

ZPU. 271.9.134. 2018

**wszyscy uczestnicy postępowania
ubiegający się o udzielenie zamówienia
publicznego
(wyjaśnienia nr 4)**

dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na : „ Przebudowę stadionu żużlowego wraz z zapleczem i infrastrukturą towarzyszącą na terenie Ośrodka Sportu i Rekreacji „Skałka” w Świętochłowicach ul. Bytomska 40 oraz przebudowę i termomodernizacja budynku siedziby Ośrodka Sportu i Rekreacji „Skałka” - etap I przebudowy” wraz z uzyskaniem prawomocnego pozwolenia na użytkowanie.”

Działając na podstawie przepisu art. 38 ust. 1 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2017 r., poz. 1579 z późn. zm.) dalej w skrócie ustawa P.z.p. Zamawiający przedkłada odpowiedzi na złożone w terminie pytania dotyczące wyjaśnienia treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia w części dotyczącej wzoru umowy (załącznik nr 9 do specyfikacji)

Pytanie nr 1

Umowa § 5 ust. 3. Pytanie: Czy Zamawiający akceptuje fakturowanie procentowego zaawansowania robót w okresach miesięcznych?

Odpowiedź

Zamawiający nie przewidział fakturowania miesięcznego za wykonane w danym miesiącu roboty (fakturowanie w cyklu miesięcznym), natomiast co wynika z treści § 5 wzoru umowy przyjął sposób rozliczenia (fakturowania) na podstawie protokołów częściowych odbioru określonych zakresów robót wynikających z szczegółowego harmonogramu rzeczowo - finansowego wykonania robót, zawierającego poszczególne etapy robót, które mogą stanowić osobny element odbioru częściowego, Wykonawca zobowiązany jest najpóźniej w dniu przekazania terenu budowy do przedstawienia inżynierowi kontraktu szczegółowego harmonogramu rzeczowo - finansowego wykonania robót.

Pytanie nr 2

Umowa § 5 ust. 3. Pytanie: Czy Zamawiający potwierdza , iż dla potrzeb fakturowania zakresem robót jest zakres robót ujęty w harmonogramie rzeczowo – finansowym przygotowanym przez Wykonawcę?

Odpowiedź

Z opracowanego przez wykonawcę harmonogramu rzeczowo - finansowego wykonania robót wynikać będzie zakres robót, który stanowić będzie element odbioru częściowego i jednocześnie stanowić będzie podstawę fakturowania częściowego.

Pytanie nr 3

Umowa § 5 ust. 3. Pytanie: W jakich okresach Zamawiający przewiduje fakturowanie zakresów robót?

Odpowiedź

Z wcześniej udzielonych odpowiedzi wynika, że fakturowanie częściowe nie będzie dotyczyło okresów miesięcznych, natomiast okres fakturowania za poszczególne etapy robót zostanie określony w szczegółowym harmonogramie rzeczowo - finansowym wykonania robót.

Pytanie nr 4

Umowa § 5 ust. 3. Pytanie: Czy Zamawiający akceptuje doprecyzowanie postanowienia umowy w sposób zgodny z wyrokiem Sądu Najwyższego z 22.06.2007 r., sygn. akt V CSK 99/2007, stanowiącym jednoznacznie, że strony umowy o roboty budowlane nie mogą uzależnić wypłaty wynagrodzenia należnego wykonawcy od braku jakichkolwiek usterek, a postanowienia umowy o tzw. bezusterkowym odbiorze robót są nieważne?

Odpowiedź

Zapis § 5 ust. 3 wzoru umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie nr 5

Umowa § 5 ust. 3. Pytanie: Jeżeli w danym roku zostaną zrealizowane roboty o wartości przewyższającej zabezpieczone środki na ten rok, to czy Zamawiający zapłaci nadwyżkę ponad limit danego roku wraz z zapłatą za pierwszą fakturę w roku następnym?

Odpowiedź

Z wcześniej udzielonych odpowiedzi wynika, że podstawą fakturowania częściowego będzie harmonogram rzeczowo - finansowy wykonania robót, wykonawca przy opracowaniu harmonogramu w części finansowej winien na 2018r. przewidzieć, zaplanować do wykonania roboty na kwotę 13.600.000 zł brutto wynikającą z zaplanowanego budżetu Zamawiającego i wieloletniej prognozy finansowej.

Pytanie nr 6

Umowa § 5 ust. 3. Pytanie: Czy Zamawiający akceptuje wystawianie faktur z odroczonym terminem płatności?

Odpowiedź

Jak wskazał Zamawiający w § 5 ust. 5 wzoru umowy zapłata należnego wykonawcy wynagrodzenia nastąpi na podstawie prawidłowo wystawionej faktury VAT, w terminie do 30 dni od daty doręczenia faktury do siedziby Zamawiającego.

Pytanie nr 7

Umowa § 5 ust. 4. Pytanie: Czy Zamawiający akceptuje doprecyzowanie postanowienia umowy w sposób zgodny z wyrokiem Sądu Najwyższego z 22.06.2007 r., sygn. akt V CSK 99/2007, stanowiącym jednoznacznie, że strony umowy o roboty budowlane nie mogą uzależnić wypłaty wynagrodzenia należnego wykonawcy od braku jakichkolwiek usterek, a postanowienia umowy o tzw. bezusterkowym odbiorze robót są nieważne?

Odpowiedź

Zapis § 5 ust. 4 wzoru umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie nr 8

Umowa § 12. Pytanie: Czy Zamawiający akceptuje prawo Wykonawcy do wstrzymania robót w terminie 14 dni od daty wymagalności niezapłaconej przez Zamawiającego faktury Wykonawcy?

Odpowiedź

Zamawiający do wzoru umowy nie wprowadzi proponowanego zapisu dotyczącego uprawnienia wykonawcy do wstrzymania robót w terminie 14 dni od daty wymagalności niezapłaconej przez Zamawiającego faktury. Zamawiający który posiada status jednostki sektora finansów publicznych, aby nie narazić się na odpowiedzialność z tytułu naruszenie dyscypliny finansów publicznych (osoby uprawnione) zobowiązany jest do regulowania zaciągniętych zobowiązań w terminie.

Pytanie nr 9

Umowa § 11 ust. 1 pkt. b. Pytanie: Czy Zamawiający akceptuje karę umowną z tytułu zwłoki nie wyższą niż 0,05% wynagrodzenia brutto za każdy dzień zwłoki?

Odpowiedź

Zapis § 11 ust. 1 pkt b) wzoru umowy pozostaje bez zmian zarówno w zakresie określenia „opóźnienie” jak i wysokości kar.

Pytanie nr 10

Umowa § 11. Pytanie: Czy Zamawiający akceptuje ustalenie limitu kar z tytułu zwłoki w wysokości 10% wynagrodzenia netto?

Odpowiedź

Zamawiający do wzoru umowy nie wprowadzi proponowanego zapisu dotyczącego ustalenia górnego limitu kar oraz nie wprowadzi określenia „zwłoka „

Pytanie nr 11

Umowa § 11. Pytanie: Czy Zamawiający akceptuje zastąpienie słowa „opóźnienie” - które może nie wynikać z przyczyn Wykonawcy i konieczności ponoszenia konsekwencji opóźnienia przez Wykonawcę niekoniecznie przez niego zawinionego, słowem „zwłoka” – która jednoznacznie wynika z przyczyn Wykonawcy, za którą jednoznacznie konsekwencje powinien ponosić Wykonawca, analogicznie do kary za zwłokę płaconej przez Zamawiającego?

Odpowiedź

Zamawiający w § 11 wzoru umowy przewidział kary za „opóźnienie „ i w tym zakresie nie dokona modyfikacji poprzez zastąpienie słowa „opóźnienie”, słowem „zwłoka „

Pytanie nr 12

Umowa § 11. Pytanie: Czy Zamawiający akceptuje doprecyzowanie: Wykonawca płaci kary za opóźnienie z winy Wykonawcy?

Odpowiedź

Z wcześniej udzielonych odpowiedzi wynika, że Zamawiający w § 11 wzoru umowy przewidział kary za „opóźnienie” i nie zamierza w tym zakresie dokonywać zmian, natomiast modyfikując zapis na : „opóźnienie z winy” w konsekwencji takiej zmiany byłaby to odpowiedzialności za zwłokę.

Pytanie nr 13

Umowa § 11. Pytanie: W kontekście wyroku Krajowej Izby Odwoławczej Sygn. akt KIO/UZP 1698/10 wskazującego, iż jakkolwiek gospodarzem postępowania jest Zamawiający, to nie oznacza, że postanowienia umowy mogą być korzystne tylko dla jednej stron oraz mając na uwadze wyrażony w wyroku pogląd, iż wprowadzenie zapisów dotyczących określonych kar umownych w przypadku postanowień umowy nie niweczy celu zaspokojenia określonych naruszenia przez Zamawiającego potrzeb publicznych, a dyscyplinowanie stron celem prawidłowego wykonania umowy dotyczy w równej mierze obu stron umowy, czy Zamawiający akceptuje ustanowienie kar dla Zamawiającego z tytułu (1) opóźnienia przekazania placu budowy, (2) opóźnienia odbioru, (3) odstąpienia od Umowy z przyczyn Zamawiającego innych, niż określone w art. 145 ustawy Prawo Zamówień Publicznych w wysokości adekwatnej do płaconych za opóźnienie i odstąpienie z przyczyn Wykonawcy?

Odpowiedź

Zamawiający do wzoru umowy nie wprowadzi proponowanych zapisów.

Pytanie nr 14

SIWZ rozdz. 16 ust.8. Pytanie: Czy Zamawiający akceptuje wstawienie klauzuli identyfikacyjnej Zamawiającego: przekazanie ewentualnego żądania wypłaty za pośrednictwem banku Zamawiającego, który potwierdzi prawdziwość podpisów osób uprawnionych do reprezentacji Zamawiającego lub co najmniej notarialne potwierdzenie, iż podpisy na żądaniu zapłaty należą do osób uprawnionych do zaciągania zobowiązań majątkowych?

Zwracamy uwagę, że powyższe zapisy stanowią standardowe klauzule gwarancyjne stosowane zarówno przez instytucje finansowe polskie jak i instytucje finansowe zagraniczne i w żadnym wypadku nie utrudniają a tym bardziej nie uniemożliwiają skorzystania z zabezpieczenia chyba, że Zamawiający już teraz przewiduje że żądanie zapłaty będzie mogło być podpisane przez osoby nie posiadające prawa do reprezentacji Zamawiającego, a tym samym wprowadza zapisy zagrażające uczciwości w obrocie gospodarczym narażając zarówno siebie, Wykonawcę jak i instytucję finansową na potencjalne straty. Potwierdzenie reprezentacji i podpisów oznacza minimum staranności po stronie pracowników Beneficjenta gwarancji i nie może być pokrywane nieprofesjonalnymi wymaganiami wobec Wykonawcy i instytucji finansowych. Potwierdzenie sprawdzenia podpisów nie jest warunkiem wypłaty Banku a należy jedynie do starannego działania.

Wnosimy o wykreślenie wymienionych zastrzeżeń.

Odpowiedź

Zamawiający nie widzi potrzeby wprowadzania do wzoru umowy proponowanych zapisów.

Pytanie nr 15

Umowa § 3 ust. 1 Pytanie: Wobec faktu, iż Wykonawca nie sporządza projektu budowlanego, a za jego prawidłowe wykonanie odpowiedzialny jest Projektant wybrany przez Zamawiającego, czy Zamawiający akceptuje ponoszenie przez Zamawiającego odpowiedzialności i kosztów usunięcia błędów, nieścisłości lub sprzeczności w dokumentacji projektowej, tym bardziej, iż to Zamawiającemu przysługuje roszczenie do Projektanta z tytułu nieprawidłowego wykonania umowy, a ponadto Wykonawca nie jest odpowiedzialny za wykrywanie zamiast Inwestora wad projektu zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego z 27 marca 2000 r., sygn. akt III CKN 629/98, natomiast musi jedynie umieć czytać projekt i realizować inwestycję zgodnie z projektem oraz zasadami sztuki budowlanej?

Odpowiedź

Z treści § 3 ust. 1 wzoru umowy nie wynika, że Zamawiający oczekuje od wykonawcy złożenia oświadczenia w zakresie dokonania przez niego szczegółowej weryfikacji dokumentacji projektowej, w tym znalezienia ewentualnych wad dokumentacji i odpowiedzialności wykonawcy robót za wady dokumentacji.

Pytanie nr 16

Umowa § 5 ust. 10. Pytanie: W przypadku odstąpienia z przyczyn, za które nie odpowiada Wykonawca, czy Zamawiający poniesie koszty rozwiązania umów z podwykonawcami i dostawcami – zapłatę za zamówione i niemożliwe do odwołania dostawy, kary z tytułu rozwiązania umów z dostawcami i podwykonawcami oraz zapłaci karę z tytułu odstąpienia od Umowy?

Odpowiedź

Z treści § 5 ust. 10 wzoru umowy wynika, że podstawą rozliczenia za wykonane roboty w przypadku odstąpienia od umowy będzie wyłącznie zakres wykonanych robót (vide ; określenie „stopień zaawansowania robót”).

Przewodnicząca Komisji Przetargowej

Alicja Zebro