

WYJAŚNIENIE I ZMIANA TREŚCI SWZ

Pismo nr 4

Dot. postępowaniu o udzielenie zamówienia, prowadzonego w trybie podstawowym ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 roku (Dz.U 2022 poz. 1710), którego przedmiotem jest: **„Zaprojektowanie i wykonanie Laboratorium Badań Akustycznych w Hali Głównej (budynek C-C1) zlokalizowanego na terenie Oddziału Śląskiego Instytutu Techniki Budowlanej przy Al. Wojciecha Korfanteo 191 w Katowicach na działce nr 5/4”**.

Działając w oparciu o art. 284 ust 2, w związku z art. 284 ust 1 ww. ustawy, Zamawiający poniżej przekazuje treść zapytań wraz z odpowiedziami:
Kolejność numeracji pytań jest chronologiczna, zgodna z datą wpływu wniosków Wykonawców.

Pytanie 36

Prosimy o uszczegółowienie – czy istniejąca suwnica pozostaje i czy ma być wykorzystywana w ramach projektowanego laboratorium?

ODPOWIEDŹ:

Suwnica pozostaje, jednakże po zakończeniu robót jej bieg ulega skróceniu o połowę.

Pytanie 37

W SWZ istnieje zapis w pkt.5.: „Termin wykonania dokumentacji projektowej (EtapI) wraz ze skutecznym zgłoszeniem robót budowlanych – do 6 miesięcy od dnia zawarcia umowy tj. do dnia 2022 r.”. (Nie jest możliwe wykonanie tego etapu w roku 2022 – od dnia ogłoszenia zamówienia do końca 2022 r. minie tylko 3 miesiące i 21 dni. Z uwagi jednak na fakt, iż zgodnie z § 30 ust. 10 Projektu Umowy zawartej w Rozdziale IV SWZ treść SWZ nie będzie stanowić treści Umowy, prośba o zmianę tej daty w SWZ będzie konieczna tylko jeśli SWZ stanowić ma załącznik do Umowy, gdyż wtedy jego postanowienia muszą być spójne z postanowieniami treści warunków zawartej Umowy.)

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający informuje, że dokonał zmiany w pkt. 5 SWZ w zakresie objętym powyższym pytaniem.

Pytanie 38

Prosimy o sprecyzowanie co do pkt.3.4.2. oraz pkt. 2.2.1.2 PFU czy wykonanie badań gruntowo-wodnych znajduje się w zakresie przedmiotu zamówienia, w tym w szczególności w zakresie ryczałtowego wynagrodzenia z tytułu realizacji przedmiotu umowy?

ODPOWIEDŹ:

Tak.

Pytanie 39

Niespójność między postanowieniami projektu Umowy § 1 ust. 4 w zw. z § 30 ust. 10 projektu umowy, tj.: wskazanie w postanowieniach § 30 ust. 10 pkt 2) projektu umowy, że tylko i wyłącznie PFU stanowi integralną częścią Umowy, jako Załącznik nr 2, zaś w postanowieniach § 1 ust. 4 projektu umowy wskazane jest odwołanie do Specyfikacji Warunków Zamówienia, która obejmuje szerszy zakres niż PFU – obejmuje także Instrukcje dla Wykonawców, Formularze oraz wzór postanowień Umowy. Specyfikacja Warunków Zamówienia nie stanowi więc integralnej części projektowanej Umowy. Prosimy o doprecyzowanie czy Specyfikacja Warunków Zamówienia ma stanowić integralną część umowy? Jeżeli nie, prosimy o zaakceptowanie zmiany treści SWZ w postaci nadania postanowieniom § 1 ust. 2 i ust. 4 projektu umowy następującej treści:

„2. Zakres przedmiotu umowy określa Program Funkcjonalno-Użytkowy (PFU) wraz z załącznikami, stanowiący integralną część umowy. Zakres przedmiotu umowy obejmuje wszelkie czynności Wykonawcy konieczne do wykonania przedmiotu umowy w sposób należyty, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa i zaleceniami właściwych organów. (...)

4. Przedmiot umowy, o którym mowa w ust. 1, w zakresie określonym w ust. 2, zostanie wykonany zgodnie z Ofertą Wykonawcy z dnia 2022 r. stanowiącą integralną część niniejszej umowy.”)

ODPOWIEDŹ:

Specyfikacja Warunków Zamówienia ma stanowić integralną część umowy. Zamawiający informuje, że dokonał stosownej zmiany w § 30 ust. 10 projektowanej Umowy nadając mu poniższe brzmienie.

„30§10. Załącznikami do umowy stanowiącymi jej integralną część są:

- 1) Załącznik nr 1 – SWZ*
- 2) Załącznik nr 2 – Oferta Wykonawcy wraz z załącznikami;*
- 3) Załącznik nr 3 – PFU wraz z załącznikami;*
- 4) Załącznik nr 4 – Istotne postanowienia gwarancji;*
- 5) Załącznik nr 5 – Wzór zobowiązania o zachowaniu poufności.”*

Pytanie 40

W § 2 projektu Umowy: Przedmiot umowy wykonany będzie w następujących etapach brak wskazania w jakim Etapie ma być realizowany obowiązek wykonania robót budowlanych, pomimo logicznych domysłów. W szczególności w Etapie II jest tylko wskazanie jaka dokumentacja ma zostać w tym czasie wykonana).

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający informuje, że dokonał zmiany §2 projektowanej Umowy nadając mu poniższe brzmienie:

„§ 2.

Etapy wykonania przedmiotu umowy

Przedmiot umowy wykonany będzie w następujących etapach:

- 1) ETAP I –obejmuje wykonanie projektu budowlanego (z wyłączeniem projektu technicznego) wraz z uzyskaniem prawomocnej decyzji o pozwoleniu na budowę, umożliwiającej realizację pełnego zakresu przedmiotowego zamówienia, poprzedzone uzyskaniem wszystkich wymaganych przepisami uzgodnień, opinii, warunków, raportów i decyzji administracyjnych wymaganych do wykonania w/w projektu budowlanego;*

2) ETAP II – wykonanie projektu technicznego oraz projektów wykonawczych wszystkich branż w zakresie robót budowlanych i instalacyjnych, projektów organizacji budowy i organizacji ruchu na terenie Zamawiającego, dla całego zakresu robót objętego przedmiotowym zamówieniem, wykonanie robót budowlanych zgodnie z dokumentacją przygotowaną przez Wykonawcę w ramach ETAPU I i ETAPU II oraz sporządzenie operatu kolaudacyjnego wykonanych robót budowlanych, w tym dokumentacja powykonawcza.”

Pytanie 41

Odnosnie § 4 ust. 4: „4. Datą zakończenia realizacji umowy będzie data podpisania protokołu odbioru końcowego robót i całego przedmiotu umowy.” Czy Zamawiający potwierdza, że nawet w przypadku stwierdzenia podczas odbioru końcowego wad lub usterek, terminem zakończenia realizacji umowy w rozumieniu postanowień § 4 ust. 4 umowy będzie data podpisania protokołu odbioru końcowego nawet zawierającego uwagi ?

ODPOWIEDŹ:

§ 4.4. Datą zakończenia realizacji umowy będzie data podpisania bezusterkowego protokołu odbioru końcowego robót i całego przedmiotu umowy.

Pytanie 42

Odnosnie § 4 ust. 5 oraz 12. Czy uwagi Zamawiającego będą oparte o obiektywne przesłanki wskazane w ust. 12 tiret pierwszy poniżej.

Jeśli tak, to prośba o zaakceptowanie poniższej propozycji treści postanowień § 2 pkt 2 projektu umowy:

„Zamawiający może wnieść uwagi do przedłożonego przez Wykonawcę dokumentu, wraz z ich pisemnym uzasadnieniem. W przypadku zaistnienia okoliczności wskazanych w ust. 12 tiret pierwszy poniżej, Wykonawca w terminie 7 dni roboczych od otrzymania uwag Zamawiającego odpowie na przedmiotowe uwagi wskazując przyczyny braku możliwości realizacji robót zgodnie z uwagami Zamawiającego, wraz z propozycją ostatecznej treści harmonogramu. Zamawiający pisemnie zatwierdzi harmonogram:

- w przypadku braku uwag Zamawiającego, w terminie 7 dni roboczych od otrzymania propozycji harmonogramu,
- w przypadku złożenia uwag przez Zamawiającego i braku terminowej odpowiedzi Wykonawcy na uwagi Zamawiającego, w terminie 3 dni roboczych od upływu terminu na odpowiedź Wykonawcy na uwagi Zamawiającego,
- w przypadku terminowego złożenia odpowiedzi Wykonawcy na uwagi Zamawiającego, po przeprowadzeniu stosownych konsultacji z Wykonawcą i z uwzględnieniem stanowiska Wykonawcy, w terminie 7 dni roboczych od otrzymania odpowiedzi Wykonawcy na uwagi Zamawiającego.”

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający potwierdza, iż uwagi Zamawiającego będą oparte o obiektywne przesłanki, z zastrzeżeniem, iż ostateczna decyzja co do ustalenia wiążącego Harmonogramu należy do Zamawiającego.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę. Ustalenia w zakresie propozycji/akceptacji/wyrażenia wiążących uwag będą podejmowane także w trybie roboczym, nie wykluczając spotkań czy przedkładania pism/uwag przez strony z zachowaniem terminów wynikających z Projektowanych Postanowień Umowy.

Pytanie 43

§ 22 projektu Umowy. 1. Zamawiający ma prawo naliczyć Wykonawcy kary umowne: (...) f) w przypadku nieprzedłożenia do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, prace projektowe, dostawy i usługi lub projektu jej zmiany w wysokości 500 zł za każdy dzień zwłoki co do terminu jej przedłożenia;

Zgodnie z przepisami art. 464 ust. 1 – 7 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r., jedynie umowy o podwykonawstwo w zakresie robót budowlanych powinny podlegać procedurze akceptacji przez Zamawiającego w zakresie ustalania ich treści od przedłożenia projektu tej umowy. Także przepisy art. 6471 § 1 kodeksu cywilnego wskazują, iż procedurze zatwierdzania podlegają jedynie umowy o podwykonawstwo w zakresie robót budowlanych. Wobec powyższego postanowienia § 6 ust. 1 w zw. z § 22 ust. 1 lit f) projektu umowy są sprzeczne z powyższymi, ogólnie i bezwzględnie obowiązującymi przepisami prawa. Z uwagi na treść przepisów art. 464 ust. 1 – 7 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r. i art. 6471 § 1 kodeksu cywilnego, konieczne jest złożenie zapytania do Zamawiającego, czy w Umowie zamierza rozszerzyć zakres obowiązków Wykonawcy odnośnie obowiązków związanych z akceptacją podwykonawców w stosunku do przepisów ogólnie obowiązującego prawa, tj. o dostawców i usługodawców.

Jeśli tak – przedmiotowe postanowienia umowne będą nieważne z mocy samego prawa zgodnie z przepisami art. 58 § 1 i § 3 kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ust. 1 i art. 464 ust. 8 - 10 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r.

Jeśli nie to konieczna prośba o zmianę zakresu przedmiotowych postanowień umowy poprzez nadanie im następującego brzmienia:

„§ 6

1. Wykonawca zobowiązany jest na co najmniej 7 dni przed planowanym powierzeniem wykonania robót budowlanych Podwykonawcy przedstawić do akceptacji Zamawiającemu propozycję Podwykonawcy prac wraz z projektem umowy podwykonawczej i częścią dokumentacji dotyczącą prac określonych w tej umowie. Jeżeli Zamawiający w ciągu 5 dni roboczych od daty przekazania projektu umowy nie zgłosi sprzeciwu na piśmie uważa się, że wyraził zgodę na zawarcie umowy.”

§ 22

1. Zamawiający ma prawo naliczyć Wykonawcy kary umowne: (...)

f) w przypadku nieprzedłożenia do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane lub projektu jej zmiany, w wysokości 500 zł za każdy dzień zwłoki co do terminu jej przedłożenia;

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający informuje, iż zmiana §6 ust. 1 oraz §22 ust. 1 projektu Umowy, jak niżej, zgodnie z postulowanymi zmianami poprzez wskazanie, iż przedmiotowe postanowienia dotyczą wyłącznie podwykonawstwa w zakresie robót budowlanych.

„§ 6 ust. 1. Wykonawca zobowiązany jest na co najmniej 7 dni przed planowanym powierzeniem wykonania robót budowlanych Podwykonawcy przedstawić do akceptacji Zamawiającemu propozycję Podwykonawcy prac wraz z projektem umowy podwykonawczej i częścią dokumentacji dotyczącą prac określonych w tej umowie. Jeżeli Zamawiający w ciągu 5 dni roboczych od daty przekazania projektu umowy nie zgłosi sprzeciwu na piśmie uważa się, że wyraził zgodę na zawarcie umowy.”

§ 22 ust. 1. Zamawiający ma prawo naliczyć Wykonawcy kary umowne: (...)

f) w przypadku nieprzedłożenia do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane lub projektu jej zmiany, w wysokości 500 zł za każdy dzień zwłoki co do terminu jej przedłożenia;

Pytanie 44

Dotyczy § 6 ust. 6. Zamawiający wymaga, aby w umowie z Podwykonawcą znalazły się następujące zapisy i wymagania (...)

(Przedmiotowe postanowienia projektu umowy są sprzeczne z przepisami art. 464 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r. w zakresie w jakim:

- ustanawia termin zapłaty wynagrodzenia na krótszy niż 30 dni wskazane w przepisach art. 464 ust. 2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r.

- za Podwykonawcę w przedmiotowych postanowieniach umownych może być uznany dostawca lub usługodawca, o którym mowa w przepisach art. 464 ust. 8 – 10 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r.

Ponadto przedmiotowe postanowienia umowne w żadnym stopniu nie odnoszą się do zobowiązań Wykonawcy wynikających z przepisów art. 439 ust. 5 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r., które stanowią, że :

„Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z ust. 1-3, 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 lub usługi;*
- 2) okres obowiązywania umowy przekracza 12 miesięcy.”*

Dodatkowo w tym zakresie należy pamiętać o obowiązkach wskazanych w postanowieniach § 7 ust. 6 i ust. 7 projektu umowy, które stanowią, iż:

„6. Zobowiązanie Wykonawcy do zatrudnienia osób na zasadach, o których mowa w ust. 1, dotyczy również faktycznie zaangażowanych w realizację przedmiotu zamówienia osób zatrudnionych przez Podwykonawców. W tym przypadku postanowienia umów Wykonawcy z Podwykonawcami muszą regulować kwestię zatrudnienia osób analogicznie jak niniejsza umowa, by bezwzględnie umożliwić Wykonawcy realizację obowiązku przedłożenia dokumentów, o których mowa w ust. 3. Niespełnienie w tych okolicznościach wymienionych wymagań umów o podwykonawstwo pociągnie za sobą zgłoszenie przez Zamawiającego odpowiednio zastrzeżeń lub sprzeciwu stosownie do postanowień umowy o podwykonawstwo.

7. Wymogi dotyczące obowiązków zatrudnienia na podstawie umowy o pracę dla poszczególnych osób nie znajdą zastosowania w przypadku, w którym Wykonawca lub Podwykonawca zgłosi daną osobę (właściciela) jako odpowiednio Podwykonawcę lub dalszego Podwykonawcę w rozumieniu art. 2 pkt 9b ustawy Pzp o ile okoliczności, a w szczególności charakter i sposób prowadzonej działalności gospodarczej Podwykonawcy, wskazują, że nie ma to na celu obejścia przepisów prawa. Brak zgłoszenia danej osoby jako Podwykonawcy w treści Formularza ofertowego lub przed przystąpieniem do wykonania zamówienia, nie oznacza braku możliwości zgłoszenia takiej osoby na etapie realizacji zamówienia na zasadach wskazanych w Istotnych Postanowieniach Umowy.”

Wobec powyższego pytanie do Zamawiającego.

- 1) z uwagi na brak odwołania w przedmiotowych postanowieniach do przepisów art. 439 ust. 5 ustawy Prawo zamówień publicznych, czy Zamawiający potwierdza, iż kwestia uregulowania waloryzacji wynagrodzenia podwykonawców znajduje się w zakresie swobody kontraktowania między Wykonawcą a podwykonawcami zgodnie z przepisami art. 3531 kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych,
- 2) czy w Umowie zamierza ograniczyć ustawowe terminy płatności w stosunku do podwykonawców oraz rozszerzyć zakres wymagań w stosunku do Wykonawcy w zakresie ingerencji w stosunki umowne między Wykonawcą a podwykonawcami robót budowlanych, dostawcami i usługodawcami w sposób wykraczający poza przepisy ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r., tj. naruszyć przepisy art. 3531 kodeksu cywilnego w zakresie swobody umów, które zgodnie z przepisami art. 8 ust. 1 i art. 464 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r. ma zastosowanie do przedmiotowego postępowania.

Jeśli tak – przedmiotowe postanowienia umowne mogą być uznane za nieważne z mocy samego prawa zgodnie z przepisami art. 58 § 1 i § 3 kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ust. 1 i art. 464 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r. ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r.

Jeśli nie to konieczna prośba o:

- a) potwierdzenie, że sformułowanie „w umowie z Podwykonawcą” chodzi o wymagania co do umowy o podwykonawstwo w zakresie robót budowlanych,
- b) zmianę zakresu przedmiotowych postanowień umowy poprzez nadanie im następującego brzmienia:

„6. Zamawiający wymaga, aby w umowie z Podwykonawcą w zakresie robót budowlanych znalazły się następujące zapisy i wymagania:

- 1) obowiązki umowne ciążące na Podwykonawcy nie mogą być mniejsze niż obowiązki umowne ciążące na Wykonawcy w ramach niniejszej umowy,
- 2) określenie robót budowlanych powierzonych Podwykonawcy,
- 3) kwota wynagrodzenia za powierzone roboty,
- 4) ustalenia sposobu wypłaty wynagrodzenia Podwykonawcy, w tym ustalenia, iż termin zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy nie może być dłuższy niż 30 dni od daty doręczenia Wykonawcy faktury lub rachunku, potwierdzających wykonanie zleconej podwykonawcy dostawy, usługi lub roboty budowlanej,
- 5) gwarancje jakości oraz zobowiązania z tytułu rękojmi, które będą skuteczne także względem Zamawiającego w ten sposób, że będzie on uprawniony dochodzić uprawnień z tytułu gwarancji i rękojmi także bezpośrednio od podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy,
- 6) dotyczące obowiązku powiadomienia Zamawiającego z odpowiednim wyprzedzeniem o planowanych odbiorach robót od Podwykonawcy i umożliwienia udziału przedstawicieli Zamawiającego w odbiorach tych robót.”).

ODPOWIEDŹ:

1. Art. 439 ust 5 ustawy Pzp obowiązuje z mocy prawa. Zamawiający nie ingeruje w treść umów podwykonawczych czy sposób negocjacji dotyczący waloryzacji wynagrodzenia przysługującego Podwykonawcy. Zamawiający zwraca jedynie uwagę iż zgodnie z treścią ww. przepisu Wykonawca jest zobowiązany do zmiany przysługującego Podwykonawcy w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania

podwykonawcy. A zatem w przypadku ustalenia zmiany cen w umowie głównej ten sam poziom zmiany cen powinien być zachowany w zakresie waloryzacji umowy z podwykonawcą w odniesieniu do zakresu zamówienia których zmiany dotyczą a który został powierzony podwykonawcy.

2. Norma wskazana w art. 464 ust 2 ustawy Pzp wskazuje wyraźnie iż „*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.*”

Powyższe oznacza iż ww. termin nie może być dłuższy a nie że ma wynosić dokładnie 30 dni. Zamawiający zwraca uwagę, iż zgodnie z art. 463 ustawy Pzp: „Umowa o podwykonawstwo nie może zawierać postanowień kształtujących prawa i obowiązki podwykonawcy, w zakresie kar umownych oraz postanowień dotyczących warunków wypłaty wynagrodzenia, w sposób dla niego mniej korzystny niż prawa i obowiązki wykonawcy, ukształtowane postanowieniami umowy zawartej między zamawiającym a wykonawcą.”

Kierując się powyższą normą oraz biorąc pod uwagę treść § 10 ust. 5 Projektowanych Postanowień Umowy zgodnie z którym termin zapłaty faktury wynosi 21 dni, Zamawiający wprowadził ten termin jako obowiązkowy w relacjach Wykonawca- Podwykonawca.

W odniesieniu do kwestii obowiązku zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę w zakresie umów w przedmiocie dostaw i usług to Zamawiający wskazuje iż obowiązek taki dotyczy, zgodnie z § 7 ust 1, osób wykonujących czynności polegające na świadczeniu najemnej pracy fizycznej pod nadzorem (robotnicy), na cały okres realizacji zamówienia.

W celu uchylecia jakichkolwiek wątpliwości Zamawiający wskazuje iż nie będzie uznawał konieczności zatrudniania na podstawie umowy o pracę osób realizujących dostawy, np. przenoszących urządzenia/materiały etc.

Ponadto Zamawiający zmienia odwołanie w § 7 ust. 6 z art. 2 pkt 9b ustawy Pzp na art. 7 pkt. 27) ustawy Pzp.

Pytanie 45

Dotyczy projekt Umowy § 6 ust. 7 – 10.

Postanowienia § 6 ust. 8 – 10 projektu umowy sprzeczne są z przepisami art. 465 ust. 4 i ust. 5 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r. w zakresie w jakim:

- pomijają obowiązkową procedurę zgłaszania uwag Wykonawcy do żądania bezpośredniej zapłaty, określoną w przepisach art. 465 ust. 4 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r., które stanowią, że: „Zamawiający, przed dokonaniem bezpośredniej zapłaty, jest obowiązany umożliwić wykonawcy zgłoszenie, pisemnie, uwag dotyczących zasadności bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy.

Zamawiający informuje o terminie zgłaszania uwag nie krótszym niż 7 dni od dnia doręczenia tej informacji. W uwagach nie można powoływać się na potrącenie roszczeń wykonawcy względem podwykonawcy niezwiązanych z realizacją umowy o podwykonawstwo.”

- pomijają możliwość zastosowania przepisów art. 465 ust. 5 pkt 2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r. w rozstrzygnięciu sporu, które stanowią, że: „W przypadku zgłoszenia uwag, o których mowa w ust. 4, w terminie wskazanym przez zamawiającego, zamawiający może: (...) 2) złożyć do depozytu sądowego kwotę potrzebną na pokrycie wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy, w przypadku istnienia zasadniczej wątpliwości zamawiającego co do wysokości należnej zapłaty lub podmiotu, któremu płatność się należy,”

Wobec powyższych okoliczności, zachodzi konieczność pytania do Zamawiającego, czy w Umowie zamierza ograniczyć zakres uprawnień Wykonawcy co do terminów złożenia wyjaśnień co do kwestii związanych z brakiem płatności dla podwykonawców oraz możliwości złożenia przedmiotu świadczenia do depozytu sądowego w stosunku do przepisów ogólnie obowiązującego prawa.

Jeśli tak – przedmiotowe postanowienia umowne mogą być uznane za nieważne z mocy samego prawa zgodnie z przepisami art. 58 § 1 i § 3 kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r.

Jeśli nie to konieczna prośba o zmianę zakresu przedmiotowych postanowień umowy poprzez nadanie im następującego brzmienia:

„8. W razie braku zapłaty wynagrodzenia na rzecz Podwykonawcy, Wykonawca winien podać Zamawiającemu przyczyny braku spełnienia tego świadczenia oraz szczegółowo umotywić Zamawiającemu, iż nie narusza prawa ani też warunków umowy. Zamawiającemu przysługuje w takiej sytuacji prawo szczegółowego zbadania wywiązania się Wykonawcy z warunków umowy z Podwykonawcą i domagania się od Wykonawcy i Podwykonawcy złożenia stosownych wyjaśnień i oświadczeń.

9. W przypadku niedopełnienia przez Wykonawcę obowiązków określonych w ust. 7, Zamawiający uprawniony jest obniżyć kwotę płatności na rzecz Wykonawcy, o kwotę należną Podwykonawcy, zatrzymując ją jako zabezpieczenie na wypadek roszczeń Podwykonawcy.

10. Zamawiający może wypłacić wynagrodzenie bezpośrednio Podwykonawcy, jeśli łącznie zostaną spełnione następujące warunki:

1) Podwykonawca zgłosi swoje roszczenie Zamawiającemu z uwagi na nieotrzymanie wynagrodzenia od Wykonawcy,

2) Wykonawca został poinformowany przez Zamawiającego o zgłoszeniu, o którym mowa w pkt. 1) oraz otrzymał możliwość zgłoszenia pisemnie uwag dotyczących zasadności bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia Podwykonawcy w terminie nie krótszym niż 7 dni od daty doręczenia tej informacji,

3) zgromadzone dowody będą przesądzały o zasadności roszczenia Podwykonawcy, w tym w szczególności nie będą zachodziły przesłanki do zastosowania przepisów art. 465 ust. 5 pkt 1 i pkt 2 ustawy Prawo zamówień publicznych; przed wypłatą wynagrodzenia Zamawiający może zorganizować trójstronne spotkanie z udziałem Wykonawcy i Podwykonawcy w celu polubownego rozstrzygnięcia powstałego sporu;

Wynagrodzenie zapłacone bezpośrednio Podwykonawcy zostanie potrącone z wynagrodzenia wypłaconego Wykonawcy lub zatrzymanego stosownie do postanowień ust. 9.”)

ODPOWIEDŹ:

Art. 465 ust 4 i 5 ustawy Pzp obowiązują z mocy ustawy, przy czym art. 464 ust 5 dotyczy sytuacji w której Wykonawca zgłosił swoje uwagi.

Zamawiający jednocześnie prostuje omyłkę zawartą w § 6 ust 9 Projektowanych Postanowień Umowy polegającą na błędnym odniesieniu do ust. 7 zamiast do ust. 8. Tym samym bezpośrednia wypłata, o której mowa w ww. przepisie będzie następować tylko w przypadku braku złożenia wyjaśnień/uwag przez Wykonawcę. W konsekwencji nie ma sprzeczności pomiędzy przywołanymi przepisami ustawy Pzp a przepisami Projektowanych Postanowień Umowy.

Pytanie 46

Dotyczy projektu Umowy § 6 ust. 12

Analogicznie do poprzednich prosimy o zmianę:

a) potwierdzenie, że sformułowanie „stosuje się powyższe postanowienia niniejszego paragrafu odpowiednio” dotyczy także uwzględnienia wskazanych w przepisach art. 464 ust. 8 – 10 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r. ograniczeń zakresu ingerencji Zamawiającego w treść umów o podwykonawstwo, których przedmiotem są dostawy i usługi,

b) zmianę zakresu przedmiotowych postanowień umowy poprzez nadanie im następującego brzmienia:

„12. Wykonawca, Podwykonawca oraz dalszy podwykonawca jest zobowiązany do przedkładania Zamawiającemu poświadczonych za zgodność z oryginałem kopii zawartych umów o podwykonawstwo, których przedmiotem są dostawy lub usługi, oraz ich zmian, o wartości powyżej 50 000 zł w terminie 7 dni od ich dokonania. Jeżeli termin zapłaty wynagrodzenia określony w przekazanej umowie o podwykonawstwo w zakresie dostaw lub usług jest dłuższy niż określony w ust. 6 pkt 4), Zamawiający poinformuje o tym Wykonawcę i wezwie go do doprowadzenia do zmiany tej umowy, pod rygorem wystąpienia o zapłatę kary umownej. W pozostałym zakresie do umów o podwykonawstwo, których przedmiotem są dostawy lub usługi, oraz ich zmian stosuje się powyższe postanowienia niniejszego paragrafu odpowiednio, w tym z uwzględnieniem treści przepisów art. 464 ust. 8 – 10 ustawy Prawo zamówień publicznych. W szczególności warunkiem bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy przez Zamawiającego jest przedłożenie ww. umów, warunkiem zapłaty wynagrodzenia Wykonawcy jest przedłożenie oświadczenia Podwykonawcy potwierdzających uregulowanie wobec nich należności za dostawy lub usługi odebrane przez Zamawiającego.”

c) zmianę postanowień § 22 ust. 1 projektu umowy, poprzez wprowadzenie obligatoryjnej kary umownej wskazanej w przepisach art. 464 ust. 10 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r.)

ODPOWIEDŹ:

a) Zamawiający potwierdza.

b) § 6 ust. 12 Projektowanych Postanowień Umowy otrzymuje następujące brzmienie:

„Wykonawca, Podwykonawca oraz dalszy podwykonawca jest zobowiązany do przedkładania Zamawiającemu poświadczonych za zgodność z oryginałem kopii zawartych umów o podwykonawstwo, których przedmiotem są dostawy lub usługi, oraz ich zmian, o wartości powyżej 50 000 zł w terminie 7 dni od ich dokonania. Jeżeli termin zapłaty wynagrodzenia określony w przekazanej umowie o podwykonawstwo w zakresie dostaw lub usług jest dłuższy niż określony w ust. 6 pkt 4), Zamawiający poinformuje o tym Wykonawcę i wezwie go do doprowadzenia do zmiany tej umowy, pod rygorem wystąpienia o zapłatę kary umownej. W pozostałym zakresie do umów o podwykonawstwo, których przedmiotem są dostawy lub usługi, oraz ich zmian stosuje się powyższe postanowienia niniejszego paragrafu odpowiednio, w tym z uwzględnieniem treści przepisów art. 464 ust. 8 – 10 ustawy Prawo zamówień publicznych. W szczególności warunkiem bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy przez Zamawiającego jest przedłożenie ww. umów, warunkiem zapłaty wynagrodzenia Wykonawcy jest przedłożenie oświadczenia Podwykonawcy potwierdzających uregulowanie wobec nich należności za dostawy lub usługi odebrane przez Zamawiającego”

c) Zamawiający wprowadza do § 22 ust. 1 literę l) o następującym brzmieniu:

l) za brak zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty, zgodnie z art. 464 ust. 10 w wysokości 500 zł za każdy dzień zwłoki co do terminu jej zmiany

Pytanie 47

Dotyczy projektu Umowy § 6 ust. 13

13. Do umów o dalsze podwykonawstwo stosuje się odpowiednio postanowienia niniejszego paragrafu, w szczególności do zawarcia umowy przez Podwykonawcę z dalszym Podwykonawcą wymagana jest zgoda Zamawiającego i Wykonawcy, warunkiem zapłaty wynagrodzenia Wykonawcy jest przedłożenie oświadczenia dalszego podwykonawcy potwierdzającego uregulowanie wobec niego należności za roboty, dostawy lub usługi odebrane przez Zamawiającego.

(Zgodnie z przepisami art. 464 ust. 1 – 7 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r., jedynie umowy o podwykonawstwo w zakresie robót budowlanych powinny podlegać procedurze akceptacji przez Zamawiającego w zakresie ustalania ich treści od przedłożenia projektu tej umowy. Także przepisy art. 647¹ § 1 kodeksu cywilnego wskazują, iż procedurze zatwierdzania podlegają jedynie umowy o podwykonawstwo w zakresie robót budowlanych. Wobec powyższego postanowienia § 6 ust. 13 projektu umowy są sprzeczne z powyższymi, ogólnie i bezwzględnie obowiązującymi przepisami prawa w zakresie w jakim rozszerza obowiązki stosowania procedury akceptacji umów o dalsze podwykonawstwo do umów o dalsze podwykonawstwo innych niż umowy o roboty budowlane.

Z uwagi na treść przepisów art. 464 ust. 1 – 7 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r. i art. 647¹ § 1 kodeksu cywilnego, **zapytanie do Zamawiającego czy w Umowie zamierza rozszerzyć zakres obowiązków Wykonawcy odnośnie obowiązków związanych z akceptacją podwykonawców w stosunku do przepisów ogólnie obowiązującego prawa, tj. o dostawców i usługodawców.**

Jeśli tak – przedmiotowe postanowienia umowne będą nieważne z mocy samego prawa zgodnie z przepisami art. 58 § 1 i § 3 kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ust. 1 i art. 464 ust. 8 - 10 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r.

Jeśli nie to konieczna prośba do Zamawiającego o potwierdzenie, że sformułowanie „do zawarcia umowy przez Podwykonawcę z dalszym Podwykonawcą” dotyczy tylko i wyłącznie umów o podwykonawstwo w zakresie robót budowlanych.)

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający potwierdza iż sformułowanie „do zawarcia umowy przez Podwykonawcę z dalszym Podwykonawcą” dotyczy tylko i wyłącznie umów o podwykonawstwo w zakresie robót budowlanych.

Pytanie 48

Dotyczy projektu Umowy § 7. Zatrudnienie

Z uwagi na nieprecyzyjne wskazanie pojęcia „Podwykonawcy” i „dalszego Podwykonawcy” konieczne jest złożenie zapytania do Zamawiającego o sprecyzowanie tych pojęć, tj. o potwierdzenie, że pojęcie „Podwykonawca” z dużej litery oraz „dalszy Podwykonawca” odnoszą się do podmiotów, z którymi zostały zawarte umowy o podwykonawstwo, których przedmiotem jest wykonanie robót budowlanych.)

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wyjaśnia iż ww. sformułowanie dotyczy tylko i wyłącznie umów o podwykonawstwo w zakresie robót budowlanych.

Pytanie 49

Dotyczy § 8 ust. 5

5. Jeżeli cena jednostkowa przedłożona przez Wykonawcę do akceptacji Zamawiającemu będzie nieuzasadniona, Zamawiający wprowadzi korektę wyceny opartą na własnych wyliczeniach.

(Przedmiotowe postanowienia projektu umowy nadają Zamawiającemu jednostronne uprawnienie do zmiany wartości wynagrodzenia Wykonawcy z tytułu realizacji robót dodatkowych lub zamiennych.

Przedmiotowe postanowienia są sprzeczne z przepisami art. 77 § 1 i art. 78 § 1 kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ust. 1 i art. 432 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r. oraz art. 66, art. 353 i art. 353¹ kodeksu cywilnego, zgodnie z którymi zmiana umowy o zamówienie publiczne wymaga zachowania formy pisemnej i zgody obu stron przedmiotowej umowy na dokonanie przedmiotowej zmiany. Tym samym więc zgodnie z przedmiotowymi przepisami ogólnie obowiązującego prawa zabronione jest jednostronne ustalanie treści stosunku zobowiązaniowego.

Fakt zaś zastosowania powyższych przepisów prawa w zakresie umowy potwierdzają postanowienia § 17 ust. 1 projektu umowy, które stanowią, że: „Wszelkie zmiany i uzupełnienia dotyczące niniejszej umowy wymagają pisemnej formy, pod rygorem nieważności, o ile umowa nie stanowi inaczej.”

Wobec powyższego, konieczne jest **pytanie do Zamawiającego, w którym wskazujemy, iż przedmiotowy zapis projektu umowy jest sprzeczny z przepisami art. 77 § 1 i art. 78 § 1 kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ust. 1 i art. 432 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r. oraz art. 66, art. 353 i art. 353¹ kodeksu cywilnego, a tym samym przedmiotowe postanowienia umowne będą nieważne z mocy samego prawa zgodnie z przepisami art. 58 § 1 i § 3 kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r.**

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o zmianę SWZ w zakresie usunięcia przedmiotowych postanowień umownych jako nieważnych z mocy prawa.)

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wyjaśnia iż zmienia postanowienia projekt umowy poprzez usunięcie przedmiotowych postanowień § 8 ust. 5.

Pytanie 50

Dotyczy § 9 ust. 1

Prosimy o sprecyzowanie czy przedmiotowa procedura dotyczy także zmiany terminów wykonania Etapów i terminu końcowego realizacji Przedmiotu Umowy. Przedmiotowe postanowienia nie precyzują tego.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wyjaśnia, iż procedura § 9 ust. 1 dotyczy wyłącznie zmiany terminów wykonania Etapu II w ramach, którego realizowane są roboty budowlane a terminu

końcowego realizacji Przedmiotu Umowy wyłącznie sytuacji gdy zmiany Harmonogramu będą miały na niego wpływ.

Pytanie 51

Dotyczy § 9 ust. 2 i 3.

2. Jeżeli Wykonawca nie dochowa terminu określonego w ust. 1 lub jeżeli przedstawiony przez Wykonawcę uaktualniony Harmonogram nie będzie zawierał wszystkich wymaganych elementów lub będzie przewidywał nieuzasadnione przedłużenie terminów, to Zamawiający samodzielnie sporządzi aktualizację Harmonogramu, a Wykonawca zobowiązany będzie do jego przestrzegania.

3. Jeżeli aktualizacja dokonana przez Wykonawcę będzie satysfakcjonująca, wówczas Zamawiający niezwłocznie zatwierdzi uaktualniony Harmonogram.

(Przedmiotowe postanowienia projektu umowy nadają Zamawiającemu jednostronne uprawnienie do zmiany terminu realizacji prac przez Wykonawcę z tytułu realizacji robót dodatkowych lub zamiennych.

Przedmiotowe postanowienia są sprzeczne z przepisami art. 77 § 1 i art. 78 § 1 kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ust. 1 i art. 432 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r. oraz art. 66, art. 353 i art. 353¹ kodeksu cywilnego, zgodnie z którymi zmiana umowy o zamówienie publiczne wymaga zachowania formy pisemnej i zgody obu stron przedmiotowej umowy na dokonanie przedmiotowej zmiany. Tym samym więc zgodnie z przedmiotowymi przepisami ogólnie obowiązującego prawa zabronione jest jednostronne ustalanie treści stosunku zobowiązaniowego.

Fakt zaś zastosowania powyższych przepisów prawa w zakresie umowy potwierdzają postanowienia § 17 ust. 1 projektu umowy, które stanowią, że: „Wszelkie zmiany i uzupełnienia dotyczące niniejszej umowy wymagają pisemnej formy, pod rygorem nieważności, o ile umowa nie stanowi inaczej.”

Wobec powyższego, konieczne jest **zadanie pytania Zamawiającemu, w którym wskazane zostanie, iż przedmiotowy zapis projektu umowy jest sprzeczny z przepisami art. 77 § 1 i art. 78 § 1 kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ust. 1 i art. 432 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r. oraz art. 66, art. 353 i art. 353¹ kodeksu cywilnego, a tym samym przedmiotowe postanowienia umowne będą nieważne z mocy samego prawa zgodnie z przepisami art. 58 § 1 i § 3 kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r.**

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o zmianę SWZ w zakresie usunięcia przedmiotowych postanowień umownych jako nieważnych z mocy prawa.)

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody. Aktualizacja sporządzona przez Zamawiającego będzie oparta o obiektywne przesłanki.

Pytanie 52

Dotyczy § 10 ust. 1.

Zgodnie z przedmiotowymi postanowieniami, rozliczenia będą opierały się na ściśle określonych powyżej odbiorach częściowych, a tym samym – otrzymanie przez Wykonawcę wynagrodzenia uzależnione jest ściśle od terminów wykonania wskazanych w przedmiotowych postanowieniach zakresów robót.

Brak jest możliwości dokonywania rozliczeń mniejszych zakresów robót niż wskazane w tych postanowieniach.

Brak możliwości wcześniejszego rozliczania zakupu materiałów i urządzeń niezbędnych do wykonania Przedmiotu Umowy.

Brak płatności zaliczkowej.

W tym zakresie – zapytanie i wnioski do Zamawiającego o:

- rozliczanie mniejszych zakresów robót niż wskazane w postanowieniach § 10 ust. 1 umowy,
- płatność zaliczkową na poczet kupna materiałów i urządzeń niezbędnych do wykonania Przedmiotu,
- rozliczenia zakupionych materiałów.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 53

Dotyczy § 10 ust. 3 i ust. 4 w zw. z § 14 ust. 10 - 15 i ust. 20.

Zgodnie z przedmiotowymi postanowieniami, zapłata ostatnich 15% wynagrodzenia nastąpi dopiero po usunięciu stwierdzonych w toku odbioru końcowego wad i usterek.

Brak jednak określenia sytuacji co z przedmiotowymi 15% wynagrodzenia jeżeli nie doszło do usunięcia stwierdzonych w toku odbioru końcowego wad lub wady te mają charakter nieusuwalny, ale nie są istotne.

W tym zakresie można zapytanie do Zamawiającego, iż mając na względzie przepisy art. 647 kodeksu cywilnego konieczne jest rozliczenie wykonania całości przedmiotu umowy między stronami w sposób ekwiwalentny do wartości świadczeń obu stron oraz konkretnego terminu wymagalności świadczeń wynikających z tych rozliczeń, konieczne jest:

- sprecyzowanie pojęcia „bezusterkowy protokół odbioru końcowego”, tj. o stwierdzenie, czy ten dokument to jedynie protokół odbioru końcowego, w którym nie stwierdzono żadnych wad, czy też także protokół usunięcia wad i usterek stwierdzonych podczas odbioru końcowego, o którym mowa w postanowieniach § 14 ust. 20 umowy,
- określenie czy w przypadku stwierdzenia wad i dokonania ich naprawy na podstawie protokołu, o którym mowa w postanowieniach § 14 ust. 20 umowy, uprawnienie wykonawcy do wystawienia faktury końcowej aktualizuje się od daty podpisania protokołu usunięcia wad i usterek stwierdzonych podczas odbioru końcowego, o którym mowa w postanowieniach § 14 ust. 20 umowy,
- w przypadku zaistnienia wad o charakterze nieistotnym, o których mowa w postanowieniach § 14 ust. 12 umowy, określenie z jaką datą aktualizuje się uprawnienie wykonawcy do wystawienia faktury końcowej, o której mowa w postanowieniach § 10 ust. 4 umowy,

- w przypadku zaistnienia okoliczności wskazanych w postanowieniach § 14 ust. 14 i ust. 15 umowy, określenie z jaką datą aktualizuje się uprawnienie wykonawcy do wystawienia faktury końcowej, o której mowa w postanowieniach § 10 ust. 4 umowy;)

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający potwierdza, iż w przypadku wad mających charakter nieistotny i nieusuwalny rozliczenie wykonania całości przedmiotu umowy między stronami w sposób ekwiwalentny do wartości świadczeń obu stron – zgodnie z § 14 ust 12: „w przypadku wad i usterek nieistotnych obniżyć wynagrodzenie odpowiednio do utraconej wartości użytkowej, estetycznej i technicznej.”

W takim przypadku strony w protokole odbioru końcowego wskażą wartość wynagrodzenia do wypłaty na podstawie którego Wykonawca będzie uprawniony do wystawienia faktury.

W przypadku nie usunięcia wad w terminie Zamawiającemu przysługuje prawo do odstąpienia od umowy, prawo powierzenia usunięcia wad podmiotowi trzeciemu lub wyznaczenia kolejnego terminu na usunięcie stwierdzonych wad. Sposób rozliczenia będzie zależny od okoliczności danego przypadku – Zamawiający nie zamierza regulować każdego z możliwych przypadków w umowie.

Pytanie 54

§ 13 ust. 4

(Przedmiotowe postanowienia umowne są niespójne z postanowieniami § 17 ust. 1 – 3 projektu umowy, w zakresie w jakim konieczność wprowadzenia zmian stanowiących istotne odstępstwo od zatwierdzonego projektu będzie wynikało z okoliczności, które uprawniają Wykonawcę do otrzymania z tego tytułu dodatkowego wynagrodzenia.

Wobec powyższego, przedmiotowe postanowienia umowy wymagają doprecyzowania przez Zamawiającego najlepiej poprzez nadanie im następującej treści:

„4. W przypadku wprowadzenia zmian stanowiących istotne odstępstwo od zatwierdzonego projektu i pozwolenia na budowę, powstałych w rezultacie zaistnienia okoliczności wykraczających poza okoliczności wymienione w ust. 5 oraz w § 17 ust. 2 i ust. 3, Wykonawca obowiązany jest własnym staraniem i na własny koszt doprowadzić do zgodności z obowiązującym prawem (sporządzenie projektu zamiennego, uzgodnienia, pozwolenie na budowę)”.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wyraża zgodę.

§ 13 ust. 4 Projektowanych Postanowień Umowy otrzymuje następującą treść:

„4. W przypadku wprowadzenia zmian stanowiących istotne odstępstwo od zatwierdzonego projektu i pozwolenia na budowę, powstałych w rezultacie zaistnienia okoliczności wykraczających poza okoliczności wymienione w ust. 5 oraz w § 17 ust. 2 i ust. 3, Wykonawca obowiązany jest własnym staraniem i na własny koszt doprowadzić do zgodności z obowiązującym prawem (sporządzenie projektu zamiennego, uzgodnienia, pozwolenie na budowę)”.

Pytanie 55

§ 13 ust. 7

Prosimy o doprecyzowanie. Przedmiotowe postanowienia umowne są nieprecyzyjne w zakresie ustalenia konkretnej daty ustania obowiązku świadczenia nadzoru autorskiego.

W tym zakresie konieczne jest więc zapytanie Zamawiającego o wskazanie konkretnej daty zakończenia obowiązków w zakresie nadzoru autorskiego, poprzez wskazanie, czy jest to data:

- uzyskania pozwolenia na użytkowanie,
- podpisania protokołu odbioru końcowego,
- podpisania protokołu usunięcia wad i usterek po odbiorze końcowym wskazanego w postanowieniach § 14 ust. 20 umowy,
- wystawienia faktury końcowej wskazanej w postanowieniach § 10 ust. 4 umowy.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wyjaśnia, iż obowiązek w zakresie nadzoru autorskiego będzie trwał do czasu uzyskania prawomocnego pozwolenia na użytkowanie.

Pytanie 56

§ 14 ust. 4 i ust. 18

Postanowienia § 14 ust. 4 projektu umowy są nieprecyzyjne w zakresie określenia:

- wymaganych prób i sprawdzeń,
- wymaganych do odbioru dokumentów.

Takie wymagania pojawiają się w postanowieniach § 14 ust. 18 projektu umowy.

W tym zakresie pytanie do Zamawiającego o potwierdzenie, że zakres wymaganych w postanowieniach § 14 ust. 4 umowy prób, sprawdzenia i dokumentów został określony w postanowieniach § 14 ust. 18 umowy.)

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający potwierdza. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, iż zakres prób i sprawdzeń oraz dokumentów będzie wyznaczany każdorazowo przez dany „etap” prowadzonych robót co do których będą dokonywane odbiory, zgodnie z dokumentami zamówienia w tym PFU i powstałą dokumentacją projektową oraz przepisami powszechnie obowiązującymi.

Pytanie 57

§ 17 ust. 2

Zgodnie z przepisami art. 455 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r. dla możliwości przeprowadzenia zmiany umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia niezależnie od wartości tej zmiany na podstawie treści umowy, konieczne jest by przedmiotowa możliwość została przewidziana w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia, w postaci jasnych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień umownych, które mogą obejmować postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości ceny, jeżeli spełniają one łącznie następujące warunki: a) określają rodzaj i zakres zmian, b) określają warunki wprowadzenia zmian, c) nie przewidują takich zmian, które modyfikowałyby ogólny charakter umowy.

Postanowienia § 17 ust. 2 projektu umowy częściowo nie spełniają powyższych warunków, tj. są nieprecyzyjne co do określenia zakresu uprawnień Wykonawcy co do zmiany treści umowy w przypadku następujących przesłanek

- § 17 ust. 2 pkt 2 projektu umowy -Istotne zmiany w opisie przedmiotu zamówienia wynikające z potrzeb Zamawiającego lub z ogólnego postępu technologicznego – brak określenia zakresu uprawnień Wykonawcy jako całości,
- § 17 ust. 2 pkt 3 lit. f) projektu umowy - powstania rozbieżności lub niejasności w rozumieniu pojęć użytych w niniejszej Umowie, których nie będzie można usunąć w inny sposób, a zmiana będzie umożliwiać usunięcie rozbieżności i doprecyzowanie niniejszej

Umowy w celu jednoznacznej interpretacji jej zapisów przez Strony – brak określenia zakresu uprawnień do zmian w zakresie konsekwencji wystąpienia przedmiotowych niejasności, czy to czasowych, czy to finansowych.

Wobec powyższego, pytanie **do Zamawiającego o sprecyzowanie zakresu uprawnień Wykonawcy co do zmiany umowy odnoszących się do przesłanek wskazanych w postanowieniach § 17 ust. 2 pkt 2 i § 17 ust. 2 pkt 3 lit. f) projektu umowy projektu umowy, poprzez potwierdzenie, że:**

- w zakresie postanowień § 17 ust. 2 pkt 2 projektu umowy zmiana polegać będzie na uwzględnieniu konsekwencji zmian w opisie przedmiotu zamówienia dla realizacji umowy, w szczególności może polegać na zmianie terminu w stopniu koniecznym do uwzględnienia z uwagi na dokonaną zmianę w opisie przedmiotu zamówienia lub na zmianie wynagrodzenia w zakresie w jakim zmiana w opisie przedmiotu zamówienia wpływa na ponoszone przez Wykonawcę koszty,
- w zakresie postanowień § 17 ust. 2 pkt 3 lit. f) projektu umowy zmiana polegać będzie także na uwzględnieniu konsekwencji wystąpienia rozbieżności lub niejasności dla realizacji Umowy, w szczególności może polegać na zmianie terminu w stopniu koniecznym do uwzględnienia z uwagi na dokonane zmiany w treści Umowy precyzujące zakres zobowiązań Wykonawcy lub na zmianie wynagrodzenia w zakresie w jakim zmiana w treści umowy precyzująca zakres zobowiązań Wykonawcy wpływa na ponoszone przez Wykonawcę koszty.

ODPOWIEDŹ:

§ 17 ust. 2 pkt 2 Projektowanych Postanowień Umowy otrzymuje następujące brzmienie: "Istotnych zmian w opisie przedmiotu zamówienia wynikających z potrzeb Zamawiającego lub z ogólnego postępu technologicznego. Zmiana polegać będzie na uwzględnieniu w umowie konsekwencji zmian dokonanych w opisie przedmiotu zamówienia niezbędnych dla prawidłowej realizacji umowy, w szczególności może polegać na zmianie terminu w stopniu koniecznym do uwzględnienia z uwagi na dokonaną zmianę w opisie przedmiotu zamówienia lub na zmianie wynagrodzenia w zakresie w jakim zmiana w opisie przedmiotu zamówienia wpływa na ponoszone przez Wykonawcę koszty."

Zamawiający nie przychyliła się do zmiany § 17 ust. 2 pkt 3 litera f) Projektowanych Postanowień Umowy.

Pytanie 58

§ 17 ust. 3

Przedmiotowe postanowienia nie precyzują związków przedmiotowej procedury z postanowieniami § 9 projektu umowy, tj. w zakresie koniecznych zmian terminów realizacji umowy.

Ponadto przedmiotowe postanowienia nadają jedynie uprawnienia Zamawiającemu do wskazania podstawy zmiany, a nie obu stronom Umowy.

W tym zakresie zapytanie do Zamawiającego o:

- 1) sprecyzowanie jaki jest związek między postanowieniami § 17 ust. 3 umowy a postanowieniami § 9 umowy, tj. o potwierdzenie, że postanowienia § 17 ust. 3 umowy mają zastosowanie również do kwestii wskazanych w postanowieniach § 9 umowy,**
- 2) kwestię nadania uprawnień o wyborze podstawy zmiany obu stronom Umowy, gdyż zgodnie z przepisami art. 77 § 1 i art. 78 § 1 kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ust. 1 i art.**

432 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r. oraz art. 66, art. 353 i art. 353¹ kodeksu cywilnego, to obie strony umowy o zamówienie publiczne muszą wyrazić zgodę na wskazanie podstawy prawnej zmiany Umowy, a tym samym Zamawiający zgodnie z przepisami ogólnie obowiązującego prawa nie może jednostronnie kształtować stosunku umownego, a tym samym przedmiotowe postanowienia umowne w zakresie w jakim uprawniają Zamawiającego do jednostronnego kształtowania podstaw zmiany Umowy byłyby nieważne z mocy prawa zgodnie z przepisami art. 58 § 1 i § 3 kodeksu cywilnego, 3) to by uwzględniając okoliczności wskazane w pkt 1) i 2) powyżej, zaakceptował dokonania zmiany treści przedmiotowych postanowień umowy na:
„3. W przypadku zajścia okoliczności uprawniających do zmiany umowy wskazanych zarówno w niniejszym paragrafie jak i w § 8 oraz § 9, Strony są uprawnione do wyboru lub zastosowania obydwu podstaw do dokonania zmiany.”.)

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wykreśla ustęp 3 § 17.

Pytanie 59

§ 18 ust. 1.

Przedmiotowe postanowienia umowne w sposób nieprecyzyjny określają zawarte w nim uprawnienia jako „waloryzację” choć tak naprawdę stanowią o zmianie umowy zgodnie z przepisami art. 436 pkt 4 lit. b ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r.

Powyższe może skutkować problemami przy stosowaniu postanowień § 19 projektu umowy, które regulują waloryzację wynagrodzenia Wykonawcy *sensu stricte*, tj. wskazanej w przepisach art. 439 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z 2019 r.

Ponadto, procedura zmiany na podstawie przedmiotowych przesłanek uregulowana jest w § 18 ust. 2 – 13 projektu umowy, a nie „ust. 2 – 12”, więc także w tym zakresie konieczne jest doprecyzowanie przedmiotowych postanowień projektu umowy.

Z uwagi na powyższe, kierujemy do Zamawiającego **pytania o sprecyzowanie przedmiotowych postanowień umownych poprzez nadanie im treści:**

„1. Zgodnie z art. 436 pkt 4 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych, wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, wynikającej z oferty, może podlegać zmianie w formie pisemnego aneksu, każdorazowo w przypadku wystąpienia jednej z następujących okoliczności:

- 1) zmiany stawki podatku od towarów i usług,**
- 2) zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę;**
- 3) zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne;**
- 4) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych;**

na zasadach i w sposób określony w ust. 2 - 13, jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania Umowy przez Wykonawcę.”.)

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 60

§ 21. Ubezpieczenie ust. 4

Przedmiotowe postanowienia mogą stanowić podstawę do żądania przez Zamawiającego zapłaty odszkodowań przewyższających zakres odpowiedzialności Wykonawcy na zasadach ogólnych, gdyż **ubezpieczenie może obejmować ryzyka szersze niż** ogólna odpowiedzialność Wykonawcy wynikająca z przepisów prawa cywilnego.

W związku z powyższym, dopytanie i wnioski do Zamawiającego o możliwość usunięcia postanowień § 21 ust. 4 projektu umowy, gdyż obowiązki Wykonawcy w zakresie wypłaty odszkodowania poszkodowanym zostały określone w przepisach ogólnie obowiązującego prawa, tj. art. 415 – art. 449 kodeksu cywilnego.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 61

Kary – naliczane są tylko przez Zamawiającego, nie ma równości Stron.

Z uwagi na konstrukcję postanowień § 22 projektu umowy, ewentualne kary umowne naliczane przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego powinny zostać ujęte w odrębnych ustępach do tego paragrafu. Dodatkowo powinny być określone także terminy płatności przedmiotowych kar umownych, jak również zastrzeżenie możliwości dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, tj. przewyższającego wartość naliczonych kar umownych.

Z uwagi na powyższe, poniżej propozycja treści stosownych postanowień:

"10. Wykonawca ma prawo naliczyć Zamawiającemu karę umowną z tytułu odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego - w wysokości 10 % wynagrodzenia brutto za dany Etap, którego przyczyna odstąpienia dotyczy.
11. Postanowienia ust. 3 i ust. 5 stosuje się odpowiednio do kary umownej wskazanej w ust. 10."

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 62

W zakresie postanowień § 30 ust. 3 projektu umowy wnioskujemy o zmianę w postaci:

"3. Wykonawca może przenieść wierzytelności wynikające z niniejszej umowy na rzecz osoby trzeciej bez uprzedniej pisemnej zgody Zamawiającego."

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody. Zaproponowana zmiana stanowiłaby w istocie obejście przepisu ustawy Pzp wskazującego iż zamówienia udziela się wykonawcy wybranemu zgodnie z przepisami ustawy.

Pytanie 63

Proszę o podanie zestawienia wszystkich zainstalowanych w laboratorium urządzeń wraz z ich mocami, (typ: np komputer, drukarka, itp. + moc).

ODPOWIEDŹ:

Sprzęt pomiarowy wraz z komputerami min. 15 kW. Moc potrzebna dla oświetlenia, ogrzewania, klimatyzacji - wg projektu.

Pytanie 64

Proszę o potwierdzenie, że w pomieszczeniu nie będzie na stałe przebywać żadna osoba.

ODPOWIEDŹ:

Należy przyjąć stały pobyt pracowników w pomieszczeniu w czasie eksploatacji.

Pytanie 65

Proszę o podanie mocy oświetlenia.

ODPOWIEDŹ:

Aktualna moc oświetlenia nie jest znana, docelowa do zaprojektowania zgodnie z obowiązującymi normami.

Pytanie 66

Prosimy o potwierdzenie zakres dla Wykonawcy:

Wymiana bram rolowanych x 2 sztuk ?

ODPOWIEDŹ:

1 szt.

Pytanie 67

Prosimy o potwierdzenie zakres dla Wykonawcy:

Brama wewnętrzna do wymiany?

ODPOWIEDŹ:

Tak, wymiana istniejącej bramy stalowej wewnętrznej na drzwi.

Pytanie 68

Prosimy o potwierdzenie zakres dla Wykonawcy:

Dostawa i montaż suwnicy w komorze 1?

ODPOWIEDŹ:

Tak.

Niniejsze pismo nr 4 stanowi integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia w postępowaniu nr TO.260.23OS.2022.