

TREŚĆ ZAPYTAŃ WRAZ Z WYJAŚNIENIAMI. ZMIANA TREŚCI SIWZ.

Do Wykonawców w przetargu nieograniczonym ogłoszonym w Biuletynie Zamówień Publicznych pod numerem: 98119 - 2014 dnia 07.05.2014r.

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn. **Rozbudowa placu przyzłomowej kompostowni odpadów zielonych**

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2013.907 z późn. zmianami) Zamawiający zamieszcza treść zapytań wraz z wyjaśnieniami na stronie internetowej, na której udostępniana jest specyfikacja, bez ujawniania źródła zapytania.

Do Zamawiającego wpłynęły pytania następującej treści (pisownia oryginalna):

Pytanie nr 1:

W związku z zapisem §6 ust.4 pkt. 4.2 zd.2 Umowy Wykonawca podkreśla, iż zgodnie z treścią art. 647 w zw. z art. 651 Kodeksu cywilnego podczas realizacji robót budowlanych to Zamawiający ponosi odpowiedzialność za sporządzenie prawidłowej dokumentacji projektowej, a na Wykonawcy ciąży jedynie obowiązek niezwłocznego poinformowania Zamawiającego o zaistniałych błędach projektowych. Ponadto wynagrodzenie ryczałtowe Wykonawcy powinno obejmować wszelkie ryzyka i koszty realizacji zadania inwestycyjnego, ale w ramach zakresu opisanego wyraźnie projektem dostarczonym przez Zamawiającego. W związku z powyższym wszelkie koszty dodatkowe wynikające z niedoprecyzowania rozwiązań projektowych przez Zamawiającego i wykraczające poza zakres przedmiotu zamówienia określonego projektem, obciążają Zamawiającego, a nie Wykonawcę. W związku z powyższym, Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za wszelkie błędy w dokumentacji przekazanej mu przez Zamawiającego. W nawiązaniu do powyższego, Wykonawca wnosi o wykreślenie tego zapisu.

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Uregulowania kodeksowe w zakresie zobowiązań mają charakter względnie obowiązujący i dlatego strony umów, w tym umowy w przedmiocie zamówienia publicznego na roboty budowlane, mogą na zasadzie swobody umów kształtować treść powstającego między nimi stosunku zobowiązaniowego. Między innymi, mogą one zawierać umowę o charakterze mieszanym poprzez indywidualne ukształtowanie treści umowy w zakresie obowiązków każdej ze stron. Możliwe i dopuszczalne jest zatem rozszerzenie obowiązków przez co umowa jest w istocie umową mieszaną chociaż zamówienie w sensie prawa zamówień publicznych pozostaje zamówieniem w zakresie robót budowlanych. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ (wzoru umowy) w powyższym zakresie i nie dokona ich zmiany.

Pytanie nr 2:

Wykonawca prosi o doprecyzowanie, po czyjej stronie leżeć będzie uzyskanie pozwolenia na użytkowanie dla w/w zadania inwestycyjnego.

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zgodnie z zapisami §6 ust. 4 pkt. 4.21 i 4.22 wzoru umowy, obowiązkiem Wykonawcy jest kompletowanie w trakcie realizacji robót, stanowiących przedmiot niniejszej umowy, wszelkie

dokumentacji zgodnie z przepisami prawa budowlanego oraz przygotowanie do odbioru końcowego kompletu protokołów jak i kompletu dokumentów potrzebnych do złożenia wniosku i uzyskania pozwolenia na użytkowanie oraz opracowanie i przekazanie Przedstawicielowi Zamawiającego wszelkiej dokumentacji niezbędnej dla uzyskania pozwolenia na użytkowanie.

Natomiast uzyskanie pozwolenia na użytkowanie tj. przeprowadzenie postępowania administracyjnego w tym zakresie jest zobowiązaniem Zamawiającego chociaż wszelkie dokumenty w tym postępowaniu potrzebne ma mu dostarczyć Wykonawca.

Pytanie nr 3:

W poszczególnych zapisach umowy znajduje się regulacja dotycząca odbiorów robót bez uwag:

- § 10 ust. 1 Umowy „zagrożenia stanowiące ryzyko Wykonawcy”
- § 22 ust.3 pkt e) Umowy „odbioru”
- § 22 ust. 4 Umowy „odbioru”
- § 24 ust. 5 Umowy „rozliczenia”
- § 28 ust. 2 pkt a) Umowy „zabezpieczenie należytego wykonania umowy”

Zgodnie z art. 647 k.c. obowiązkiem wykonawcy jako strony umowy o roboty budowlane jest wykonanie obiektu zgodnie z dokumentacją projektową, z zasadami wiedzy technicznej, z obowiązującymi normami i przepisami techniczno-budowlanymi, a następnie oddanie gotowego obiektu do użytku – w zależności od umowy – w całości lub części, w określonym w umowie terminie. Korelatem tego obowiązku jest obowiązek zamawiającego odebrania gotowego obiektu lub robót i zapłaty wynagrodzenia wykonawcy. W art. 647 K.c. ustawodawca posłużył się jednak tylko pojęciem odbioru robót, nie zaś bezusterkowego odbioru. Obowiązku dokonania odbioru wykonanych prac, a co za tym idzie zapłaty wynagrodzenia nie znosi, co do zasady sytuacja, w której przedmiot umowy zrealizowany przez wykonawcę jest dotknięty wadami wykonawczymi albowiem z chwilą odbioru zamawiający (inwestor) nabywa wobec drugiej strony umowy, wobec ich stwierdzenia, roszczenia z tytułu rękojmi i ewentualnie gwarancji jakości, o ile taka była umownie przewidziana (wyrok Sądu Apelacyjnego w Krakowie z dnia 12 września 2012r. I ACA 803/12).

Zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego z dnia 8 stycznia 2004r. I CK 24/03 stwierdzić należy, iż jeżeli wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych, inwestor obowiązany jest dokonać ich odbioru (art. 647 kc). W dokumencie (protokole) z tej czynności, stanowiącym stwierdzenie spełnienia świadczenia i podstawę dokonania rozliczeń stron, niezbędne jest zawarcie ustaleń poczynionych m.in. co do jakości wykonanych robót, ewentualny wykaz wszystkich ujawnionych wad z ewentualnymi terminami ich usunięcia lub oświadczeniem inwestora o wyborze innego uprawnienia z tytułu odpowiedzialności wykonawcy za wady ujawnione przy wyborze.

Istotnym stanowiskiem orzecznictwa sądowego w przedmiotowej sprawie jest Wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 17 lutego 2000r. w sprawie prowadzonej pod sygn. akt I ACA 1027/99, w którym stwierdzono, iż odbiór robót jest elementem przełomowym w stosunkach pomiędzy stronami umowy o roboty budowlane, gdyż z jednej strony potwierdza wykonanie zobowiązania i otwiera wykonawcy prawo do żądania wynagrodzenia, bądź wskazuje na jego niewykonanie lub nienależyte wykonanie w całości lub w części wobec istnienia wad i rodzi odpowiedzialność za wady ujawnione przy odbiorze, a z drugiej strony wyznacza początek biegu terminów rękojmi za wady.

Gdy zamawiający z przyczyn leżących po jego stronie uchybia obowiązkowi odbioru robót, następują skutki zwłoki po jego stronie i takie zachowanie pozostaje bez wpływu na roszczenie wykonawcy, który uprawniony jest do żądania wynagrodzenia, a roszczenie jego staje się wymagalne z chwilą, w której po spełnieniu obowiązków przez wykonawcę, odbiór winien nastąpić.

W obecnej sytuacji Zamawiającemu będą przysługiwały roszczenia z tytułu rękojmi oraz gwarancji, Wykonawca prosi zatem o wykreślenie niniejszych zapisów z Umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Strony umowy o roboty budowlane mogą w treści zawartej umowy modyfikować obowiązki stron, przykładowo poprzez rozszerzenie obowiązków określonych ustawą. Ponadto, istotą umowy nie jest przekazanie przez Wykonawcę jakiegokolwiek obiektu ale obiektu wykonanego zgodnie z jego zobowiązaniami wynikającymi z m.in. umowy, dokumentacji, wydanych decyzji. Ma ono miejsce dopiero wtedy, gdy wykonano obiekt oznaczony w umowie w takiej postaci, iż można uznać, że jest to obiekt spełniający cechy udzielonego zamówienia tak co do jego postaci jak i ilości i jakości oraz może być on wykorzystany dla celu, jakie przyświecały zamawiającemu np. w zakresie sposobu jego użycia, dostępności do niego, możliwego – ze względu na użyte materiały - czasu jego używania . Mając na uwadze powyższe, Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ (wzoru umowy). Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, że zapis §22 ust.3 lit. e) [a konsekwencji zapisy §10 ust.1 i §24 ust.5 oraz §28 ust.2 pkt a)] dotyczy jedynie uwag dotyczących stwierdzenia wad istotnych tj. nie spełniających wyżej opisanych np. czyniących wykonane dzieło niezdatnym do wykorzystania dla celu dla którego jest ono zrealizowane lub w znaczny sposób ograniczające takie jego wykorzystanie, albo gdy jest ono wykonane wyraźnie niezgodnie z dokumentacją projektową, zobowiązaniami umownymi, w tym załącznikami do umowy.

Pytanie nr 4:

W nawiązaniu do zapisów §14 ust. 4 i 5 Umowy Wykonawca podkreśla, iż informacje na temat wewnętrznych ustaleń pomiędzy Wykonawcą a podwykonawcą nie stanowią o istnieniu odpowiedzialności Wykonawcy względem Zamawiającego, a Zamawiający nie może ingerować w treść umowy, czy skutecznie żądać aby strony zawarły w niej określone postanowienia. W związku z powyższym, Wykonawca wnosi o wykreślenie przedmiotowych zapisów.

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający wskazuje, iż postanowienia, jakie powinny zawierać umowy o podwykonawstwo, zostały wskazane przez ustawodawcę w art. od 143 a) do 143 d) Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2013.907 z późn. zm.). Zgodnie z powyższymi zapisami, Wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca zamówienia na roboty budowlane zamierzający zawrzeć umowę o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, jest obowiązany, w trakcie realizacji zamówienia publicznego na roboty budowlane, do przedłożenia zamawiającemu projektu tej umowy, zaś Zamawiający zgłasza pisemne zastrzeżenia do przedmiotowego projektu, gdy, m.in. projekt nie spełnia wymagań określonych w specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Tym samym, z woli ustawodawcy, Zamawiający jest uprawniony do sprecyzowania w specyfikacji istotnych warunków zamówienia wymagań/postanowień umów zawieranych pomiędzy Wykonawcą a podwykonawcą/dalszym podwykonawcą. Mając na uwadze powyższe, Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ (wzoru umowy) w powyższym zakresie.

Pytanie nr 5:

W nawiązaniu do zapisów §18 ust. 3 Wykonawca wnosi o dopisanie na końcu zdania „po uprzednim wezwaniu Wykonawcy do złożenia wyjaśnień w terminie 14 dni od momentu, w którym Zamawiający powziął taką wiedzę”.

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ (wzoru umowy) w powyższym zakresie.

Pytanie nr 6:

W nawiązaniu do zapisów §22 ust.3 Wykonawca prosi o potwierdzenie, iż odbioru końcowego dokonuje się, po całkowitym zakończeniu wykonania przedmiotu umowy oraz po wykazaniu, że zrealizowany przedmiot umowy wykonany został w całości w sposób wolny od wad istotnych.

Odpowiedź na pytanie nr 6:

Zamawiający wskazuje, iż zgodnie z zapisami §22 ust. 3 wzoru umowy, odbiór końcowy jest dokonany jeżeli protokół odbioru końcowego został podpisany przez Przedstawiciela Zamawiającego bez uwag, zaś za odmowę odbioru należy rozumieć podpisanie protokołu odbioru ze stwierdzonymi wadami lub uwagami. Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, że zapis §22 ust.3

lit. e) [a konsekwencji zapisy §10 ust.1 i §24 ust.5 oraz §28 ust.2 pkt a)] dotyczą jedynie uwag dotyczących stwierdzenia wad istotnych np. czyniących wykonane dzieło niezdatnym do wykorzystania dla celu dla jakiego jest ono zrealizowane lub w znaczny sposób ograniczające takie jego wykorzystanie, albo gdy jest ono wykonane wyraźnie niezgodnie z dokumentacją projektową, zobowiązaniami umownymi, w tym załącznikami do umowy.

Pytanie nr 7:

W nawiązaniu do zapisów §22 ust.3 pkt g) Wykonawca wnosi o doprecyzowanie ostatniego zdania w następujący sposób: „Wykonanie przedmiotu umowy wolnego od wad istotnych musi nastąpić w nieprzekraczalnym terminie wskazanym w protokole”.

Odpowiedź na pytanie nr 7:

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy SIWZ (wzoru umowy) w przedmiotowym zakresie.

Pytanie nr 8:

W nawiązaniu do zapisów §24 ust.1 oraz ust.7 Wykonawca prosi o wyjaśnienie, w ilu częściach będzie następować zapłata umownego wynagrodzenia za odebrane roboty budowlane dla Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 8:

Zamawiający wskazuje, iż zgodnie z zapisami §24 ust. 1 zapłata wynagrodzenia Wykonawcy nastąpi jednorazowo po wykonaniu przedmiotu umowy, z wyłączeniem zobowiązań z tytułu rękojmi i gwarancji.

Zamawiający, w odpowiedzi na powyższe pytanie zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2013.907 z późn. zmianami), dokonuje modyfikacji postanowień SIWZ (§24 ust. 7 zdanie pierwsze – wzoru umowy), w zakresie oczywistej omyłki pisarskiej w następujący sposób.:

Było:

Warunkiem zapłaty przez Zamawiającego drugiej i następnych części należnego wynagrodzenia za odebrane roboty budowlane, zgodnie z zapisami powyżej, jest przedstawienie dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcom oraz dalszym podwykonawcom, biorącym udział w realizacji odebranych robót budowlanych.

Jest:

Warunkiem zapłaty przez Zamawiającego należnego wynagrodzenia za odebrane roboty budowlane, zgodnie z zapisami powyżej, jest przedstawienie dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcom oraz dalszym podwykonawcom, biorącym udział w realizacji odebranych robót budowlanych.

Pytanie nr 9:

W nawiązaniu do zapisów §26 ust. 8 Wykonawca wnosi o zmianę pierwszego zdania w następujący sposób: „W przypadku niepodjęcia prac w terminie wskazanym w ust.4 lit. A) lub przekroczenia przez Wykonawcę terminu zakończenia naprawy uzgodnionego Zamawiającym o co najmniej 7 dni, po uprzednim wezwaniu Wykonawcy w terminie 7 dni do podjęcia prac, Wykonawca upoważnia Zamawiającego do zlecenia ich usunięcia innemu podmiotowi wybranemu przez Zamawiającego, na koszt Wykonawcy”.

Odpowiedź na pytanie nr 9:

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy SIWZ (wzoru umowy) w przedmiotowym zakresie.

Pytanie nr 10:

§27 ust.2 pkt i) Umowy przewiduje karę umowną dla Zamawiającego w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn, które wystąpiły po stronie Wykonawcy. W związku z zasadą równości stron, Wykonawca zwraca się z prośbą o uwzględnienie kary umownej dla Wykonawcy w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 10:

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy SIWZ (wzoru umowy) w przedmiotowym zakresie.

Pytanie nr 11:

Prosimy o określenie, czy ziemię uzyskaną w czasie makroniwelacji należy zutylizować, czy przewieźć na miejsce wskazane przez Zamawiającego. Jeśli Zamawiający przewiduje wskazanie miejsca, prosimy o podanie odległości od miejsca wykonywania robót.

Odpowiedź na pytanie nr 11:

Ziemię uzyskaną w czasie makroniwelacji należy zgodnie z poz. nr 2 w przedmiarze robót – branża drogowa przewieźć na miejsce wskazane przez Zamawiającego na odległość do 2 km.

Podpis Zamawiającego

PREZES ZARZĄDU

Cezary J. Jabubowski