



PROGRAM REGIONALNY
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI



UNIA EUROPEJSKA
EUROPEJSKI FUNDUSZ
ROZWOJU REGIONALNEGO



Warmia i Mazury regionem zjednoczonej Europy

Projekt dofinansowany ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Warmia i Mazury na lata 2007-2013

Szymany, 2014.04.08

Numer Postępowania: WIM.431.7.2014

- Wykonawcy –
Ubiegający się o udzielenie zamówienia

Zamawiający, działając na zasadzie art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. 2013 r. poz. 907 ze zm.), udziela następujących wyjaśnień treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego w trybie przetargu nieograniczonego, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. 2013 r. poz. 907ze zm.) oraz aktów wykonawczych do tej ustawy na roboty budowlane pn. :

„Budowa ogrodzenia Portu Lotniczego „Mazury” w Szymanach wraz z infrastrukturą towarzyszącą w ramach realizacji projektu inwestycyjnego pn. : „Regionalny Port Lotniczy Olsztyn – Mazury – zapisanego w indywidualnym wykazie indywidualnych projektów kluczowych Regionalnego Programu Operacyjnego Warmii i Mazur na lata 2007 – 2013”

o wartości zamówienia przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. 2013 r. poz. 907 z. późn. zm.)

Pytania Wykonawców:

40. Zważywszy na fakt, że Zamawiający w umowie wskazał, że wyrazi zgodę lub zgłosi sprzeciw na zawarcie umowy w formie pisemnej, prosimy o potwierdzenie, że nie wyklucza to przyjętej w ustawie prawo zamówień publicznych milczącej zgody, to jest braku sprzeciwu w terminie przez Zamawiającego wskazanym.

Wyjaśnienie Zamawiającego

Postanowienia wzoru umowy (co oczywiste) nie wykluczają zasad wynikających z bezwzględnie obowiązujących przepisów ustawy kodeks cywilny i prawo zamówień publicznych.

41. Prosimy o skrócenie terminu na zgłoszenie sprzeciwu/zastrzeżeń do 7 dni. Zmiana taka usprawni znacznie proces realizacji.

Wyjaśnienie Zamawiającego

Treść SIWZ pozostaje bez zmian.



PROGRAM REGIONALNY
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI



UNIA EUROPEJSKA
EUROPEJSKI FUNDUSZ
ROZWOJU REGIONALNEGO



Warmia i Mazury regionem zjednoczonej Europy

Projekt dofinansowany ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Warmia i Mazury na lata 2007-2013

42. W związku z żądaniem Zamawiającego wskazania w ofercie części zamówienia, które Wykonawca zamierza powierzyć podwykonawcom, prosimy o potwierdzenie, iż oświadczenie takie winno dotyczyć tylko i wyłącznie części zamówienia przewidzianych do powierzenia podwykonawcom robót budowlanych.

Wyjaśnienie Zamawiającego

Wykonawca zobowiązany jest złożyć oświadczenie w zakresie części zamówienia, które Wykonawca zamierza powierzyć podwykonawcom, zgodnie z obowiązującymi przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych. Zgodnie z art. 36b ust. 1 ustawy PZP w aktualnie obowiązującym brzmieniu ". Zamawiający może żądać wskazania przez wykonawcę części zamówienia, której wykonanie zamierza powierzyć podwykonawcy [...]"

43. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza przedkładanie przez Wykonawcę oświadczeń podwykonawców i dalszych podwykonawców biorących udział w realizacji odebranych robót budowlanych o zapłacie wymagalnego wynagrodzenia za odebrane roboty budowlane, jako dowodów zapłaty w rozumieniu art. 143a ust. 1 Prawa zamówień publicznych.

Wyjaśnienie Zamawiającego

Przedłożone przez Wykonawców dowody zapłaty o których mowa w art. 143 a ust. 1 ustawy PZP Zamawiający oceniać będzie każdorazowo indywidualnie z zachowaniem zasad obiektywizmu i w zgodzie z powszechnie obowiązującymi w tym zakresie przepisami prawa.

44. Prosimy o podanie dokumentacji projektowej jako integralnego składnika umowy § 7 projektu umowy.

Wyjaśnienie Zamawiającego

Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. 2013 r. poz. 907ze zm.), dokonuje zmiany treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia poprzez dodanie do § 2 ust 1 oraz § 7 projektu umowy po słowach "Specyfikacje Techniczne Wykonania i Odbioru Robót budowlanych" słowa oraz dokumentacji projektowej.

45. Zwracamy się o zmianę w § 9 ust. 2 projektu umowy poprzez podwyższenie przewidzianych tam 80% płatności przejściowych do 90%. Zwracamy uwagę na niezgodność obecnego postanowienia z przepisami prawa zamówień publicznych, a dokładnie art. 143a ust. 3 ustawy, która wskazuje, że wartość ostatniej faktury nie może wynosić więcej niż 10% wynagrodzenia należnego wykonawcy.

Wyjaśnienie Zamawiającego



PROGRAM REGIONALNY
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI



UNIA EUROPEJSKA
EUROPEJSKI FUNDUSZ
ROZWOJU REGIONALNEGO



Warmia i Mazury regionem zjednoczonej Europy

Projekt dofinansowany ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Warmia i Mazury na lata 2007-2013

Zamawiający nie podziela poglądu Wykonawcy w przedmiocie niezgodności zapisu z ustawą PZP, jednakże celem uniknięcia jakichkolwiek wątpliwości dokonał zmiany treści SIWZ w przedmiotowym zakresie.

46. Prosimy o potwierdzenie, że za termin wykonania przedmiotu umowy uznane będzie faktyczne zakończenie przez Wykonawcę wykonywania robót objętych zamówieniem, tj. zgłoszenie Zamawiającemu gotowości do odbioru.

Wyjaśnienie Zamawiającego

Zamawiający nie potwierdza, że za termin wykonania przedmiotu umowy uznane będzie faktyczne zakończenie przez Wykonawcę wykonywania robót. Warunki uznania wykonania przez Wykonawcę swoich obowiązków umownych zostały precyzyjnie określone we wzorze umowy stanowiącym załącznik do SIWZ, w szczególności paragrafie 10.

47. Zamawiający wskazuje, że za dzień odbioru uważa się dzień podpisania protokołu odbioru bez zastrzeżeń. Wykonawca zaznacza, iż art. 647 Kodeksu cywilnego stanowi o zobowiązaniu wykonawcy do oddania przewidzianego w umowie obiektu, wykonanego zgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej a inwestor zobowiązuje się do odebrania obiektu i zapłaty umówionego wynagrodzenia. Wystąpienie usterek bądź wad w robotach w żadnym wypadku nie wpływa na niemożność dokonania odbioru z uwzględnieniem ewentualnych, zgłoszonych przez Zamawiającego nieprawidłowości i zapłaty wynagrodzenia. Ponadto powyższą kwestię rozstrzygnął Sąd Najwyższy (wyrok z dnia 22 czerwca 2007 r., V CSK 99/2007), który stwierdził, iż:

- *Inwestor ma obowiązek odbioru obiektu budowlanego wykonanego zgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej.*
- *Strony umowy o roboty budowlane nie mogą uzależnić wypłaty wynagrodzenia należnego wykonawcy od braku jakichkolwiek usterek.*

W powyższym orzeczeniu stwierdzono, iż ujawnienie wad robót budowlanych nie wpływa na obowiązek inwestora dokonania odbioru robót zgodnie z art. 647 k.c., a z tą chwilą inwestor nabywa uprawnienia z tytułu rękojmi przewidziane w art. 637 i art. 638 k.c. W związku z powyższym wnioskujemy o odstąpienie od uzależnienia odbioru i zapłaty wynagrodzenia (płatności końcowej) od podpisania przez strony bezusterkowego protokołu odbioru. W przypadku gdyby Zamawiający stał na stanowisku, iż konieczne – pomimo sprzeczności z orzeczeniem wydanym przez Sąd Najwyższy – jest uzależnienie płatności końcowej od usunięcia wszelkich usterek, pragniemy wskazać, iż na potrzeby zapewnienia należytego wykonania Wykonawca, zarówno na okres realizacji przedmiotu umowy, jak i na okres udzielanej rękojmi, zobowiązany jest do wniesienia stosownego zabezpieczenia (którego pierwszą część Zamawiający zwraca w terminie 30 dni od uznania za należycie wykonane przez Wykonawcę). W związku z powyższym, celem ewentualnego zdyscyplinowania Wykonawcy do zapewnienia usunięcia ewentualnych nieprawidłowości, jest złożone



PROGRAM REGIONALNY
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI



UNIA EUROPEJSKA
EUROPEJSKI FUNDUSZ
ROZWOJU REGIONALNEGO



Warmia i Mazury regionem zjednoczonej Europy

Projekt dofinansowany ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Warmia i Mazury na lata 2007-2013

zamawiającemu zabezpieczenie, którego zwrot Wykonawca otrzyma po usunięciu tychże ewentualnych nieprawidłowości.

Wyjaśnienie Zamawiającego

W paragrafie 10 wzoru umowy stanowiącym załącznik do SIWZ wskazane zostały warunki w jakich przeprowadzony będzie proces odbioru robót. W ocenie Zamawiającego warunki te są w pełni zgodne z dyspozycją art. 647 i n. kodeksu cywilnego.

48. Wykonawca wnieskuje o zmianę zapisów w § 11 projektu umowy, poprzez zmianę sposobu naliczania kar umownych z „opóźnienia” na „zwłokę”. Pragniemy wskazać, iż zgodnie z przepisami kodeksu cywilnego, 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 (art. 471 KC) tj. gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania wynika z niezachowania przez dłużnika należytej staranności (art. 472 KC). Kara za niedotrzymanie terminu należy się w przypadku zwłoki dłużnika, a „dłużnik dopuszcza się zwłoki, gdy nie spełnia świadczenia w terminie.... nie dotyczy to wypadku, gdy opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi...” (art. 476 KC). Zapis jest o tyle krzywdzący dla Wykonawcy, iż stawia Zamawiającego w uprzywilejowanej sytuacji, zezwalając a wręcz nakazując naliczenie kary niezależnie od przyczyn niedotrzymania terminu. Powyższe stanowisko poparł również Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 11 lutego 1999 r. (sygn. akt III CKN) 166/98, gdzie Sąd stwierdził iż kara umowna należy się wierzycielowi tylko wtedy, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiada. W związku z powyższym Wykonawca wnieskuje o zmianę sposobu naliczania kar umownych, jak na wstępie pytania.

Wyjaśnienie Zamawiającego

Zgodnie z normą wyrażoną w artykule 483 § 1 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks Cywilny Dz.U.1964.16.93 (U) – „Można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna).” Nadto w myśl art. 473. § 1 ww. ustawy – „Dłużnik może przez umowę przyjąć odpowiedzialność za niewykonanie lub za nienależyte wykonanie zobowiązania z powodu oznaczonych okoliczności, za które na mocy ustawy odpowiedzialności nie ponosi” Zgodnie z ww. regulacjami nienależyte wykonanie, czy też niewykonanie zobowiązania przez dłużnika nie musi polegać wyłącznie na zwłoce dłużnika. Zamawiający może więc zgodnie z kodeksową zasadą swobody umów ułożyć stosunek prawny według swojego uznania, w tym zastrzec kary umowne na wypadek opóźnienia realizacji zamówienia. Jednocześnie Zamawiający zwraca uwagę, że w tym konkretnym postępowaniu, termin realizacji zamówienia ma znaczenie podstawowe. Wynika to z niezwykle krótkich terminów realizacji zadań własnych Zamawiającego, związanych z koniecznością rozliczenia projektu współfinansowanego ze środków Unii Europejskiej w ściśle określonych terminach. Sytuacja ta znalazła odzwierciedlenie także w treści



PROGRAM REGIONALNY
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI



UNIA EUROPEJSKA
EUROPEJSKI FUNDUSZ
ROZWOJU REGIONALNEGO



Warmia i Mazury regionem zjednoczonej Europy

Projekt dofinansowany ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Warmia i Mazury na lata 2007-2013

SIWZ – termin realizacji zamówienia jest jednym z kryteriów oceny ofert przez Zamawiającego. W związku z powyższym sposób ukształtowania we wzorze umowy instytucji kar umownych jest uzasadniony, ma on bowiem na celu wzmocnienie skuteczności więzi powstałej między stronami w wyniku zawartej przez nie umowy i służy realnemu wykonaniu zobowiązań. Wykonawca przystępując do udziału w postępowaniu posiada z góry wiedzę w jakim terminie zamówienie ma zostać zrealizowane. Działając na rynku jako profesjonalista jest on także w stanie dokonać weryfikacji własnych możliwości technicznych i organizacyjnych pod kątem określonych przez Zamawiającego terminów i warunków realizacji zamówienia. W tym miejscu warto także przywołać wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 22 grudnia 2008 roku wydany w sprawie o sygn. akt.: KIO/UZP 1431/08 zgodnie z którym: „Na gruncie p.z.p., kara umowna ma szczególne znaczenie. Bardzo istotna jest funkcja prewencyjno-wychowawcza, z punktu widzenia której, kara umowna ma stanowić zaporę dla dokonywania naruszeń, a skuteczną barierą będzie wtedy, kiedy jej dolegliwość będzie miała znaczenie, w sensie finansowym, dla wykonawcy.” oraz wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 28 kwietnia 2009 roku w sprawie o sygn. akt.: KIO/UZP 469/09 „W ocenie Izby, Zamawiający ma prawo użyć dozwolonych przepisami prawa środków zabezpieczających interes Zamawiającego, bowiem opóźnienia w realizacji zamówienia, niewykonanie umowy lub jej nienależyte wykonanie mogą skutkować dla Zamawiającego poważnymi konsekwencjami.” W tym stanie rzeczy treść SIWZ pozostaje bez zmian.

49. Prosimy o usunięcie kary przewidzianej w §11 ust. 1 pkt. l) projektu umowy. Zwracamy uwagę, że ewentualnym skutkiem zaistnienia wady niemożliwej do usunięcia, ale nie uniemożliwiającej korzystanie z przedmiotu umowy powinno być tylko odpowiednie do utraconej wartości obniżenie wynagrodzenia.

Wyjaśnienie Zamawiającego

Zamawiający dokonał zmiany SIWZ w stosownym zakresie.

50. Zważywszy na brzmienie art. 395§ 2 kodeksu cywilnego prosimy objęcie terminem 3m-cznym na odstąpienie również uprawnienia do odstąpienia przysługującego wykonawcy zgodnie z ust. 1.2 list. a tegoż paragrafu.

Wyjaśnienie Zamawiającego

Zamawiający dokonał zmiany SIWZ w stosownym zakresie.

51. Czy Zamawiający dopuszcza zastosowanie studni kablowych-żelbetowych SK-2 i SKR-2 o zbliżonych wymiarach wykonanych jako prefabrykat spełniających warunki: beton C35/45, KL. EKSPLOYCJI XF3, KL. OBCIĄŻENIA E600.

Wyjaśnienie Zamawiającego

Zamawiający dopuszcza zastosowanie innych studni kablowych wykonanych jako prefabrykat o klasie obciążenia E 600 i spełniających warunki SIWZ.



PROGRAM REGIONALNY
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI



UNIA EUROPEJSKA
EUROPEJSKI FUNDUSZ
ROZWOJU REGIONALNEGO



Warmia i Mazury regionem zjednoczonej Europy

Projekt dofinansowany ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Warmia i Mazury na lata 2007-2013

52. Prosimy o wskazanie odpowiedniego typu rur do budowy kanalizacji teletechnicznej PCW 110 z podaniem grubości ścianki rur.

Wyjaśnienie Zamawiającego

RHDPE Ø 110 o grubości ścianki nie mniejszej niż 5,7 mm.

53. W nawiązaniu do sformułowania przez Zamawiającego warunku udziału w postępowaniu (Rozdział VII pkt 1.1 b) SIWZ, w brzmieniu:

„Wykonawca musi wskazać, że w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wykonał w sposób należyty oraz zgodnie z zasadami sztuki budowlanej i prawidłowo ukończył co najmniej następujące poniżej wskazanie roboty budowlane:

a) 1 robotę budowlaną o wartości co najmniej 1.000.000 zł brutto (słownie: jeden milion złotych) a polegającą na budowie ogrodzenia z siatki z drutu stalowego i słupów stalowych osadzonych w fundamentach betonowych wykonanych metodą wiertniczą o długości co najmniej 2 km wraz co najmniej jedną bramą stalową o napędzie elektrycznym”.

- czy Zamawiający uzna w/w warunek za spełniony jeśli Wykonawca wykaże się wykonaniem jednej roboty budowlanej o wartości łącznej co najmniej 1.000.000 zł brutto (słownie: jeden milion złotych) a polegającej na budowie ogrodzenia z siatki z drutu stalowego i słupów stalowych osadzonych w fundamentach betonowych wykonanych metodą wiertniczą o długości co najmniej 2 km wraz co najmniej jedną bramą stalową o napędzie elektrycznym, wykonanej dla jednego Inwestora, z tym zastrzeżeniem, iż robota była realizowana etapowo w ramach różnych zamówień lecz w ramach jednego Projektu.

Wyjaśnienie Zamawiającego

Zamawiający określił warunki udziału w postępowaniu w sposób jasny, precyzyjny i niebudzący wątpliwości. Ocena spełniania przez Zamawiającego warunków udziału w postępowaniu dokonywana będzie zgodnie z wymogami określonymi w SIWZ, oraz przepisami powszechnie obowiązującego prawa w tym w szczególności ustawy PZP. W ramach wyjaśnień treści SIWZ Zamawiający nie jest natomiast uprawniony do dokonywania (jak chce Wykonawca) "hipotetycznej" oceny spełniania przez Wykonawcę warunków udziału w postępowaniu.

Pozostałe zapisy SIWZ pozostają bez zmian. Wykonawca ubiegający się o udzielenie zamówienia zobowiązany jest uwzględnić w swojej ofercie niniejsze wyjaśnienia SIWZ wraz z załączonymi Załącznikami.

Kierownik
administracyjno - gospodarczy
mgr inż. Aleksandra Kalinowska