy (dowodu ubezpieczenia) - odstąpienie jest najbardziej drastyczną formą rozwiązania umowy, dlatego też uprzednie wezwanie jest wskazane, zwłaszcza że nie przedstawienie umowy ubezpieczenia może wynikać z przyczyn niezawinionych przez Wykonawcę.

Odp. Zamawiający dodaje w §13 ust. 4 zdanie: "Odstąpienie od umowy musi być poprzedzone pisemnym wezwaniem do przedłożenia polisy (dowodu ubezpieczenia)".

39. Wnosimy o dokładniejsze sprecyzowanie rodzaju ubezpieczeń określonych w § 13 ust. 2 pkt 1 („ryzyka budowlano - montażowe”), w kontekście uprawnienia do odstąpienia od umowy z powodu braku ubezpieczenia.

Odp. Zamawiający nie widzi potrzeby doprecyzowania rodzaju ubezpieczeń. Każde doprecyzowanie mogłoby wskazać na ofertę konkretnego ubezpieczyciela.

40. Wnosimy o zmodyfikowanie § 15 ust. 1 w ten sposób, że Zamawiający może odstąpić od umowy w sytuacjach opisanych w lit. c i d po uprzednim pisemnym wezwaniu do zaniechania naruszeń (analogicznie jak w lit. b).

Odp. Zamawiający uzupełnia zapis §15 ust. 1 lit. c i d w sposób zaproponowany przez Wykonawcę.

41. Wnosimy o dodanie w § 15 ust. 1 lit. c, że odstąpienie nie może nastąpić, jeżeli przerwa nastąpiła z powodu zmiany technologii lub wykonania robót zamiennych.

Odp. Zamawiający nie widzi potrzeby doprecyzowania zapisów §15 ust.1 lit. c w sposób proponowany przez Wykonawcę.

42. Poddajemy pod rozwagę sprecyzowanie § 15 ust. 2 lit. a w ten sposób, że odstąpienie może nastąpić w terminie trzech miesięcy (...) - analogicznie jak w lit. b i c, gdyż w obecnym brzmieniu mogą się nasuwać wątpliwości, czy jest to termin do odstąpienia, czy dodatkowy termin do zapłaty.

Odp. Zamawiający nie widzi potrzeby doprecyzowania zapisów §15 ust.2 lit. a.

43. Wnosimy o zmianę § 16 ust. 5 w ten sposób, że obie strony będą mogły dochodzić odszkodowania uzupełniającego, a nie tylko Zamawiający - ze względu na zasadę równowagi stron i zasady współżycia społecznego.

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

44. Wnosimy o zmianę § 16 ust. 8 w ten sposób, że suma **wszystkich** kar umownych nie może przekroczyć 20% wartości wynagrodzenia umownego brutto.

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

45. Czy Zamawiający dopuszcza zmianę § 17 dotyczącego zabezpieczenia w ten sposób, że 70% zabezpieczenia zostanie zwrócone po odbiorze końcowym, bez używania pojęć „należyte wykonanie”, a 30% po upływie terminu rękojmi, gdyż w obecnym brzmieniu jeżeli w protokole końcowym odbioru zostaną stwierdzone wady, to będzie to skutkowało zatrzymaniem i korzystaniem przez Zamawiającego z całego zabezpieczenia aż do upływu okresy rękojmi z podwójnego tytułu: w celu doprowadzenia przedmiotu umowy do „należytego” wykonania i z tytułu rękojmi.

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

46. Czy Zamawiający uzna spełnienie warunku udziału w postępowaniu w zakresie posiadanego doświadczenia jeżeli Wykonawca przedstawi referencje na budowę dwóch hal w konstrukcji stalowej bez przystosowania do montażu suwnicy o powierzchni użytkowej powyżej 3.000 m² każda.

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

47. Umowa w wielu miejscach powołuje się na „elementy robót”. Pojęcie to jednak nie jest w umowie zdefiniowane i trudno wnioskować co oznacza. Prosimy o doprecyzowanie znaczenia słów : „elementy robót”.

Odp. Zamawiający nie widzi konieczności doprecyzowania znaczenia sformułowania "elementy robót", tym bardziej że to Wykonawca określa je w harmonogramie rzeczowo-terminowo-finansowym.

48. Paragraf 2, punkt 2.

„..... Wynagrodzenie, o którym mowa w ust.1 obejmuje wszelkie koszty niezbędne do zrealizowania przedmiotu umowy wynikające wprost z dokumentacji projektowej, jak również w niej nie ujęte z powodu wad dokumentacji spowodowanych jej niezgodnością z zasadami wiedzy technicznej lub stanem faktycznym występującym na placu budowy, a bez których nie można wykonać przedmiotu umowy”.

Powyższy zapis mógłby sugerować że dokumentacja projektowa posiada wady, czego oferent w tak krótkim czasie nie jest w stanie zbadać, np. wykonać obliczeń.

Wynagrodzenie jest ekwiwalentem za wykonanie robót ujętych w dokumentacji projektowej i harmonogramie rzeczowo finansowym, wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za wady projektowe. Proponujemy wykreślić część zdania z tego podpunktu.

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

49. Paragraf 3 punkt 1

„Rozliczanie robót objętych przedmiotem niniejszej umowy będzie się odbywało fakturami częściowymi za elementy robót ujęte w harmonogramie rzeczowo-terminowo-

finansowym, o którym mowa w § 4 ust. 3 niniejszej umowy zatwierdzonym przez Zamawiającego i fakturą końcową..."

W umowie nie występuje § 4 ust 3. Prosimy o korektę.

Odp. Zamawiający koryguje zapisy §3 ust. 1, zmieniając przywoływany zapis na "§6 ust. 2".

50. Paragraf 6 punkt 1 podpunkt a)

„...Termin wykonania i odbioru robót ustala się następująco:

a) rozpoczęcie robót: w dniu następnym po podpisaniu umowy; w przeciągu 7 dni od momentu przejęcia placu budowy"

Termin rozpoczęcia robót powinien być określony od dnia przejęcia terenu budowy, bo tak naprawdę od dnia przejęcia terenu budowy wykonawca ma realny wpływ na realizację robót. Należy zwrócić też uwagę, iż przejęcie terenu budowy następuje w terminie 7 dni od dnia podpisania umowy, następnie w terminie 14 dni od dnia podpisania umowy kosztorysy (§ 1 ust. 10), następnie HRF w terminie 30 dni od dnia podpisania umowy.

W związku z powyższym prosimy o zmianę zapisu i wykreślenie słów „w dniu następnym po podpisaniu umowy” i zmianę na „w przeciągu 7 dni od momentu przejęcia placu budowy”.

Odp. Odpowiedź analogiczna do pytania nr 8.

51. Paragraf 7 punkt 2 podpunkt 2.9.

Prosimy o wydłużenie terminu przygotowanie dokumentacji wykonawczej i warsztatowej z 30 dni na 45 dni roboczych.

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

52. Paragraf 7 punkt 2 podpunkt 2.25.

„...2.25. Wykonawca przedłoży polisę.....”.

O jaką polisę chodzi? O ubezpieczeniach jest osobny § 13, czy ten punkt jest zatem konieczny?

Odp. Odpowiedź analogiczna do pytania nr 12.

53. Paragraf 12 punkt 1

Z uwagi na zakładane tempo wykonywania robót budowlanych termin odbioru częściowego robót oraz odbioru robót zanikających wynoszący 7 dni o daty zgłoszenia jest terminem zbyt długim. Prosimy o skrócenie tego terminu z 7 dni do 2 dni.

Odp. Wskazany termin jest maksymalny, więc nie ma potrzeby jego korygowania.

54. Paragraf 12 punkt 2

Prosimy aby termin zorganizowania przez Zamawiającego komisyjnego odbioru końcowego robót skrócić z 10 dni do zwyczajowo stosowanego terminu 5 dni.

Odp. Wskazany termin jest maksymalny więc nie ma potrzeby jego korygowania.

55. Paragraf 15 punkt 1, podpunkt c)

„...Wykonawca z własnej winy przerwał realizację robót i przerwa ta trwa dłużej niż 147 dni...” Prosimy o dopisanie słów :”z własnej winy” oraz o przedłużenie terminu z 7 dni na 14 dni.

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy. Powyższe należy rozpatrywać łącznie z odpowiedzią na pytanie nr 41.

56. Paragraf 15 punkt 1, podpunkt d)

„... Wykonawca wykonuje roboty wadliwie, niezgodnie z Umową warunkami przetargu, stosuje materiały niezgodne z wymaganiami oraz nie reaguje na polecenia Zamawiającego...”.

Wykonanie robót realizuje się zgodnie z Umową i dokumentacją projektową w związku z powyższym prosimy o zastąpienie słów „warunkami przetargu” na „z Umową”.

Prosimy aby doprecyzować też o jakie polecenia chodzi, ponieważ to słowo jest zbyt ogólne?

Odp. Zamawiający nie widzi konieczności doprecyzowania słowa "polecenie". Zapisy umowy w tym zakresie pozostają zatem bez zmian.

57. Paragraf 15 punkt 2, podpunkt a)

a. „...Zamawiający nie wywiązuje się z obowiązku zapłaty faktur, mimo dodatkowego wezwania w terminie trzech tygodni miesięcy od upływu terminu na zapłatę faktur, określonego w niniejszej umowie....”;

Prosimy o zmianę terminu z „miesiący” na „tygodni”.

Brak zapłaty przez Zamawiającego za wykonane roboty w terminie 3 miesiące + termin płatności 30 dni, co daje 4 miesiące, jest terminem zbyt długim i nie będzie pozwalał regulować prawidłowo zobowiązań.

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

58. Paragraf 16 punkt 5

„...Zamawiający i Wykonawca ma prawo dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach Kodeksu Cywilnego, jeżeli szkoda przewyższy wysokość kar umownych zastrzeżonych w niniejszej umowie...”

Prosimy aby dopisać słowo : „i Wykonawca” ponieważ obie strony Umowy powinny mieć równą możliwość dochodzenia odszkodowania uzupełniającego.

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

59. Paragraf 17 punkt 3

„W przypadku nienależytego wykonania zamówienia lub nieusunięcia wad przedmiotu zamówienia, zabezpieczenie wraz z powstałymi odsetkami staje się własnością Zamawiającego i będzie wykorzystane do zgodnego z umową wykonania robót i do pokrycia roszczeń z tytułu rękojmi za wady...”

Prosimy o wykreślenie lub zmodyfikowanie tego punktu. Wniesione zabezpieczenie przez Wykonawcę nigdy nie może być własnością Zamawiającego, gdyby tak było, wówczas nie mógłby Zamawiający korzystać z zabezpieczenia celem realizacji swoich roszczeń względem Wykonawcy.

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

W nawiązaniu do złożonych zapytań do zapisów Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia Zamawiający w trybie art. 38 ustawy Prawo Zamówień Publicznych, dokonuje modyfikacji specyfikacji istotnych warunków zamówienia:

1. Pkt 32.2 oraz 32.3 SIWZ otrzymują brzmienie:

„32.2. W związku z powyższym wykonawca musi przed rozpoczęciem wykonywania czynności przez te osoby przedstawić inspektorowi nadzoru oświadczenie o zatrudnieniu pracowników na umowę o pracę, zawierające dane dotyczące ilości pracowników z podaniem zakresu obowiązków. Pracodawcą musi być wykonawca lub jeden ze współników konsorcjum, zgłoszonym zgodnie z przepisami Pzp podwykonawca lub dalszy podwykonawca. Bez przedstawienia powyższego dokumentu osoby, które muszą być zatrudnione na umowę o pracę nie będą wpuszczane na plac budowy, a więc nie będą mogły wykonywać pracy z winy wykonawcy.

32.3. Jeżeli pomimo powyższych wymogów na budowie będzie przebywać osoba nie zatrudniona na umowę o pracę, co zostanie ustalone przez inspektora nadzoru, Zamawiającego, jego przedstawicieli lub inną instytucję kontrolną (np. PIP, ZUS) osoba taka będzie musiała opuścić plac budowy, a Wykonawca zapłaci Zamawiającemu tytułem kary umownej kwotę w wysokości dziesięciokrotnej kwoty brutto minimalnego wynagrodzenia za pracę zgodnie z obowiązującymi przepisami za każdy taki przypadek. Fakt przebywania takiej osoby na budowie musi zostać potwierdzony pisemną notatką sporządzoną przez inspektora nadzoru lub przedstawicieli Zamawiającego. Notatka nie musi być podpisana przez Wykonawcę lub jego przedstawicieli.”.
2. Zamawiający wykreśla sformułowanie "z datą pewną" z §3 ust. 4 wzoru umowy.
3. Zapis §6 ust. 1 lit a) wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„a) rozpoczęcie robót: w dniu następnym po przekazaniu Wykonawcy placu budowy”.
4. Zapis §6 ust. 5 wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„5. Okoliczności, o których mowa w ust. 4 muszą być odnotowane w dzienniku budowy, udokumentowane stosownymi protokołami podpisanymi przez kierownika robót, inspektora nadzoru oraz zaakceptowane przez Zamawiającego.”.
5. Zamawiający skreśla §7 ust. 2.25. wzoru umowy.
6. Zapis §11 zdanie drugie wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„Po zamontowaniu urządzeń Wykonawca dostarczy Zamawiającemu certyfikaty, atesty i/lub inne podobne dokumenty.”.
7. Zamawiający skreśla §16 ust. 1 lit e) wzoru umowy.
8. Zapis §1 ust. 9 lit. a) wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„a) zamiany wynikającej z konieczności wykonania „robót zamiennych”, czyli w sytuacji, o której mowa w ust. 5 litera „a”, „b”, „d” i „e” niniejszego paragrafu oraz”
9. Zapis §1 ust. 9 lit. b) zdanie trzecie wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający zobowiązuje się dokonać zatwierdzenia zamiany produktu bez zbędnej zwłoki, nie później niż w ciągu 7 dni od przedstawienia nowych materiałów do aprobaty, a brak odpowiedzi Zamawiającego w tym terminie oznaczać będzie wyrażenie takiej aprobaty”.
10. Zapis §3 ust. 1 zdanie drugie wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający zastrzega sobie w trakcie realizacji umowy prawo do uzgodnionej z Wykonawcą zmiany harmonogramu rzeczowo-terminowo-finansowego”.

11. Zapisy § 5 ust. 2 i 3 wzoru umowy otrzymują brzmienie:

„2. W związku z powyższym wykonawca musi przed rozpoczęciem wykonywania czynności przez te osoby przedstawić inspektorowi nadzoru oświadczenie o zatrudnieniu pracowników na umowę o pracę, zawierające dane dotyczące ilości pracowników z podaniem zakresu obowiązków. Pracodawcą musi być wykonawca lub jeden ze współników konsorcjum, zgłoszonym zgodnie z przepisami Pzp podwykonawca lub dalszy podwykonawca. Bez przedstawienia powyższego dokumentu osoby, które muszą być zatrudnione na umowę o pracę nie będą wpuszczane na plac budowy, a więc nie będą mogły wykonywać pracy z winy wykonawcy.

3. Jeżeli pomimo powyższych wymogów na budowie będzie przebywać osoba nie zatrudniona na umowę o pracę, co zostanie ustalone przez inspektora nadzoru, Zamawiającego, jego przedstawicieli lub inną instytucję kontrolną (np. PIP, ZUS) osoba taka będzie musiała opuścić plac budowy, a Wykonawca zapłaci Zamawiającemu tytułem kary umownej kwotę w wysokości dziesięciokrotnej kwoty brutto minimalnego wynagrodzenia za pracę zgodnie z obowiązującymi przepisami za każdy taki przypadek. Fakt przebywania takiej osoby na budowie musi zostać potwierdzony pisemną notatką sporządzoną przez inspektora nadzoru lub przedstawicieli Zamawiającego. Notatka nie musi być podpisana przez Wykonawcę lub jego przedstawicieli.”

12. Zapis §10 ust. 2 wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za teren budowy z chwilą przejęcia placu budowy, z wyłączeniem odpowiedzialności za szkody wynikające z działania /zaniechania osób działających w imieniu Zamawiającego lub na jego polecenie.”.

13. Zamawiający dodaje w §13 ust. 4 wzoru umowy zdanie:

"Odstąpienie od umowy musi być poprzedzone pisemnym wezwaniem do przedłożenia polisy (dowodu ubezpieczenia)".

14. Zapisy § 15 ust. 1 lit. c) i d) wzoru umowy otrzymują brzmienie:

„c) Wykonawca przerwał realizację robót i przerwa ta trwa dłużej niż 7 dni, pomimo wezwania Zamawiającego złożonego na piśmie;

d) Wykonawca wykonuje roboty wadliwie, niezgodnie z warunkami przetargu, stosuje materiały niezgodne z wymaganiami oraz nie reaguje na polecenia Zamawiającego, pomimo wezwania Zamawiającego złożonego na piśmie.”.

15. Zamawiający koryguje zapisy §3 ust. 1, zmieniając przywoływany zapis na "§6 ust. 2".

PREZES ZARZADU

dr inż. Marcin Kozak