

Łapy, 2016.05.10

Wykonawcy którzy pobrali SIWZ.

**Dotyczy postępowania o nr ogłoszenia o zamówieniu 2016/S 077-135512 – „Modernizacja i rozbudowa oczyszczalni ścieków w Łapach”.**

W związku z pytaniem jakie wpłynęło do Zamawiającego, zgodnie z art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych (tekst jednolity Dz.U. z 2015 r., poz. 2164 z późn. zmianami) Zamawiający wyjaśnia:

1. Treść zapytania:

**„1.8 [Przechowywanie i dostarczanie dokumentów]** Prosimy o doprecyzowanie tej klauzuli poprzez wskazanie, iż w przypadku wykrycia przez Wykonawcę błędu, braku, niezgodności w dokumentacji otrzymanej od Zamawiającego, Wykonawca będzie uprawniony do przedłużenia czasu na ukończenie oraz do dodatkowego kosztu.”

Odpowiedź zamawiającego:

Treść Klauzuli 1.8 określa procedurę dotyczącą przechowywania i dostarczania dokumentów. Okoliczności uprawniające Wykonawcę do roszczeń są określone w Klauzuli 1.9 [Opóźnienie rysunków i instrukcji]. Stąd Zamawiający podtrzymuje treść Klauzuli 1.8 jako obowiązującą.

2. Treść zapytania:

**„1.12 [Poufne szczegóły]** Prosimy o zmianę klauzuli 1.12 poprzez nadanie jej nowego brzmienia: *Każda ze Stron zobowiązana jest do zachowania w poufności wszelkich informacji handlowych, organizacyjnych, finansowych i technicznych dotyczących drugiej Strony do jakich uzyskała dostęp przy wykonywaniu niniejszej umowy albo jeżeli co innego wynika bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa.*”

Odpowiedź zamawiającego:

Zamawiający nie znajduje uzasadnienia do zmiany treści Klauzuli 1.12 [Poufne szczegóły] i podtrzymuje ją w całości bez zmian jako zgodną z Prawem Polskim.

3. Treść zapytania:

„4.1 [Ogólne zobowiązania Wykonawcy] Prosimy o dostosowanie tej klauzuli do postanowień art. 651 k.c. poprzez wprowadzenie zapisu stanowiącego, że w przypadku wykrycia przez Wykonawcę błędów, pominięć, wad lub usterek w Dokumentacji Projektowej, otrzymanej od Zamawiającego Wykonawca będzie uprawniony do przedłużenia Czasu na Ukończenie i pokrycia dodatkowego kosztu z tego tytułu.”

Odpowiedź zamawiającego:

Fakt wykrycia błędu, pominięcia lub wady w Dokumentacji projektowej otrzymanej od Zamawiającego nie może być podstawą do roszczenia. Dopiero następstwa wynikające z powyższego mogą być podstawą do Zmiany Czasu na Ukończenie i/lub kosztu na mocy Klauzuli 1.9. Stąd Zamawiający nie znajduje uzasadnienia do wprowadzenia zmiany Klauzuli 4.1 wnioskowanej przez Wykonawcę.

4. Treść zapytania:

„4.2 [Zabezpieczenie Wykonania] Prosimy o dodanie w lit e) informacji, iż chodzi o wymagalne wynagrodzenie Podwykonawcy lub dalszego Podwykonawcy.”

Odpowiedź zamawiającego:

Zamawiający zmienia treść zapisu lit e) Klauzuli 4.2 następująco:

(e) niezapłacenia przez Wykonawcę bezspornej i wymagalnej kwoty należnej Podwykonawcy lub dalszemu Podwykonawcy dla Robót , dostaw i/lub usług, określonej wg Klauzuli 2.5 [Roszczenia Zamawiającego ] lub Klauzuli 20 [Roszczenia, spory i arbitraż], w ciągu 21 dni od ustalenia bądź uzgodnienia.

5. Treść zapytania:

„4.4 [Podwykonawcy] Prosimy o wykreślenie zapisów w dodanej lit C Wymagania dotyczące Umów o podwykonawstwo poczynając od lit a) do e). Wykonawca odpowiada za Podwykonawcę jak za działania własne, zatem wprowadzanie przedmiotowych wymogów stanowi naruszenie tajemnicy przedsiębiorstwa i przepisów prawa w tym zakresie. Wykonawca musi posiadać spektrum nacisku na Podwykonawcę i odpowiednio przełożyć na niego obowiązki wynikające z Kontraktu z Zamawiającym, jest to nieodzowna praktyka w przypadku korzystania z Podwykonawców, zatem wnosimy o wykreślenie a) – e). Prosimy jednocześnie o dopisanie w lit. D iż chodzi o bezsporne i wymagalne kwoty.”

Odpowiedź zamawiającego:

Zamawiający nie przewiduje zmiany treści zapisów lit. C w Klauzuli 4.4. Jej treść jest zgodna z Prawem Polskim oraz treścią Klauzuli 1.12.

Natomiast treść lit. D zmienia się następująco:

"Zamawiający ma prawo, w przypadku braku zapłaty przez Wykonawcę kwot bezspornych i



wymagalnych , dokonać bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia przysługującego Podwykonawcy lub dalszemu Podwykonawcy, który zawarł zaakceptowaną przez Zamawiającego Umowę o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub który zawarł przedłożoną Zamawiającemu Umowę o podwykonawstwo, której przedmiotem są dostawy lub usługi".

6. Treść zapytania:

**„4.23 [Działania Wykonawcy na Terenie Budowy]** W związku z faktem, iż przedmiotem inwestycji jest modernizacja, Wykonawca nie będzie w stanie przywrócić Terenu Budowy do stanu pierwotnego. Prosimy zatem o wykreślenie tego zapisu.”

Odpowiedź zamawiającego:

Realizacja Robót polegająca na modernizacji obiektu nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku uporządkowania terenu i przywrócenia do stanu pierwotnego terenu budowy , który był w dyspozycji Wykonawcy niekoniecznie w celu jego zabudowy czy przebudowy. Zamawiający pozostawia treść zapisu Klauzuli 4.23 bez zmian.

7. Treść zapytania:

**„4.26. [Zabezpieczenie terenów sąsiadujących]** Wnosimy o wykreślenie tej klauzuli. Zapis ten stanowi naruszenie art.435 §1 k.c. w związku z art. 437 k.c., a zatem oczekiwanie przez Zamawiającego, iż Wykonawca niezależnie od ewentualnej własnej odpowiedzialności deliktowej przejąłby również odpowiedzialność deliktową, która na mocy bezwzględnie obowiązujących przepisów spoczywa na Zamawiającym, należy uznać za zastrzeżenie niezgodne z ustawą i w związku z powyższym należy wnosić o wykreślenie tej klauzuli.”

Odpowiedź zamawiającego:

Zapis kontraktu jednoznacznie mówi o szkodach wyrządzonych przez Wykonawcę osobom trzecim w trakcie wykonywania kontraktu.- “[...]w zakresie, w jakim Wykonawca odpowiada za takie zakłócenia czy szkody.[...]”. Nie ma tutaj mowy o przejęciu przez Wykonawcę odpowiedzialności Zamawiającego z tytułu prowadzenia działalności Zamawiającego – czyli przejęcia odpowiedzialności Zamawiającego wynikającej z Kodeksu Cywilnego z art 435. Zapis kontraktu jest poprawny. Wykonawca winien posiadać zabezpieczenie finansowe przed szkodami wyrządzonymi osobom trzecim w związku z realizowanym kontraktem, wobec których odpowiedzialność za szkodę ponosi Wykonawca

8. Treść zapytania:

**„4.27 [Istniejące instalacje]** Czy Zamawiający przewidują zmianę zapisu Klauzuli 4.27 poprzez wprowadzenie zapisu, iż w przypadku napotkania instalacji, światłowodów, wodociągów, gazociągów, itp. innych niż wskazanych w dokumentacji przekazanej Zamawiającego,

Wykonawca będzie uprawniony do przedłużenia czasu w związku z takim opóźnieniem według Klauzuli 8.4 oraz płatności za jakikolwiek taki Koszt?"

Odpowiedź zamawiającego:

Zamawiający nie przewiduje zmiany zapisów Klauzuli 4.27, ponieważ uprawnienie Wykonawcy do zmiany Czasu i/lub Kosztu w opisanych przypadkach wynika z treści Klauzuli 4.12 [Nieprzewidziane warunki fizyczne]

9. Treść zapytania:

„**8.7 [Kary umowne]** Prosimy o doprecyzowanie w lit a), iż kara będzie naliczana za każdy dzień zwłoki Wykonawcy. Ponadto prosimy o wykreślenie lit b) w całości zgodnie z orzecznictwem w tym m.in. z Uchwałą Sądu Najwyższego z dnia 18 lipca 2012 roku (III CZP 39/12) roszczenie o zapłatę kary umownej na wypadek zwłoki lub opóźnienia nie przysługuje stronie odstępującej od umowy wzajemnej, jeżeli w umowie zastrzeżono również taką karę w związku z odstąpieniem od umowy.”

Odpowiedź zamawiającego:

Zmienia się treść Klauzuli 8.7 lit a) następująco:

(a) jeżeli nie wypełni wymagań klauzuli 8.2 [Czas na Ukończenie], na mocy klauzuli 2.5 [Roszczenia Zamawiającego]. Kara za zwłokę będzie równa kwocie ustalonej w Załączniku do Oferty i będzie płacona za każdy dzień, który upłynie między odpowiednim Czasem na Ukończenie i dniem ustalonym w Świadectwie Przejęcia. Zamawiający wykreśla w niniejszej klauzuli 8.7 zapisy lit b).

10. Treść zapytania:

„**8.7 [Kary umowne]** Wprowadzony przez Zamawiającego katalog kar umownych z tytułów wskazanych w pkt c – g stanowi o rażącym wygórowaniu kar w stosunku do charakteru przewinienia. Prosimy zatem o wykreślenie tych kar w całości lub obniżenia kary umownej o 50%.”

Odpowiedź zamawiającego:

Katalog kar w pkt c) do g) wynika m.in. z wymagań zapisów Ustawy prawo zamówień publicznych i Zamawiający nie może z nich zrezygnować. Wysokość kar zdaniem Zamawiającego powinna działać mobilizująco i dyscyplinująco na Wykonawcę. Kary są następstwem zaniedbań ze strony Wykonawcy i skutkiem naruszenia przez niego przepisów Prawa Polskiego. Zamawiający nie przewiduje zmiany treści Klauzuli 8.7 w przedmiotowej sprawie.

11. Treść zapytania:

„14.7 [Zaplata] Prosimy o dodanie na końcu dodanej klauzuli informacji, iż chodzi o wymagalne wynagrodzenie Podwykonawcy lub dalszego Podwykonawcy.”

Odpowiedź zamawiającego:

Określenie "wymagalne wynagrodzenie" zostało zapisane w dodanej treści Klauzuli 14.7 stąd Zamawiający nie wprowadzi żadnych zmian w treści niniejszej Klauzuli.

Zamawiający nie przedłuża terminu składania ofert.

Prezes Zarządu  
  
Dariusz Kruszewski