

ORG-ZP. 271.6.2013

Do wszystkich wykonawców

**WYJAŚNIENIA Nr 2
TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

DOT.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego nr **ORG-ZP. 271.6.2013**
prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: „**Budowa promenady w Powidzu**”.

Na podst. art. 38 ust 2 , w związku z art. 38 ust 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 z późniejszymi zmianami) , przekazuję treść zapytań wraz z wyjaśnieniami treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:

Pytanie 1

Dotyczy § 7 projektu umowy.

Czy Wykonawca przedstawiając polisę ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej oraz polisę ubezpieczenia zaplecza, sprzętu i maszyn budowlanych od wszelkiego ryzyka będzie spełniał wymagania Zamawiającego określone w § 7 projektu umowy

Odpowiedź 1

Tak, o ile polisa ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej oraz polisa ubezpieczenia zaplecza, sprzętu i maszyn budowlanych od wszelkiego ryzyka obejmuje wszystkie elementy wymienione w § 7 ust. 1 i 2 projektu umowy

Pytanie 2

Dotyczy § 8 pkt 3 projektu umowy.

Proponujemy wykreślenie zapisu § 8 pkt 3 i zastąpienie go następującym:

„3. Wykonawca zapewni potrzebne oprzyrządowanie, potencjał ludzki oraz materiały wymagane do zbadania na żądanie Zamawiającego, jakości robót wykonanych z materiałów Wykonawcy na terenie budowy, w ilości zgodnej z SST.”

Odpowiedź 2

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę brzmienia § 8 pkt 3 projektu umowy

Pytanie 3

Dotyczy § 10 pkt 3 projektu umowy.

Powołując się na zasadę równości stron Wykonawca prosi o wprowadzenie do umowy zapisów przyznających Wykonawcy takie same uprawnienia jak przewidziane dla Zamawiającego w par 10 ust 3 tj. wprowadzenie zapisu zgodnie, z którym Wykonawca ma prawo żądać podwyższenia

wynagrodzenia w przypadku konieczności wykonania robót nie objętych projektem albo przedmiarem robót wg. Zasad określonych w par 10 pkt 3.

lub

W przypadku braku zgody na wprowadzenie powyższych zapisów Wykonawca wnioskuję o usunięcie z par 10 pkt 3 uprawnienia do obniżenia wynagrodzenia na wypadek wykonania robót ujętych w dokumentacji projektowej ale w ilościach mniejszych niż wynika to z przedmiaru. Zapis ten jest bowiem sprzeczny z istotą wynagrodzenia ryczałtowego jakie za wykonanie przedmiotu umowy przewidział Zamawiający. Istotą wynagrodzenia ryczałtowego sprowadza się do tego, że przyjmującemu zamówienie nie przysługuje prawo do żądania podwyższenia wynagrodzenia bez względu na to, w czy w czasie zawarcia umowy istniały możliwości przewidzenia rozmiaru lub kosztów prac. Ryzyko powstania ewentualnej straty związanej z nieprzewidzianym wzrostem rozmiaru prac (a zatem nieuwzględnieniem określonych czynności czy też materiałów) lub kosztów prac (w tym wzrostem cen i innych elementów kosztowych wpływających na wysokość wynagrodzenia) obciąża, przy tym sposobie określenie wynagrodzenia, przyjmującego zamówienie (tak również K. Kołakowski (w:) G. Bieniak, Komentarz, t. II. 2006, s. 180: wyrok Zespołu Arbitrów UZP z 7 lutego 2006r., UZP/ZO/0-290/06, wyrok SN z 27 lipca 2005r. II CK 793/04. Należy przyjąć, że jest ono dopuszczalne z perspektywy zasady swobody umów (art. 3531 k.c.) pod warunkiem jednak, że „przeciwwagą” dla wskazanego ryzyka przyjmującego zamówienie jest sytuacja prawna zamawiającego, który nie może żądać obniżenia umówionego wynagrodzenia ryczałtowego, nawet w wypadku, gdyby przyjmujący zamówienie osiągnął wyższe od oczekiwanych korzyści, na przykład w skutek poniesienia niższych od zakładanych kosztów rzeczywistych. Przy obecnych zapisach umowy sposób rozliczenia zastrzeżony został jedynie na korzyść Zamawiającego, który sam zwolnił się z odpowiedzialności za ewentualne błędy czy pominięcia w postaci niedoszacowań w dokumentacji projektowej – przewidział bowiem wynagrodzenie maksymalne (ryczałtowe) w ramach którego Wykonawca ma wykonać wszystkie roboty w celu osiągnięcia zamierzonego rezultatu, z drugiej zaś pozbawił Wykonawcę możliwości żądania umówionego wynagrodzenia w sytuacji gdy wstępne ilości przedmiarowe podane przez Zamawiającego okażą się przeszacowane.

Odpowiedź 3

Zamawiający dokonał w modyfikacji Nr 1 zmianę załącznika Nr 7 SIWZ w następujący sposób, że w projekcie umowy wykreślił § 10 ust 3.

Pytanie 4

Dotyczy § 13 pkt 6 projektu umowy.

Uprzejmie prosimy o doprecyzowanie zapisu i określenie, o jakim oświadczeniu mowa w w/w pkt wzoru umowy.

Odpowiedź 4

Wzór oświadczenia stanowi załącznik do umowy stanowiącej załącznik nr 7 do SIWZ i jest opublikowany w BIP.

Pytanie 5

Dotyczy § 14 pkt 1 ppkt 1 lit. a) i lit. b) projektu umowy.

Powołując się na zapis § 14 pkt 1 ppkt 2 lit. a) projektu umowy prosimy o zmianę w § 14 pkt 1 ppkt 1 lit. a) i lit. b) słowa "opóźnienie" na słowo: "zwłoka".

Odpowiedź 5

Zamawiający dokonał w modyfikacji Nr 1 zmianę załącznika Nr 7 SIWZ w następujący sposób, że w projekcie umowy w § 14 pkt 1 ppkt 1 lit. a) i b) dopisał wyrażenie „, chyba, że opóźnienie nastąpiło z winy zamawiającego lub siły wyższej”

Pytanie 6

Dotyczy § 14 pkt 1 ppkt 1 lit. c) projektu umowy.

Powołując się na zasadę równości stron prosimy o zmniejszenie poziomu kary w w/w pkt wzoru umowy do poziomu z § 14 pkt 1 ppkt 2 lit. b).

Odpowiedź 6

Zamawiający dokonał w modyfikacji Nr 1 zmianę załącznika Nr 7 SIWZ w następujący sposób, że w projekcie umowy w § 14 pkt 1 ppkt 1 lit c) wartość „20%” zastępuje się wartością „10%”

Pytanie 7

Dotyczy § 18 pkt 1 ppkt 4 lit. a) projektu umowy.

Art. 144 ust. 1 P.z.p. ogranicza dopuszczalność zmiany istotnych postanowień umowy w stosunku do treści oferty, chyba że Zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany. Zgodnie ze stanowiskiem doktryny i orzecznictwa istotna zmiana umowy, to taka zmiana, która gdyby została ujęta w ramach procedury udzielania zamówienia, mogłaby wpłynąć na krąg podmiotów ubiegających się o zamówienie. W piśmiennictwie wskazuje się wprost, że zmianą jest zmniejszenie ceny. Także zmniejszenie zakresu rzeczowego powodujące zmniejszenie ceny zamówienia stanowi istotną zmianę umowy w rozumieniu art. 144 ust. 1 P.z.p. Wobec powyższego zmiany polegające na ograniczeniu przedmiotu zamówienia oraz zmniejszenia ceny kontraktowej wymagają dla swej skuteczności zachowania warunków wskazanych w art. 144 ust. 1 P.z.p. – przewidzenia możliwości dokonania takich zmian oraz sprecyzowania warunków tych zmian w SIWZ. Określenie warunków zmiany umowy w stosunku do oferty oznacza konieczność przewidzenia wszelkich przypadków i okoliczności, które mogą spowodować dokonanie zmian w zawartej umowie. Warunki precyzujące dokonanie zmiany nie mogą być określone przez Zamawiającego dowolnie oraz pozwalać na radykalną zmianę umowy w stosunku do treści oferty. Zamawiający wskazał jedynie, że zmniejszenie zakresu rzeczowego będzie wynikiem zaniechania robót lub ich części. Ponieważ dopuszczanie możliwości ograniczenia przedmiotu zamówienia, bez precyzyjnego wskazania warunków dokonania zmiany uniemożliwia Wykonawcy należyte oszacowanie wszystkich ryzyk związanych z realizacją umowy, a w konsekwencji należyte sporządzenie oferty oraz, z uwagi na treść art. 144 w obecnym kształcie nie spełnia ustawowych przesłanek, prosimy o doprecyzowanie w jakich okolicznościach i w jakim zakresie Zamawiający uprawniony będzie do rezygnacji z realizacji części przedmiotu umowy a w konsekwencji do obniżenia wynagrodzenia.

Odpowiedź 7

Zamawiający dokonał w modyfikacji Nr 1 zmianę załącznika Nr 7 SIWZ w następujący sposób, że w projekcie umowy w § 18 pkt 1 ppkt 4 lit. a) zmienia brzmienie w następujący sposób:

„a) rezygnacja przez Zamawiającego z realizacji części przedmiotu umowy bądź niewykonanie przez Wykonawcę części przedmiotu umowy (w sytuacji zaistnienia nadzwyczajnych okoliczności , których nie można było przewidzieć zachowując należytą staranność przy podpisywaniu umowy). W takim przypadku wynagrodzenie przysługujące Wykonawcy zostanie pomniejszone w oparciu o stawki i ceny przyjęte przez Wykonawcę do kalkulacji przedmiotu zamówienia.

Pytanie 8

Dotyczy projektu umowy.

Wykonawca prosi o wyjaśnienie, na jakich warunkach odbywać się będzie zatwierdzenie (akceptacja) i zapłata za ewentualne roboty dodatkowe/zamienne?

Odpowiedź 8

Zamawiający przewidział roboty uzupełniające nie przekraczające łącznie 20 % wartości realizowanego zamówienia. Roboty uzupełniające mogą być realizowane na podstawie odrębnej umowy. Ewentualne roboty zamienne będą realizowane na podstawie protokołu robót zamiennych, zatwierdzonego przez inspektora nadzoru.

Wbjt

Ryszard Grześkowiak