

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn. "Modernizacja kortów tenisowych przy ulicy Zastawie w Suwałkach-I etap"

Działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U z 2015 r., poz. 2164 z póź. zm.) Zamawiający odpowiada na pytania postawione przez jednego z Wykonawców w piśmie z dnia 16.12.2016 r. oraz w piśmie z dnia 20.12.2016 r.

TREŚĆ PYTANIA NR 1:

Wnosimy o dopisanie do § 9 projektu umowy treści jak niżej lub podobnej:

Zamawiający zapłaci wykonawcy kary umowne:

1. za opóźnienie w przekazaniu placu budowy przez Zamawiającego w wysokości 0,5% łącznego wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1 umowy za każdy dzień opóźnienia
2. za opóźnienie w rozpoczęciu lub zakończeniu odbioru przez Zamawiającego w wysokości 0,5% łącznego wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1 umowy za każdy dzień opóźnienia
3. za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze stron z przyczyn, za które Zamawiający ponowi odpowiedzialność – w wysokości 10% łącznego wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1 umowy

Uwzględnienie w projekcie umowy powyższych kar umownych zrównoważy prawa i obowiązki stron.

Zamawiający w postępowaniu posiada szczególnie uprzywilejowaną pozycję, jednakże znaczące naruszenie przez Zamawiającego równowagi stron umowy może zostać zakwestionowane przez Krajową Izbę Odwoławczą.

Zamawiający nie powinien konstruować umowy w sposób, który negatywnie wpłynie na ilość złożonych w przetargu ofert. Nie może także przerzucić całości ryzyka gospodarczego na wykonawcę (wyrok Sądu Okręgowego Warszawa-Praga o sygn. akt IV Ca 508/05).

Określając wysokość kar umownych, Zamawiający powinien kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne kary umowne w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez Zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia.

Z uwagi na fakt, iż to Zamawiający jest gospodarzem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, korzystanie z tak uprzywilejowanej pozycji nie może jednak przejawiać się w kształtowaniu wzoru umowy w sposób, który rażąco będzie naruszał równowagę stron umowy. Mimo możliwości przerzucenia znacznego ryzyka na wykonawcę zamawiający powinni dążyć do przygotowania umowy, która nie tylko zabezpieczy ich interesy, ale będzie także odpowiedzią na potrzeby rynku. Zbyt rygorystyczne postanowienia umowy mogą doprowadzić do niezrealizowania inwestycji lub niezrealizowania jej w oczekiwanym przez zamawiającego terminie.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 1:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższy zapis do projektu umowy (załącznik nr 8).

TREŚĆ PYTANIA NR 2:

Wnosimy o zmniejszenie w projekcie umowy kary umownej w § 9 ust. 1:

- w pkt 1 do wysokości 5% wynagrodzenia umownego brutto
- w pkt 2 do wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto
- w pkt 3 do wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto
- w pkt 4 do wysokości 5.000 zł

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 2:

Zapis dotyczący kar umownych w projekcie umowy (załącznik nr 8) pozostaje bez zmian. Kary umowne jakie zostały określone w umowie nie są wysokie, mają za zadanie mobilizować Wykonawcę do prawidłowego wykonania zobowiązania. Są pożytecznym instrumentem o charakterze nie tylko odszkodowawczym, ale także prewencyjnym.

TREŚĆ PYTANIA NR 3:

Prosimy o zmianę w projekcie umowy kar za *opóźnienie* na kary za *zwłokę*. Opóźnienie i zwłoka oraz związane z nimi skutki dla stron umowy regulują przepisy kodeksu cywilnego. Określenie tych nie należy używać zamiennie. Uprawnienia strony dotkniętej zwłoką bądź tylko opóźnieniem znacznie się różnią. W obu przypadkach mamy do czynienia z nieterminowością wykonania przyjętych zobowiązań wynikających np. z umowy. Jednak 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 NA PYTANIE NR 3:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższy zapis w projekcie umowy (załącznik nr 8).

TREŚĆ PYTANIA NR 4:

Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku wystąpienia braków lub błędów w zakresie opisu przedmiotu zamówienia określonego w dokumentacji załączonej do SIWZ i stanowiącej podstawę wyceny oferty, w przypadku konieczności wykonania robót wynikających z zaistnienia ww. okoliczności Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 4:

Wykonawca ma obowiązek przeanalizowania dokumentacji technicznej i określenia ceny ryczałtowej zamówienia. Zamawiający nie przewiduje zlecenia robót dodatkowych. Jednocześnie informuję, że w §13 projektu umowy (załącznik nr 8) Zamawiający wskazał przesłanki umożliwiające zmiany do umowy.

TREŚĆ PYTANIA NR 5:

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający udostępnił Wykonawcom wszelkie niezbędne dane mogące mieć wpływ na ryzyko i okoliczności realizacji przedmiotu umowy. Prosimy również o potwierdzenie, że Zamawiający udostępnił Wykonawcom wszelkie dane dotyczące urządzeń podziemnych i ich lokalizacji, zaś brak jakichkolwiek dokumentów lub danych w tym zakresie bądź ujawnienie się stanu odmiennego od wskazanego w przekazanych przez Zamawiającego dokumentach - w przypadku, gdy na skutek takiej sytuacji niezbędne będzie wykonanie robót dodatkowych (nieobjętych dokumentacją projektową) stanowić będzie podstawę do wydłużenia terminu realizacji oraz zapłaty wynagrodzenia dodatkowego.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 5:

Zamawiający potwierdza, że udostępnił wszystkie znane mu dane związane z realizacją inwestycji. Wykonawca ma obowiązek przeanalizowania dokumentacji technicznej i określenia ceny ryczałtowej zamówienia. Zamawiający nie przewiduje zlecenia robót dodatkowych. Jednocześnie informuję, że w §13 projektu umowy zapisano przesłanki umożliwiające zmiany do umowy zgodne z art. 144 ust. 1 pzp.

TREŚĆ PYTANIA NR 6:

Wnosimy o wprowadzenie dodatkowych zapisów do projektu umowy:

Wykonawcy przysługuje prawo odstąpienia od umowy (oprócz przypadków określonych w przepisach Kodeksu Cywilnego) w przypadku, gdy Zamawiający:

- nie uregulował w terminie wskazanym w umowie zobowiązań finansowych wobec Wykonawcy
- bez uzasadnionych powodów przedłuża proces przekazania placu budowy lub odbioru przedmiotu umowy
- odmawia bez wskazania uzasadnionej przyczyny odbioru robót lub podpisania protokołu odbioru,
- zawiadomi Wykonawcę, iż wobec zaistnienia uprzednio nieprzewidzianych okoliczności nie będzie mógł spełnić swoich zobowiązań umownych wobec Wykonawcy.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 6:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie dodatkowych zapisów do projektu umowy (załącznik nr 8).

TREŚĆ PYTANIA NR 7:

Czy Zamawiający zastrzega obowiązek osobistego wykonania przez wykonawcę kluczowych części zamówienia?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 7:

Zamawiający nie zastrzega obowiązku osobistego wykonania przez Wykonawcę kluczowych części zamówienia. Zapisy dotyczące wykonania, realizacji zamówienia określa SIWZ oraz projekt umowy (załącznik nr 8).

TREŚĆ PYTANIA NR 8:

Wnosimy o zmianę jednego z kryteriów oceny ofert, którym Zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty, tj. kryterium gwarancji i rękojmi, poprzez skrócenie okresów udzielenia gwarancji i rękojmi od 3 lat do 5 lat. Kluczową częścią zamówienia jest wykonanie nawierzchni akrylowej, na którą producenci deklarują okres gwarancji od 3 do 5 lat. Zamawiający, który dopuszcza okres gwarancji dłuższy od cyklu życia danego produktu powoduje, że ochrona gwarancyjna w takim wypadku ma charakter oderwany od rzeczywistej sytuacji. Ponadto zgodnie z nowelizacją kodeksu cywilnego z dniem 25 grudnia 2014 r. termin odpowiedzialności z tytułu rękojmi wynosi pięć lat. Dobór kryteriów oceny ofert powinien być zgodny z potrzebami Zamawiającego w momencie wszczynania postępowania oraz zgodny z prawem. Zamawiający ustanawiając kryterium rękojmi z okresem maksymalnym siedem lat, naraża też wykonawcę na trudności w uzyskaniu zabezpieczenia należytego wykonania umowy np. w formie gwarancji ubezpieczeniowej, gdyż firmy ubezpieczeniowe standardowo wystawiają gwarancje na okres rękojmi zgodny z kc.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 8:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę jednego z kryteriów oceny ofert. Minimalny okres gwarancji i rękojmi został ustalony na 3 lata, zadeklarowanie dłuższej gwarancji i rękojmi przez Wykonawcę spowoduje przyznanie dodatkowych punktów przy ocenie ofert. Odpowiedzialność sprzedawcy z tytułu rękojmi za wady rzeczy wynika wprost z kodeksu cywilnego i powstaje z mocy prawa. Strony mogą tę odpowiedzialność rozszerzyć, ograniczyć lub nawet wyłączyć. Przewidziany w art. 568 kc termin może być przedłużony umową stron (wyr. SN z 05.08.2015 r., II CK 28/05). Natomiast gwarancja ma charakter umowny. Treść gwarancji określa gwarant indywidualnie za zgodą kupującego, a kupujący nie musi godzić się na udzielenie mu gwarancji. W związku z powyższym dobór kryteriów oceny ofert został określony zgodnie z potrzebami Zamawiającego. Jednocześnie Zamawiający informuje, że zapisy dotyczące zabezpieczenia należytego wykonania umowy są określone w rozdziale 21 SIWZ.

TREŚĆ PYTANIA NR 9:

Zamawiający w Rozdziale 2 ust. 3 SIWZ wskazał dokumenty, jakie musi posiadać nawierzchni akrylowa:

- a) aktualną autoryzację producenta systemu upoważniającą do instalacji konkretnej nawierzchni akrylowej na danym zadaniu wraz z potwierdzeniem udzielenia gwarancji,
- b) atest higieniczny PZH lub równoważny,
- c) kartę techniczną nawierzchni akrylowej, autoryzowaną przez producenta potwierdzającą spełnienie wyspecyfikowanych wymagań technologicznych,
- d) aktualny certyfikat Światowej Federacji Tenisa (ITF) kategorii 3 – MEDIUM,
- e) nawierzchnia musi posiadać aktualne badania określające klasyfikację w zakresie reakcji na ogień, potwierdzające uzyskanie klasy Cfl – s1, wykonane przez niezależne akredytowane laboratorium, badania powinny być wykonane zgodnie z aktualną normą PN EN 13501-1 + A1:2010,
- f) kompletne raporty z badań wykonanych przez niezależne akredytowane laboratorium potwierdzające parametry nawierzchni oraz technologię wykonania nawierzchni,
- g) listę referencyjną obiektów na których rozgrywane były zawody krajowe na danej nawierzchni.

Czy w związku z tym, wykonawcy są zobowiązani do przedłożenia powyższych dokumentów wraz z ofertą lub przed podpisaniem umowy w celu potwierdzenia, iż oferowane nawierzchnie spełniają określone wymagania Zamawiającego określone w SIWZ?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 9:

Zamawiający informuje, że Wykonawca zobowiązany jest przedłożyć w/w dokumenty przed ich wbudowaniem i dostarczeniem na plac budowy.

Z up. PREZYDENTA
Marcin Klimczyk
SEKRETARZ MIASTA

1000

