

Uniwersytet Technologiczno-Przyrodniczy
im. Jana i Jędrzeja Śniadeckich
Al. prof. S. Kaliskiego 7
85-796 Bydgoszcz
tel. 52 374 92 56

Bydgoszcz, dnia 09.02.2021 r.

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Budowa Akademickiego Centrum Sportu dla potrzeb Uniwersytetu Technologiczno-Przyrodniczego w Bydgoszczy” (AZZP.243.104.2020).

Uniwersytet Technologiczno-Przyrodniczy im. Jana i Jędrzeja Śniadeckich w Bydgoszczy (dalej: „Zamawiający”), prowadząca postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego, zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (dalej: „Pzp”) Zamawiający udziela wyjaśnień w związku z pytaniami, które wpłynęły do Zamawiającego.

Pytanie nr 29:

W SIWZ dotyczącej informacji wspólnych dla obu części zamówienia w rozdziale V (Przedmiot zamówienia) w pkt. 1 na str. 6 napisano „Minimalny wymagany przez Zamawiającego okres gwarancji i rękojmi na wykonane roboty budowlane, w tym na użyte materiały oraz na dostarczone i zamontowane urządzenia wynosi 3 lata licząc od daty uzyskania ostatecznej decyzji pozwolenia na użytkowanie”. Natomiast we wzorze umowy części I w § 15 wskazany jest okres rękojmi za wady wykonanych robót, który wynosi 60 miesięcy od daty odbioru końcowego robót. Prosimy o potwierdzenie, że okres rękojmi dla części I zamówienia wynosi 60 miesięcy zgodnie ze wzorem umowy, bez względu na okres udzielonej przez Wykonawcę gwarancji.

Odpowiedź na pytanie nr 29

Zamawiający informuje, że minimalny wymagany okres gwarancji to 36 miesięcy. Okres rękojmi dla części I zamówienia wynosi 60 miesięcy od daty odbioru końcowego robót, bez względu na okres udzielonej przez Wykonawcę gwarancji.

Pytanie nr 30:

Zwracam się z wnioskiem o wyrażenie zgody na wnoszenie 30% zabezpieczenia należytego wykonania umowy w momencie podpisania umowy w formie gwarancji ubezpieczeniowej, a następnie gromadzenie reszty zabezpieczenia należytego wykonania umowy w formie potrąceń z płatności faktur częściowych, zgodnie z art. 150 ust. 3-6 ustawy Prawo zamówień publicznych przez potrącenia należności za częściowo wykonane dostawy, usługi lub roboty budowlane.

W takim przypadku Wykonawca zgodnie z art. 150 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych w dniu zawarcia umowy wnosi na rzecz Zamawiającego zabezpieczenie należytego wykonania umowy w wysokości co najmniej 30% zabezpieczenia należytego wykonania umowy wskazanego w ust. 1 w formach dopuszczonych treścią art. 148 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, w tym w formie gwarancji ubezpieczeniowej.

W takim przypadku pozostała część zabezpieczenia należytego wykonania umowy będzie wnoszona przez potrącenia z należności za częściowo wykonane dostawy, usługi lub roboty budowlane w taki sposób, aby wniesienie pełnej wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy, o której mowa w ust. 1 nastąpiło do połowy okresu na który została zawarta Umowa. Zamawiający określi każdorazowo Wykonawcy jaka kwota zabezpieczenia należytego wykonania umowy ma być potrącona.

Odpowiedź na pytanie nr 30

Zamawiający podtrzymuje zapisy w SIWZ, rozdz. XII dotyczące zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

Pytanie nr 31 - część I:

Zwracam się z wnioskiem o zmianę treści SIWZ, poprzez zastosowanie zabezpieczenia należytego wykonania umowy na poziomie 3% ceny całkowitej podanej w ofercie. Pragniemy podkreślić przy tym, iż proponowany przez nas poziom zabezpieczenia zgodny jest z ustawą prawo zamówień publicznych. Mając na względzie znaczną wartość zamówienia stanowiącego przedmiot postępowania, złożenie tak znacznego zabezpieczenia, jak obecnie przewidzianego w dokumentacji przetargowej, może pozbawić możliwości ubiegania się o zamówienie podmiotom zdolnym do jego wykonania, posiadającym stosowne kwalifikacje oraz doświadczenie.

Ponadto, koszt złożenia tak znacznego zabezpieczenia stanowi znacznej wartości składnik cenotwórczy i bezpośrednio wpływa na podniesienie wartości ofert każdego z wykonawców.

Wprowadzenie przedmiotowej zmiany pozwoli na złożenie ofert większej ilości oferentom, zwiększyć konkurencyjność postępowania, a co za tym idzie, realnie obniżyć koszty inwestycji dla Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 31

Zamawiający podtrzymuje zapis w SIWZ, Rozdz. XII, pkt 1: „Wykonawca wniesie przed zawarciem umowy zabezpieczenie należytego wykonania umowy (dalej: zabezpieczenie) w wysokości 5% całkowitej ceny podanej w ofercie” w formach określonych w pkt 2 Rozdz. XII.

Pytanie nr 32:

Zwracam się z wnioskiem o udostępnienie informacji publicznej - podanie kwoty, jaką Zamawiający zamierza przeznaczyć na wykonanie niniejszego zadania.

Zwracam przy tym uwagę na fakt, że termin określony w art. 86 ust. 3 ustawy – Prawo Zamówień Publicznych jest terminem ostatecznym, kiedy Zamawiający zobowiązany jest do określenia tej kwoty, nie ma jednak żadnych przeszkód prawnych, by Zamawiający uczynił to wcześniej (np. w ogłoszeniu o

zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia lub w odpowiedzi na pytanie wykonawców). Powyższe pozwoli na zwiększenie transparentności prowadzonego postępowania oraz na skrócenie czasu jego trwania, ponieważ Wykonawcy planujący złożenie ofert wyższych nie przystąpią do ofertowania, dzięki czemu Zamawiający będzie mógł ograniczyć do minimum czasochłonność związaną z oceną wszystkich złożonych ofert.

Odpowiedź na pytanie nr 32

Zamawiający informuje, że bezpośrednio przed otwarciem ofert zamawiający poda kwotę, jaką zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia.

Pytanie nr 33:

Zwracam się z wnioskiem o informację, czy w ramach udzielonej gwarancji na wykonane prace należy uwzględnić w składanej ofercie koszty serwisu instalacji i urządzeń objętych zamówieniem, konserwację oraz wymianę materiałów eksploatacyjnych.

Odpowiedź na pytanie nr 33

Zamawiający informuje, że w ramach udzielonej gwarancji na wykonane prace nie należy uwzględnić w składanej ofercie kosztów serwisu instalacji i urządzeń objętych zamówieniem.

Pytanie nr 34:

Na podstawie art. 15va ust. 1 ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych, zwracam się z wnioskiem o odstąpienie od wymogu wnoszenia wadium przez Wykonawców. Zniesienie tego wymogu pozwoli na uczestnictwo w postępowaniu większej liczbie podmiotów, w szczególności podmiotów dotkniętych skutkami COVID-19. Wszystkim Wykonawcom biorącym udział w postępowaniu pozwoli również zaoferować niższą cenę, ponieważ koszt ustanowienia wadium finalnie uwzględniany jest w złożonej ofercie. W efekcie odstąpienie od wymogu wnoszenia wadium pozytywnie wpłynie na realizację zasady konkurencyjności a także pozwoli na uzyskanie dodatkowych oszczędności przez wszystkich Wykonawców, jak również uzyskanie korzystniejszej cenowo oferty przez Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 34

Zamawiający nie odstępuje od wymogu wniesienia wadium i pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.

Pytanie nr 35:

Prosimy o potwierdzenie, że termin określony w § 3 umowy ulegnie odpowiedniemu przesunięciu w przypadku gdy procedura przetargowa, (a co za tym idzie termin zawarcia umowy i przekazania terenu budowy) ulegnie wydłużeniu.

Odpowiedź na pytanie nr 35

Zamawiający informuje, że zgodnie z zapisami SIWZ i ogłoszenia o zamówieniu termin wykonania przedmiotu zamówienia został określony jako dni od podpisania umowy.

Pytanie nr 36:

Zwracam się z wnioskiem o zmianę terminu zakończenia realizacji przedmiotu umowy z uwagi na realizację robót w okresie jesienno-zimowym poprzez wprowadzenie następującego zapisu:

Strony dopuszczają możliwość przedłużenia terminów wykonywania robót budowlanych ze względu na warunki atmosferyczne uniemożliwiającego ich wykonanie z przyczyn technologicznych (np. niskie temperatury powietrza lub opady atmosferyczne). Każdorazowe wstrzymanie prac udokumentowane będzie wpisem do dziennika budowy z podaniem uzasadnienia wstrzymania prac, sporządzonym przez kierownika budowy i zaakceptowanym przez Inspektora nadzoru. Wstrzymanie prac z powyższego względu przedłuży termin wykonania robót o taką samą ilość dni roboczych, w jaką pracę musiały zostać wstrzymane z uwagi na powyższą przyczynę.

Alternatywnie, zwracam się z wnioskiem o przedłużenie terminu realizacji robót budowlanych objętych zamówieniem o 30 dni.

Odpowiedź na pytanie nr 36

Zamawiający podtrzymuje zapisy w SIWZ.

Pytanie nr 37:

Zwracam się z wnioskiem o zmianę umowy poprzez rezygnację z kary umownej za nieuzyskanie decyzji pozwolenia na użytkowanie obiektu w wyznaczonym terminie. Wykonawca ma obowiązek złożyć kompletny wniosek o wydanie pozwolenia na użytkowanie, ale nie można wykluczyć sytuacji, że procedura pozyskania tego dokumentu wydłuży się ponadnormatywnie z przyczyn niezależnych od wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 37

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu umowy.

Pytanie nr 38:

Zwracam się z wnioskiem o wprowadzenie możliwości wydłużenia termin realizacji umowy w sytuacji gdy wykonawca złoży kompletny wniosek o pozwolenie na użytkowanie a procedura pozyskania decyzji o pozwoleniu na użytkowanie wydłuży się z przyczyn niezależnych od wykonawcy, o czas tego wydłużenia.

Odpowiedź na pytanie nr 38

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu umowy.

Pytanie nr 39:

Zwracam się z wnioskiem zmianę projektu umowy poprzez wprowadzenie limitu kar umownych, jakie mogą zostać nałożone na Wykonawcę ze wszystkich tytułów przewidzianych umową, do poziomu 10% wynagrodzenia Wykonawcy z tytułu realizacji przedmiotu umowy.

Zwracam uwagę, że Zamawiający, który kształtuje ramy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, nie może kreować zapisów umowy jedynie zgodnie ze swoim wyobrażeniem, ponieważ narusza w ten sposób równowagę kontraktową. Nie jest uprawnione obarczanie wykonawcy niewspółmiernie wysokim ryzykiem, jakie wiąże się z realizacją zamówienia wobec ryzyka, które obciąża zamawiającego. Wprowadzenie limitu pozwoli zagwarantować równowagi kontraktowej stron i nie ograniczy możliwości dochodzenia odszkodowania za wyrządzone szkody na zasadach ogólnych.

Zwracam uwagę, że brak ograniczenia w wysokości naliczanych kar umownych jest sprzeczny z orzecznictwem Sądu Najwyższego. W wyroku z dnia 22 października 2015 r. (sygn. akt IV CSK 687/14) Sąd Najwyższy wskazał, że „nie określenie w umowie końcowego terminu naliczania kar umownych ani ich kwoty maksymalnej, prowadzi do obciążenia zobowiązanego tym świadczeniem w nieokreślonym czasie, a więc w istocie tworzy zobowiązanie wieczne, niekończące się. Takie ukształtowanie zobowiązania zapłaty kary umownej, nie spełnia należącego do jego istoty wynikającego z art. 483 § 1 k.c. wymagania określenia sumy pieniężnej podlegającej zapłacie w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zobowiązania niepieniężnego. Wymóg ten jest spełniony, gdy strony z góry określają wysokość kary umownej, albo gdy w treści umowy wskazują podstawy do definitywnego określenia jej wysokości”.

W związku z powyższym, wnoszę o wprowadzenie limitu, do którego naliczane będą kary umowne, na poziomie 10% wartości wynagrodzenia Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 39

Zamawiający informuje, że dokonał stosownej zmiany we wzorze umowy. Odpowiedź na pytanie nr 11.

Pytanie nr 40:

Zwracamy się z wnioskiem o wykreślenie w umowie postanowień przewidujących możliwość dochodzenia przez Zamawiającego zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

Zwracamy uwagę, iż postanowienia takie pozostają sprzeczne z art. 15r1 ust. 1 ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. z 2020 r., poz. 374).

Odpowiedź na pytanie nr 40

Zamawiający pozostawia zapisy umowy bez zmian w tym zakresie.

Pytanie nr 41:

Zwracam się z wnioskiem o obniżenie wysokości zastrzeżonych kar umownych o 25% i ograniczenie katalogu kar umownych do następujących przypadków:

- a) *Niedotrzymanie terminu realizacji przedmiotu umowy*
- b) *Niedotrzymanie terminu usunięcia wad i usterek w ramach gwarancji*
- c) *Odstąpienie od umowy przez Zamawiającego z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę.*

Wnoszę zarazem o rezygnację z pozostałych postanowień nakładających na Wykonawcę obowiązek zapłaty kar umownych uzasadniając to koniecznością zachowania równowagi kontraktowej stron oraz ciężącym na Zamawiającym obowiązku zapewnienia konkurencyjności postępowania. Szeroki katalog kar umownych, których obowiązek zapłaty często aktualizuje się z przyczyn niezawinionych przez Wykonawcę jest istotnym czynnikiem ryzyka kontraktowego, jakie każdy Wykonawca musi oszacować i ująć w ofercie. Zwracam przy tym uwagę, że finalnie koszty związane z tym ryzykiem obciążają Zamawiającego.

W związku z powyższym, zwracam się z wnioskiem o ograniczenie liczby kar umownych do przypadków istotnych i kluczowych dla pełnej realizacji zamówienia oraz uzależnienie ich naliczenia od wystąpienia okoliczności zawinionych przez Wykonawcę, a także rezygnację z tych kar, które nie przekładają się bezpośrednio na jakość oraz termin wykonania umowy.

Zwracam przy tym uwagę, że Zamawiający, który kształtuje ramy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, nie może kreować zapisów umowy jedynie zgodnie ze swoim wyobrażeniem, ponieważ narusza w ten sposób równowagę kontraktową. Nie jest uprawnione obarczanie wykonawcy niewspółmiernie wysokim ryzykiem, jakie wiąże się z realizacją zamówienia wobec ryzyka, które obciąża zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 41

Zamawiający pozostawia zapisy umowy bez zmian w tym zakresie.

Pytanie nr 42 :

Zwracam się z wnioskiem o uzupełnienie projektu umowy o następujący zapis:

Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne w następujących przypadkach:

- a) *W wysokości 1% wynagrodzenia Wykonawcy netto za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w przekazaniu Wykonawcy terenu budowy*
- b) *W wysokości 1% wynagrodzenia Wykonawcy netto za każdy dzień zwłoki w przystąpieniu do odbioru przez Zamawiającego*
- c) *W wysokości 10% wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku odstąpienia przez Wykonawcę od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego.*

Odpowiedź na pytanie nr 42

Zamawiający pozostawia zapisy umowy bez zmian w tym zakresie.

Pytanie nr 43:

Zwracam się z wnioskiem o wprowadzenie zapisu wyłączającego możliwość kumulacji kar umownych - naliczania kar umownych wynikających z różnych podstaw za jedno zdarzenie.

Odpowiedź na pytanie nr 43

Zamawiający pozostawia zapisy umowy bez zmian w tym zakresie.

Pytanie nr 44:

Zwracam się z wnioskiem o uzupełnienie projektu umowy o następujące zapis:

Wykonawca może odstąpić od umowy w przypadku, gdy:

- a) zostanie złożony wniosek o ogłoszenie upadłości lub rozwiązanie Zamawiającego*
- b) Zamawiający nie przekaze placu budowy w terminie wskazanym w umowie oraz nie zrobi tego pomimo pisemnego wezwania Wykonawcy wyznaczającego dodatkowy termin na jego przekazanie.*
- c) Zamawiający nie współdziała w odpowiednim zakresie w celu wykonania umowy pomimo pisemnego wezwania ze strony Wykonawcy i wyznaczenia dodatkowego terminu do współdziałania*
- d) Zamawiający nie wywiązuje się z obowiązku zapłaty faktur częściowych mimo dodatkowego wezwania w terminie 14 dni od upływu terminy na zapłatę faktur, określonego w niniejszej umowie.*

Odpowiedź na pytanie nr 44

Zamawiający pozostawia zapisy umowy bez zmian w tym zakresie.

Pytanie nr 45:

Zwracam się z wnioskiem o wprowadzenie do projektu umowy waloryzacji wynagrodzenia opartego na wskaźnikach inflacji konsumenckiej publikowanych przez GUS.

Powyższą prośbę uzasadniamy stosunkowo długim okresem realizacji kontraktu i nieuchronnym ryzykiem wzrostu kosztów realizacji zamówienia. W przypadku braku takiego rozwiązania, oferenci zmuszeni będą uwzględnić w cenie założenia dotyczące wzrostu poziomu cen, co prawdopodobnie ostatecznie wpłynie na zaferowanie ceny wyższej, niż wynikałoby to z waloryzacji opartej o wskaźniki GUS.

Odpowiedź na pytanie nr 45

Zamawiający informuje, że warunki waloryzacji wynagrodzenia, o które wnioskuje Wykonawca reguluje § 10a wzoru umowy.

Pytanie nr 46:

Zwracam się z wnioskiem o wprowadzenie możliwości zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku niezależnego od Wykonawcy wzrostu kosztów realizacji zamówienia, który wystąpił w okresie jego realizacji. Powyższy mechanizm obejmować powinien, w szczególności, wzrost poziomu minimalnego wynagrodzenia oraz wzrostu obciążeń o charakterze publiczno-prawnym.

Odpowiedź na pytanie nr 46

Zamawiający informuje, że warunki waloryzacji wynagrodzenia, o które wnioskuje Wykonawca reguluje §10a wzoru umowy. Pozostałe przypadku możliwości zmiany wynagrodzenia wykonawcy reguluje §10 wzoru umowy.

Pytanie nr 47:

Zwracam się z wnioskiem o zmianę projektu umowy w ten sposób, aby zapłata wynagrodzenia należnego wykonawcy za roboty budowlane następowała etapami na podstawie faktur częściowych (miesięcznych). Wystawianych w oparciu o protokół rzeczowo-finansowym dokumentujący poziom zaawansowania prac w danym okresie rozliczeniowym (miesiącu). Dokument powinien być podpisany przez przedstawicieli obu stron.

Zmiana ta jest spowodowana znaczącymi kosztami finansowymi, które musiałby ponieść Wykonawca w celu realizacji zamówienia, a w konsekwencji obciążyć nimi Zamawiającego (poprzez ich uwzględnienie w ofercie).

Odpowiedź na pytanie nr 47

Zamawiający informuje, że zapłata wynagrodzenia za wykonywane roboty budowlane będzie następowała zgodnie z przygotowanym przez Wykonawcę Harmonogramem Rzeczowo-Finansowym Robót Budowlanych, opisanym w par 3, ust. 2, pkt 1 umowy.

Pytanie nr 48:

Zwracam się z wnioskiem o wydłużenie terminu składania ofert o 20 dni. Powyższe spowodowane jest szerokim zakresem zamówienia z jednej strony, oraz chęcią złożenia konkurencyjnej i należytej oszacowanej oferty.

Wyznaczenie właściwych granic czasowych na przygotowanie oferty leży przede wszystkim w interesie Zamawiającego, ponieważ zapewnia możliwość rzetelnego oszacowania wszystkich elementów cenotwórczych i pozwala na przewidzenie lub wręcz zminimalizowanie wielu ryzyk związanych z realizacją zadania.

Odpowiedź na pytanie nr 48

Zamawiający wydłużył termin składania ofert do 26.02.2021 r.

Pytanie nr 49:

Zwracam się z wnioskiem o potwierdzenie, że Zamawiający dysponuje wszelkimi wymaganymi prawem aktualnymi ostatecznymi decyzjami administracyjnymi oraz uzgodnieniami potrzebami do wykonania zamówienia, które zachowują ważność na okres wykonania inwestycji, a skutki ewentualnych braków w tym zakresie nie obciążają Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 49

Zamawiający informuje, że zgodnie z PFU:

- punkt 16.1:

"Decyzję zgody na wycinkę drzew i krzewów uzyska Zamawiający."

Uzyskana decyzja zostanie przekazana wybranemu Wykonawcy.

- punkt 16.5:

Zamawiający pozyska i przekaże wybranemu Wykonawcy decyzję o lokalizacji inwestycji celu publicznego.

- punkt 6.2.1 lit. d), e):

Wykonawca przedmiotu zamówienia będzie zobowiązany do:

d) przygotowania odpowiednich dokumentów formalno-prawnych i uzyskanie na ich podstawie, na swój koszt, w imieniu Zamawiającego, odpowiednich decyzji, pozwoleń i uzgodnień w zgodzie z obowiązującymi przepisami,

e) uzyskania ostatecznych decyzji pozwolenia na budowę obiektu ACS oraz pozwolenia na użytkowanie.

- punkt 6.2.3:

Wykonawca uzyska w imieniu Zamawiającego, na swój koszt, wszystkie wymagane prawem pozwolenia i uzgodnienia właściwych organów celem uzyskania ostatecznego pozwolenia na budowę oraz ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie.

Pytanie nr 50:

Zwracam się z wnioskiem o doprecyzowanie, iż odmowa dokonania odbioru końcowego robót może wynikać wyłącznie ze stwierdzenia wad istotnych, czyli takich, które czynią przedmiot umowy niezdatnym do zwykłego użytku, uniemożliwiające jego użytkowanie.

Wady nieistotne, czyli nieumożliwiające użytkowania pozwalają na właściwe korzystanie z przedmiotu umowy i nie powinny stanowić przeszkody do odbioru i zapłaty należnego wynagrodzenia Wykonawcy. Winny one zostać zaprotokołowane i usunięte przez Wykonawcę w terminie uzgodnionym przez strony, ale nie mogą blokować wypłaty wynagrodzenia.

Pragniemy wskazać, że pojęcie protokołu końcowego „bezusterkowego” narusza wskazane w dalszej części pisma przepisy prawa. Wskazuje ono jednoznacznie, że rozliczenie wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy możliwe będzie dopiero wówczas, gdy zostanie on odebrany przez Zamawiającego, a będzie to mieć miejsce tylko w sytuacji, kiedy Wykonawca usunie wszelkie wady

nadające się do usunięcia, czyli po odbiorze bezusterkowym. Wprowadzenie tego postanowienia narusza art. 14, art. 139 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych w związku z art. 5 i art. 647 kodeksu cywilnego poprzez ukształtowanie treści przyszłego stosunku zobowiązaniowego w sposób naruszający jego właściwość (naturę), bezwzględnie obowiązujące przepisy prawa, zasady współzycia społecznego oraz równowagi stron i prowadzący do nadużycia własnych praw podmiotowych.

Zgodnie z art. 647 Kodeksu cywilnego przez umowę o roboty budowlanego wykonawca zobowiązuje się do oddania przewidzianego w umowie obiektu, wykonanego zgodnie z projektem i z zasadami wiedzy technicznej, a inwestor zobowiązuje się do dokonania wymaganych przez właściwe przepisy czynności związanych z przygotowaniem robót, w szczególności do przekazania terenu budowy i dostarczenia projektu, oraz do odebrania obiektu i zapłaty umówionego wynagrodzenia.

Zwracam uwagę, że powyższy przepisów mówi o „odbiorze robót” a nie o „bezusterkowym odbiorze robót”. Odmowa odbioru robót i zapłaty wynagrodzenia możliwa jest jedynie, jeżeli prace zostaną wykonane niezgodnie z projektem lub zasadami wiedzy technicznej, lub wystąpią wady na tyle istotne, że przedmiot umowy nie będzie nadawał się do użytkowania. Odmowy odbioru robót i zapłaty nie będą uzasadniały nieistotne wady, usterki i niedoróbki, gdyż taka sytuacja uprawnia inwestora jedynie do skorzystania z rękojmi. Postanowienie przeciwne skutkowałoby tym, że każde odstępstwo od stanu idealnego dawałoby inwestorowi prawo do praktycznie nieorganicznej odmowy odbioru. Naruszałoby to równowagę między stronami (inwestor – wykonawca) pozostawiając tego ostatniego w niepewności w zakresie wynagrodzenia oraz zwrotu poniesionych wydatków. Z tych względów postanowienia takie byłoby sprzeczne z naturą umowy o roboty budowlane, a zatem bezwzględnie nieważne.

Na poparcie swoich twierdzeń Wykonawca odsyła do wyroku SA w Gdańsku (V Wydział Cywilny z dnia 24 lutego 2012 r., sygn. Akt V ACa 198/12, w którym Sąd zważył: „Należy zgodzić się z poglądem, że odbiór robót jest elementem przełomowym w stosunkach pomiędzy stronami umowy o roboty budowlane, gdyż z jednej strony potwierdza wykonanie zobowiązania i otwiera wykonawcy prawo do żądania wynagrodzenia, bądź wskazuje na jego niewykonanie lub nienależyte wykonanie w całości lub w części, wobec istnienia wad i rodzi odpowiedzialność za wady ujawnione przy odbiorze, a z drugiej strony wyznacza początek biegu terminów rękojmi za wady (por. wyrok SA w Katowicach z dnia 17.02.2000 r., I ACA 1027/99, Prawo Gospodarcze 2001/2). W świetle art. 547 KC odbiór robót należy do obowiązków inwestora i nie może być uzależniony od braku wad bądź usterek tych robót. Powołany przepis stanowi bowiem o odbiorze robót, a nie o „bezusterkowym” odbiorze robót. Wskazując na konieczność odbioru „bezusterkowego” skarżący statuuje przesłankę, której w zapisie ustawowym nie ustanowiono”.

Analogiczny pogląd wyraził Sąd Apelacyjny w Katowicach w wyroku z dnia 6 września 2016 r., sygn. akt V ACa 935/15: „Ujawnienie wad budowlanych nie wpływa na obowiązek inwestora dokonania odbioru robót, a z tą chwilą inwestor nabywa uprawnienia z tytułu rękojmi (por. wyroki Sądu najwyższego z dnia 5 marca 1997 r., sygn. akt. II CKN 28/07; z dnia 12 czerwca 2007 r., sygn. akt V CSK 99/07). Umownemu obowiązkowi wykonawcy oddania obiektu odpowiada obowiązek zleceniodawcy odebrania tego obiektu i zapłaty uzgodnionego wynagrodzenia. (...) W świetle art. 647 KC odbiór należy do obowiązków zleceniodawcy i nie może być uzależniony od braku wad bądź usterek, bowiem przepis odwołuje się do „odbioru robót”, a nie „bezusterkowego obioru robót”. Z chwilą odbioru robót przedmiotu umowy realizuje się prawo wykonawcy do żądania wypłaty wynagrodzenia i prawa tego nie niweczy, co do zasady, stwierdzenie zauważonych usterek”.

Identyczną ocenę zaprezentował Sąd Apelacyjny w Warszawie – I Wydział Cywilny w orzeczeniu z dnia 3 sierpnia 2017 r. sygn. Akt I ACa 689/16, zamieszczając w wyroku obszerny wywód: „Otóż, odbiór robót jest obowiązkiem zamawiającego, a postanowienie umowne, które uzależnia prawo wykonawcy od podpisania bezusterkowego protokołu odbioru uznać należy za nieważne, jako sprzeczne z istotą umowy o roboty budowlane w rozumieniu art. 647 KC. W świetle ugruntowanego już w orzecznictwie poglądu, zgłoszenie do odbioru przez wykonawcę robót budowlanych, które spełniają cechy zamówienia określone w umowie, chociaż zawierają pewne wady lub braki, rodzi po stronie inwestora obowiązek odebrania wykonanych prac, zgodnie z art. 643 KC Inwestor może uchylić się od tego obowiązku tylko poprzez wskazanie obiektywnie istniejących i osadzonych w treści umowy bądź przepisach prawa przyczyn, które czynią zgłoszenie wykonawcy nieskutecznym (tak Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 23 sierpnia 2012 r., CSK 21/12 oraz Sąd Apelacyjny w Białymstoku w wyroku z dnia 30 maja 2014 r., I ACa 124/14). Podnosi się przy tym, że strony umowy o roboty budowlane nie mogą uzależniać odbioru tych robót od braku jakichkolwiek usterek, albowiem jedynie wady istotne uzasadniają taką odmowę (por. wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 7 marca 2014 r., V ACa 725/13, wyrok Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z dnia 12 października 2016 r. I ACa 138/16).

Również w wyroku z dnia 21 kwietnia 2017 r. o sygn. Akt I CSK 333/16 Sąd Najwyższy wskazał, że wynikające z art. 647 KC obowiązku inwestora odbioru robót nie można sprowadzać do sytuacji, w której odebranie ma dotyczyć wyłącznie obiektu całkowicie wolnego od wad. Przyjmuje się, że projekt i zasady wiedzy technicznej powołane w przepisie art. 647 KC stanowią kompromis między tym, co możliwe i konieczne w budownictwie, uwzględniają interes publiczny i prywatny użytkownika i tym samym stanowią kryterium dopuszczalności modyfikacji wymagań odnośnie do jakości obiektu budowlanego. Inwestor może bowiem skutecznie dochodzić usunięcia stwierdzonych wad. W sytuacji, gdy wykonawca zgłosił zakończenie robót budowlanych i brak jest wad istotnych, zamawiający jest zobowiązany do ich odbioru. Odmowa odbioru będzie uzasadniona jedynie w przypadku, gdy stwierdzone wady będą na tyle istotne, że obiekt nie będzie nadawał się do użytkowania. Inwestor może natomiast skutecznie dochodzić usunięcia wad w oparciu o przepis art. 637 KC i art. 638 KC, jednak do jego uprawnienie nie wpływa na obowiązek odbioru i zapłaty wynagrodzenia za roboty budowlane.”

W związku z powyższym, utrzymywanie podobnych postanowień we wzorze umowy w obecnym brzmieniu stanowi działanie naruszające przepisy art. 14, art. 139 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych w związku z art. 5 i 647 KC. Wykonawca wnosi zatem o dokonanie modyfikacji ww. postanowień poprzez doprecyzowanie, iż podstawą do odmowy dokonania odbioru końcowego będą jedynie wady istotne.

Odpowiedź na pytanie nr 50

Zamawiający informuje, że udzielił stosownych wyjaśnień i modyfikacji SIWZ w ramach odpowiedzi na pytanie nr 1 i 23.

Pytanie nr 51:

Zwracam się z wnioskiem o usunięcie z projektu umowy zapisów sugerujących, że Wykonawca zapoznał się z dokumentacją projektową i nie wnosi żadnych uwag do dokumentacji i warunków realizacji zamówienia.

Zwracam uwagę na fakt, że to obowiązkiem Zamawiającego jest opisać prawidłowo przedmiot zamówienia, zatem na tym etapie ocena udostępnionej przez Zamawiającego dokumentacji projektowej nie jest obowiązkiem wykonawcy. Formułowanie oczekiwań i wymogów, by wykonawca w stosunkowo krótkim czasie pomiędzy ogłoszeniem konkursu a złożeniem oferty czy podpisaniem umowy, weryfikował szczegółowo dokumentację projektową jest oczekiwaniem ponadnormatywnym i nie jest nie zgodne z ustawą PZP i orzecznictwem KIO w tym zakresie. Na potwierdzenie powyższego przywołać można między innymi wyrok KIO z 2 listopada 2009 r., sygn. akt: KIO/UZP 1485/09: „Ewentualne złożenie oświadczenia na etapie postępowania przetargowego i podpisania umowy o prawidłowości i kompletności dokumentacji projektowej nie oznacza, że obowiązek weryfikacji dokumentacji przy składaniu tego oświadczenia nakłada na Wykonawcę obowiązek merytorycznej kontroli przyjętych w projekcie założeń i obliczeń” lub wyrok KIO z 9 października 2008 r. sygn. akt: KIO/UZP 1021/08: „Za sposób sporządzenia specyfikacji, w tym również dokumentacji projektowej odpowiada Zamawiający”.

W związku z powyższym, proszę o usunięcie z dokumentacji przetargowej zapisów nakładających na Wykonawcę dodatkowe obowiązki, które są bezskuteczne jako sprzeczne z naturą prowadzonego postępowania.

Odpowiedź na pytanie nr 51

Zamawiający nie zmienia zapisu umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 52:

Zwracam się z wnioskiem o potwierdzenie, że Zamawiający dysponuje wszelkimi wymaganymi prawem aktualnymi ostatecznymi decyzjami administracyjnymi oraz uzgodnieniami potrzebami do wykonania zamówienia, które zachowują ważność na okres wykonania inwestycji, a skutki ewentualnych braków w tym zakresie nie obciążają Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 52

Zamawiający informuje, że udzielił odpowiedzi w tym zakresie. Odpowiedź na pytanie nr 49.

Pytanie nr 53:

Zwracam się z prośbą o wprowadzenie zmiany w zakresie warunków płatności z tytułu realizacji zamówienia publicznego poprzez wyeliminowanie postanowień niezgodnych z regulacjami rangi ustawowej w zakresie terminu wystawienia przez Wykonawcę faktur częściowych oraz faktury końcowej.

Termin wystawienia faktury VAT dokumentującej wykonanie robót budowlanych lub budowlano-montażowych wskazany jest w sposób jednoznaczny w ustawie o podatku od towarów i usług w art. 106i ust. 3 pkt 1. Przepis ten ma charakter bezwzględnie wiążący. Powyższe oznacza, że Zamawiający nie ma prawa dokonywania jakichkolwiek zmian w tym zakresie polegających na uzależnieniu terminu wystawienia faktury od dokonania jakichkolwiek formalności, np. związanych z dokonaniem odbioru robót przez Zamawiającego.

Zgodnie ze stanowiskiem Urzędu Zamówień Publicznych „za datę wykonania usługi budowlanej lub budowlano-montażowej należy przyjąć datę faktycznego wykonania usługi, tj. dzień, w którym – w związku z wykonaniem określonej umowy usługi lub jej części (jeżeli usługa jest przyjmowana częściowo) doszło do faktycznego zakończenia prac lub ich części – wykonawca zgłasza je do odbioru (w opinii wykonawcy usługi lub ich część są gotowe do ich przyjęcia przez nabywcę usługi)”.

Powyższe wpływa na termin, w którym Wykonawca zobowiązany jest do wystawienia faktury VAT i odprowadzenia należnego podatku VAT. W konsekwencji w ocenie Urzędu Zamówień Publicznych „Wykonawca ma bowiem obowiązek wystawienia faktury VAT zgodnie z przepisami ustawy o VAT, natomiast zamawiający obowiązany jest tę fakturę przyjąć bez względu na ewentualne zastrzeżenia co do nienależytego wykonania części/całości zamawianych robót” (źródło: <https://www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy/interpretacja-przepisow/opinie-dotyczace-ustawy-pzp/umowa-w-sprawie-zamowienia-publicznego/moment-powstania-obowiazku-podatkowego-dla-uslug-budowlanych-lub-budowlano-montazowych>).

W razie odmowy wprowadzenia zmiany zgodnej z treścią wniosku, proszę o wskazanie podstawy prawnej warunkującej moment powstania obowiązku wystawienia faktury za roboty budowlane lub budowlano-montażowe, od spełnienia jakichkolwiek przesłanek niewymienionych w ustawie o podatku od towarów i usług.

Odpowiedź na pytanie nr 53

Zamawiający informuje, że odpowiedział na pytania dotyczące faktur: w odpowiedzi na pytanie nr 47 i 50.

Pytanie nr 54:

Zwracamy się z wnioskiem o wprowadzenie do umowy postanowień dotyczących możliwości wprowadzania zmian do umowy, w przypadku wystąpienia okoliczności, o których mowa w art. 15r ust. 1 ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. z 2020 r., poz. 374).

Zwracamy uwagę, iż postanowienie takie będzie zgodnie z art. 15 r ww. ustawy, a ponadto, uwzględniać będzie występujące aktualnie ograniczenia i utrudnienia związane z COVID-19.

Odpowiedź na pytanie nr 54

Zamawiający informuje, że uregulował w umowie w §10 oraz §10a możliwości dokonywania zmian. Natomiast §15r ust 1 Ustawy z dnia 2 marca 2020 r. na który powołuje się Wykonawca dotyczy sposobu wzajemnego informowania stron, które: „wzajemnie informują się o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy, o ile taki wpływ wystąpił lub może wystąpić. Strony umowy potwierdzają ten wpływ dołączając do informacji, o której mowa w zdaniu pierwszym, oświadczenia lub dokumenty, które mogą dotyczyć w szczególności: (...)”

Pytanie nr 55:

Zwracamy się z wnioskiem o wykreślenie w umowie postanowień przewidujących możliwość potrącania kar umownych z należnego Wykonawcy wynagrodzenia lub z innych jego wierzytelności.

COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. z 2020 r., poz. 374).

Odpowiedź na pytanie nr 55

Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp dokonuje zmiany § 13 ust.2 wzoru umowy w następujący sposób:

Zamawiający zastrzega sobie prawo potrącania wszelkich kar umownych zastrzeżonych w Umowie z wynagrodzenia Wykonawcy, choćby nie było ono wymagalne, na co Wykonawca wyraża zgodę. Powyższe będzie możliwe o ile z powszechnie obowiązujących w dacie dokonywania potrącenia przepisów prawa nie będzie wynikał zakaz lub ograniczenie w dokonywaniu potrąceń.

Pytanie nr 56:

W związku z zapisem § 3 ust.1 umowy Wykonawca wnosi o jego zmianę poprzez wykreślenie z jego treści słów : „bezusterkowo”, jak niżej :

„ 1.Termin wykonania Przedmiotu Umowy ustala się na 760 dni od dnia zawarcia umowy. Za termin wykonania Przedmiotu Umowy uważa się dzień, w którym Zamawiający będzie dysponował ostatecznym i prawomocnym pozwoleniem na użytkowanie obiektu budowlanego przewidzianego do zaprojektowania i wybudowania w PFU, wszystkie prace realizowane przez Wykonawcę na podstawie Umowy zostaną odebrane bezusterkowo przez Zamawiającego oraz Inwestora Zastępczego a wyposażenie nieruchome (wbudowane) dostarczone do wybudowanego obiektu i odebrane bezusterkowo.”

Po pierwsze, zgodnie z przepisami kodeksu cywilnego oraz linią orzecniczą polskich sądów postanowienia umowne, które uzależniają prawa wykonawcy od podpisania bezusterkowego protokołu odbioru uznaje się za nieważne, jako sprzeczne z istotą umowy o roboty budowlane w rozumieniu art. 647 k.c. Orzecznictwo sądów polskich stoi na ugruntowanym stanowisku, iż konieczność odbioru „bezusterkowego” jest przesłanką nieprzewidzianą w kodeksie cywilnym.

Art. 647 k.c. definiujący umowę o roboty budowlane odwołuje się wyłącznie do pojęcia „odbioru robót” a nie do pojęcia „bezusterkowego odbioru robót” (tak np. wyrok Sadu Najwyższego z 22.06.2007, V CSK 99/07, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 03.08.2017 r. I ACa 689/16, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 27.06.2018 r., V ACa 1302/17).

Po drugie, umowa nie zawiera żadnych uregulowań dotyczących procedury dokonania odbioru bezusterkowego. Procedura odbioru końcowego nie przewiduje bowiem w ogóle sporządzenia bezusterkowego protokołu odbioru. Więcej, procedura ta nie odnosi się w ogóle do kwestii usterek, a zawiera jedynie uregulowania dotyczące postępowania w przypadku stwierdzenia wad przy odbiorze.

Zapis § 7 ust.9 umowy stanowi jednoznacznie, iż po zakończeniu czynności odbiorowych Zamawiający sporządzi protokół odbioru końcowego Przedmiotu Umowy. Nie ma w przedmiotowym zapisie mowy o protokole bezusterkowym.

Odpowiedź na pytanie nr 56

Zamawiający informuje, że udzielił stosownych wyjaśnień i modyfikacji SIWZ w ramach odpowiedzi na pytanie nr 1 i 23.

Zamawiający informuje, że udzielił stosownych wyjaśnień i modyfikacji SIWZ w ramach odpowiedzi na pytanie nr 1 i 23.

Pytanie nr 57:

W związku z zapisem § 3 ust.2 pkt.3) umowy Wykonawca wnosi o wyjaśnienie i zmianę jego treści.

Zapis brzmi :

„3) do 210 dni kalendarzowych od podpisania umowy opracuje projekt budowlany oraz komplet pozostałej dokumentacji niezbędnej do uzyskania decyzji o pozwoleniu na budowę i złoży wniosek o pozwolenie na budowę. projekt wykonawczy oraz specyfikacje techniczne wykonania i odbioru robót, przedmiary i kosztorysy, a także pozostałą dokumentację niezbędną do rozpoczęcia realizacji fazy „wybuduj”

Z treści tego zapisu, w szczególności przyjętej interpunkcji, wynika, iż zapis składa się z dwóch zdań :

Pierwsze o brzmieniu : do 210 dni kalendarzowych od podpisania umowy opracuje projekt budowlany oraz komplet pozostałej dokumentacji niezbędnej do uzyskania decyzji o pozwoleniu na budowę i złoży wniosek o pozwolenie na budowę.

Drugie o brzmieniu : projekt wykonawczy oraz specyfikacje techniczne wykonania i odbioru robót, przedmiary i kosztorysy, a także pozostałą dokumentację niezbędną do rozpoczęcia realizacji fazy „wybuduj”

O ile dla obowiązków wymienionych w zdaniu pierwszym określono termin (210 dni kalendarzowych) o tyle dla obowiązków wymienionych w zdaniu drugim brak jest określenia terminu.

W pkt.1 Rozdział II SIWZ wskazane jest natomiast, iż realizacja zamówienia przebiegać będzie w etapach kluczowych, gdzie określono :

Etap I do 210 dni od dnia podpisania umowy – opracowanie projektu budowlanego i uzyskanie pozwolenia na budowę, opracowanie projektów wykonawczych, przedmiarów i kosztorysów robót budowlanych oraz specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót wszystkich branż.

Stosownie do powyższego wykonawca wnosi o :

- potwierdzenie, iż zgodnie z § 3 ust.2 pkt.3) umowy projekt wykonawczy oraz specyfikacje techniczne wykonania i odbioru robót, przedmiary i kosztorysy, a także pozostałą dokumentację niezbędną do rozpoczęcia realizacji fazy „wybuduj” Wykonawca zobowiązany jest wykonać także w terminie do 210 dni kalendarzowych od podpisania umowy;

- dokonanie przez Zamawiającego zmiany zapisu § 3 ust.2 pkt.3) umowy poprzez jednoznaczne określenie, iż także projekt wykonawczy oraz specyfikacje techniczne wykonania i odbioru robót, przedmiary i kosztorysy, a także pozostałą dokumentację niezbędną do rozpoczęcia realizacji fazy „wybuduj” Wykonawca zobowiązany jest wykonać w terminie do 210 dni kalendarzowych od podpisania umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 57

Zamawiający potwierdza, że zgodnie z § 3 ust.2 pkt.3) umowy projekt wykonawczy oraz specyfikacje techniczne wykonania i odbioru robót, przedmiary i kosztorysy, a także pozostałą dokumentację niezbędną do rozpoczęcia realizacji fazy „wybuduj” Wykonawca zobowiązany jest wykonać także w terminie do 210 dni kalendarzowych od podpisania umowy. Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp dokonuje zmiany znaku interpunkcyjnego na przecinek.

Pytanie nr 58:

W związku z zapisem § 4 ust.9 umowy Wykonawca o treści :

„9. Wykonawca ma prawo do zmiany osoby pełniącej obowiązki Kierownika budowy na inną osobę o kwalifikacjach co najmniej równym kwalifikacjom wymaganym przez Zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzącym do zawarcia Umowy po poinformowaniu Zamawiającego o zamiarze zmiany kierownika budowy i uzyskaniu jego pisemnej akceptacji.”

Wykonawca wskazać jest w obowiązku, iż zapis ten pozostaje w sprzeczności z zapisem § 4 ust.7 umowy o treści :

„7. Każda ze Stron ma prawo do zmiany w każdym czasie osoby odpowiedzialnej za realizację Umowy po jej stronie. Zmiana taka nie wymaga zmiany Umowy, wymaga jednak uprzedniego poinformowania o tym drugiej Strony na piśmie pod rygorem nieważności, ze skutkiem możliwości pominięcia ustaleń poczynionych z osobą wyznaczoną z naruszeniem tej zasady.”

Zapisy umowy nie zawierają definicji osoby odpowiedzialnej za realizację Umowy, a bezsprzecznie osobą taką jest także kierownik budowy. Tym samym, zgodnie z treścią § 4 ust.7 umowy strona umowy, w tym przypadku wykonawca, ma prawo zmienić kierownika budowy poprzestając jedynie na uprzednim poinformowaniu Zamawiającego o takiej zmianie, podczas gdy stosownie do treści § 4 ust.9 umowy zmiana taka wymaga akceptacji.

Dlatego też wykonawca wnosi o zmianę zapisu § 4 ust.7 umowy poprzez jednoznaczne określenie przez Zamawiającego, iż prawo do zmiany w każdym czasie osoby odpowiedzialnej za realizację umowy, o którym tamże mowa nie dotyczy zmiany Kierownika budowy.

Odpowiedź na pytanie nr 58

Zamawiający informuje, że zmiana kierownika budowy wymaga akceptacji Zamawiającego. Warunkiem przystąpienia do postępowania jest dysponowanie osobą spełniającą określone kryteria, zatem zmiana takiej osoby wymagać będzie pisemnej akceptacji Zamawiającego. Zamawiający nie widzi sprzeczności w zapisach umowy.

Pytanie nr 59:

W związku z zapisem § 5a ust.4 umowy stanowiącym, iż :

„4. Zamawiający udostępnia w okresie realizacji umowy nieodpłatny pobór energii elektrycznej i pobór wody (czy na pewno?) ze wskazanych ujęć w ilościach niezbędnych do realizacji zadania. Punkty podłączenia do przyłącza wodnego i elektrycznego na czas budowy wskaże Zamawiający.” i

zawartym w jego treści zapisem : (czy na pewno?) Wykonawca wnosi o jednoznaczne potwierdzenie, iż Zamawiający udostępnia w okresie realizacji umowy nieodpłatny pobór energii elektrycznej i pobór wody ze wskazanych ujęć w ilościach niezbędnych do realizacji zadania.

Odpowiedź na pytanie nr 59

Zamawiający udostępni w okresie realizacji umowy pobór energii elektrycznej i pobór wody ze wskazanych ujęć w ilościach niezbędnych do realizacji zadania, a ich koszt będzie obciążał Wykonawcę. Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp dokonuje zmiany § 5a ust.4 wzoru umowy w następujący sposób:

„Zamawiający udostępnia w okresie realizacji umowy odpłatny pobór energii elektrycznej i pobór wody ze wskazanych ujęć w ilościach niezbędnych do realizacji zadania. Punkty podłączenia do przyłącza wodnego i elektrycznego na czas budowy wskaże Zamawiający.”

Pytanie nr 60:

W związku z zapisem § 5a ust.23 pkt.5) umowy stanowiącym :

„ 5) dodatkowe wizyty na terenie budowy będą świadczone w zależności od zapotrzebowania, zgłoszonego przez Zamawiającego, Kierownika budowy lub Inwestora Zastępczego za pośrednictwem poczty elektronicznej, co najmniej na 3 dni przed terminem wizyty, a w przypadkach nagłych i niespodziewanych na co najmniej 1 dzień przed terminem wizyty”

Wykonawca wnosi o zmianę w/w zapisu poprzez określenie terminu w dniach roboczych, odpowiednio : 3 dni robocze i 1 dzień roboczy.

Odpowiedź na pytanie nr 60

Zamawiający podtrzymuje zapisy w SIWZ.

Pytanie nr 61:

W związku z zapisem § 7 ust.3 umowy Wykonawca wnosi o jego zmianę poprzez wykreślenie z jego treści słów : „bezusterkowego”, jak niżej :

„3. Odbiory częściowe. Po zakończeniu części prac Wykonawca zawiadomi Zamawiającego z pisemnym wnioskiem o dokonanie odbioru częściowego Przedmiotu Umowy. Wystawianie faktur częściowych następuje na podstawie podpisanego przez Inwestora Zastępczego oraz Zamawiającego bezusterkowego protokołu odbioru częściowego. Rozliczenie wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy nastąpi fakturami częściowymi za całkowicie zakończone roboty, zgodnie ze Harmonogram Rzeczowo-Finansowym Robót Budowlanych opisanym w par 3 ust. 2 pkt 1).”

Po pierwsze, zgodnie z przepisami kodeksu cywilnego oraz linią orzeczniczą polskich sądów postanowienia umowne, które uzależniają prawa wykonawcy od podpisania bezusterkowego protokołu odbioru uznaje się za nieważne, jako sprzeczne z istotą umowy o roboty budowlane w rozumieniu art. 647 k.c. Orzecznictwo sądów polskich stoi na ugruntowanym stanowisku, iż konieczność odbioru „bezusterkowego” jest przesłanką nieprzewidzianą w kodeksie cywilnym.

Art. 647 k.c. definiujący umowę o roboty budowlane odwołuje się wyłącznie do pojęcia „odbioru robót” a nie do pojęcia „bezusterkowego odbioru robót” (tak np. wyrok Sądu Najwyższego z 22.06.2007, V CSK 99/07, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 03.08.2017 r. I ACa 689/16, wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 27.06.2018 r., V ACa 1302/17).

Po drugie, umowa nie zawiera żadnych uregulowań dotyczących procedury dokonania odbioru częściowego. O ile zaś do czynności odbioru częściowego miałyby znaleźć - w drodze analogii-zastosowanie uregulowania dotyczące odbioru końcowego (choć brak zapisów umownych w tym zakresie) to i tak wskazać należy, iż procedura odbioru końcowego także nie przewiduje sporządzenia bezusterkowego protokołu odbioru. Więcej, procedura ta nie odnosi się w ogóle do kwestii usterek, a zawiera jedynie uregulowania dotyczące postępowania w przypadku stwierdzenia wad przy odbiorze.

Zapis § 7 ust.9 umowy stanowi jednoznacznie, iż po zakończeniu czynności odbiorowych Zamawiający sporządzi protokół odbioru końcowego Przedmiotu Umowy. Nie ma w przedmiotowym zapisie mowy o protokole bezusterkowym.

Odpowiedź na pytanie nr 61

Zamawiający informuje, że udzielił stosownych wyjaśnień i modyfikacji SIWZ w ramach odpowiedzi na pytanie nr 1 i 23.

Pytanie nr 62:

W związku z zapisem § 13 ust.1 pkt.2) umowy stanowiącym, iż Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu kary umowne:

„2) za opóźnienie w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze lub w okresie gwarancji lub rękojmi, w wysokości 0,1% kwoty całkowitego wynagrodzenia brutto Wykonawcy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, jednak łącznie w wysokości nie większej niż 20% tego wynagrodzenia;”

Wykonawca wnosi o jego zmianę.

Zapis w swej treści stanowi, iż kara naliczona zostanie wysokości 0,1% kwoty całkowitego wynagrodzenia brutto Wykonawcy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze lub w okresie gwarancji lub rękojmi. Natomiast na początku zdania zapis wskazuje, iż kara będzie naliczona za opóźnienie. Skoro podstawę naliczenia kary stanowi każdy dzień zwłoki, to zapis winien konsekwentnie zawierać zapis, iż kara jest naliczana za zwłokę, a nie za opóźnienie.

Zapis po zmianie otrzymałby brzmienie :

„2) za zwłokę w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze lub w okresie gwarancji lub rękojmi, w wysokości 0,1% kwoty całkowitego wynagrodzenia brutto Wykonawcy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, jednak łącznie w wysokości nie większej niż 20% tego wynagrodzenia;”

Odpowiedź na pytanie nr 62

Zamawiający informuje, że dokonał zmian w umowie w zakresie wysokości kar umownych odpowiadając na pytania nr: 2-12.

Pytanie nr 63 - część I:

Oferent prosi o potwierdzenie, że dla całego obiektu należy zastosować szkło bezpieczne, a dla kondygnacji parteru dodatkowo należy zapewnić parametr antywłamaniowości.

Odpowiedź na pytanie nr 63

Zamawiający potwierdza, że w stolارce zewnętrznej i wewnętrznej należy zastosować szkło atestowane, bezpieczne o klasie P4A.

W PFU nie zamieszczono wymagania odnośnie zapewnienia parametru antywłamaniowości dla stolarki kondygnacji parteru.

Pytanie nr 64 - część I:

Czy w zakres oferty wchodzi wyposażenie pomieszczeń:

- *siłownia główna - 4.17*
- *sala fitness, aerobik, taniec, balet - 4.18*
- *siłownia z maszynami – 4.19*
- *sala cardio – 4.20*

PFU tego nie definiuje. Jeżeli tak prosimy o jednoznaczne określenie zakresu oraz standardu tego wyposażenia.

Odpowiedź na pytanie nr 64

Zamawiający informuje, że zgodnie z PFU wyposażenie pomieszczeń 4.17, 4.18, 4.19, 4.20 nie wchodzi w zakres części I zamówienia.

Pytanie nr 65 - część I:

Czy wyposażenie budynku w saunę suchą wchodzi w zakres oferty?

Odpowiedź na pytanie nr 65

Zamawiający informuje, że zgodnie z PFU wyposażenie budynku w saunę suchą wchodzi w zakres zamówienia część I.

Pytanie nr 66 - część I:

Czy lada szatni – pomieszczenia 1.03 wchodzi w zakres oferty? Jeżeli tak prosimy o podanie specyfikacji tego elementu – wymiary, materiał, wysokość i sposób montażu, kolorystyka

Odpowiedź na pytanie nr 66

Zamawiający informuje, że lada szatni - pomieszczenie 1.03, nie wchodzi w zakres zamówienia – część I.

Pytanie nr 67 - część I:

Czy wyposażenie szatni – pomieszczenia 1.03 w wieszaki wchodzi w zakres oferty? Jeżeli tak – prosimy o podanie ilości, typu, sposobu montażu oraz pozostałych wytycznych umożliwiających wycenę tego zakresu.

Odpowiedź na pytanie nr 67

Zamawiający informuje, że wyposażenie szatni w wieszaki – (pomieszczenie 1.03), nie wchodzi w zakres zamówienia – część I.

Pytanie nr 68 - część I:

Zgodnie z PFU – punkt 12.2: Stolarka okienna i drzwiowa wg załącznika 3 do PFU. W wymienionym załączniku brak większości w tym: drzwi do pomieszczeń biurowych, sanitarnych, technicznych. Czy zakres stolarki ma być wyceniony wyłącznie na podstawie załącznika nr 3 czy też należy uwzględnić drzwi do wszystkich pomieszczeń? Jeżeli do wszystkich pomieszczeń - prosimy o wytyczne jaki typ drzwi przyjęć do jakiego typu pomieszczeń – materiał, parametry, wyposażenie itp.

Odpowiedź na pytanie nr 68

W załączniku 3 PFU zamieszczono uwagę "u2" określającą jakie parametry powinna spełniać stolarka drzwiowa i okienna niewymieniona w przedmiotowym załączniku:

" u2/ Elementy stolarki niewymienione w niniejszym zestawieniu należy dobrać zgodnie z obowiązującymi przepisami oraz odpowiednio do funkcji i celu, któremu dane pomieszczenie ma służyć. "

Zgodnie z PFU:- punkt 12.2:

"Drzwi do pomieszczeń winny być przeznaczone do obiektów użyteczności publicznej o dużym natężeniu ruchu.

Drzwi techniczne malowane proszkowo.

W razie konieczności stosowania drzwi ppoż. lub dymoszczelnych można stosować drzwi z przeszkleniami lub bez. Kolor dobrany do stylistyki i kolorystyki budynku. Drzwi z węzłów sanitarnych ogólnodostępnych wyposażone w samozamykacze. Stolarkę drzwiową należy dostarczyć z klamkami wraz z szyldami i wkładkami patentowymi do zamków z kompletem 3 kluczy na jedno drzwi. Drzwi pomieszczeń i stref z kontrolą dostępu należy wyposażyć w elektrozaczepy i okablowanie sterujące (listę stref i pomieszczeń wymagających kontroli dostępu należy uzgodnić w fazie projektowania)."

W ofercie należy uwzględnić drzwi do wszystkich pomieszczeń.

Pytanie nr 69 - część I:

Prosimy o przekazanie Warunków Przyłączeniowych w szczególności przez dostawcę wody „Miejskie Wodociągi i Kanalizacja w Bydgoszczy”

Odpowiedź na pytanie nr 69

Zamawiający informuje, że na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp zmienia zapis punktów: 10.1.1, 10.2.1, 16.4 e, 16.4 f Programu Funkcjonalno - Użytkowego, na niżej przedstawiony:

10.1.1. Przyłącza wodociągowe

Przyłącza wodociągowe (2 szt.) zaprojektować zgodnie warunkami technicznymi wydanymi przez dostawcę wody tj. " Miejskie Wodociągi I Kanalizacja w Bydgoszczy". Zadaniem przedmiotowych przyłączy jest zapewnienie dostawy wody na cele ppoż. (przy założeniu równoczesności działania dwóch hydrantów wewnętrznych śr. 25 mm) oraz dla celów bytowych. Zaprojektowane zostaną dwa przyłącza od zewnętrznej instalacji wodociągowej Dn 200 przebiegającej na działce Inwestora nr 86/5. Stosować należy rury ciśnieniowe z PE PN 10. Każde przyłącze zostanie zaprojektowane do wykonania z jednego odcinka rury. Średnice przyłączy ustali projektant przyłączy. Zestawy wodomierzowe oraz armaturę antyskażeniową (zawory antyskażeniowe klasy BA) wraz z osprzętem zlokalizować w studniach wodomierzowych. Lokalizację studni wodomierzowych oraz typ i wielkość wodomierzy ustali projektant przyłączy. Studnie wodomierzowe zlokalizowane będą w granicach opracowania projektu. Przedmiotowe przyłącza wykonać należy na podstawie dokumentacji projektowej dostarczonej przez Inwestora.

10.2.1. Przyłącze i instalacje zewnętrzne kanalizacji sanitarnej

Ścieki sanitarne z budynku odprowadzane będą grawitacyjnie, zgodnie z warunkami technicznymi MWiK, do zewnętrznej instalacji kanalizacji sanitarnej Dn 200 przebiegającej na działce nr 86/5. Włączenia dokonać na istniejącą studnię rewizyjną o rzędnych 52,27/48,59 zlokalizowaną przy budynku laboratorium. Przyłącze kanalizacji sanitarnej od w/w studni do pierwszej studni rewizyjnej, którą zlokalizować należy w obrębie granic opracowania projektu na działce nr 86/5 oraz instalację zewnętrzną od w/w studni do budynku zaprojektować z rur i kształtek z PVC-U litego klasy S. Studnie rewizyjne przewidzieć jako betonowe o średnicy 1200 mm, a studnie inspekcyjne z PP lub PVC o minimalnej średnicy 315 mm . Studnie wyposażać we włazy żeliwne kl. A 15kN - ciągi piesze i tereny zielone; kl. D 400 kN - jezdnie, parkingi i dojazdy. Przedmiotowe przyłącze wykonać należy na podstawie dokumentacji projektowej dostarczonej przez Inwestora.

16.4 e/ Przyłącze z sieci wodociągowej Dn 200 przebiegającej na działce Inwestora nr 86/5.

16.4 f/ Przyłącze kanalizacji sanitarnej do zewnętrznej instalacji kanalizacji sanitarnej Dn 200 przebiegającej na działce nr 86/5.

Oferta wykonawcy winna zawierać wyceny przyłączy z sieci wodociągowej Dn200 oraz wycenę kanalizacji sanitarnej do sieci Dn200, opracowane na podstawie wyżej podanych, zaktualizowanych opisów przyłączy oraz dodatkowych rysunków uszczegółwiających, które Zamawiający dołącza jako załączniki Ad-05, Ad-06.

Zamawiający informuje, że zgodnie z PFU, punkt 16.4:

"Zamawiający przekazuje Wykonawcy dokumentację projektową, dla zadań pkt. 16.4 lit. od a) do f), wraz z niezbędnymi uzgodnieniami, decyzjami, pozwoleniami. "

Warunki gestorów sieci będą załączone do ww. dokumentacji projektowych.

Zamawiający

REKTOR

prof. dr hab. inż. Marek Adamki