

Ciechanów, dnia 18.03.2021 r.

Powiat Ciechanowski
z siedzibą w Ciechanowie
ul. 17 Stycznia 7
06-400 Ciechanów

WO-ZP.272.3.19.2020

**Do Wykonawców
biorących udział w postępowaniu**

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu ograniczonego pn.:

„Budowa Centrum Administracyjnego w Ciechanowie na potrzeby jednostek organizacyjnych Województwa Mazowieckiego oraz Powiatu Ciechanowskiego” – Budowa nowoczesnego Centrum Administracyjnego w Ciechanowie”

Szanowni Państwo!

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.) dalej jako „ustawa Pzp”, w związku z art. 90 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Przepisy Wprowadzające Ustawę – Prawo Zamówień Publicznych, Zamawiający w niniejszym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, przekazuję treść pytań wraz z odpowiedziami:

Pytanie Wykonawcy nr 1:

„Dotyczy § 2 ust. 4 Umowy. Prosimy o potwierdzenie, że odkrycie przez Wykonawcę w trakcie robót, zanieczyszczeń i substancji niebezpiecznych, elementów infrastruktury, niewybuchów, niewypałów oraz znalezisk podlegających ochronie zabytków zgodnie z ustawą z dnia 23 lipca 2003 r. o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami, znajdujących się w gruncie objętym terenem realizacji robót i nie ujawnionych dokumentacji technicznej, stanowić będzie podstawę do zmiany umowy na podstawie § 14 Umowy, w zakresie – odpowiednio wynagrodzenia lub terminów wykonania prac.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że zmiany dotyczące realizacji umowy zostały przewidziane w § 14 Wzoru Umowy.

Pytanie Wykonawcy nr 2:

„Dotyczy § 3 ust. 3 Umowy. Czy Zamawiający zgodziłby się ustalić termin zakończenia wszystkich prac nie w dacie kalendarzowej, ale w miesiącach liczonych od daty zawarcia Umowy? Z uwagi na to, że data podpisania Umowy jest datą niepewną (nie wiadomo jak długo będzie trwało postępowanie przetargowe) Wykonawca nie jest w stanie dokonać oszacowania kosztów związanych z czasem realizacji robót.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje zmiany treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie Wykonawcy nr 3:

„Dotyczy § 4 ust. 1 Umowy. 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 Zamawiającego:

Płatności będą realizowane zgodnie z zatwierdzonym harmonogramem rzeczowo -finansowym, zgodnie z § 3 ust. 3 Wzoru Umowy.

Pytanie Wykonawcy nr 4:

„Dotyczy § 4 ust. 1 Umowy. Czy Zamawiający akceptuje wystawianie faktur z odroczonym terminem płatności?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Obowiązujące terminy w przepisach prawa nie przewidują dłuższego terminu płatności niż określony w § 5 ust. 2 Wzoru Umowy.

Pytanie Wykonawcy nr 5:

„Dotyczy § 4 ust. 1 Umowy. Czy Zamawiający może podać limity płatności na poszczególne lata realizacji, nie podając limitu na ostatni rok, celem dostosowania harmonogramu rzeczowo – finansowego do możliwości płatniczych Zamawiającego?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Szczegóły dotyczące zasad tworzenia harmonogramu rzeczowo-finansowego określone zostały w § 3 wzoru umowy.

Pytanie Wykonawcy nr 6:

„Dotyczy § 4 ust. 2 Umowy. Jak należy rozumieć element wynagrodzenia obejmujący „koszty wynikające z umów, które Zamawiający zawrze z gestorami sieci tj.: Przedsiębiorstwa Energetyki Ciepłej w Ciechanowie, Energa – Operator S.A. z siedziba w Gdańsku Oddział w Płocku”?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dokonuje zmiany § 4 ust. 2 Umowy poprzez usunięcie treści „ **oraz koszty wynikające z umów, które Zamawiający zawrze z gestorami sieci tj.: Przedsiębiorstwa Energetyki Ciepłej w Ciechanowie, Energa – Operator S.A. z siedziba w Gdańsku Oddział w Płocku**”.

Pytanie Wykonawcy nr 7:

„Dotyczy § 5 ust. 1 Umowy. Czy Zamawiający akceptuje fakturowanie procentowego zaawansowania/ wykonanych robót w okresach jednomiesięcznych?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje zmiany treści wzoru umowy w tym zakresie.

Pytanie Wykonawcy nr 8:

„Dotyczy § 5 ust. 1 Umowy. Czy Zamawiający potwierdza, iż dla potrzeb fakturowania zakończoną częścią (etapem) robót jest zakres robót ujęty w harmonogramie rzeczowo – finansowym przygotowanym przez Wykonawcę?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, iż postanowienia dotyczące powyższego zakresu reguluje § 5 ust. 1 Wzoru Umowy.

Pytanie Wykonawcy nr 9:

„Dotyczy § 5 ust. 1 Umowy. Czy Zamawiający akceptuje doprecyzowanie postanowienia umowy w sposób zgodny z wyrokiem Sądu Najwyższego z 22.06.2007 r., sygn. akt V CSK 99/2007 przez zastąpienie wyrażenia: „podpisanego bez zastrzeżeń”, wyrażeniem: „podpisanego bez istotnych zastrzeżeń”, 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 Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje zmiany treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie Wykonawcy nr 10:

„Dotyczy § 5 ust. 1 Umowy. W jakim terminie od dnia zgłoszenia Zamawiający zakończy odbiór końcowy – proponuje się 14 dni?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie zmienia postanowień Wzoru Umowy w powyższym zakresie.

Pytanie Wykonawcy nr 11:

„Dotyczy § 5 ust. 3 Umowy. Czy Zamawiający akceptuje usunięcie zapisu jako niezgodnego z bezwzględnie obowiązującymi przepisami prawa ze względu na fakt, iż Zamawiający może dokonać płatności na wskazany na fakturze wraz z poinformowaniem naczelnika urzędu skarbowego właściwego dla wystawcy faktury?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia dotyczące powyższego zakresu zawarte we Wzorze Umowy.

Pytanie Wykonawcy nr 12:

„Dotyczy § 5 ust. 6 Umowy. Czy Zamawiający akceptuje ograniczenie prawa Zamawiającego do ograniczenia zakresu robót do racjonalnego poziomu wartościowego lub przedmiotowego wynikającego ze specyfiki przedmiotu Umowy – np. 5% ceny lub zakaz ograniczania konkretnego (jakiego?) rodzaju robót?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje zmiany treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie Wykonawcy nr 13:

„Dotyczy § 5 ust. 6 Umowy. Czy Zamawiający akceptuje wymóg uprzedniego zgłoszenia Wykonawcy ewentualnego ograniczenia robót nie później niż 30 dni przed planowanym terminem rozpoczęcia tej części robót, której dotyczy ograniczenie? Jeżeli zgłoszenie ograniczenia nastąpi po zawarciu przez Wykonawcę umowy podwykonawczej dotyczącej realizacji robót, których dotyczy ograniczenie, czy Zamawiający zwróci Wykonawcy udokumentowane koszty, które Wykonawca poniósł w wyniku ograniczenia? Czy Zamawiający akceptuje adekwatne zmniejszenie zabezpieczenia wykonania?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje zmiany treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie Wykonawcy nr 14:

„Dotyczy § 5 ust. 7 Umowy. 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 Zamawiającego:

Patrz odp. na pytanie 31 poniżej.

Pytanie Wykonawcy nr 15:

„Dotyczy § 5 ust. 8 pkt 2 Umowy. Czy Zamawiający akceptuje, że udokumentowanie zapłaty podwykonawcom będzie dotyczyło płatności wymagalnych? Czy Zamawiający akceptuje doprecyzowanie, iż kaucje zabezpieczające należyte wykonanie robót mogą być zatrzymywane podwykonawcom przez Wykonawcę i zwolnione po upływie odpowiednich okresów gwarancyjnych?”

Odpowiedź Zamawiającego:

W zakresie pierwszego pytania odpowiedzi udzielono w pytaniu nr 33 poniżej.

Odnosnie drugiego pytania:

Zamawiający nie ingeruje w swobodę kształtowania umów z podwykonawcami z wyłączeniem okoliczności przewidzianych ustawą Prawo zamówień publicznych oraz dokumentacją przedmiotowego postępowania.

Pytanie Wykonawcy nr 16:

„Dotyczy § 6 ust. 2 pkt 3) – pkt 4) Umowy. Mając na uwadze, że Wykonawcę nie będą łączyć z dostawcami wskazanymi przez Zamawiającego żadne relacje prawne, czy Zamawiający mógłby potwierdzić, że Wykonawca nie będzie ponosić żadnych konsekwencji w przypadku, gdy ww. dostawcy nie będą współpracować z Wykonawcą?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Wykonawca nie będzie ponosić żadnych konsekwencji gdy ww. dostawcy nie będą współpracować z Wykonawcą.

Pytanie Wykonawcy nr 17:

„Prosimy o doprecyzowanie Umowy w § 8 odnośnie umów o podwykonawstwo, której przedmiotem są dostawy i usługi, zgodnie z przepisem art. 143d ustawy – Prawo zamówień publicznych z 2004 r. (obowiązującej w odniesieniu do postępowań wszczętych do 31 grudnia 2020 r.). Wykonawca zwraca uwagę, że obowiązek uzyskiwania zgody na zawarcie umowy o podwykonawstwo może dotyczyć jedynie umów o podwykonawstwo, których przedmiotem są roboty budowlane. Obowiązki wykonawców w odniesieniu do umów, których przedmiotem są dostawy i usługi uregulowane są w przepisie art. 143b ust. 8 ww. ustawy z 2004 r.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający uchyla § 8 ust. 4 wzoru umowy.

Pytanie Wykonawcy nr 18:

„Dotyczy § 9 ust. 5 Umowy. Wykonawca zwraca uwagę, że prawa autorskie mogą być przekazywane Zamawiającemu jedynie w odniesieniu do dokumentacji wytworzonej specyficznie dla celów Umowy. W pozostałym zakresie, w tym przede wszystkim co do dokumentacji dostarczonej przez dostawców urządzeń (standardowej dokumentacji technicznej urządzeń) nie jest to możliwe – w tym zakresie standardem jest udzielanie licencji. Ponadto, licencja taka nie jest udzielana na polach eksploatacji takich jak dla praw autorskich, gdyż np. nie można wymagać by dostawcy urządzeń udzielali licencji na polu określonym w pkt. 2 ww. § 9 ust. 5 (tj. obrót oryginałem i egzemplarzami).

W związku z powyższym, czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowienia § 9 ust. 5. przez wprowadzenie dodatkowego zapisu dotyczącego niewyłącznej licencji z polami eksploatacji wystarczającymi i nie przekraczającymi zakresu Umowy, w następującym brzmieniu:

„Przeniesienie autorskich praw majątkowych, o którym mowa powyżej, nie dotyczy utworów stanowiących standardową dokumentację techniczną, nie sporządzoną wyłącznie na potrzeby wykonania Umowy. Z chwilą przekazania Zamawiającemu przez Wykonawcę utworów stanowiących standardową dokumentację techniczną, nie sporządzoną wyłącznie na potrzeby wykonania Umowy, Wykonawca udziela Zamawiającemu niewyłącznej licencji na jej używanie na polu eksploatacji obejmującym prawo do używania dokumentacji i sporządzania jej kopii (dowolną techniką, w tym

drukarską, reprograficzną, zapisu magnetycznego i cyfrową) zarówno przy robotach, jak i na potrzeby wypełnienia zobowiązań Zamawiającego, zgodnie z celem, dla którego ww. dokumentacja jest przeznaczona. Licencja zostaje udzielona na czas nieograniczony, przy czym Wykonawca zobowiązuje się jej nie wypowiadać.””

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje zmiany treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie Wykonawcy nr 19:

„Dotyczy § 10 Umowy. Czy Zamawiający akceptuje ustalenie limitu kar z tytułu zwłoki w wysokości 10% wynagrodzenia netto?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje zmiany treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie Wykonawcy nr 20:

„Czy Zamawiający zgodziłby się na usunięcie postanowienia § 10 ust. 11 Umowy? Jest to postanowienie, która narusza zasadę słuszności kontraktowej i wprowadza rażącą dysproporcję pomiędzy zasadami odpowiedzialności obu stron Umowy.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje zmiany treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie Wykonawcy nr 21:

„Dotyczy § 10 ust. 13 Umowy. Czy Zamawiający akceptuje doprecyzowanie: wszelką udokumentowaną odpowiedzialność i pokryje wszelkie udokumentowane roszczenia? Czy Zamawiający akceptuje usunięcie utraconych korzyści z zakresu odpowiedzialności Wykonawcy?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje zmiany treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie Wykonawcy nr 22:

„Dotyczy § 10 ust. 16 Umowy. Czy Zamawiający akceptuje usunięcie łączenia kar umownych?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje zmiany treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie Wykonawcy nr 23:

„Czy Zamawiający mógłby wyjaśnić, która ze stron Umowy ma być autorem Karty gwarancyjnej, o której mowa w postanowieniu § 12 ust. 4 i nast. Umowy?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Autorem karty gwarancyjnej będzie Wykonawca lub dostawcy urządzeń.

Pytanie Wykonawcy nr 24:

„Czy Zamawiający zgodziłby się, żeby postanowienie § 15 ust. 5 Umowy – na początku, uzyskało następujące brzmienie: „Wykonawca będzie uprawniony do odstąpienia od umowy w terminie 14 dni od dnia pozyskania wiedzy o powstaniu okoliczności uzasadniającej odstąpienie, przy czym nie później niż do dnia 30.06.2024 r., w przypadku, gdy (...)”?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje zmiany treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie Wykonawcy nr 25:

„Dotyczy § 15 ust. 5 pkt 3 Umowy. Czy Zamawiający akceptuje prawo Wykonawcy do wstrzymania robót w terminie 14 dni od daty wymagalności niezapłaconej przez Zamawiającego faktury Wykonawcy?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje zmiany treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie Wykonawcy nr 26:

„Prosimy o uzupełnienie Umowy o zapisy dotyczące ochrony danych osobowych. Wykonawca proponuje wprowadzenie następujących postanowień:

- 27.1 „Każda ze Stron oświadcza, że jest administratorem w rozumieniu art. 4 pkt 7 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (dalej: „RODO”) danych osobowych osób wskazanych w Umowie, jako osoby reprezentujące Stronę i osoby kontaktowe lub odpowiedzialne za realizację poszczególnych zadań wynikających z Umowy, określonych w Umowie i zobowiązuje się udostępnić je drugiej Stronie w następującym zakresie: (1) imię i nazwisko, (2) pełniona funkcja, (3) adres e-mail, (4) numer telefonu.
- 27.2 Każda ze Stron będzie przetwarzać dane, o których mowa w ust. 1 powyżej, do celów wynikających z prawnie uzasadnionych interesów obejmujących wykonanie Umowy, ustalenie, dochodzenie lub obronę roszczeń prawnych wynikających z Umowy lub z nią związanych.
- 27.3 Każda ze Stron zobowiązuje się do przetwarzania danych zgodnie z Umową, RODO oraz innymi przepisami prawa powszechnie obowiązującego.
- 27.4 W przypadku konieczności przekazania danych osobowych drugiej stronie Umowy w celu ich przetwarzania strona Umowy zawrą osobą umowę przetwarzania danych osobowych.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dokonuje zmiany wzoru umowy w powyższym zakresie poprzez dodanie „§ 18 OCHRONA DANYCH OSOBOWYCH”- Wzór umowy po zmianach w załączeniu.

Pytanie Wykonawcy nr 27:

„Zgodnie z art. 22 pkt 7 prawa budowlanego jednym z podstawowych obowiązków kierownika budowy jest zgłaszanie do odbioru robót ulegających zakryciu bądź zanikających. Zgodnie z art. 25 pkt 3 prawa budowlanego jednym z podstawowych obowiązków inspektora nadzoru inwestorskiego jest sprawdzanie i odbiór robót ulegających zakryciu lub zanikających. W związku z tym prosimy o wyjaśnienie zgodności zapisu zawartego w § 5 ust. 1 pkt 4) wzoru umowy z wskazanymi wyżej zapisami prawa budowlanego, gdyż zgodnie z zapisem umowy podpisany przez obie Strony Protokół odbioru robót zanikających i ulegających zakryciu nie stanowi odbioru prac budowlanych w rozumieniu przepisów prawa budowlanego”

Odpowiedź Zamawiającego:

Wskazane przepisy Prawa budowlanego dotyczą czynności podejmowanych przez uczestników procesu budowlanego (kierownika budowy, inspektora nadzoru inwestorskiego) i są abstrakcyjne względem postanowień umownych. Wskazania wymaga, że umowa we wspomnianym w pytaniu § 5 określa zasady rozliczeń pomiędzy stronami umowy, w tym zasady rozliczeń częściowych. Jednym z elementów warunkujących takie rozliczenie jest podpisany m.in. przez Zamawiającego „protokół odbioru częściowego robót”. Definicja tegoż zawarta jest w § 1 wzoru umowy i wskazuje, że protokół ten musi być podpisany przez upoważnionych przedstawicieli Zamawiającego (oraz Wykonawcy) i stanowi on m.in. podstawę do wystawienia faktury częściowej. Nie sposób nie wspomnieć, że osobą wykonującą na rzecz Zamawiającego nadzór nad inwestycją (nie w rozumieniu Prawa budowlanego, ale w rozumieniu umownym - praktycznym i faktycznym), a jednocześnie będącą odpowiedzialną za prawidłową realizację przedmiotu umowy, jest Koordynator inwestycji. Inspektor nadzoru

inwestorskiego pełni nadzór nad realizacją inwestycji wyłącznie w zakresie robót budowlanych. Inspektor nadzoru inwestorskiego jest uczestnikiem procesu budowlanego i działa w imieniu, ale nie - w przeciwieństwie do Koordynatora inwestycji - na rzecz Zamawiającego. Odbiór, dokonywany przez inspektora nadzoru budowlanego w obecności kierownika budowy, którego potwierdzenie znajduje odzwierciedlenie w dzienniku budowy, jest czynnością odmienną, od odbioru częściowego w rozumieniu umowy, choćby dotyczył analogicznego zakresu wykonanych prac. Niemniej jednak, odbiór dokonywany w rozumieniu Prawa budowlanego, jako że jest czynnością odmienną od odbioru częściowego robót w rozumieniu wzoru umowy, nie będzie mógł stanowić podstawy do wystawienia faktury częściowej.

Pytanie Wykonawcy nr 28:

„Prosimy o dokonanie zmiany zapisu zawartego w § 5 ust. 1 pkt 5 wzoru umowy i dostosowanie go treści art. 143a ust. 3 pzp, gdyż zapis umowy wskazujące, że płatności na podstawie faktur częściowych nie mogą przekroczyć 80% całkowitego wynagrodzenia wykonawcy zaś zgodnie z art. 143a ust. 3 pzp wartość faktury końcowej nie może być wyższa niż 10% wynagrodzenia co oznacza, że płatności częściowe powinny być dokonywane do co najmniej 90% wartości wynagrodzenia”

Odpowiedź Zamawiającego:

§ 5 ust. 1 pkt 5 wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„5) łączną wartość faktur częściowych, wystawionych przez Wykonawcę w ramach niniejszej Umowy nie może przekroczyć kwoty stanowiącej równowartość 90% całkowitego wynagrodzenia Wykonawcy, o którym mowa w § 4 ust. 1;”

Pytanie Wykonawcy nr 29:

„W nawiązaniu do treści § 10 ust. 1 pkt 3) i zastrzeżonej kary umownej za zwłokę w wykonaniu „części” przedmiotu Umowy oraz § 5 ust. 1 pkt 1) i 2) wzoru umowy wskazującego, że płatności częściowe mają się odbywać za odebrane „części (etapy)” robót prosimy o doprecyzowanie, na jakie części przedmiot zamówienia powinien być podzielony gdyż jest to istotne dla ustalenia zakresu fakturowania jak i ustalenia zakresów (części) przedmiotu zamówienia, których terminy są zagrożone karami umownymi”

Odpowiedź Zamawiającego:

Szczegóły dotyczące zasad tworzenia harmonogramu rzeczowo-finansowego określone zostały w § 3 wzoru umowy.

Pytanie Wykonawcy nr 30:

„W nawiązaniu do treści § 10 ust. 14 treści umowy prosimy o zmniejszenie limitu kar umownych z 50% do 20% całkowitego wynagrodzenia netto umowy.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje zmiany treści wzoru umowy w tym zakresie.

Pytanie Wykonawcy nr 31:

„Prosimy o wyjaśnienie rozbieżności pomiędzy § 2 ust. 3 umowy a § 5 ust. 7 i § 6 ust. 1 pkt 3) umowy dotyczących odpowiedzialności wykonawcy za zapoznanie się z dokumentacją projektową i konsekwencjami w zakresie wykrycia, bądź nie wykrycia błędów jak również koniecznością uzyskania decyzji i pozwoleń jeżeli są one wynikiem błędów w dokumentacji. Zwracamy uwagę, że zgodnie z § 2 ust. 3 wzoru umowy wykonawca ma obowiązek zapoznać się z projektem zgodnie z art. 651 kc przy dochowaniu należytej staranności, co oznacza, że nie ma obowiązku wykryć i zgłosić błędów dokumentacji, których nie mógł wykryć pomimo zachowania należytej staranności. Z drugiej strony zamawiający próbuje obciążyć wykonawcę w § 5 ust. 7 i § 6 ust. 1 pkt 3) konsekwencjami błędów w dokumentacji nawet jeżeli były one niemożliwe do wykrycia przy zachowaniu należytej staranności. Dodatkowo zwrócić należy uwagę, że zapis § 5 ust. 7 jak i § 6 ust. 1 pkt 3) wzoru umowy narusza art.

29 ust. 1 pzp i art. 31 ust. 1 pzp, gdyż nieprawidłowości w opisie przedmiotu zamówienia, a za takie należy uznać błędy dokumentacji projektowej, zamawiający próbuje przerzucić na wykonawcę”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia wzoru umowy. Nie jest intencją Zamawiającego oczekiwanie od wykonawcy robót budowlanych posiadania pełni umiejętności wymaganych do projektowania, niemniej nie można tracić z pola widzenia doświadczenia wykonawcy robót budowlanych (które jest również wymogiem uczestnictwa w postępowaniu) w realizacji inwestycji, w tym, w zakresie pojawiających się w trakcie inwestycji problemów, również wynikających z błędów projektowych, a także oczekiwania do odpowiedniego reagowania wykonawcy. W tym kontekście wymagana jest od wykonawców robót budowlanych należyta staranność w zapoznaniu się z treścią przekazanej dokumentacji projektowej, czego konsekwencją powinno być zgłoszenie ewentualnych błędów jakie na tym etapie (postępowania) są możliwe. W o cenie Zamawiającego, brak zgłoszenia w takim przypadku (wystąpienia błędów) uwag pośrednio stanowi o braku dbałości w zapoznaniu się z treścią opublikowanych materiałów, w tym dokumentacji, co podważa rzetelność w dokonaniu wyceny oferty.

Pytanie Wykonawcy nr 32:

„W § 5 ust. 1 pkt 6) wzoru umowy Zamawiający powiązał płatność końcową z przeprowadzeniem bezusterkowego odbioru końcowego (wystawienie na podstawie protokołu odbioru końcowego bez zastrzeżeń) czyli w istocie płatność końcowa ma stanowić zabezpieczenie usunięcia wad odbiorowych i tym samym naruszony zostaje art. 150 ust. 2 pzp ustalający maksymalną wysokość zabezpieczenia należytego wykonania umowy jak też art. 148 ust. 1 pzp przyznający wykonawcy prawo do wyboru formy zabezpieczenia. W związku z tym wnosimy o dokonanie zmiany zapisów wzoru umowy tak aby faktura końcowa mogła być wystawiona po podpisaniu protokołu odbioru końcowego zgodnie z par. 9 ust. 8 pkt 1) wzoru umowy tj. nawet w sytuacji jeżeli w trakcie odbioru zostaną stwierdzone wady nieistotne.

Odbiór przedmiotu umowy o roboty budowlane powinien nastąpić w przypadku braku wad istotnych. Przy takim założeniu wady nieistotne stwierdzone w trakcie odbioru końcowego są usuwane już po odbiorze w trakcie użytkowania przedmiotu umowy przez zamawiającego. Skoro wystąpienie wad nieistotnych nie może blokować odbioru końcowego to jednocześnie aktualizuje się kolejny podstawowy obowiązek inwestora (zamawiającego) wynikający z art. 647 kc do zapłaty wynagrodzenia należnego wykonawcy.

Zastrzegając, że płatność końcowa ma nastąpić po odbiorze bezusterkowym Zamawiający w istocie traktuje płatność końcową jako zabezpieczenie należytego wykonania umowy to jest zabezpieczenie usunięcia wad odbiorowych. Potraktowanie płatności końcowej jako dodatkowego zabezpieczenia względem zabezpieczenia należytego wykonania umowy określonego w § 13 wzoru umowy stanowi naruszenie pzp w dwóch aspektach. Po pierwsze zgodnie z art. 148 ust. 1 pzp to wykonawca ma prawo wyboru formy zabezpieczenia. Traktując płatność końcową jako zabezpieczenie usunięcia wad odbiorowych Zamawiający narzuca wykonawcy formę zabezpieczenia pozbawiając go jednocześnie prawa wyboru. Po drugie zgodnie z art. 150 ust. 2 pzp wysokość zabezpieczenia nie może przekraczać 10% wartości wynagrodzenia wykonawcy. Przy obecnych zapisach wzoru umowy wartość zabezpieczenia przysługującego Zamawiającemu będzie przekraczać tę wartość, gdyż Zamawiający zgodnie z § 13 ust. 1 wzoru umowy otrzyma zabezpieczenie wynoszące 5% oraz zabezpieczenie w postaci zatrzymanej płatności końcowej w wysokości wynoszącej 20% wartości wynagrodzenia (§ 5 ust. 1 pkt 5 wzoru umowy) czyli łącznie 25% wynagrodzenia umownego.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje zmiany treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie Wykonawcy nr 33:

„Wnosimy o wyjaśnienie zapisy umowy zawartego w par. 5 ust. 8 w zakresie dokumentów potwierdzających zapłatę wynagrodzenia na rzecz podwykonawców. W ocenie wykonawcy w par. 5 ust. 8 wzoru umowy zamawiający wprowadził nieproporcjonalny wymóg po pierwsze nakazujący przedstawienie dowodów zapłaty za roboty wykonane w danym okresie rozliczeniowym co oznacza wymóg dokonania zapłaty nawet jeżeli wynagrodzenie podwykonawcy nie jest jeszcze wymagalne. Po drugie ograniczający dowody potwierdzające zapłatę wynagrodzenia na rzecz podwykonawców wyłącznie do oświadczeń podwykonawców podczas gdy zgodnie z art. 143a pzp możliwe jest przedstawienie dowodów potwierdzających zapłatę bez ograniczania tych dowodów wyłącznie do oświadczeń podwykonawców. Art. 143a ust. 1 pzp nie ogranicza dowodów potwierdzających zapłatę wynagrodzenia na rzecz podwykonawców jedynie do oświadczeń podwykonawców. Wręcz przeciwnie wykonawca zgodnie z art. 143a ust. 1 pzp może przedstawić dowolne dowody w celu wykazania, że dokonał zapłaty wymagalnego wynagrodzenia na rzecz podwykonawców i z tego tytułu nie występują zaległości. W związku z tym prosimy o zmianę par. 5 ust. 8 wzoru umowy tak aby dotyczył konieczności przedstawiania dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcy oraz nie ograniczał zakresu dowodów jakie mogą zostać przedstawione przez podwykonawcę”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający podtrzymuje postanowienie wzoru umowy. Zamawiający nie podziela poglądu wykonawcy, jakoby Zamawiający nie mógł precyzować ogólnej normy prawnej wyrażonej przepisem art. 143a Prawa zamówień publicznych, warunkującej zapłatę przez zamawiającego wynagrodzenia wykonawcy. Prawodawca nie uregulował, jakie dowody powinien złożyć wykonawca, a nie też, jakich dowodów może żądać zamawiający. W tym kontekście Zamawiający nie dostrzega braku możliwości określenia, przedłożenia jakich dowodów oczekuje od wykonawcy w celu dokonania zapłaty części (lub całości) wynagrodzenia.

Jednocześnie Zamawiający poprawia w Formularzu ofertowym pkt. 5 (w załączeniu po zmianach) omyłkę:

Było: „Akceptuję 21 dniowy termin płatności od daty dostarczenia do siedziby Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury VAT.”

Jest: „Akceptuję 30 dniowy termin płatności od daty dostarczenia do siedziby Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury VAT.”

Zamawiający informuje, że ulega zmianie termin składania i otwarcia ofert podany w Zaproszeniu do składania ofert z dnia 24.02.2021 r.

Oferty należy składać w nieprzekraczalnym terminie do dnia 31.03.2021 r. do godz. 10:00 za pośrednictwem formularza do złożenia oferty dostępnego na ePUAP i udostępnionego również na miniPortalu, <http://miniPortal.uzp.gov.pl>.

Publiczne otwarcie ofert nastąpi w dniu składania ofert o godz. 12:00.

/-/Kierownik Zamawiającego

Załączniki:

1. Wzór umowy -po zmianach
2. Formularz ofertowy – po zmianach