

Gmina Izbica Kujawska
ul. Marszałka Piłsudskiego 32
87-865 Izbica Kujawska

Izbica Kujawska 21.12.2018 r.

GKLP.271.32.2018

Odpowiedzi na zapytania do SIWZ

na: Przebudowę i rozbudowę stacji uzdatniania wody w miejscowości Wietrzychowice, położonej na działce o numerze ewidencyjnym 93/6, obręb ewidencyjny Wietrzychowice, gmina Izbica Kujawska

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego. Znak sprawy: GKLP.271.32.2018.

Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 1, ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2018 poz. 1986 z późn zm. - dalej jako ustawa Pzp) odpowiada na pytanie dotyczące treści SIWZ, które wpłynęło do Zamawiającego do **dnia 17.12.2018 r.**

I. Odpowiedzi na pytania:

1. Dotyczy projektu umowy:

W związku z tym, iż złożenie polecenia przelewu przez Zamawiającego nie jest jednoznaczne i nie ma związku z datą obciążenia jego rachunku bankowego, a obie daty mogą być znacząco rozbieżne, wnosimy o zmianę § 6 ust. 7 z:

„7. Zamawiający zapłaci należne Wykonawcy wynagrodzenie - z zastrzeżeniem ust. 5 i 6 oraz § 17 - przelewem na konto wskazane w treści faktury, w terminie do 30 dni od daty jej otrzymania przez Zamawiającego. Za dzień zapłaty uważa się dzień dokonania polecenia przelewu pieniędzy na rachunek Wykonawcy, jest to jednocześnie dzień obciążenia rachunku Zamawiającego”

na:

„7. Zamawiający zapłaci należne Wykonawcy wynagrodzenie - z zastrzeżeniem ust. 5 i 6 oraz § 17 - przelewem na konto wskazane w treści faktury, w terminie do 30 dni od daty jej otrzymania przez Zamawiającego. Za dzień zapłaty uważa się dzień obciążenia rachunku

Zamawiającego”.

Wyjaśnienie: Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowane zapisy § 6 ust. 7

2. Dotyczy projektu umowy:

Obecna konstrukcja zapisu § 7 ust. 2 pkt 11 obliguje Wykonawcę do poniesienia odpowiedzialności za uszkodzenia sieci uzbrojenia nadziemnego i podziemnego oraz budowli/urządzeń/elementów zagospodarowania terenu znajdujących się w bezpośrednim sąsiedztwie placu budowy nawet w sytuacji, gdy nie powstały one z jego winy. Jest to sytuacja niedopuszczalna. W związku z powyższym oraz w celu doprecyzowania istotnych dla Wykonawcy zapisów umowy wnosimy o zmianę § 7 ust. 2 pkt 11 z:

„11) naprawa uszkodzeń sieci uzbrojenia nadziemnego i podziemnego oraz budowli/urządzeń/elementów zagospodarowania terenu znajdujących się w bezpośrednim sąsiedztwie placu budowy, o ile uszkodzenie wynika z prowadzonych działań lub zaniechań”

na:

„11) naprawa uszkodzeń sieci uzbrojenia nadziemnego i podziemnego oraz budowli/urządzeń/elementów zagospodarowania terenu znajdujących się w bezpośrednim sąsiedztwie placu budowy, o ile uszkodzenie wynika z prowadzonych działań lub zaniechań **Wykonawcy**”.

Wyjaśnienia: § 7 ust. 2 pkt 11 otrzymuje brzmienie:

naprawa uszkodzeń sieci uzbrojenia nadziemnego i podziemnego oraz budowli/urządzeń/elementów zagospodarowania terenu znajdujących się w bezpośrednim sąsiedztwie placu budowy, o ile uszkodzenie wynika z prowadzonych działań lub zaniechań **Wykonawcy, jego Podwykonawcy i osób mu podległych**”

3. Dotyczy projektu umowy:

Według Wykonawcy przedstawiciel Zamawiającego nie powinien dokonywać jednostronnej oceny osób zatrudnionych przez Wykonawcę, ponieważ istnieje ryzyko, że ocena ta będzie błędna lub nieobiektywna. Zapisy § 11 ust. 1 pkt 1 i 2 są na tyle ogólne i nieprecyzyjne, iż w praktyce każde zachowanie pracownika Wykonawcy może zostać zakwalifikowane przez Inspektora nadzoru jako nieodpowiednie lub niekompetentne. Wnosimy zatem o zmianę § 11 ust. 1 z:

„1. Wykonawca zobowiązany jest zapewnić kadrę do realizacji robót określonych w umowie zgodnie ze złożoną ofertą. Kadra winna być odpowiednio wykwalifikowana i doświadczona. Inspektor nadzoru ma prawo wymagać, aby Wykonawca usunął każdą osobę zatrudnioną przez Wykonawcę, jeżeli:

- 1) uporczywie nieodpowiednio zachowuje się,
- 2) wykazuje brak staranności, obowiązki wykonuje niekompetentnie i niedbale,

3) postępuje w sposób uporczywy szkodliwie dla bezpieczeństwa, zdrowia lub ochrony środowiska”

na:

„1. Wykonawca zobowiązany jest zapewnić kadre do realizacji robót określonych w umowie zgodnie ze złożoną ofertą. Kadra winna być odpowiednio wykwalifikowana i doświadczona. Inspektor nadzoru ma prawo wymagać, aby Wykonawca usunął każdą osobę zatrudnioną przez Wykonawcę, jeżeli:

1) postępuje w sposób uporczywy szkodliwie dla bezpieczeństwa, zdrowia lub ochrony środowiska”.

Wyjaśnienia: § 11 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. Wykonawca zobowiązany jest zapewnić kadre do realizacji robót określonych w umowie zgodnie ze złożoną ofertą. Kadra winna być odpowiednio wykwalifikowana i doświadczona. Inspektor nadzoru ma prawo wymagać, aby Wykonawca usunął każdą osobę zatrudnioną przez Wykonawcę, jeżeli:

1) postępuje w sposób uporczywy szkodliwie dla bezpieczeństwa, zdrowia pracowników lub ochrony środowiska”.

2) gdy nie reaguje na składane ustnie upomnienia co do jej pracy przez Inspektora.

4. Dotyczy projektu umowy:

W związku z art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego, Wykonawca proponuje miarkowanie kar umownych. Zapisy § 13 projektu umowy mogłyby prowadzić do powstania kary umownej w rażąco wygórowanej wysokości oraz nieuzasadnionego wzbogacenia się Zamawiającego. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, iż umowa zawierana przez Strony należy do grupy umów cywilnoprawnych, a ich podstawową zasadą jest równość stron. Ponadto należy zauważyć, iż zapisy umowne powinny zapewnić przynajmniej minimalną ochronę interesów Wykonawcy.

Nawiązuje do powyższego art. 5 Kodeksu cywilnego, który stanowi, że nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno - gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, iż podstawą każdej umowy i celem nadrzędnym jest wspólne działanie Zamawiającego i Wykonawcy mające na celu osiągnięcie oczekiwanego przez Zamawiającego efektu. Przez pojęcie „wspólne działanie” należy rozumieć takie czynności, które nie wymuszają uprzywilejowanej pozycji żadnej ze Stron. W związku z powyższym wnosimy o zmianę:

a) zmianę § 13 ust. 1 z:

„1) za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy – w wysokości 0,5% wynagrodzenia brutto określonego w § 5, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki licząc od dnia następnego, po upływie terminu wykonania określonego w § 3 ust. 1 pkt. a i b umowy”

na:

„1) za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy – w wysokości **0,1%** wynagrodzenia brutto określonego w § 5, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki licząc od dnia następnego, po upływie terminu wykonania określonego w § 3 ust. 1 pkt. a i b umowy”;

b) zmianę § 13 ust. 3 z:

„3) z tytułu odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze stron z przyczyn zależnych wyłącznie od Wykonawcy – w wysokości 30% wynagrodzenia brutto określonego w § 5”

na:

„3) z tytułu odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze stron z przyczyn zależnych wyłącznie od Wykonawcy – w wysokości **20%** wynagrodzenia brutto określonego w § 5”;

c) zmianę § 13 ust. 5 z:

„5) za nieterminową zapłatę wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom, w wysokości 0,5% należnego im wynagrodzenia, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki licząc od dnia następnego po upływie terminu zapłaty określonego w umowie”

na:

„5) za nieterminową zapłatę wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom, w wysokości **0,2%** należnego im wynagrodzenia, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki licząc od dnia następnego po upływie terminu zapłaty określonego w umowie”.

Wyjaśnienia: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższych zmian.

5. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż potrącenie ewentualnych kar umownych z przysługującego mu wynagrodzenia powinno mieć miejsce tylko w sytuacji, gdy kary te są oczywiste i bezdyskusyjne. W związku z powyższym oraz w celu doprecyzowania istotnych dla Wykonawcy zapisów umowy wnosimy o zmianę § 13 ust. 2 z:

„2. W przypadku naliczenia przez Zamawiającego kar umownych z przyczyn wskazanych w ust. 1 Wykonawca oświadcza, iż wyraża zgodę na potrącenie naliczonych kar z przysługującego mu wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy na zasadach określonych w odpowiednich przepisach ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (Dz.U. z 2016 r., poz. 380)”

na:

„2. W przypadku naliczenia przez Zamawiającego kar umownych z przyczyn wskazanych w ust. 1 Wykonawca oświadcza, iż wyraża zgodę na potrącenie naliczonych **i bezspornych** kar z przysługującego mu wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy na zasadach określonych

w odpowiednich przepisach ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (Dz.U. z 2016 r., poz. 380)”.

Wyjaśnienia: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższych zmian.

6. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż podczas realizacji przedmiotu zamówienia mogą zaistnieć okoliczności opóźniające termin zakończenia inwestycji, a których Wykonawca nie był w stanie przewidzieć pomimo swojej najlepszej wiedzy i doświadczenia. Nietrzymanie terminu realizacji projektu może również wynikać z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, osób trzecich lub siły wyższej. W takiej sytuacji Wykonawca nie powinien ponosić odpowiedzialności finansowej w postaci zwrotu dofinansowania przyznanego Zamawiającemu. Ponadto w tej sytuacji Wykonawca de facto finansowałby inwestycję Zamawiającego. Wnosimy zatem o wykreślenie ust. 3 z § 13.

Wyjaśnienia: § 13 ust. 3 otrzymuje brzmienie:

„W przypadku niedotrzymania przez Wykonawcę terminu realizacji projektu **z jego winy**, lub nie wykonania przedmiotu umowy, a tym samym naruszenie postanowień umowy zawartej pomiędzy Zamawiającym a Urzędem Marszałkowskim Województwa Kujawsko – Pomorskiego, co w konsekwencji spowoduje utratę dofinansowania, Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty odszkodowania przewyższającego karę umowną stanowiącego równowartość utraconego dofinansowania, liczonego jako 63,63% wartości kosztów kwalifikowanych robót budowlanych (do wysokości utraconego dofinansowania nie więcej niż 973.655,00 zł).”

7. Dotyczy projektu umowy:

Złożona specyfika przedmiotu zamówienia sprawia, iż Wyznaczenie terminu na usunięcie wad bez porozumienia z Wykonawcą może doprowadzić do sytuacji, że Wykonawca nie będzie w stanie wykonać zadania w jednostronnie wyznaczonym terminie ze względu na kwestie techniczne lub logistyczne, które muszą zostać wzięte pod uwagę. W związku z powyższym wnosimy o:

a) zmianę § 19 ust. 3 z:

„3. W okresie określonym w ust. 1 Wykonawca zobowiązuje się do bezpłatnego usunięcia stwierdzonych protokolarnie wad przedmiotu umowy, w terminie określonym przez Zamawiającego, liczonym od daty pisemnego (listem lub faksem) powiadomienia Wykonawcy”

na:

„3. W okresie określonym w ust. 1 Wykonawca zobowiązuje się do bezpłatnego usunięcia stwierdzonych protokolarnie wad przedmiotu umowy, **jeżeli jest to technicznie możliwe** w terminie **14 dni**, liczonym od daty pisemnego (listem lub faksem) powiadomienia

Wykonawcy”;

b) zmianę § 19 ust. 4 z:

„4. Jeżeli Wykonawca nie przystąpi do usuwania wad w terminie określonym przez Zamawiającego, Zamawiający może zlecić usunięcie wad osobie trzeciej na koszt Wykonawcy.

W tym przypadku koszty usuwania wad będą pokrywane w pierwszej kolejności z zatrzymanej kwoty będącej zabezpieczeniem należytego wykonania umowy”

na:

„4. Jeżeli Wykonawca nie przystąpi do usuwania wad w terminie, Zamawiający może zlecić usunięcie wad osobie trzeciej na koszt Wykonawcy. W tym przypadku koszty usuwania wad będą pokrywane w pierwszej kolejności z zatrzymanej kwoty będącej zabezpieczeniem należytego wykonania umowy”;

c) zmianę § 19 ust. 4 z:

„5. Jeżeli w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego Wykonawca nie usunie wszystkich stwierdzonych protokolarnie wad, Zamawiający może wyznaczyć dodatkowy termin na ich usunięcie. W razie nieprzystąpienia przez Wykonawcę do usuwania wad lub ponownego ich nieusunięcia w całości mimo upływu wyznaczonego terminu, stosuje się ust. 4”

na:

„5. Jeżeli Wykonawca nie usunie w terminie wszystkich stwierdzonych protokolarnie wad, Zamawiający może wyznaczyć dodatkowy termin na ich usunięcie. W razie nieprzystąpienia przez Wykonawcę do usuwania wad lub ponownego ich nieusunięcia w całości mimo upływu wyznaczonego terminu, stosuje się ust. 4”.

Wyjaśnienia: § 19 ust. 3 otrzymuje brzmienie: W okresie określonym w ust. 1 Wykonawca zobowiązuje się do bezpłatnego usunięcia stwierdzonych protokolarnie wad przedmiotu umowy, **jeżeli jest to technicznie możliwe** w terminie **14 dni**, liczonym od daty pisemnego (listem lub faksem) powiadomienia Wykonawcy. **W razie, gdy nie ma technicznych możliwości na usunięcie wad w ww. terminie, to Wykonawca niezwłocznie wskaże Zamawiającemu najszybszy możliwy i ostateczny termin usunięcia wad i dokona ich usunięcia w tym terminie**

§ 19 ust. 4 otrzymuje brzmienie: „Jeżeli Wykonawca nie przystąpi do usuwania wad w terminie, Zamawiający może zlecić usunięcie wad osobie trzeciej na koszt Wykonawcy. W tym przypadku koszty usuwania wad będą pokrywane w pierwszej kolejności z zatrzymanej kwoty będącej zabezpieczeniem należytego wykonania umowy”

§ 19 ust. 5 otrzymuje brzmienie: Jeżeli Wykonawca nie usunie w terminie wszystkich stwierdzonych protokolarnie wad, Zamawiający może wyznaczyć dodatkowy termin na ich usunięcie. W razie nieprzystąpienia przez Wykonawcę do usuwania wad lub ponownego ich

nieusunięcia w całości mimo upływu wyznaczonego terminu, stosuje się ust. 4

8. Dotyczy projektu umowy:

Zgodnie z art. 647 i art. 654 Kodeksu cywilnego oraz dominującym poglądem w orzecznictwie jednym z podstawowych obowiązków Zamawiającego jest odbiór zgłoszonych przez Wykonawcę robót. Protokół z tej czynności stanowi podstawę do dokonania rozliczeń stron i umożliwia Wykonawcy żądanie zapłaty należnego mu wynagrodzenia, a na podstawie art. 395 § 2 Kodeksu cywilnego za świadczone usługi oraz za korzystanie z rzeczy należy się drugiej stronie odpowiednie wynagrodzenie. W związku z powyższym wnosimy o:

a) zmianę § 21 ust. 3 pkt 3 z:

„3) Wykonawca zgłosi do dokonania przez Zamawiającego odbioru robót przerwanych oraz robót zabezpieczających, jeżeli odstąpienie od umowy, nastąpiło z przyczyn, za które Wykonawca nie odpowiada”

na:

„3) Wykonawca zgłosi do dokonania przez Zamawiającego odbioru robót przerwanych oraz robót zabezpieczających”;

b) zmianę § 21 ust. 4 z:

„4. Zamawiający w razie odstąpienia od umowy z przyczyn, za które Wykonawca nie odpowiada, obowiązany jest do:

- 1) dokonania odbioru robót przerwanych oraz do zapłaty wynagrodzenia za roboty, które zostały wykonane do dnia odstąpienia,
- 2) przejęcia od Wykonawcy terenu budowy pod swój dozór”

na:

„4. Zamawiający w razie odstąpienia od umowy, obowiązany jest do:

- 1) dokonania odbioru robót przerwanych oraz do zapłaty wynagrodzenia za roboty, które zostały wykonane do dnia odstąpienia,
- 2) przejęcia od Wykonawcy terenu budowy pod swój dozór”.

a) Wyjaśnienia: § 21 ust. 3 pkt 3 otrzymuje brzmienie: Wykonawca zgłosi do dokonania przez Zamawiającego odbioru robót przerwanych oraz robót zabezpieczających”;

b) Na zmianę § 21 ust. 4 Zamawiający nie wyraża zgody.

9. Dotyczy projektu umowy:

W związku z tym, iż dla Wykonawcy istotne jest posiadanie spektrum możliwości dochodzenia należności z tytułu wykonanej umowy, wnosimy o zmianę § 23 z:

„Wykonawca oraz podwykonawca/y nie mogą przenieść swoich wierzytelności wobec Zamawiającego na osoby lub podmioty trzecie bez uprzedniej zgody Zamawiającego.

Jakakolwiek cesja dokonana bez takiej zgody nie będzie ważna i stanowić będzie istotne naruszenie postanowień umowy”

na:

„Wykonawca oraz podwykonawca/y nie mogą przenieść swoich wierzytelności wobec Zamawiającego na osoby lub podmioty trzecie bez uprzedniej zgody Zamawiającego. Jakakolwiek cesja dokonana bez takiej zgody nie będzie ważna i stanowić będzie istotne naruszenie postanowień umowy. **Powyższe zastrzeżenie nie dotyczy wierzytelności z tytułu wynagrodzenia Wykonawcy, jeżeli opóźnienie lub zwłoka w jego zapłacie przekroczy 30 dni**”.

Wyjaśnienia: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższych zmian.

BURMISTRZ
Dorabiata
mgr Marek Dorabiata