

ZP.271.2.01.2011.IM.

## **Wyjaśnienie nr 1 treści SIWZ**

Działając na podstawie art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo Zamówień Publicznych (Dz.U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759) Zamawiający - Gmina Płoty - udziela wyjaśnień dotyczących treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej SIWZ) przetargu nieograniczonego na udzielenie zamówienia publicznego pn.: „**Budowa Hali Sportowo-Widowiskowej w Płotach przy ul. Koszalińskiej. Zadanie nr 1 –Budowa części sportowej – postępowanie przetargowe nr 2**”:

### **Pytanie nr 1:**

#### **Dot. § 8 ust 5 propozycji umowy**

Z przywołanego fragmentu propozycji umowy wynika, iż Zamawiający będzie zatrzymywał część wynagrodzenia Wykonawcy jako zabezpieczenie ewentualnych roszczeń podwykonawców takiego wykonawcy. W tym miejscu należy zauważyć, iż zgodnie z treścią § 12 propozycji umowy Zamawiający zażądał zabezpieczenia należytego wykonania umowy (a zatem również ewentualnych roszczeń podwykonawcy tego wykonawcy ). Wobec powyższego należy uznać, iż żądanie przez Zamawiającego kolejnego zabezpieczenia wykracza poza uprawnienie Zamawiającego nadane w art. 147 ustawy prawo zamówień publicznych. Wobec powyższego wnosimy o wykreślenie postanowień § 8 ust 5 propozycji umowy.

### **Odpowiedź na Pytanie nr 1:**

Zgodnie z zapisami § 12 projektu umowy, zabezpieczenie należytego wykonania umowy przeznaczone jest na zabezpieczenie roszczeń Zamawiającego z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy w okresie gwarancji i rękojmi. Nie stanowi ono więc zabezpieczenia ewentualnych roszczeń podwykonawców, o których mowa w § 8 ust. 5. Zamawiający pozostawia zapisy ust. **5 i 6 w § 8** Wzoru Umowy bez zmian.

### **Pytanie nr 2:**

#### ***Propozycja umowy***

***Z uwagi na fakt, iż propozycja umowy nie przewiduje katalogu przypadków, w których możliwa będzie zmiana jej postanowień oraz wobec treści art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych zgodnie z którym dokonywanie zmian w treści umowy zawartej pomiędzy wykonawcą, a zamawiającym możliwe będzie wyłącznie w przypadku, gdy możliwość zmiany oraz jej warunki zostaną zastrzeżone w treści umowy, prosimy o dodanie w umowie odrębnego rozdziału przewidującego możliwość i warunki zmiany umowy.***

***Proponowana treść:***

*„Umowa może zostać zmieniona w drodze aneksu podpisanego przez obie Strony w przypadku wystąpienia jakichkolwiek warunków i okoliczności, których strony nie mogły wcześniej przewidzieć, a w szczególności w razie:*

- a) Wprowadzenia przez Zamawiającego robót dodatkowych i zamiennych mogących mieć wpływ na termin realizacji,*
- b) niedotrzymania przez Zamawiającego terminów realizacji zobowiązań określonych w niniejszej umowie,*
- c) wstrzymania robót wskutek decyzji Zamawiającego, decyzji władz, które nie dotyczą błędnego sposobu prowadzenia robót czy naruszania przepisów przez Wykonawcę,*
- d) wystąpienia w trakcie wykonywania robót kolizji sieci mediów, warunków gruntowych lub innych przeszkód które nie wynikają z dostarczonej Wykonawcy przez Zamawiającego dokumentacji technicznej,*
- e) wstrzymania robót przez Wykonawcę w następstwie pozostawania przez Zamawiającego w zwłoce z zapłatą wynagrodzenia powyżej 14 dni od dnia płatności faktury,*
- f) Wystąpienie warunków atmosferycznych powodujących konieczność wstrzymania robót.*
- g) Ustawowej zmiany stawki podatku VAT”.*

### **Odpowiedź na Pytanie nr 2:**

Zamawiający uwzględnił we Wzorze Umowy zapisy następujących punktów: a; b; c; d.

Zamawiający dokonał odpowiedniej zmiany zapisu § 13 ust. 1 Wzoru Umowy oraz zmiany Ogłoszenia o zamówieniu.

### **Pytanie nr 3**

*Dot. § 3 ust 5-6 propozycji umowy*

*Z przywołanego fragmentu umowy wynika, iż Zamawiający przewiduje możliwość dokonania zapłaty w terminie przekraczającym 30 dni liczonym od dnia wystawienia danej faktury. Jednocześnie w propozycji umowy przewidziano oświadczenie, w którym wykonawca potwierdzi, iż nie będzie dochodził od Zamawiającego odsetek za opóźnienie w dokonaniu zapłaty. W tym miejscu należy zauważyć, iż zgodnie z treścią Ustawy z dnia 12 czerwca 2003 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz. U. z dnia 8 sierpnia 2003 r.) „Jeżeli strony w umowie przewidziały termin zapłaty dłuższy niż 30 dni, wierzyciel może żądać odsetek ustawowych za okres począwszy od 31 dnia po spełnieniu swojego świadczenia niepieniężnego i doręczeniu dłużnikowi faktury lub rachunku - do dnia zapłaty, ale nie dłuższy niż do dnia wymagalności świadczenia pieniężnego.” Ponadto należy podkreślić, iż ww. przepis ma charakter normy ius cogens co oznacza, że przepis ten obowiązuje niezależnie od tego co strony postanowią w umowie. Wobec powyższego prosimy o wykreślenie analizowanych zapisów z treści propozycji umowy lub jednoznaczne dopuszczenie możliwości dochodzenia odsetek za zwłokę.*

### **Odpowiedź na Pytanie nr 3**

W związku z tym, iż Zamawiający przewiduje częściowe sfinansowanie przedmiotowej inwestycji z bezzwrotnej pomocy Unii Europejskiej, zgodnie z art. 4 pkt 1 lit. b ustawy z dnia 12 czerwca 2003 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych, zapisów przedmiotowej ustawy nie stosuje się do umów, których przedmiotem jest świadczenie polegające na odpłatnym dostarczaniu towarów lub świadczeniu usług, finansowane w całości lub części ze środków pochodzących z bezzwrotnej pomocy Unii Europejskiej. Wobec powyższego Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów § 3 ust 5-6 umowy.

### **Pytanie nr 4**

#### **Dot. § 3 ust 9 propozycji umowy**

W przywołanym fragmencie propozycji umowy Zamawiający zastrzega możliwość wstrzymania zapłaty wynagrodzenia wykonawcy w przypadku jeżeli wykonawca nie wywiąże się z jakiegokolwiek zobowiązania wynikającego z umowy. Zwracamy uwagę, iż powyższy zapis przewiduje zbyt daleko idącą sankcję, w stosunku do wykonawcy i tym samym jest nieadekwatny w stosunku do stopnia zawinienia. W praktyce bowiem komentowany zapis może doprowadzić do sytuacji, w której zamawiający nie będzie wykonywał podstawowego obowiązku wynikającego z umowy tj. dokonywania zapłaty wynagrodzenia nawet z najbardziej błahego powodu np. stwierdzenia drobnego nieporządku na terenie budowy, wystąpienia drobnych naruszeń zasad BHP itp. wobec powyższego zwracamy się z wnioskiem o usunięcie z treści umowy § 3 ust 9 lub przynajmniej wskazanie zamkniętego katalogu przypadków, w których może nastąpić wstrzymanie zapłaty wynagrodzenia gdyż ww. zapis w aktualnej treści w sposób rażący narusza interes wykonawcy oraz zasadę równości stron stosunku cywilno- prawnego.

### **Odpowiedź na Pytanie nr 4**

Zamawiający wskazał zamknięty katalog przypadków, w których może nastąpić wstrzymanie zapłaty wynagrodzenia. Zamawiający dokonał odpowiedniej zmiany zapisu § 3 ust. 9 Wzoru Umowy.

### **Pytanie nr 5**

*Prosimy o zamieszczenie na stronie internetowej Zamawiającego przedmiarów w wersji edytowalnej, tj w „ath”.*

### **Odpowiedź na Pytanie nr 5**

Zamawiający nie udostępni przedmiarów w wersji edytowalnej, tj. w ath. Jedynie w wymaganej prawem wersji zapisów elektronicznych - pdf.

#### **Pytanie nr 6**

*Z treści propozycji kontraktu wynika, iż warunkiem otrzymania zapłaty za ostatnią fakturę będzie uzyskanie pozwolenia na użytkowanie przez Zamawiającego. Prosimy o potwierdzenie, iż wykonawca otrzyma zapłatę wynikającą z ostatniej faktury w przypadku gdy Zamawiający nie uzyska pozwolenia na użytkowania w ustawowym terminie z przyczyn niezależnych od wykonawcy.*

*Uzasadniając powyższy wniosek należy zauważyć, iż istota niniejszego zamówienia polega na wykonaniu opisanego w przedłożonej dokumentacji oraz SIWZ obiektu budowlanego. Obowiązek Wykonawcy w ramach w/w umowy polega zatem na wykonaniu określonych robót budowlanych. Natomiast proces mający na celu uzyskanie pozwolenia na użytkowanie ma charakter ściśle administracyjny i zgodnie z przepisami prawa zobowiązanym do uzyskania pozwolenia na użytkowanie jest Inwestor, czyli w niniejszej sprawie Zamawiający. Ponadto należy zauważyć, iż przedmiotowa Inwestycja będzie realizowana na podstawie dokumentacji projektowej dostarczonej przez Zamawiającego. W związku z powyższym nie można przypisać Wykonawcy odpowiedzialności za nieuzyskanie ww. decyzji, w przypadkach przez Wykonawcę niezawinionych. W tym miejscu należy podkreślić, iż stosownie do obowiązujących przepisów oraz ukształtowanej doktryny wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za ewentualne błędy w dokumentacji projektowej, które mogą skutkować odmową wydania pozwolenia na użytkowanie wykonywanego obiektu w przypadku gdy dokumentacja projektowa jest dostarczona przez Zamawiającego. W związku z powyższym wnosimy jak wyżej.*

#### **Odpowiedź na Pytanie nr 6**

Wykonawca otrzyma zapłatę wynikającą z ostatniej faktury w przypadku, gdy Zamawiający z przyczyn od siebie zależnych nie uzyska pozwolenia na użytkowanie w ustawowym terminie.

#### **Pytanie nr 7**

*Z uwagi na brak zapisów w propozycji umowy dot. zmiany jej postanowień w przypadkach niezależnych od stron, prosimy o potwierdzenie, iż w przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT wynagrodzenie brutto wykonawcy ulegnie odpowiedniemu zwiększeniu. W tym miejscu należy podkreślić, iż przyjęcie odmiennego stanowiska w powyższym zakresie stanowiłoby rażące naruszenie zasady równości stron stosunku cywilno-prawnego.*

#### **Odpowiedź na Pytanie nr 7**

Kwota ryczałtowa w ramach umowy jest kwotą brutto. Zmiana w trakcie trwania umowy wysokości wynagrodzenia wynikające ze zmiany stawki podatku VAT jest ryzykiem zarówno Wykonawcy (przypadku jej zwiększenia) jak i Zamawiającego (w przypadku jej zmniejszenia). Zamawiający mając na względzie stanowisko Wykonawcy wprowadza do projektu umowy stosowną zmianę.

### **Pytanie nr 8**

#### ***§3 ust 10 propozycji umowy***

*W treści cytowanego przepisu Zamawiający zamieszcza bezwzględny zakaz przelewu wszelkich wierzytelności przez Wykonawcę na rzecz osób trzecich.*

*Należy zauważyć, iż ww. zapis blokuje Wykonawcy drogę do skutecznego dochodzenia swoich praw w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Zamawiającego. W przypadku wystąpienia jakichkolwiek opóźnień czy też wstrzymania robót ze strony Zamawiającego Wykonawca powinien dysponować środkami (zasada równości stron, zasady współzycia społecznego) prawnymi m. in. możliwością przelewu wierzytelności np. na rzecz banku, co pozwoli Wykonawcy na odzyskanie części środków finansowych.*

*Ponadto z treści propozycji umowy wynika, iż Zamawiający przewiduje możliwość niedochowania terminu zapłaty wynagrodzenia wykonawcy, wynikającego z ustawy o terminach zapłaty w transakcjach handlowych. W tej sytuacji pozbawienie Wykonawcy uprawnień związanych z cesją wierzytelności stanowi naruszenie zasad swobody umów a także równości stron stosunku cywilno - prawnego.*

*Prosimy o wykreślenie w/w zapisu dotyczącego przelewu wierzytelności. W przypadku gdy Zamawiający nie zdecyduje się na wykreślenie przedmiotowego zapisu z cytowanego paragrafu prosimy przynajmniej o ograniczenie zakazu cesji w odniesieniu do ewentualnego przeniesienia przez Wykonawcę na rzecz innych podmiotów wierzytelności niewymagalnych tj. pozostawienie Wykonawcy możliwości przenoszenia wierzytelności wymagalnych bez zgody Zamawiającego.*

### **Odpowiedź na Pytanie nr 8**

Zamawiający dokonał stosownej zmiany zapisu §3 ust. 10 umowy.

### **Pytanie nr 9**

*Z treści SIWZ wynika, iż w ramach przedmiotu zamówienia poza wykonaniem robót budowlanych należy również wyposażyć obiekt. Wobec powyższego prosimy o precyzyjne określenie zestawienia elementów wyposażenia, które należy dostarczyć i zamontować w ramach przedmiotowego zadania.*

### **Odpowiedź na pytanie nr 9**

Należy ująć wyposażenie meblowe cz. Sportowej opisane w przedmiarach robót + w teczce projektu pn. ” Zestawienie wyposażenia sportowego i ogólnej części sportowej, opracowanie z

### **Pytanie nr 10**

Zgodnie z §14 pkt. 2 propozycji umowy Wykonawca jest zobowiązany ubezpieczyć budowę od ryzyk, w całym okresie realizacji inwestycji wraz z cesją praw wynikających z tej polisy na Zamawiającego. Alternatywnie do ww. zobowiązania prosimy o możliwość współubezpieczenia Zamawiającego w ramach ubezpieczenia budowy od ryzyk budowlano-

montażowych na okres realizacji inwestycji. W przypadku dopuszczenia przez Zamawiającego takiej możliwości nie ma konieczności dokonywania cesji praw wynikających z rzeczowego powyżej ubezpieczenia a Zamawiający posiada gwarancję otrzymania odszkodowania pod warunkiem wykazania prawa własności do przedmiotu szkody. W związku z powyższym prosimy o dodanie w §14 pkt. 2 propozycji umowy następującego zapisu.

*„Zastępczo do wymogu ustanowienia cesji praw wynikających z ww. polisy Zamawiający dopuszcza możliwość współubezpieczenia Zamawiającego w ramach ubezpieczenia budowy od ryzyk w całym okresie realizacji inwestycji”*

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający akceptuje ww. zapis.

#### **Odpowiedź na pytanie nr 10**

Zamawiający akceptuje ww. zapis i w związku z tym dokonuje stosownej zmiany w umowie.

#### **Pytanie nr 11**

Prosimy o potwierdzenie ze zamawiający w dniu podpisania umowy w sprawie zamówienia dostarczy wykonawcy aktualne pozwolenie na budowę dot. przedmiotu zamówienia.

#### **Odpowiedź na pytanie nr 11**

Zamawiający potwierdza, że w dniu podpisania umowy w sprawie zamówienia dostarczy wykonawcy aktualne pozwolenie na budowę dot. przedmiotu zamówienia.

**BURMISTRZ**  
**mgr inż. Marian Maliński**