

UGB.ZP.271.20.2013

### Do zainteresowanych

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego o wartości zamówienia mniejszej niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych dla robót budowlanych, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na dokończenie budowy kompleksu sportowo – rekreacyjnego w Rzaśni**

Zamawiający na podstawie art. 38 ust 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759) w związku z prośbą o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia wyjaśnia:

**Pytanie 1 :** Zamawiający wymaga od Wykonawcy 60 miesięcy okresu gwarancji na wykonanie robót w ramach zamówienia. Wnosimy o zmianę okresu gwarancji na roboty budowlane z 60 na 36 miesięcy oraz na nawierzchnię i urządzenia 12 miesięcy. W kontraktach budowlanych na ogół przyjmowane są 3-letnie okresy na roboty budowlane z wyjątkiem urządzeń i nawierzchni, gdzie gwarancję wystawia się na okres zgodny z gwarancją udzielaną przez producenta danego urządzenia, która zazwyczaj wynosi 12 miesięcy. Instytucje gwarancji jakości oraz rękojmi za wady uregulowane są przede wszystkim w Kodeksie cywilnym i stosuje się je w umowach o zamówienie publiczne, jeżeli przepisy ustawy Pzp nie stanowią inaczej (art. 139 ust. 1 ustawy Pzp). Art. 7 ustawy Pzp formułuje jedno z podstawowych zasad udzielania zamówień publicznych, jakimi są zasada równego traktowania wykonawców oraz ochrony uczciwej konkurencji. Formułując warunki umowy i wymagania dotyczące wykonawców, a także przedmiotu zamówienia, zawsze należy o tych zasadach pamiętać. Okres gwarancji oraz jej warunki powinny być ustalone każdorazowo w sposób adekwatny dla danego zamówienia przy zachowaniu podstawowych zasad udzielania zamówień i przy uwzględnieniu realnych i uzasadnionych potrzeb Zamawiającego.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dokona zmiany SIWZ w tym zakresie. Wymagany okres gwarancji wynika z uzasadnionych potrzeb Zamawiającego w szczególności z powodu

zachowania trwałości projektu wynikającego z zawartej umowy o dofinansowanie przez okres minimum 5 lat od jego zakończenia.

**Pytanie 2:** Zamawiający wskazał termin (do 7 dni od podpisania umowy) wprowadzenia i protokolarnego przekazania Wykonawcy terenu budowy z dziennikiem budowy. Prosimy o dopisanie w § 3 ust. 1 projektu umowy: wraz z dokumentacją projektową w 1 egzemplarzu oraz usunięcie zapisów z § 4 ust. 7 lit. d i e 9 projektu umowy dotyczących zapoznania się przez Wykonawcę z całością dokumentacji oraz jej otrzymania. Zamawiający teren budowy oraz dokumentację projektową przekaże Wykonawcy w dniu wprowadzenia na budowę, a nie przed podpisaniem umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dokona zmian SIWZ we wnioskowanym zakresie. Z zapisów projektu umowy (załącznik nr 8 do SIWZ) jednoznacznie wynika, iż dokumentacja projektowa i specyfikacja techniczna wykonania i odbioru robót budowlanych stanowią załącznik nr 1 do umowy stanowiąc jej integralną część i zostaną przekazane Wykonawcy podczas podpisania umowy a nie w trakcie przekazania placu budowy. Całość dokumentacji projektowej jak i specyfikacja techniczna wykonania i odbioru robót budowlanych dla zakresu robót objętych niniejszym postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego stanowią integralną część Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia opublikowanej na stronie internetowej Zamawiającego jak i możliwej do pobrania w siedzibie Zamawiającego.

**Pytanie 3:** Z uwagi na krótki okres realizacji (dodatkowo w okresie jesiennym) oraz bardzo długi termin na rozpoczęcie czynności odbioru prac będących przedmiotem umowy od dnia pisemnego powiadomienia przez Wykonawcę o gotowości do odbioru oraz termin dokonania lub odmowy dokonania odbioru, prosimy (w przypadku dokonania protokolarnego odbioru) o uznanie terminu zgłoszenia przez Wykonawcę gotowości do odbioru jako równoznacznego z terminem wykonania zamówienia i wpisem do dziennika budowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający określając termin realizacji zamówienia do 30.11.2013 roku brał pod uwagę wszystkie obiektywne czynniki wpływające na czas realizacji zamówienia. Zamawiający nie może uznać terminu zgłoszenia przez Wykonawcę gotowości do odbioru jako równoznacznego z terminem wykonania zamówienia i wpisem do dziennika budowy ponieważ są to dwie zupełnie różne czynności. Uznanie przez Zamawiającego samego zgłoszenia przez Wykonawcę gotowości do odbioru jako wykonanie zamówienia w terminie mogłoby doprowadzić do absurdalnej sytuacji kiedy to wykonawca nie zrealizuje robót

w terminie a zgłasza gotowość do odbioru aby uniknąć kar umownych za niewykonanie robót w terminie.

**Pytanie 4:** Wnosimy o zmianę zapisów w projekcie umowy dotyczących kar umownych, a mianowicie w miejsce zapisu „za każdy dzień opóźnienia” był zapis „za każdy dzień zwłoki” oraz aby kary umowne naliczane były tylko od wartości wynagrodzenia nie wykonanej roboty lub nie usuniętej wady lub usterki w terminie umownym przedmiotu umowy oraz zgodnie z harmonogramem rzeczowo-finansowym, będącym integralną częścią niniejszej umowy. Zarówno zwłoka, jak i opóźnienie oznacza niewykonanie zobowiązania w terminie wnikającym z czynności prawnej. Jednak pojęcie opóźnienia jest szersze od pojęcia zwłoki. Opóźnienie to każdy przypadek niewykonania zobowiązania w terminie, a zwłoka to szczególny przypadek opóźnienia jako działania lub zaniechania zawinionego. Działanie zawinione to działanie, za które strona ponosi odpowiedzialność. Co do zasady podstawę odpowiedzialności dłużnika stanowi jego zawinione zachowanie, przez co należy rozumieć zarówno działanie, jak i zaniechanie. Zgodnie z art. 471 dłużnik obowiązany jest do naprawienia szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, chyba że niewykonanie lub nienależyte wykonanie jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi. Przepis ten uzależnia odpowiedzialność dłużnika za niewykonanie bądź nienależyte wykonanie zobowiązania od tego, czy można mu przypisać winę, to jest od tego, czy ponosi on odpowiedzialność za swoje zachowanie. Zwłoki, czasem nazywanej opóźnieniem kwalifikowanym, dopuszcza się tylko ten dłużnik, który nie wykonał umowy w terminie z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność, czyli od niego zależnych, w przeciwieństwie do tzw. opóźnienia zwykłego, które następuje już wówczas, gdy termin nie zostanie dotrzymany z przyczyn niezależnych od opóźniającego się.

**Odpowiedź:** Zamawiający bardzo dobrze zna przepisy prawa obowiązujące w tym zakresie a zapisy projektu umowy wynikają ze świadomego działania Zamawiającego w tym zakresie i są podyktowane koniecznością należytego zabezpieczenia interesów Zamawiającego. Zamawiający nie dokona zmian SIWZ w tym zakresie.

**Pytanie 5:** Wnosimy o zmianę zapisów w projekcie umowy dotyczących wysokości kar umownych:

- a. w § 8 ust. 1 pkt 1 z 0,5% na 0,1%
- b. w § 8 ust. 1 pkt 3 i § 8 ust. 2 z 20% na 5%

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dokona zmian SIWZ w tym zakresie.

**Pytanie 6:** Uprzejmie prosimy o wprowadzenie poniższych zapisów do projektu umowy:

1. Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne:

- 1) Za zwłokę w przekazaniu przez Zamawiającego Wykonawcy terenu budowy wraz z dziennikiem budowy i dokumentacją projektową w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 5 ust. 1 za każdy dzień zwłoki w stosunku do określonego terminu
- 2) Za zwłokę w przystąpieniu do odbioru na podstawie niniejszej umowy w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 5 ust. 1 za każdy dzień zwłoki w stosunku do określonego terminu
- 3) Za zwłokę w odbiorze końcowym przedmiotu umowy na podstawie niniejszej umowy lub podpisania protokołu odbioru w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 5 ust. 1 za każdy dzień zwłoki w stosunku do określonego terminu
- 4) Za zwłokę w płatności faktur w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 5 ust. 1 za każdy dzień zwłoki w stosunku do określonego terminu na fakturze

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dokona zmian SIWZ we wnioskowanym zakresie. Wszystkie wnioskowane kwestie są już w sposób wystarczający określone w SIWZ (projekcie umowy). Zamawiający zaleca dokładne zapoznanie się z treścią projektu umowy.

**Pytanie 7:** Uprzejmie prosimy o wprowadzenie do SIWZ i projektu umowy poniższych zapisów lub ich części, których wprowadzenie nie będzie stanowiło naruszenia art. 144 Prawo zamówień publicznych. Ich zadaniem będzie chronić zarówno interes Zamawiającego jak i Wykonawcę tj. :

Zamawiający przewiduje możliwość zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, w przypadku wystąpienia co najmniej jednej z okoliczności wymienionych poniżej, z uwzględnieniem podawanych warunków ich wprowadzenia.

A. Zmiana terminu i zakresu realizacji przedmiotu umowy

1. zmiany spowodowane warunkami atmosferycznymi, geologicznymi, archeologicznymi, w szczególności:

- a) klęski żywiołowe;
- b) warunki atmosferyczne uniemożliwiające prowadzenie robót budowlanych, przeprowadzanie prób i sprawdzeń, dokonywanie odbiorów, w szczególności: temperatury powietrza poniżej 0,0 C, wiatr uniemożliwiający pracę maszyn

- budowlanych, gwałtowne opady deszczu (oberwanie chmury), śniegu, gradobicie, burze z wyładowaniami atmosferycznymi
- c) warunki atmosferyczne uniemożliwiające prowadzenie robót budowlanych, przeprowadzanie prób i sprawdzeń zgodnie z technologią przewidzianą przez producentów
  - d) niewypały i niewybuchy;
  - e) wykopaliska archeologiczne;
  - f) odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki geologiczne (kategorie gruntu, kurzawka, głązy narzutowe , warunki gruntowe itp.);
  - g) odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki terenowe, w szczególności istnienie podziemnych sieci, instalacji, urządzeń lub nie zinwentaryzowanych obiektów budowlanych (bunkry, fundamenty itp.)
  - h) wykonanie robót dodatkowych lub uzupełniających wpływających na termin wykonania zamówienia podstawowego.
2. zmiany będące następstwem okoliczności leżących po stronie Zamawiającego, w szczególności:
- a) nieterminowe przekazanie terenu budowy przez Zamawiającego;
  - b) wstrzymanie robót przez Zamawiającego;
  - c) konieczność usunięcia błędów lub wprowadzenia zmian w dokumentacji projektowej;
3. zmiany będące następstwem działania organów administracji, w szczególności:
- a) przekroczenie zakreślonych przez prawo terminów wydawania przez organy administracji decyzji, zezwoleń, uzgodnień itp.;
  - b) odmowa wydania przez organy administracji wymaganych decyzji, zezwoleń, uzgodnień na skutek błędów w dokumentacji projektowej
  - c) inne przyczyny zewnętrzne niezależne od Zamawiającego oraz Wykonawcy skutkujące niemożliwością prowadzenia prac, w szczególności:
    - 1) brak możliwości dojazdu oraz transportu materiałów na teren budowy spowodowany awariami, remontami lub przebudowami dróg dojazdowych
    - 2) protesty mieszkańców
    - 3) przerwa w dostawie energii elektrycznej, wody, gazu.

W przypadku wystąpienia którejkolwiek z okoliczności wymienionych termin wykonania umowy może ulec odpowiedniemu przedłużeniu, o czas niezbędny do

zakończenia wykonywania jej przedmiotu w sposób należyty, nie dłużej jednak niż o okres trwania tych okoliczności.

#### B. Zmiana sposobu spełnienia świadczenia

##### 1. zmiany technologiczne, w szczególności:

- a) odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki geologiczne (kategorie gruntu, kurzawka, glazy narzutowe itp.) skutkujące niemożliwością zrealizowania przedmiotu umowy przy dotychczasowych założeniach technologicznych;
- b) odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki terenowe, w szczególności istnienie podziemnych sieci, instalacji, urządzeń, nie zinwentaryzowanych obiektów budowlanych (bunkry, fundamenty, ściany szczelne itp.) skutkujące niemożliwością zrealizowania przedmiotu umowy przy dotychczasowych założeniach technologicznych lub materiałowych;
- c) konieczność zrealizowania projektu przy zastosowaniu innych rozwiązań technicznych lub materiałowych ze względu na zmiany obowiązującego prawa

#### C. Zmiany osobowe

1. zmiana osób, przy pomocy których Wykonawca realizuje przedmiot umowy na inne osoby legitymujące się co najmniej równoważnymi uprawnieniami, o których mowa w ustawie Prawo budowlane;
2. zmiana osób, przy pomocy których Zamawiający realizuje przedmiot umowy na inne osoby legitymujące się co najmniej równoważnymi uprawnieniami, o których mowa w ustawie Prawo budowlane
3. zmiana podwykonawcy, przy pomocy którego Wykonawca wykonuje przedmiot umowy na innego - dysponującego co najmniej porównywalnym doświadczeniem, potencjałem technicznym i osobowym;
4. rozszerzenie lub zmniejszenie zakresu podwykonawstwa w porównaniu do wskazanego w ofercie wykonawcy, o ile posłużenie się podwykonawcą doprowadzi do skrócenia terminu wykonania przedmiotu umowy,

#### D. Pozostałe zmiany

1. siła wyższa uniemożliwiająca wykonanie przedmiotu umowy zgodnie z SIWZ;

2. zmiana sposobu rozliczania umowy lub dokonywania płatności na rzecz Wykonawcy na skutek zmian w zawartej przez Zamawiającego umowy o dofinansowanie projektu lub wytycznych dotyczących realizacji projektu;

Wszystkie powyższe postanowienia stanowią katalog zmian na które Zamawiający może wyrazić zgodę. Nie stanowią jednocześnie zobowiązania do wyrażenia takiej zgody.

E. Nie stanowi zmiany umowy w rozumieniu art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych:

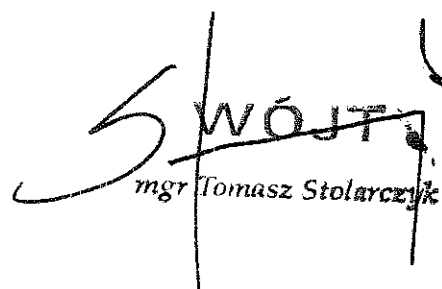
1. zmiana danych związanych z obsługą administracyjno-organizacyjną Umowy (np. zmiana nr rachunku bankowego, zmiana dokumentów potwierdzających uregulowanie płatności wobec podwykonawców);
2. zmiany danych teleadresowych, zmiany osób wskazanych do kontaktów między Stronami;
3. udzielenie zamówień dodatkowych określonych w przepisach o zamówieniach publicznych

Powyższy katalog zmian wprowadzony uchroni zamawiającego od naruszenia przepisów PZP w przypadku zaistnienia nieprzewidzianych okoliczności, które w trakcie realizacji mogą wystąpić. Zamawiającym będzie uprawniony do skorzystania z powyższych zapisów a nie zobowiązany do ich zastosowania.

**Odpowiedź:** Zamawiający przewidział możliwość zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy w § 12 projektu umowy. Zamawiający w SIWZ i ogłoszeniu o zamówieniu przewidział katalog najistotniejszych zmian postanowień umowy, które w znacznym stopniu pokrywają się z w/w propozycjami pytającego. Zamawiający zaleca dokładne zapoznanie się z treścią projektu umowy gdzie przykładowo możliwości zmiany terminu realizacji przedmiotu umowy szczegółowo określa § 2 natomiast zmiany osób kierujących robotami określa § 4. Pozostała część wnioskowanych zmian jak np. zmiana terminu realizacji umowy spowodowany przerwą w dostawie energii elektrycznej, wody, gazu nie ma zastosowania w niniejszym postępowaniu. Zamawiający przed określeniem katalogu możliwych zmian postanowień zawartej umowy dokonał szczegółowej analizy zakresu, terminu, technologii oraz wszystkich

istotnych czynników mających wpływ na realizację przedmiotu zamówienia. Zamawiający podkreśla, że z dyspozycji art. 144 ust 1 ustawy Prawo zamówień publicznych jednoznacznie wynika zakaz dokonywania istotnych zmian umowy w stosunku do treści oferty. Z doktryny jak i orzecznictwa w tym zakresie wynika, że nie każda zmiana umowy stanowi zmianę w stosunku do treści oferty. Kolejnym warunkiem wynikającym wprost z treści art. 144 ust 1 jest istotny charakter zmiany, co oznacza, iż strony mogą zgodnymi oświadczeniami woli zmienić nieistotne zapisy zawartej umowy pomimo braku szczegółowego określenia takiego przypadku w samej umowie. I jak słusznie zauważył autor pytania/wniosku nie powoduje konieczność zawarcia aneksu do umowy np. zmiana osób wskazanych do kontaktów między stronami czy zmiana nr rachunku bankowego. Z w/w powodów Zamawiający nie dokona zmiany SIWZ we wnioskowanym zakresie.

Z poważaniem



mgr Tomasz Stolarczyk