

Dotyczy: Wykonanie zamierzenia inwestycyjnego p.n. Przebudowa i rozbudowa zespołu budynków Muzeum Inżynierii Miejskiej w Krakowie /hale D, E, H i L/ drugie postępowanie - numer referencyjny postępowania: DR.26.8.2018

ZESTAW PYTAŃ NR3
INFORMACJA O ZMIANIE SIWZ

I Działając na podstawie art. 38 ust. 2 PZP, Zamawiający przekazuje niniejszym treść pytań i wyjaśnień złożonych do SIWZ w niniejszym postępowaniu:

Pytanie nr 1:

Wnosimy o uzupełnienie treści zapisu Formularza Oferty (załącznik nr 1 do SIWZ) w pkt. 6 poprzez dopisanie po zwrocie „*podać nazwę firmy ...*” - zwrotu :*o ile jest znana na etapie składania ofert...” I dalej do końca zdania. Wskazujemy, że zgodnie z zapisem art. 36b ust, 1a PZP, opinia prawna Urzędu Zamówień Publicznych pt. „Obowiązek wskazania nazw firm podwykonawców w ofercie Wykonawcy”, dostępną na stronie internetowej Urzędu w treści Informatora UZP nr 4/2017 (str. 41-43) oraz komentarzem „Zmiany w Prawie zamówień publicznych. Nowelizacja z dnia 22 czerwca 2016 r.” pod red. Włodzimierza Dzierżanowskiego - „Zamiar odnosząc się zarówno do przedmiotu zamówienia jak i podmiotów (podwykonawców) może być zróżnicowany co do precyzji. O ile więc przedmiot podwykonawstwa Wykonawca potrafi wskazać jednoznacznie - winien to uczynić. Jeśli jednocześnie nie powiązał tego zamiaru z konkretnymi podwykonawcami - ich nazw nie musi podać(.....).*

Mając powyższe na uwadze wnosimy jak w zdaniu pierwszym.

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający wprowadza zmianę w treści formularza oferty poprzez dodanie zwrotu „o ile jest znana na etapie składania ofert”.

Pytanie nr 2

W związku z treścią rozdz. III pkt. 6 SIWZ prosimy o potwierdzenie, że w okresie gwarancji koszty obligatoryjnych przeglądów serwisowych i konserwacji, a także naturalnie zużywających się materiałów eksploatacyjnych ponoszone będą w całości i wyłącznie przez Zamawiającego. Powyższe stanowisko podziela Krajowa Izba Odwoławcza bowiem zgodnie z wydanym orzeczeniem z dnia 4 lutego 2013 r. (sygn. akt. KIO 171/13) Izba orzekła, że „ Zobowiązanie Wykonawcy do nieodpłatnego dokonywania wszelkich wymian eksploatacyjnych i czynności serwisowych jak również pielęgnacji terenu wokół obiektu niemieszczących się w ramach przedmiotu zamówienia, sprowadzałyby się do sprawowania funkcji zarządcy obiektu i prowadzenia eksploatacji obiektu, nie mieszczące się w uprawnieniach Zamawiającego zarówno z rękojmi jak i z udzielonej gwarancji. Bez względu na tego typu wymagania wymagają wyeliminowania, gdyż naruszają art. 29 ust. 1 i 2 ustawy Pzp oraz art. 31 ust. 1 ustawy Pzp. Nie mieszczą się w pojęciu zamówienia o roboty budowlane ustalonej w oparciu o przepisy ustawy Prawo budowlane i nie są z takimi robotami ściśle związane...(.) Wykonawca robót budowlanych zobowiązany jest tylko do usuwania usterek i wad wykonanych robót, a nie do wykonywania czynności eksploatacyjnych. Wykonawca na urządzenia

zamontowane w obiekcie przekazuje karty gwarancyjne producentów ze wskazaniem punktów serwisowych. Zapewnienie bieżącej eksploatacji obiektu, w tym pielęgnacji zieleni należy do jego właściciela. Postanowienie narusza art. 29 ust. 1 i 2 Pzp oraz art. 31 ustawy Pzp”. **Ponadto zwracamy uwagę, że odpowiedzialność Wykonawcy w okresie udzielonej gwarancji i rękojmi nie obejmuje** skutków niewłaściwego eksploataowania urządzeń przez Zamawiającego w tym niewłaściwego serwisowania, konserwacji czy przeglądów okresowych wykonywanych przez podmioty działające na zlecenie Zamawiającego, niezwiązane z Wykonawcą żadnym stosunkiem prawnym. Wykonawca w trakcie odbioru przekazuje Zamawiającemu na urządzenia zamontowane w obiekcie karty gwarancyjne, książki serwisowe producentów ze wskazaniem autoryzowanych punktów serwisowych. Wykonawca nie ma wpływu z kim Zamawiający podpisze umowy serwisowe, w związku z tym nie będzie ponosić odpowiedzialności za skutki działań Zamawiającego i podmioty trzecie nie rekomendowane przez Producenta urządzeń.

Odpowiedź na pytanie nr 2:

W okresie gwarancji koszty obligatoryjnych przeglądów serwisowych i konserwacji oraz koszty wymiany naturalnie zużytych materiałów eksploatacyjnych ponoszone będą przez Zamawiającego. Powyższe wynika wprost z treści Rozdziału III ust. 6 SIWZ.

Pytanie nr 3

Mając na uwadze treść zapisu § 3 ust. 1 wzoru umowy, prosimy o odpowiedź: czy Zamawiający dopuszcza zmianę kolejności wykonywania robót budowlanych oraz kolejność zamawiania przez Wykonawcę urządzeń i dostaw na teren budowy ze względu na wystąpienie okoliczności niezależnych od Wykonawcy czy Zamawiającego np. atmosferyczne, technologiczne czy wystąpienie zdarzeń noszących znamiona siły wyższej które uniemożliwią prowadzenie prac lub dostaw w kolejności wynikającej z harmonogramu rzeczowo-finansowego?

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zgodnie z treścią §8 ust. 14 umowy *każda zmiana terminu wykonania poszczególnych etapów Umowy lub elementów robót, wynikających z Harmonogramu prac, która nie powoduje wydłużenia okresu realizacji Przedmiotu zamówienia wymaga zgody ZPI i nie wymaga aneksowania Umowy. Zmiana ta musi zostać przez Wykonawcę uzasadniona. ZPI ustosunkuje się do zmian zaproponowanych przez Wykonawcę bez zbędnej zwłoki, uzasadniając swoje stanowisko w razie odmowy ich uwzględnienia.* Powyższy zapis dopuszcza zatem zmiany w treści harmonogramu, w razie wystąpienia uzasadnionych przypadków.

Pytanie nr 4

Prosimy o potwierdzenie że oświadczenie, iż Wykonawca zapoznał przed zawarciem Umowy zapoznał się z warunkami lokalnymi dla realizacji Przedmiotu zamówienia, w tym w szczególności: z możliwością urządzenia zaplecza budowy, możliwościami zasilania w energię elektryczną, wodę oraz inne media, z możliwościami dojazdu do terenu budowy, stanem dróg dojazdowych itp., stanem i rozkładem Nieruchomości oraz jej otoczeniem (§3 ust.2 wzór umowy) dotyczy tylko tych informacji, które Wykonawca mógł pozyskać w toku wizji lokalnej i na podstawie dokumentów przetargowych

udostępnionych przez Zamawiającego na etapie postępowania przetargowego?

Ponadto Wykonawca nie może składać deklaracji iż wiedza i informacje zdobyte podczas przygotowania oferty, eliminują ryzyka związane z niewykonaniem przedmiotu umowy bądź nienależytym wykonaniem, z przyczyn dających się ustalić przed przystąpieniem do realizacji przedmiotu umowy bowiem, Wykonawca posiada tylko wiedzę i informacje, które mógł obiektywnie pozyskać w toku wizji lokalnej „terenu budowy” oraz jego otoczenia (terenów przyległych) i na podstawie dokumentacji dostarczonej przez Zamawiającego na etapie postępowania przetargowego. Wykonawca nie może zatem złożyć oświadczenia, iż nie wnosi lub nie będzie wnosił w przyszłości żadnych zastrzeżeń co do warunków lokalnych dla realizacji Przedmiotu zamówienia i w związku z powyższym wnosimy o wykreślenie z §3 ust.2 wzór umowy zapisu o treści

....i w związku z tym nie wnosi i nie będzie wnosił w przyszłości żadnych zastrzeżeń”. **Przypominamy, że**

wprowadzenie wymogu przyjęcia przez Wykonawcę odpowiedzialności za wykonanie robót, których Wykonawca nie jest w stanie oszacować na podstawie przekazanej przez Zamawiającego dokumentacji opisującej przedmiot zamówienia jest naruszeniem przepisu art. 29 Pzp.

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający potwierdza rozumienie zapisu umowy jako odnoszące się do tylko tych informacji, które Wykonawca mógł pozyskać w toku wizji lokalnej i na podstawie dokumentów przetargowych udostępnionych przez Zamawiającego na etapie postępowania przetargowego, jednakże nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy, proponowanych w dalszej części pytania Wykonawcy. Zamawiający pragnie zauważyć, że udostępnił wszelkie informacje mogące mieć znaczenie dla organizacji terenu budowy, umożliwił przeprowadzenie wizji lokalnej, a w razie wątpliwości, Wykonawcy mają możliwość uzyskania wyjaśnień do treści SIWZ. Jednocześnie Zamawiający nie może ponosić ryzyka związanego z doбором przez Wykonawcę metod wykonania przedmiotu zamówienia i ich potencjalnym niedostosowaniem do sytuacji faktycznej. Dlatego też powyższy zapis, chroniący interesy Zamawiającego, winien pozostać niezmieniony.

Pytanie nr 5

W związku z treścią § 3 ust. 19 wzoru umowy prosimy Zamawiającego o załączenie/udostępnienie wszelkich informacji oraz aktualnych i kompletnych inwentaryzacji ewentualnych kolizji **infrastruktury technicznej istniejącej (nadziemnej i podziemnej), zlokalizowanych na terenie budowy** należącą lub będącą w zarządzie podmiotów zewnętrznych.

W przypadku nieposiadania przedmiotowych inwentaryzacji przez Zamawiającego, prosimy o odpowiedź kto pokryje koszty ich przygotowania i w jaki sposób Wykonawca ma oszacować przedmiotowe koszty w tym (koszty) ewentualnych napraw lub **odtworzenia tych obiektów lub infrastruktury na własny koszt?** Nie zapoznawszy się z w/w inwentaryzacją Wykonawca nie może potwierdzić, że się z nią zapoznał, a tym bardziej nie może złożyć oświadczeń, iż „.....**przed zawarciem**

Umowy zapoznał się z warunkami lokalnymi dla realizacji Przedmiotu zamówienia, w tym w szczególności: z możliwością urządzenia zaplecza budowy, możliwościami zasilania w energię elektryczną, wodę oraz inne media, z możliwościami dojazdu do terenu budowy, stanem dróg

dojazdowych itp., stanem i rozkładem Nieruchomości oraz jej otoczeniem” (*patrz zapis ust. 2 § 3 wzoru umowy) oraz „*

.... że zapoznał się ze wszystkimi dokumentami oraz warunkami, które są niezbędne i konieczne do wykonania przez niego Przedmiotu zamówienia, bez konieczności uzupełnień i ponoszenia przez Wykonawcę jakichkolwiek dodatkowych kosztów i w związku z tym nie wnosi i nie będzie podnosił w przyszłości żadnych zastrzeżeń” (patrz zapis ust. 2 § 4 wzoru umowy). Zatem wprowadzenie wymogu przyjęcia przez Wykonawcę odpowiedzialności za wykonanie robót, których Wykonawca nie jest w stanie oszacować na podstawie przekazanej przez Zamawiającego dokumentacji opisującej przedmiot zamówienia jest naruszeniem przepisu art. 29 Pzp. Nie posiadając wiedzy na temat ewentualnych kolizji z infrastrukturą podziemną lub naziemną oraz z niezainwentaryzowanym uzbrojeniem podziemnym, Wykonawca nie zna wszystkich okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty, które musi uwzględnić w wycenie, aby oferta została wykonana w sposób rzetelny i które w związku z tym powinny wynikać z opisu przedmiotu zamówienia. Ponadto Przy obecnym brzmieniu postanowienia § 3 ust. 19 wzoru umowy Zamawiający oczekuje zobowiązania się przez Wykonawcę do wykonania za wynagrodzeniem określonym w ofercie robót, których rozmiaru Wykonawca nie jest w stanie poznać i oszacować na podstawie dokumentacji opisującej przedmiot zamówienia. W tym stanie rzeczy postępowanie Zamawiającego nosi znamiona wyzysku.

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zamawiający wskazuje, że udostępnił wszelkie informacje mogące mieć znaczenie dla realizacji umowy oraz przygotowania oferty. Wraz z SIWZ Zamawiający udostępnił Wykonawcom dokumentację projektową budowlaną i wykonawczą oraz inwentaryzację.

Pytanie nr 6

Wnosimy o wykreślenie ze wzoru umowy § 4 ust. 2 części tego zapisu zaczynającego się od słów „i w związku z tym nie wnosi i nie będzie podnosił w przyszłości żadnych zastrzeżeń.”

Oświadczenie może dotyczyć tylko tych informacji, które Wykonawca mógł obiektywnie pozyskać w toku wizji lokalnej i na podstawie dokumentacji dostarczonej przez Zamawiającego na etapie postępowania przetargowego. Wykonawca nie może wyrazić zgody na pozbawienie go prawa wnoszenia/zgłaszania uwag i zastrzeżeń do przygotowanej przez Zamawiającego dokumentacji przetargowej, przyjętych w niej rozwiązań technicznych i organizacyjnych oraz braku możliwości prowadzenia na terenie budowy robót stanowiących przedmiot niniejszej umowy. Zapoznanie się z dokumentami jest jednoznaczne ze sprawdzeniem ich poprawności, a przedmiot zamówienia nie obejmuje sprawdzenia dokumentacji projektowej przed zawarciem umowy. Ponadto Wykonawca na etapie składania ofert, czy podpisania umowy nie jest w stanie stwierdzić, że na terenie budowy nie wystąpią, odmienne od wskazanych w dokumentacji warunki gruntowe, wodne, archeologiczne, nie ujawnią się niezainwentaryzowane lub błędnie zinwentaryzowane instalacje podziemne, wystąpią błędy lub braki w dokumentacji itp. W przypadku zaistnienia w/w. okoliczności, powinna zostać wprowadzona do umowy zmiana, zwiększająca przedmiot zamówienia o roboty dodatkowe, za które Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe. Bowiern objęcie zakresem przedmiotu umowy o

zamówienie publiczne robót nieprzewidzianych w dokumentacji projektowej, a zatem niemożliwych do wyceny na etapie oferowania. byłoby sprzeczne z art. 140 ust. 3 Pzp w związku z art. 58 § 1 KC, jako wykraczające poza określenie przedmiotu zamówienia w SIWZ. Prace nieprzewidziane w dokumentacji projektowej nie stanowią bowiem przedmiotu zamówienia objętego ceną oferty.

Mając powyższe na uwadze wnosimy jak w zdaniu pierwszym.

Odpowiedź na pytanie nr 6:

Zamawiający pragnie wyjaśnić, że ww. zapis odnosi się do okoliczności i kosztów możliwych do przewidzenia w oparciu o dokumentację i informacje udostępnione w toku postępowania przetargowego. Ewentualne wady dokumentacji projektowej nie będą obciążały Wykonawcy. Zamawiający pragnie wskazać na katalog dopuszczalnych zmian umowy zawarty w treści § 17 wzoru umowy jak i w treści art. 144 Pzp, określający warunki wprowadzenia zmian, w przypadku konieczności wykonania robót określonych w pytaniu jako „dodatkowe”.

Pytanie nr 7

Prosimy o określenie we wzoru umowy procedury dla uzyskania akceptacji przez Inspektorów Nadzoru Inwestorskiego dostarczanych przez Wykonawcę na teren budowy materiałów, wyrobów i urządzeń wraz z określeniem terminu zatwierdzania przedmiotowych materiałów. Zgodnie z orzeczeniem KIO z dnia 4 lutego 2013 r (sygn. akt. KIO 171/13) Izba uznała za celową i uzasadnioną konieczność wyznaczenia terminu dla Projektanta, Inspektora Nadzoru oraz Zamawiającego na dokonanie akceptacji materiałów i wyrobów dostarczanych przez Wykonawcę na teren budowy. Okoliczności które czynią dotrzymanie terminu realizacji umowy pod groźbą zapłaty kar umownych, czy też odstąpienia od umowy - zależnym nie tylko od prawidłowych działań Wykonawcy, przekładają się na decyzję co do opłacalności i sensu uczestnictwa w przetargu, którego warunki zostały w taki sposób ukształtowane, że pozostawiają Zamawiającemu otwarte terminy - zatem znacząco wpływają na konkurencję, jako takie naruszają postanowienia art. 29 ust. 1 i 2 ustawy Pzp. Zdaniem Izby „ Akceptacja winna być udzielona w terminie nie przekraczającym 2 tygodni od daty przedstawienia przez Wykonawcę kompletnego wniosku”.

Odpowiedź na pytanie nr 7:

Zamawiający nie przewiduje zmiany zapisów umowy.

Procedury związane z obowiązkiem przekazywania przez Wykonawcę szczegółowych informacji nt. materiałów, jakie zamierza zastosować, dokumentów z tym związanych oraz akceptacji szczegółowo zostały uregulowane w specyfikacjach technicznych wykonania i odbioru robót – udostępnionych wraz z SIWZ przez Zamawiającego. Wykonawca powinien się z tymi dokumentami zapoznać przed złożeniem oferty.

Pytanie nr 8

Zgodnie z treścią § 9 ust. 11 wzoru umowy „ **Za datę dokonania płatności Strony uznają datę skutecznego obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego**”.

Należy zwrócić uwagę, że postanowienie to w obecnym brzmieniu jest niezgodne z powszechną zasadą oraz linią orzecznictwa Sądu Najwyższego (por. uchwała SN z dn. 4 stycznia 1995 r. sygn. CZP 164/94), w myśl których za dzień spełnienia świadczenia pieniężnego w postaci bezgotówkowej uważa się dzień uznania rachunku bankowego wierzyciela (tu Wykonawcy), a nie dzień obciążenia rachunku bankowego dłużnika (tu Zamawiającego). **Jeżeli uznanie rachunku wierzyciela nastąpi po**

terminie płatności, może on w każdym razie domagać się ustawowych odsetek za opóźnienie (niezależnie od ewentualnej szkody i winy dłużnika), a jeżeli nadto doznał szkody - może żądać odszkodowania (jeżeli dłużnik ponosi winę za powstałą szkodę). Zamawiający jest gospodarzem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, natomiast korzystanie z uprzywilejowanej pozycji nie może przejawiać się w kształtowaniu wzoru umowy w sposób, który rażąco będzie naruszał równowagę Stron umowy. Art. 353¹ k.c. zawiera zasadę swobody zawierania umów, która polega na swobodzie kształtowania treści stosunku prawnego, jak i na swobodzie wyboru kontrahenta czy też wyboru formy zawarcia umowy. Niemniej jednak swoboda kontraktowania ulega ograniczeniom, gdyż z uwagi na treść lub cel umowy nie mogą one sprzeciwiać się naturze stosunku zobowiązaniowego, zasadom współżycia społecznego ani być sprzeczne z ustawą. Nie jest więc możliwe takie ukształtowanie treści umowy, które prowadziłyby do naruszenia bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa, czyli takich, które nie mogą być zmienione lub wyłączone przez strony. Zasada swobody zawierania umów doznaje ograniczeń wyłącznie w takim zakresie, jak wynika to z przepisów prawa.

Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu § 9 ust. 11 wzoru Umowy i uzna dniem zapłaty dzień wpływu kwoty należnej na rachunek bankowy Wykonawcy?

Odpowiedź na pytanie nr 8:

Zamawiający nie przewiduje zmiany umowy w ww. zakresie. Pragnie podkreślić, że cytowane orzeczenie do sygn. III CZP 164/94 wskazuje, że spełnienie świadczenia bezgotówkowego następuje w dniu uznania rachunku bankowego wierzyciela, chyba że strony postanowiły inaczej. Cytowane przez Wykonawcę orzeczenie wprost potwierdza dopuszczalność takiego ukształtowania treści umowy, ponadto dalsze wywody o rzekomej niezgodności z przepisami prawa, nie znajdują uznania w oczach Zamawiającego.

Pytanie nr 9

Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że obowiązek przedstawienia oświadczeń lub dowodów zapłaty, iż Wykonawca zapłacił wymagalne wynagrodzenie swoim Podwykonawcom dotyczy drugiej i następnych części wymagalnego wynagrodzenia za odebrane roboty budowlane zgodnie z dyspozycją z art. 143 ust. 1 pkt 1)PZP?

Odpowiedź na pytanie nr 9:

Zgodnie z treścią §9 ust. 13 wzoru umowy *warunkiem zapłaty przez Zamawiającego należnego Wykonawcy Wynagrodzenia za odebrane roboty budowlane jest przedstawienie przez Wykonawcę dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia Podwykonawcom i dalszym podwykonawcom, biorącym udział w realizacji odebranych robót budowlanych (oświadczenie Podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy, iż należności związane z realizacją przez nich Przedmiotu zamówienia zostały uregulowane.*

Obowiązek przedstawienia oświadczeń lub dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcą dotyczy każdej, a nie tylko drugiej i następnych części wymagalnego wynagrodzenia.

Pytanie nr 10

Prosimy o potwierdzenie, że w sytuacji, kiedy Podwykonawca lub dalszy Podwykonawca pomimo otrzymania zapłaty, bezpodstawnie odmówi Wykonawcy lub Podwykonawcy podpisania

oświadczenia? to czy w takim przypadku Zamawiający uzna za wystarczający dowód zapłaty przedstawienie **potwierdzenia przelewu środków na rachunek bankowy danego podwykonawcy (lub dalszego podwykonawcy) z określeniem tytułu przelewu wygenerowanego ze strony banku?**

Odpowiedź na pytanie nr 10:

Zamawiający pragnie wyjaśnić, że w sytuacjach spornych przyjmie także inne, niebudzące wątpliwości dowody zapłaty wynagrodzenia podwykonawcom, niż oświadczenie złożone przez tychże.

Pytanie nr 11

Wnosimy o wykreślenie w całości treść zapisu § 10 wzoru umowy. Jedną z podstawowych zasad udzielania zamówień publicznych, określoną w art. 8 ustawy PZP, jest **jawność postępowania o udzielenie zamówienia publicznego**, gwarantująca w praktyce uczciwą konkurencję i równe traktowanie Wykonawców. Podstawowymi przejawami tej zasady są w szczególności: obowiązek publikowania ogłoszeń i innych dokumentów na stronie internetowej Zamawiającego, jawność protokołu z postępowania oraz w szczególności **zasada jawności umów**, określona w art. 139 ust. 3 PZP. Zasada jawności jest zbieżna z obowiązkami wynikającymi z ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej (t.j. Dz.U. z 2015 r. poz. 2058 ze zm.), która obowiązuje nie tylko organy władzy publicznej, ale też podmioty je reprezentujące. Zasada jawności może być ograniczona jedynie w przypadkach określonych w PZP. Jednym z podstawowych ograniczeń jest nieujawnianie informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa, w rozumieniu przepisów o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, **na wniosek Wykonawcy**, tzn. jeżeli informacje te zostały prawidłowo zastrzeżone przez Wykonawcę. Zasada jawności może doznać ograniczeń także z inicjatywy Zamawiającego (jedną z takich możliwości reguluje art. 8 ust. 4 PZP) jeżeli jest to **uzasadnione ochroną prywatności lub interesem publicznym**, wtedy Zamawiający może nie ujawniać:

- a) danych osobowych (tzn. danych umożliwiających określenie bezpośrednio lub pośrednio tożsamości osoby fizycznej, takich jak imię i nazwisko, adres, PESEL czy NIP) - w przypadku zamówienia udzielanego w trybie z wolnej ręki z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów (art. 67 ust. 1 pkt lb) PZP),
- b) wysokości wynagrodzenia - w przypadku udzielanego w trybie z wolnej ręki zamówienia w zakresie działalności twórczej lub artystycznej (art. 67 ust. 1 pkt lc) PZP), ale tylko w zakresie dostaw lub usług z zakresu działalności kulturalnej związanej z organizacją wystaw, koncertów, konkursów, festiwali, widowisk, spektakli teatralnych, przedsięwzięć z zakresu edukacji kulturalnej lub z gromadzeniem materiałów bibliotecznych przez biblioteki lub muzealiów, jeżeli zamówienia te nie służą wyposażaniu Zamawiającego w środki trwałe przeznaczone do bieżącej obsługi jego działalności, o ile Wykonawca, przed podpisaniem umowy w sprawie zamówienia publicznego zastrzegł, że dane te nie mogą być udostępniane. Należy podkreślić, że na podstawie powyższej regulacji utajnieniu podlegają dane dotyczące zamówień udzielonych (w których zostały zawarte umowy), a nie zamówień w toku. Poza tym jak Wykonawca ma się wywiązać z obowiązku zachowania poufności o której mowa w przedmiotowym § 10 wzoru umowy w tak szerokim gremium? Przy realizacji przedmiotu umowy w tym również na naradach koordynacyjnych będą brał udział oprócz przedstawicieli Zamawiającego i Wykonawcy innymi uczestnicy procesu „budowlanego/ realizacyjnego” np. : nadzór autorski/projektowy, Podwykonawcy. W przypadku nie przychylenia się do wniosku Wykonawcy, prosimy o odpowiedź czy Zamawiający zobowiąże także swoich przedstawicieli (inspektorów nadzoru inwestorskiego, koordynatorów, projektantów) do zachowania

poufności?. Ponadto Wykonawca będzie musiał powielić w umowach z podwykonawcami zapis § 10 wzoru umowy i dodatkowo ustanowić karę umowną w wysokości np.100 000,00 zł (słownie: sto tysięcy za każde stwierdzone naruszenie klauzuli poufności i Zamawiający nie może się temu sprzeciwić jeśli chce aby klauzula poufności została dotrzymana.

Odpowiedź na pytanie nr 11:

Zamawiający informuje, że jawność postępowania wskazana przez Wykonawcę dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, które kończy się wraz z podpisaniem umowy. W toku wykonywania tejże umowy powstawać będą liczne dokumenty, których poufność winna być zachowana, oczywiście z zastrzeżeniem przepisów powszechnie obowiązującego prawa. Niemniej, Zamawiający wprowadza zmianę w treści par. 10 ust. 2 wzoru umowy, na następującą:

Wykonawca zobowiązuje się bez uprzedniej pisemnej zgody Zamawiającego do nieudzielania informacji oraz **nieujawniania osobom niebiorącym udziału w procesie inwestycyjnym** treści dokumentów dotyczących realizacji niniejszej Umowy, **chyba że Wykonawca będzie zobowiązany do ich ujawnienia na mocy powszechnie obowiązującego przepisu prawa lub orzeczenia sądowego.**

Zamawiający informuje, że procedura udzielania wyjaśnień do treści SIWZ nie służy do analizowania potencjalnych zapisów umowy podwykonawczej.

Pytanie nr 12

Prosimy o odpowiedź, czy okres gwarancji na wykonane w ramach zamówienia roboty budowlane jest zgodny z okresem gwarancji zaoferowanym w ofercie Wykonawcy, zaś na dostarczone i zamontowane urządzenia, wyposażenie, obowiązuje okres gwarancji zgodny z okresem udzielonym przez ich producentów i dostawców tj. 12- 24 m-ce?.

Odpowiedź na pytanie nr 12:

Zamawiający wymaga zaoferowania jednolitego okresu gwarancji i rękojmi dla całego przedmiotu zamówienia w wymiarze 60 miesięcy. Zgodnie bowiem z treścią Rozdziału III pkt 6 SIWZ gwarancja i rękojmia na wykonanie przedmiotu zamówienia wynosi 60 miesięcy, liczone od daty odbioru końcowego przedmiotu umowy.

Ponadto zgodnie z §11 ust. 3 i 4 umowy:

3. Okres gwarancji na wykonany Przedmiot zamówienia wynosi 60 miesięcy, rozpoczynając swój bieg od daty podpisania bezusterkowego protokołu odbioru końcowego.

4. Niezależnie od uprawnień wynikających z gwarancji, Zamawiający może realizować uprawnienia z tytułu rękojmi. Zamawiającemu przysługują uprawnienia z tytułu rękojmi za wady fizyczne i prawne rzeczy zgodnie z postanowieniami Kodeksu cywilnego, z tym zastrzeżeniem, że Strony uznają, że okres rękojmi wynosi 60 miesięcy i rozpoczyna bieg od daty podpisania protokołu odbioru końcowego.

Pytanie nr 13

Prosimy o odpowiedź czy Zamawiający przewiduje możliwość przedłużenia terminu usunięcia wad w drodze uzgodnienia Stron, jeżeli z przyczyn technicznych, technologicznych lub innych czynników niezależnych od Wykonawcy, nie będzie możliwe usunięcie danej wady w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego, na przykład ze względu na złe warunki meteorologiczne lub niedostępność części zamiennych?

Odpowiedź na pytanie nr 13:

Zamawiający pragnie wskazać, że zaistnienie wad w przedmiocie zamówienia jest przypadkiem nienależytego wykonania zobowiązania Wykonawcy. Dlatego też to Wykonawca powinien ponosić ryzyko związane z dochowaniem wyznaczonych mu terminów na doprowadzenie przedmiotu zamówienia do właściwego stanu.

Pytanie nr 14

Prosimy o potwierdzenie, iż w trakcie realizacji przedmiotowego zadania Wykonawca będzie mógł powierzać Podwykonawcom także inne zakresy robót, które nie zostały podane w ofercie jako zakresy rzeczowe robót, które Wykonawca zamierza powierzyć podwykonawcom, przy zachowaniu wymaganej w umowie procedury zgłaszania podwykonawców.

Odpowiedź na pytanie nr 14:

Zamawiający nie ogranicza korzystania z podwykonawców, także w przypadku zakresu niewskazanego w treści oferty. Wykonawca winien przestrzegać jednakże wymogów wynikających z treści umowy odnośnie do zgłaszania podwykonawców oraz rozliczania zawartych z nimi umów.

Pytanie nr 15

Mając na uwadze równowagę stron umowy wnosimy o uzupełnienie treści zapisu ust. 8 § 11 wzoru umowy poprzez dopisanie po zwrocie „ ... *na koszt Wykonawcy*,...” zwrotu: „ **po cenach jednostkowych wskazanych w Harmonogramie rzeczowo-finansowym**” i dalej do końca zdania zgodnie z treścią ust. 8 § 11 wzoru umowy.

Skoro Wykonawca jest zobligowany zapisami umowy do konieczności wykonania napraw niezaliczanych do napraw gwarancyjnych (w szczególności wynikających z działań osób trzecich), na zlecenie Zamawiającego napraw po cenach jednostkowych wskazanych w Harmonogramie rzeczowo-finansowym, w terminie ustalonym z Zamawiającym. Zdaniem Wykonawcy uzasadnionym jest aby wykonawstwo zastępcze również odbywało się na tych samych zasadach o których mowa w ust. 13 § 11 wzoru umowy. Ponadto Odpowiedzialność Wykonawcy w okresie udzielonej gwarancji i rękojmi nie obejmuje skutków niewłaściwego eksploataowania obiektu przez Zamawiającego lub uszkodzeń spowodowanych działaniem lub ingerencją osób/ podmiotów trzecich niezwiązanych z Wykonawcą żadnym stosunkiem prawnym.

Odpowiedź na pytanie nr 15:

Zamawiający wprowadza zmianę do umowy poprzez usunięcie § 11 ust. 13. Jednocześnie Zamawiający nie zgadza się na zmianę treści §11 ust. 8 wzoru umowy, sugerowaną przez Wykonawcę. Ust. 8 dotyczy sytuacji nienależytego wykonania zamówienia przez wykonawcę. Zamawiający wprowadzając sugerowane zmiany ograniczyłby możliwość dochodzenia

odszkodowania z tytułu zastępczego wykonania napraw przedmiotu umowy. Zamawiający nie wyklucza sytuacji, że koszt wykonania zastępczych napraw przekroczy wartości wynikające z harmonogramu rzeczowo-finansowego, czego ryzyko powinien ponieść Wykonawca, jako Strona dopuszczająca się nienależytego wykonania zamówienia.

Pytanie nr 16

Zamawiający w § 15 ust. 2 wzoru umowy zastrzega, że przysługuje mu prawo do dochodzenia odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonych kar umownych. Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie, że wysokość odszkodowania nie może przekroczyć wartości rzeczywiście poniesionej szkody przez Zamawiającego. Celem takiego doprecyzowania jest wyłączenie z interpretacji sytuacji dochodzenia odszkodowania za utracone korzyści Zamawiającego. Kary przenoszące wysokość poniesionej w wyniku działań bądź zaniechań Wykonawcy szkody, stanowią dla Zamawiającego dodatkowe środki w budżecie danej inwestycji. Polski system prawny nie pozwala na uzyskanie odszkodowania przenoszącego wysokość poniesionej szkody, dlatego Zamawiający musi mieć świadomość, że Wykonawca niezgadający się z naliczoną karą umowną będzie szukał możliwości ich obniżenia w sądzie. Ponadto mając na celu zachowanie zasady równowagi pomiędzy pozycją stron umowy, prosimy aby Zamawiający wprowadził zmianę w przedmiotowym ust. 2 § 15 wzoru umowy tak aby obie Strony umowy miały możliwość dochodzenia odszkodowania uzupełniającego.

Odpowiedź na pytanie nr 16:

Zamawiający nie przewiduje zmiany umowy w sposób mogący pozbawić go uprawnień do pokrycia w całości szkody poniesionej przez niego wskutek nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę.

Zamawiający zmienia natomiast treść § 15 ust. 2 na następującą:

Stronom przysługuje uprawnienie do dochodzenia odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonych kar umownych. W szczególności, jeżeli jedna ze Stron poniesie jakąkolwiek szkodę z przyczyn, chociażby w części leżących po stronie drugiej ze Stron, druga ze Stron zobowiązuje się do jej naprawienia w całości.

Pytanie nr 17

Zgodnie z brzmieniem § 15 ust.3 i § 15 ust.4 pkt. a) - c) wzoru umowy Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty kar umownych „**za opóźnienie**” i „**za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia**” Stosownie do wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 15 lipca 2010 r.: „**Niedopuszczalne jest nakładanie na wykonawcę umowy w sprawie zamówienia publicznego kar umownych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi powstałe wskutek okoliczności, za które nie ponosi on odpowiedzialności**” (por. wyrok KIO z dnia 15 lipca 2010 r. KIO/UZP 1387/10). Kara umowna za opóźnienie oznacza, że Wykonawca będzie zobowiązany do jej zapłaty nawet, jeśli nie ponosi odpowiedzialności za opóźnienie, co w świetle przytoczonego wyżej wyroku jest niedopuszczalne. Niestety w praktyce zamówień publicznych określa się kary za opóźnienie, co może nie mieć związku z winą Wykonawcy, a stanowi raczej „gwarancję wykonania”, a niekiedy także źródło dodatkowych przychodów Zamawiającego.

Mając na względzie powyższe okoliczności zmiana treści § 15 ust.3 i § 15 ust.4 pkt. a) - c) wzoru umowy zgodnie z wnioskiem Wykonawcy jest w pełni uzasadniona.

Odpowiedź na pytanie nr 17:

Zamawiający nie przewiduje zmiany umowy w omawianym zakresie. Zamawiający pragnie zwrócić uwagę na aktualniejszą linię orzecniczą, w tym m.in. wyrok z dnia 2016-11-21, KIO 1498/16., zgodnie z którym: Zarzut opisany w pkt II.15 i 16 odwołania, dotyczący kar umownych (§ 13 umowy) jest nieuzasadniony. Stosowanie kar umownych za opóźnienie, a nie zwłokę jest praktyką powszechnie stosowaną przez uczestników obrotu prawnego, i nie jest sprzeczne z prawem.

Pytanie nr 18

W związku z faktem, iż Zamawiający w § 15 wzoru umowy przewidział katalog sankcji w postaci kar umownych, do naliczenia których uprawniony będzie Zamawiający w przypadku zaistnienia wielu zdarzeń oraz w związku z zastrzeżeniem przez Zamawiającego w ust. 9 § 15 umowy prawa do kumulowania kar, prosimy o ustanowienie górnego limitu kar umownych, nieprzekraczającego łącznie 20% wartości wynagrodzenia umownego. W celu umożliwienia Wykonawcy odpowiedniego przygotowania oferty z uwzględnieniem ryzyka biznesowego związanego z realizacją kontraktu, wprowadzenie ograniczenia łącznej wysokości kar umownych wydaje się celowe i uzasadnione. Kary umowne stanowią najistotniejsze ryzyko związane z realizacją kontraktu, często okazują się nadmiernie wygórowane w stosunku do naruszenia stanowiącego podstawę do ich naliczenia, a to powoduje spadek jakości wykonanych robót, bowiem przesuwa ciężar uwagi Wykonawcy z prawidłowego i terminowego realizowania przedmiotu umowy na dbanie o niedopuszczenie do sytuacji, w której Zamawiający uzyska uprawnienie do naliczenia często bardzo wysokiej kary, co powoduje pośrednio przerzucanie odpowiedzialności również na Podwykonawców i dalszych Podwykonawców biorący udział w przedmiotowej inwestycji. Z kolei w wyroku z 25.06.2010 r. (sygn. akt: KIO 1123/10) Izba wskazała, iż kara umowna nie może być traktowana jako ubezpieczenie Zamawiającego. Kary umowne muszą być proporcjonalne do ceny umowy, a nie do ewentualnych strat Zamawiającego, gdyż do tego służą instytucje odszkodowań czy ubezpieczeń. Innymi słowy szeroki wachlarz kar, ich zawyżanie, dublowanie czy wręcz kumulowanie, a także brak odpowiednich mechanizmów ich obniżania czy anulowania gdy staną się niepotrzebne - to swoiste zagwarantowanie sporu sądowego lub arbitrażowego w trakcie lub po zakończeniu inwestycji.

Odpowiedź na pytanie nr 18:

Zamawiający nie przewiduje zmiany umowy we wskazanym powyżej zakresie.

Pytanie nr 19

Wnosimy o zmianę zapisów pkt. a) ust. 1 § 16 wzoru umowy i nadania mu brzmienia zgodnie z poniższym:

a) „ Wykonawca z przyczyn od siebie zależnych nie przystąpił do realizacji Umowy w terminach z niej wynikających”

Pragniemy zwrócić uwagę że do nie podjęcia obowiązków mogą przyczynić się okoliczności nienależne od Wykonawcy (np. zawinione przez Zamawiającego lub spowodowane przez podmioty trzecie lub inne czynniki np. pogodowe niezawinione przez Wykonawcę), które nie powinny uzasadniać powstania po stronie Zamawiającego prawa do odstąpienia od umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 19:

Zamawiający nie przewiduje zmiany we wnioskowanym zakresie. Należy wskazać, że w treści pkt. a) kwestionowanego zapisu umowy, Zamawiający dopuszcza uzgodnienie z nim przesunięcia momentu podjęcia prac. Zamawiający pragnie podkreślić, że nie będzie dążyć do odstępowania od umowy, jeśli okoliczności wywołujące takie przesunięcie będą oczywiste i obiektywnie niezależne od Wykonawcy.

Pytanie nr 20

Wnosimy o zmianę zapisów pkt. b) ust. 1 § 16 wzoru umowy i nadania mu brzmienia zgodnie z poniższym:

b) Wykonawca z **przyczyn od siebie zależnych** pozostaje w zwłocie z wykonaniem którejkolwiek z prac i robót o więcej niż 14 dni w stosunku do terminów określonych w Harmonogramie prac, i to bez wyznaczania dodatkowego terminu;

Zwracamy uwagę, że w aktualnym brzmieniu tego postanowienia prawo do odstąpienia od umowy powstanie po stronie Zamawiającego w każdej sytuacji, nawet jeśli Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za zwłokę w wykonaniu którejkolwiek z prac i robót w stosunku do terminów określonych w Harmonogramie.

Odpowiedź na pytanie nr20:

Zamawiający pragnie podkreślić, że użyte w jego oryginalnym brzmieniu określenie zwłoka, należy rozumieć w sposób powszechnie przyjęty w praktyce prawa, tj. jako nadający zachowaniu lub zaniechaniu Wykonawcy charakter zawiniony, a więc zależny od Wykonawcy. Dodanie proponowanych słów „z przyczyn od siebie zależnych” stanowić będzie pleonazm, którego Zamawiający nie planuje wprowadzać.

Pytanie nr 21

Wnosimy o zmianę zapisów pkt. c) ust. 1 § 16 wzoru umowy i nadania mu brzmienia zgodnie z poniższym:

c) Wykonawca bez **uzasadnionej przyczyny** wstrzymuje prace lub roboty na okres dłuższy niż 14 dni;

Do wstrzymania realizacji robót mogą przyczynić się okoliczności nienależnego od Wykonawcy (np. zawinione lub spowodowane przez podmioty trzecie czy inne czynniki), które nie powinny uzasadniać powstania po stronie Zamawiającego prawa do odstąpienia od umowy. Zwracamy uwagę że jednym z podstawowych obowiązków kierownika budowy jest kierowanie robotami budowlanymi zgodnie z zatwierdzonym projektem budowlanym w sposób niezagrażający bezpieczeństwu. Aby zapewnić skuteczną realizację wskazanych obowiązków ustawodawca wyposażył kierownika budowy między innymi w uprawnienie do wstrzymania robót budowlanych. Kierownik budowy ma więc prawo, a nawet obowiązek, do wstrzymania robót budowlanych w sytuacji, kiedy dalsze ich prowadzenie nie jest możliwe ze względu na niesprzyjające warunki pogodowe lub ich dalsze prowadzenie **może stanowić zagrożenie**. Zagrożenie nie zawsze ograniczać będzie się do nieruchomości, na której prowadzone są roboty budowlane. Może się zdarzyć, że kontynuacja robót budowlanych może spowodować zagrożenie dla nieruchomości sąsiednich, również w takiej sytuacji kierownik budowy będzie uprawniony do wstrzymania robót budowlanych wpisem do dziennika budowy oraz powiadomienia o tym fakcie Zamawiającego i stosowne organy. Drugim przypadkiem, kiedy kierownik budowy zobowiązany jest do wstrzymania prowadzonych robót budowlanych jest

stwierdzenie przez niego, błędów lub braków w dokumentacji budowlanej.

Odpowiedź na pytanie nr 21:

Zamawiający nie widzi potrzeby zmiany treści umowy w ww. zakresie. W treści kwestionowanego zapisu umownego znajduje się wprost wpisane uprawnienie do wstrzymania prac w sytuacji zagrożenia bezpieczeństwa.

Pytanie nr 22

Zwracamy uwagę, że zapis umożliwiający Zamawiającemu odstąpienie od umowy w przypadku „prowadzenia w stosunku do Wykonawcy postępowania egzekucyjnego lub zabezpieczającego majątek Wykonawcy lub powzięcia przez Zamawiającego wiadomości o trudnościach finansowych Wykonawcy jest nieprecyzyjny. Prosimy o jego doprecyzowanie. Sankcją w postaci odstąpienia od umowy przez Zamawiającego winno być obarczone jedynie zajęcie majątku Wykonawcy w znacznym rozmiarze, co może wpłynąć na brak możliwości należytego wykonania przez niego umowy w sprawie zamówienia publicznego. W aktualnym brzmieniu tego postanowienia prawo do odstąpienia od umowy powstanie po stronie Zamawiającego w każdej sytuacji powzięcia przez Zamawiającego wiadomości o trudnościach finansowych Wykonawcy np. w przypadku wszczęcia postępowania egzekucyjnego lub zajęcia majątku Wykonawcy, nawet jeżeli zajęcie opiewa na kwotę nie mającą żadnego znaczenia z punktu widzenia realizacji umowy i nie powoduje żadnego zagrożenia interesów Zamawiającego.

Wnosimy zatem uzupełnienie lub zmianę treści zapisu pkt. f) ust. 1 § 16 wzoru umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 22:

Zamawiający nie widzi potrzeby doprecyzowania zapisu §16 ust. 1 pkt f) umowy.

Pytanie nr 23

Mając na uwadze treść zapisu ust. 3 § 16 wzoru umowy, prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że odstąpienie od Umowy przez jedną ze Stron (Zamawiającego lub Wykonawcę) nastąpi w formie pisemnej pod rygorem nieważności i będzie zawierać uzasadnienie.

Odpowiedź na pytanie nr 23:

Zamawiający przewiduje zmianę § 16 ust. 3 na następujący:

Odstąpienie od umowy w przypadkach określonych w ust. 1 i 2 następuje w trybie natychmiastowym i może nastąpić w terminie 30 dni od dnia powzięcia wiadomości o okolicznościach stanowiących podstawę odstąpienia. Odstąpienie dla swojej ważności wymaga dochowania formy pisemnej i musi zawierać podstawę faktyczną oraz wskazanie zapisu umowy, na podstawie którego doszło do odstąpienia.

Pytanie nr 24

Wnosimy o uzupełnienie treści zapisu ppkt i) pkt. a) ust. 1 § 17 wzoru umowy poprzez podanie katalogu przypadków wystąpienia niekorzystnych warunków atmosferycznych, utrudniających lub

uniemożliwiających wykonanie przedmiotu umowy takich *jak: wystąpienie silnych wiatrów, opadów śniegu, ulewnych deszczy, nawałnic oraz ujemnych temperatur (poniżej 5° C przy pracach związanych z betonowaniem a przy pozostałych pracach temperatury poniżej -10° C)*”

Odpowiedź na pytanie nr 24:

Zamawiający nie przewiduje wprowadzenia definicji ww. pojęcia, ze względu na fakt, że różne typy prac mogą doznać opóźnień także ze względu na warunki nie mieszczące się w proponowanym przez Wykonawcę katalogu. Tym samym Strony umowy utraciłyby możliwość jej aneksowania i dostosowania terminu wykonania zamówienia do rzeczywistej potrzeby.

Pytanie nr 25

Wnosimy o wykreślenie zapisu § 17 ust. 1 pkt. b) wzoru umowy jako naruszających art. 29 ust. 1 Pzp poprzez uczynienie zawartego w dokumentacji postępowania opisu przedmiotu zamówienia niej jednoznaczny.

W uzasadnieniu do wyroku KIO 1372/15 Izba zwróciła uwagę na to, że Wykonawca wycenia swoją ofertę w oparciu o zakres przedmiotu zamówienia. W sytuacji, w której Zamawiający w nieograniczony sposób zastrzega sobie prawo rezygnacji z części zakresu robót na etapie realizacji zamówienia, może to wskazywać na naruszenie przez niego w przyszłości (w toku realizacji zamówienia) art. 140 ust. 1 ustawy P.z.p., który to przepis stanowi, że zakres świadczenia wykonawcy wynikający z umowy jest tożsamy z jego zobowiązaniem zawartym w ofercie. Tymczasem zawarte w ofercie zobowiązanie wynika z treści SIWZ i opisu przedmiotu zamówienia. Zakres przedmiotu zamówienia opisany przez Zamawiającego w SIWZ w sposób jednoznaczny stanowi podstawę złożenia oferty przez Wykonawcę i takiego też zakresu realizacji zamówienia Wykonawca oczekuje w toku realizacji zamówienia, za co przysługuje mu określone w treści umowy wynagrodzenie. **Jeśli zatem Zamawiający w niczym nieograniczony sposób przewiduje możliwość ograniczenia zakresu przedmiotu zamówienia (prawo rezygnacji z części robót), powyższe - w ocenie Izby - czyni opis przedmiotu zamówienia niejednoznaczny.** Wykonawca bowiem w tym zakresie może mieć uzasadnione problemy z wyceną swojej oferty. Zamawiający zatem powinien tak opisać w SIWZ zasady związane z ewentualną zmianą przedmiotu zamówienia, aby określić granice ryzyka Wykonawcy uzasadnione charakterem przedmiotu zamówienia i wynikające z nakładów, które Wykonawca musi ponieść w związku z określonym pierwotnie w SIWZ zakresem przedmiotu zamówienia.

Mając powyższe na uwadze wnosimy jak w zdaniu pierwszym.

Odpowiedź na pytanie nr 25:

Zamawiający nie przewiduje zmiany treści umowy w ww. zakresie. Zamawiający pragnie wskazać, że wbrew wywodom Wykonawcy, § 17 ust. 1 pkt. b) ppkt. i) nie stanowi „nieograniczonego prawa Zamawiającego do samodzielnej rezygnacji z części zakresu robót”, ale opisuje sytuację, w której możliwe jest dokonanie zmian w treści umowy, w stosunku do wymogów postawionych w przetargu.

Celem istnienia par. 17 umowy jest dopuszczenie wprowadzania istotnych zmian do treści umowy, które inaczej byłyby niedopuszczalne w świetle art. 144 ust. 1 Pzp.

Zamawiający pragnie podkreślić, że zmiany te, dokonywane w formie aneksu, muszą uzyskać akceptację obu stron umowy. Być może wątpliwość Wykonawcy nie zaistniałaby, gdyby zestawiono treść kwestionowanego zapisu z treścią par. 17 ust. 1 (a więc tej samej jednostki redakcyjnej), zgodnie z którą: Zamawiający przewiduje możliwość dokonania zmian w Umowie po jej zawarciu, pod warunkiem podpisania aneksu zaakceptowanego przez obie Strony. Gdyby zatem usunąć ww. zapis, zgodnie z intencją Wykonawcy, w sytuacji, w której rezygnacja z zakresu prac byłaby oczywista i nie powodowałaby wątpliwości czy niedogodności po stronie Wykonawcy, strony umowy i tak nie mogłyby jej wprowadzić.

Pytanie nr 26

Wnosimy o uzupełnienie § 17 wzoru umowy o postanowienia **art. 142 ust. 5 ustawy PZP**. Uchwalając nowelizację ustawy o zmianie ustawy - prawo zamówień publicznych Ustawodawca wprowadził obowiązkowe „**klauzule waloryzacyjne**”. Nowo wprowadzony art. 142 ust. 5 p.z.p zobowiązuje Zamawiających do umieszczenia w umowach zawartych na okres dłuższy niż 12 miesięcy postanowień określających zasady zmiany wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy jeśli zmianie ulegną:

- a) stawki podatku VAT
- b) wysokość minimalnego wynagrodzenia za pracę
- c) zasady podlegania ubezpieczeniem społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne.

Ponieważ przedmiot zamówienia musi zostać wykonane nie później niż do dnia **31 grudnia 2020 r.**, Zamawiający nie może odmówić Wykonawcy waloryzacji wynagrodzenia w przypadku zaistnienia choćby jednej z przesłanek opisanych w przedmiotowym art. 142 ust. 5 ustawy PZP. Norma zawarta w **art. 142 ust. 5 ustawy PPZ ma charakter normy ius cogens tzw. normy bezwzględnie obowiązującej**.

Odpowiedź na pytanie nr 26:

Zamawiający zgadza się na wprowadzenie do treści umowy w/w zapisów. W tym celu Zamawiający w §17 umowy dodaje ust. 14 o treści:

- 1) *Stosownie do postanowień art. 142 ust. 5 pzp Zamawiający przewiduje możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia określonego w § 9 ust. 1 Umowy w następujących przypadkach:*
 - a) *w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług,*
 - b) *w przypadku zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3 – 5 ustawy z dnia 10 października 2002r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,*
 - c) *w przypadku zmian zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub zmiany wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,*

jeżeli zmiany określone w lit. a, b, c będą miały wpływ na koszty wykonania Umowy przez Wykonawcę.

Pytanie nr 27

Prosimy o doprecyzowanie zapisu §17 ust. 6 wzoru umowy, poprzez uzupełnienie katalogu o inne przypadki będące następstwem siły wyższej, takie jak: powódź, huragany, trzęsienie ziemi, upadek statku powietrznego, działania wojenne lub ogłoszenie stanu wojennego”

Odpowiedź na pytanie nr 27:

Zamawiający nie przewiduje zmiany umowy w ww. zakresie. Zamawiający pragnie wskazać, że klauzula siły wyższej zawiera wskazanie, że jest to „zdarzenie, którego wystąpienie jest niezależne od Stron i któremu nie mogą one zapobiec przy zachowaniu należytej staranności”. Tym samym treść umowy zawiera, wbrew sugestiom Wykonawcy definicję siły wyższej.

Dalej wymieniony katalog jest katalogiem otwartym, podanym dla przykładu. Jego dalsze rozszerzanie, choćby o pozycje sugerowane przez Wykonawcę jest możliwe, ale zdaniem Zamawiającego zbędne, a to ze względu na otwartość katalogu.

Pytanie nr 28

Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający wyrazi zgodę na cesję wierzytelności z instytucją finansową/bankiem dla zabezpieczenia kredytu? W związku z treścią § 19 ust. 3 wzoru umowy proszę o jednoznaczną odpowiedź czy Zamawiający wyrazi zgodę na taką cesję. Jeśli zgoda taka jest czymś ograniczona, to proszę również o podanie warunków przy których Zamawiający wyrazi zgodę na cesję wierzytelności.

Odpowiedź na pytanie nr 28:

Zamawiający nie wyklucza udzielenia zgody na cesję wierzytelności dla zabezpieczenia kredytu.

Pytanie nr 29

W udostępnionym przedmiarze brak wyszczególnienia krotności poszczególnych pozycji takich jak: wywozy, płyty, wylewki itp. Prosimy o uzupełnienie przedmiarów o krotności.

Odpowiedź na pytanie nr 29:

Przedmiary zawierają wymagane krotności.

Pytanie nr 30

Czy projektant uwzględnił wagę kostki wybierając ją do wykończenia baldachimu Platforma towarowa do samochodów osobowych zgodnie z opisem: wykończenie górnej powierzchni baldachimu kostką brukową kamienną granitową 10x20x10 cm w nawiązaniu do projektowanej nawierzchni placu. Nośność baldachimu wg projektu to 2000 kg, natomiast sama waga kostki kamiennej to około 3500 kg.

Odpowiedź na pytanie nr 30

Rozwiązanie projektowe i założona nośność platformy uwzględniają wagę kostki.

Pytanie nr 31

W jaki sposób zostanie zabezpieczony baldachim aby nie najeżdżały i nie parkowały na nim auta? Czy nie należy przewidzieć innego wykończenia baldachimu?

Odpowiedź na pytanie nr 31

Dla platformy określono wymaganie dotyczące nośności statycznej (dla windy w pozycji opuszczonej): dopuszczalne obciążenie całkowite 11 000 kg; przy takiej nośności nie jest konieczne zabezpieczenie platformy przed dodatkowym obciążeniem, np. możliwością najeżdżania samochodów czy wejścia grupy ludzi.

Pytanie nr 32

Czy w zakres zamówienia wchodzi wykończenie pomieszczeń zgodnie z opisem wyposażenia: Hala D: Projektowane wyposażenie strefy holu wejściowego wraz z kasą oraz sklepikiem; lada kasy, sklepik - 3 stanowiska; Mobilne ekspozytory: Regał modułowy: Siedzisko wraz z oparciem: Lada mobilna: Wieszak szatni brak pozycji o przedmiarze prosimy o uzupełnienie.

Odpowiedź na pytanie nr 32

Wymienione elementy nie wchodzi w zakres niniejszego zamówienia.

Pytanie nr 33

Zwracamy się o sprecyzowanie, które z parametrów central wentylacyjnych będą brane pod uwagę przy ocenie równoważności proponowanych w ofercie urządzeń? Wobec powyższego, prosimy o wyszczególnienie w treści odpowiedzi mierników równoważności w postaci parametrów central wentylacyjnych które będą podlegały ocenie wobec zaoferowanych rozwiązań równoważnych. **Zwracamy przy tym uwagę, na Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 20 lipca 2012 r., sygn. KIO 1419/12, gdzie Izba wyrokła, iż nie wszystkie, a najistotniejsze elementy winy być podstawą oceny ewentualnej równoważności oferowanego sprzętu, czy też urządzeń. Zatem nie budzi wątpliwości, iż brane pod uwagę przy ocenie równoważności mogą być tylko te parametry, które mają kluczowe znaczenie dla zachowania funkcjonalności urządzeń jako całości zgodnie z wymaganiami Zamawiającego, wobec czego skierowanie powyższych pytań należy uznać konieczne dla prawidłowego biegu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego**

Odpowiedź na pytanie nr 33

Dane podstawowe	AHU-2	DOPUSZCZALNA TOLERANCJA
Zgodność z Rozporządzeniem Komisji Europejskiej nr 1254/2014 na rok 2018 (TAK/NIE):	tak	
Wydajność nawiewu	1000 m ³ /h	TOLERANCJA 0,5%
Spręż dyspozycyjny nawiewu	250 Pa	TOLERANCJA 0,5%
Wydajność wywiewu	1000 m ³ /h	TOLERANCJA 0,5%
Spręż dyspozycyjny	250 Pa	TOLERANCJA 0,5%

wywiewu		
Wentylatory EC (Tak/Nie):	tak	
Sprawość temperaturowa odzysku ciepła (zima) dla równych strumieni powietrza:	min. 79%	NIE MNIEJ NIŻ
Znamionowa moc elektryczna wentylatorów (nawiew)	0,5	TOLERANCJA 0,5%
Znamionowa moc elektryczna wentylatorów (wywiew)	0,5	TOLERANCJA 0,5%
Parametry mechaniczne		
Ciężar	200	NIE WIĘCEJ NIŻ
Długość	2100	NIE WIĘCEJ NIŻ
Wysokość (z ramą fabryczną)	435	NIE WIĘCEJ NIŻ
Szerokość całkowita *)	1050	NIE WIĘCEJ NIŻ
Materiał izolacji	wełna mineralna	
Grubość izolacji	30	
Parametry obudowy [wg. EN 1886]		
Klasa szczelności (nadciśnienie)	L2	
Klasa szczelności (podciśnienie)	L2	
Klasa przewodności cieplnej	T3	
Klasa mostków cieplnych	TB2	
Klasa stabilności mechanicznej	D1	
Wentylator nawiewny:		
Pobór mocy elektrycznej w obliczeniowym pkt. pracy	0,34	TOLERANCJA 0,5%
Silnik z płynną regulacją prędkości obrotowej (TAK/NIE):	tak	
Metoda regulacji prędkości obrotowej (falownik/silnik EC):	EC	
Wentylator wywiewny:		
Pobór mocy elektrycznej w obliczeniowym pkt. pracy	0,335	TOLERANCJA 0,5%
Silnik z płynną regulacją	TAK	

prędkości obrotowej (TAK/NIE):		
Metoda regulacji prędkości obrotowej (falownik/silnik EC):	EC	
Wymiennik odzysku ciepła		
Rodzaj wymiennika (obrotowy, krzyżowy, przeciwprądowy):	przeciwprądowy	
Nagrzewnica wstępna (zabezp. P. zamrożeniowe)	4,5 kW	
Temperatura powietrza świeżego po odzysku, po uwzględnieniu odszraniania/zabezpieczenia przed szronieniem, zima - dot. wymiennika krzyżowego lub przeciwprądowego	14,5	TOLERANCJA 0,5 ° C
Temperatura powietrza świeżego po odzysku, zima	14,5	TOLERANCJA 0,5 ° C
Moc akustyczna po uwzględnieniu zastosowanych w centrali tłumików		
Do kanału nawiewnego (suma, dB(A)):	75	PLUS MINUS 2dB
Poziom ciśnienia akustycznego (3 m)	44	
Dodatkowe:		
Centrala podwieszana (obsługa od dołu)	tak	
Funkcje układu sterowania m.in:		
Płynna zmiana wydajności	tak	
Sterowania mocą nagrzewnicy wstępnej (funkcja ochrony przeciwzamrożeniowej wymiennika odzysku ciepła)	tak	
Free-cooling nocny	tak	
Komunikacja (protokół)	Modbus	
Zdalny panel sterujący	tak	

Dokumentacja przetargowa w zakresie kostki granitowej przy budynku L zawiera sprzeczne informacje. W jednym miejscu podaje, że pow. 720m² pokryta ma być kostką z odzysku, w innym (rys. nawierzchnie placu PZT -2) przewiduje ułożenie nowej kostki. Jeżeli plac realizowany ma być w nowe nawierzchni, prosimy o przesłanie specyfikacji technicznej kostki kamiennej.

Odpowiedź na pytanie nr 34

Na placu przed halą D1, istniejącą nawierzchnię z kostki brukowej (~720m²) należy wymienić na nową brukową kostkę kamienną, w formacie 10x20x10 cm, granitową, ciętą, o szorstkiej strukturze.

Pytanie nr 35

Drzwi stalowe profilowe: czy można zamienić na drzwi profilowe aluminiowe?

Odpowiedź na pytanie nr 35

Drzwi należy wykonać zgodnie z dokumentacją projektową i STWIOR.

Pytanie nr 36

Okna od OI do O13 czy można wykonać w profilu na profilach aluminiowych nadających się do renowacji zabytkowych budynków np. MB-FERROLINE.

Odpowiedź na pytanie nr 36

Okna należy wykonać zgodnie z dokumentacją projektową i STWIOR.

Pytanie nr 37

Plan konserwatorski składa się z dwóch głównych części:

- Podtorze
- Tunel

W załączonych kosztorysach (Kosztorys hali D), uwzględnione są tylko prace konserwatorskie podtorza (podpunkt 1.9 Relikt Podtorza), a nie można znaleźć punktów dotyczących konserwacji tunelu.

Czy zrezygnowano z konserwacji tunelu (za zgodą konserwatora)

Odpowiedź na pytanie nr 37

Dawny kanał technologiczny wychodzący z hali D w kierunku północnym - zgodnie z dokumentacją techniczną jest objęty niniejszym zamówieniem. Udostępnione wraz z SWZ przedmiary robót zawierają pozycje związane z jego konserwacją.

Pytanie nr 38

Zwracamy się z prośbą o załączenie zestawienia bram brak zestawienia w dokumentacji wraz z opisem prac do wykonania w tym zakresie.

Odpowiedź na pytanie nr 38

Bramy hali D1 należy zrekonstruować – analogicznie jak zrobiono to podczas wcześniejszych, zakończonych już, prac budowlano-konserwatorskich. Dokumentacja zrekonstruowanych bram została udostępniona wraz z SIWZ (katalog: bramy hala D1 – dok. warsztatowa i powykonawcza –

wyciąg). Zwraca się uwagę, że aktualnie prowadzone jest drugie postępowanie związane z udzieleniem zamówienia na **przebudowę i rozbudowę zespołu budynków Muzeum Inżynierii Miejskiej w Krakowie /hale D, E, H i L/** i Wykonawca biorący udział w postępowaniu powinien się zapoznać z całością dokumentacji technicznej oraz przedmiarów robót udostępnionych na okoliczność aktualnie prowadzonego postępowania.

Pytanie nr 39

Czy stalowy pawilon typu magazynowo- garażowego znajdujący się w miejscu powstania Hali L i na który jest przewidziany projekt rozbiórki, jest do rozebrania po stronie Zamawiającego czy po stronie Wykonawcy (nie ma takiej pozycji w kosztorysie)?

Odpowiedź na pytanie nr 39

Rozbiórkę pawilonu należy ująć w kosztorysie ofertowym – zgodnie z przedmiarem robót. Zwraca się uwagę, że aktualnie prowadzone jest drugie postępowanie związane z udzieleniem zamówienia na **przebudowę i rozbudowę zespołu budynków Muzeum Inżynierii Miejskiej w Krakowie /hale D, E, H i L/** i Wykonawca biorący udział w postępowaniu powinien się zapoznać z całością dokumentacji technicznej oraz przedmiarów robót udostępnionych na okoliczność aktualnie prowadzonego postępowania.

Pytanie nr 40

Wykonawca prosi o potwierdzenie, że jedynymi elementami wyposażenia do dostarczenia przez Wykonawcę jest wyposażenie łazienek (natomiast pozostałe elementy znajdujące się na rysunkach np. fotele, lady, regały itp. Są w gestii Inwestora).

Odpowiedź na pytanie nr 40

Zamawiający potwierdza.

Pytanie nr 41

Czy Zamawiający dysponuje projektem bądź koncepcją podparcia dachu hali D1 ? Jeśli tak prosimy o udostępnienie

Odpowiedź na pytanie nr 41

Koncepcja tymczasowego podparcia więźby dachowej w hali D1 przedstawiona została na rys. K-D-10. Szczegółowe rozwiązanie w zakresie podparcia i montażu ma przygotować i przedstawić do akceptacji Projektanta na etapie realizacji Wykonawca. Wykonawca ma prawo zaproponować własne rozwiązania materiałowe i technologiczne w tym zakresie.

Pytanie nr 42

W projekcie podszybie oraz nadszybie windy osobowej jest bardzo małe w Hali D. Po czyjej stronie jest uzyskanie odstępstwa.

Odpowiedź na pytanie nr 42

Uzyskanie odstępstwa w UDT leży po stronie Wykonawcy.

Pytanie nr 43

Czy Inwestor zgadza się na zwiększenie wymiarów podszybia , oraz umieszczenie napędu w maszynowni znajdującej się poza szybem ?

Odpowiedź na pytanie nr 43

Dźwig o obniżonej głębokości podszybia został przyjęty ze względu na występowanie wysokiego poziomu wód gruntowych; zwiększenie głębokości podszybia jest niekorzystne i nie wyrażamy na nie zgody.

Pytanie nr 44

Jaka ma być prędkość windy osobowej w Specyfikacji pisze o prędkości 0,15 m/s a na Rys. A-D- 14 o prędkości 1m/s ?

Odpowiedź na pytanie nr 44

Prędkość windy osobowej w hali D wynosi 1,0 m/s; prędkość 0,15 m/s dotyczy platform dla osób niepełnosprawnych w hali E oraz H.

Pytanie nr 45

Czy winda musi być przeszklona z jednej strony?

Odpowiedź na pytanie nr 45

Zgodnie z dokumentacją projektową winda w hali D jest przeszklona z trzech stron.

II. Działając imieniem Zamawiającego, w oparciu o treść art. 38 ust. 4 Pzp, **informuję o dokonaniu zmiany treści SIWZ w następującym zakresie:**

Zmianie ulega treść opisu sposobu dokonywania oceny ofert w kryterium doświadczenie zespołu, podkryterium nr 4, z dotychczasowej:

Liczba robót budowlanych w rozumieniu art. 3 ust. 7 Ustawy z dnia 7 lipca 1994 Prawo budowlane, którymi kierowała dana osoba w swojej specjalności	Liczba punktów
0 robót budowlanych spełniających ww. wymagania	0 pkt
1-4 robót budowlanych spełniających ww. wymagania	1 pkt
5-14 robót budowlanych spełniających ww.	5 pkt

wymagania	
15 i więcej robót budowlanych spełniających ww. wymagania	10 pkt

na następującą:

Liczba prac konserwatorskich przy budynkach lub ich częściach w rozumieniu art. 3 ust. 2 Ustawy z dnia 7 lipca 1994 Prawo budowlane, którymi kierowała dana osoba	Liczba punktów
0 prac konserwatorskich spełniających ww. wymagania	0 pkt
1-4 prac konserwatorskich spełniających ww. wymagania	1 pkt
5-14 prac konserwatorskich spełniających ww. wymagania	5 pkt
15 i więcej prac konserwatorskich spełniających ww. wymagania	10 pkt

W imieniu Zamawiającego – Pełnomocnik

Marcin Belon
 Marcin Belon

Z upoważnienia SPDV sp. z o.o.