



Agencja Rozwoju
Miasta Krakowa

Kraków, dnia 30 marca 2022r.

Do wszystkich Wykonawców

Dotyczy: postępowania nr 1/2022, na wyłonienie Wykonawcy w zakresie pełnienia funkcji Inspektora Nadzoru Inwestorskiego zgodnie z obowiązującymi przepisami i standardami przy realizacji robót budowlanych, dostaw i usług związanych z projektem i budową wielopoziomowego parkingu i budową Krakowskiego Centrum Muzyki przy ul. Piastowskiej, dla Agencji Rozwoju Miasta Krakowa.

PYTANIA I ODPOWIEDZI DO TREŚCI SWZ

Szanowni Państwo,

Informujemy, iż Zamawiający przedstawia poniżej treść pytań i udzielonych odpowiedzi, do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ), w postępowaniu na wyżej opisany zakres przedmiotowy.

Pytanie nr 31:

SWZ 2.4.3.1

„Osobą przeznaczoną do nadzorowania i kontrolowania budowy w zakresie branży architektonicznej, posiadająca uprawnienia budowlane w specjalności architektonicznej, w zakresie niezbędnym do realizacji zamówienia, posiadającą 5-letnie doświadczenia zawodowe liczone od dnia uzyskania uprawnień, jak i doświadczenie w nadzorowaniu lub kontrolowaniu jako inspektor nadzoru lub kierownik budowy/robót co najmniej dwóch zakończonych robót budowlanych w zakresie budowy/przebudowy/remontu kubaturowych obiektów budowlanych wraz z zagospodarowaniem terenu w zakresie odpowiadającym posiadanym uprawnieniom, o łącznej wartości nadzorowanych lub kontrolowanych dwóch wykazanych robót nie mniejszej niż 100.000.000,00 zł brutto (słownie: sto milionów złotych brutto)”

Wykonawca na podstawie swojej długoletniej praktyki zauważa, że wymagania przedstawione w pkt. 2.4.3.1 SWZ przez Zamawiającego są trudne do spełnienia przez wykonawców, co wiąże się z faktem, że osoby posiadające uprawnienia budowlane w specjalności architektonicznej rzadko kiedy występują w funkcji inspektora nadzoru lub kierownika budowy/robót budowlanych. Tą funkcję najczęściej pełnią osoby posiadające uprawnienia konstrukcyjno- budowlane bez ograniczeń.

Zgodnie z Art. 15a Dz.U.2021.2351 t.j. Akt obowiązujący, [Zakres uprawnień wynikających z uprawnień budowlanych w poszczególnych specjalnościach] ust. 2 „Uprawnienia budowlane w specjalności architektonicznej bez ograniczeń uprawniają do projektowania lub kierowania robotami budowlanymi, w odniesieniu do architektury obiektu.”, oraz ust. 4 „Uprawnienia budowlane w specjalności konstrukcyjno-budowlanej bez ograniczeń uprawniają do projektowania konstrukcji obiektu lub kierowania robotami budowlanymi w odniesieniu do konstrukcji oraz architektury obiektu.”

Osoba posiadająca uprawnienia w specjalności konstrukcyjno- budowlanej może projektować jak i kierować robotami budowlanymi w zakresie architektury obiektu. Ten zakres jest tożsamy z uprawnieniami w specjalności architektonicznej i wymaganiami Zamawiającego.

W świetle powyższego – zmiana zapisów w pkt. 2.4.3.1 SWZ na:

Osobą przeznaczoną do nadzorowania i kontrolowania budowy w zakresie branży konstrukcyjnobudowlanej, posiadająca uprawnienia budowlane w specjalności konstrukcyjno- budowlanej bez ograniczeń, w zakresie niezbędnym do realizacji zamówienia, posiadającą 5-letnie doświadczenia zawodowe liczone od dnia uzyskania uprawnień, jak i doświadczenie w nadzorowaniu lub kontrolowaniu jako inspektor nadzoru lub kierownik budowy/robót co najmniej dwóch zakończonych robót budowlanych w zakresie budowy/przebudowy/remontu kubaturowych obiektów budowlanych wraz z zagospodarowaniem terenu w zakresie odpowiadającym posiadanym uprawnieniom, o łącznej wartości nadzorowanych lub kontrolowanych dwóch wykazanych robót nie mniejszej niż 100.000.000,00 zł brutto (słownie: sto milionów złotych brutto)”

przyczyni się do rozszerzenia konkurencyjności postępowania, przy jednoczesnym zachowaniu wymogów pozwalających na wybór wykonawcy dającego rękojmię prawidłowego wykonania zamówienia (bez uszczerbku dla jakości wykonywanych usług nadzoru inwestorskiego).

Odpowiedź nr 31:

Zamawiający informuje, iż z uwagi na zakres zamówienia i jego wartość, a w szczególności fakt konieczności kontrolowania dokumentacji projektowej oraz rozwiązań zamiennych, opisany w pytaniu warunek udziału w postępowaniu jest adekwatny, proporcjonalny i niezbędny do należytego wykonania zamówienia.

Pytanie nr 32:

Pytanie nr 2

§2 Interpretacja umowy Rękojmia za wady Pkt. 1 a)

„generalne zastąpienie Zamawiającego przez Wykonawcę w wykonywaniu obowiązków inwestora wynikających z przedmiotu umowy, o którym mowa w § 1 niniejszej umowy, a także sprawowanie funkcji inspektora nadzoru inwestorskiego w zakresie wynikającym z przepisów ustawy Prawo budowlane, zarówno w procesie projektowania robót, jak i wykonywania robót budowlanych, dostaw lub usług, ich odbiorów oraz inwentaryzacji środków trwałych i rozliczenia”

Powyższy zapis umowy nosi znamiona umowy o pełnienie funkcji Inwestora Zastępczego. W związku z powyższym proszę o uszczegółowienie czy podpisywana umowa będzie umową na pełnienia funkcji Inspektora Nadzoru Inwestorskiego czy na pełnienia funkcji Inwestora Zastępczego. Jeśli charakter umowy miałby ulec zmianie proszę o określenie jakie środki Zamawiający zamierza udostępnić IZ w celu realizacji umowy zgodnie z jej przeznaczeniem.

Odpowiedź nr 32:

Zamawiający informuje, iż zakres obowiązków i czynności Wykonawcy, jego zadania i role zostały opisane szczegółowo w SWZ. Wykonawca ma wykonywać obowiązki wynikające z obowiązujących przepisów prawa, a w szczególności z Prawa budowlanego oraz opisane w SWZ, niemniej nie jest inwestorem zastępczym.

Pytanie nr 33:

§2 Interpretacja umowy Rękojmia za wady Pkt. 1 e)

„(...) dopilnowanie przez Wykonawcę, aby koszty inwestycji objętych nadzorem w ramach niniejszej umowy nie zostały przekroczone, tj., aby jemu i wykonawcom realizującym umowy w procesie inwestycyjnym nie zostały zlecone lub wykonywane prace zakresowo, rodzajowo lub ilościowo inne, niż objęte umowami, których nadzór dotyczy”

W nawiązaniu do zapisów §6 Wynagrodzenie pkt. 2

„(...) Wysokość wynagrodzenia Wykonawcy może ulec zwiększeniu lub zmniejszeniu w przypadku zmniejszenia lub zwiększenia zakresu i wartości umowy z GW, w szczególności na przykład zlecenia robót dodatkowych lub podobnych, odpowiednio przy uwzględnieniu ryczałtowych wskazanych wartości procentowych.”

Proszę o dookreślenie czy Zamawiający przewiduje zlecenie robót dodatkowych na podstawie odrębnych umów (aneksów). Zwracam się również o zmianę zapisów §2 Interpretacja umowy Rękojmia za wady Pkt. 1 e) na:

„(...) dopilnowanie przez Wykonawcę, aby koszty inwestycji objętych nadzorem w ramach niniejszej umowy nie zostały przekroczone, tj., wykonawcom realizującym umowy w procesie inwestycyjnym nie zostały zlecone lub wykonywane prace zakresowo, rodzajowo lub ilościowo inne, niż objęte umowami oraz aneksami wprowadzonymi podczas trwania umowy podstawowej, których nadzór dotyczy”

Odpowiedź nr 33:

Zamawiający informuje, iż dopuszcza możliwość zlecenia robót dodatkowych na podstawie odrębnych umów (aneksów), niemniej treść Projektowanych postanowień umownych w opisanym w pytaniu zakresie nie ulega zmianie.

Pytanie nr 34:

§8 Podwykonawstwo pkt. 1

„Wykonawca zobowiązuje się wykonać siłami własnymi przedmiot umowy z wyjątkiem czynności i prac powierzonych podwykonawcom, przy czym podwykonawca może realizować wyłącznie te czynności i prace w zakresie określonym w załączniku nr 3 do umowy.”

W nawiązaniu do zapisów SWZ pkt.7

„Podwykonawstwo.

7.1. Wykonawca może powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcy (podwykonawcom).

7.2. Zamawiający nie zastrzega obowiązku osobistego wykonania przez Wykonawcę kluczowych części zamówienia.

7.3. W przypadku, gdy Wykonawca zapowiada powierzenie części zamówienia podwykonawcom, do oferty musi być załączony ich wykaz (nazwy, firmy) z zakresem powierzonych im zadań (części zamówienia), o ile są znane na etapie składania ofert.

7.4. Powierzenie części zamówienia podwykonawcom nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za należyte wykonanie zamówienia.”

Zgodnie z treścią art. 462 ustawy PZP Wykonawca może powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcy. Zamawiający może żądać wskazania przez wykonawcę, w ofercie, części zamówienia, których wykonanie zamierza powierzyć podwykonawcom oraz podania nazw ewentualnych podwykonawców, jeżeli są już znani, co za tym idzie na etapie postępowania i składania ofert

wykonawca może nie być w stanie określić późniejszych podwykonawców i tym samym wskazać ich w załączniku nr 3.

W związku z powyższym proszę o ujednolicenie zapisów poprzez zmianę zapisów umowy na:

„Wykonawca zobowiązuje się wykonać siłami własnymi przedmiot umowy z wyjątkiem czynności i prac powierzonych podwykonawcom”

Odpowiedź nr 34:

Zamawiający informuje, iż Załącznik nr 3 do umowy może być złożony przy jej zawarciu lub później, albo może być zmieniany w trakcie realizacji, odpowiednio o ile dotyczy, co wprost wynika z treści Projektowanych postanowień umownych, dlatego też w tym zakresie pozostają one bez zmian.

Pytanie nr 35:

§9 Odstąpienie od umowy pkt. 6

„W przypadku odstąpienia od umowy Strony zachowują prawo do naliczenia i egzekucji kar umownych i dochodzenia odszkodowania, a w przypadku odstąpienia od umowy Strony zachowują prawo do naliczenia i egzekucji kar umownych zastrzeżonych na wypadek odstąpienia od umowy.”

W wyroku z dnia 29 listopada 2013 r., sygn. I CSK 124/13 Sąd Najwyższy wskazał, iż kara umowna za niewłaściwą realizację umowy nie może przekraczać kary umownej za brak realizacji umowy. Stąd też kara umowna za zwłokę w realizacji zobowiązania nie może przekroczyć kary zastrzeżonej na wypadek odstąpienia od umowy. Ponadto podkreślono, że obu kar nie można naliczać łącznie.

W uchwale z dnia 18 lipca 2012 r. o sygn. III CZP 39/12 Sąd Najwyższy wskazał, iż roszczenie o zapłatę kary umownej na wypadek zwłoki lub opóźnienia nie przysługuje stronie odstępującej od umowy wzajemnej, jeżeli w umowie zastrzeżono również taką karę w związku z odstąpieniem od umowy. Sąd Najwyższy uznał bowiem, iż w razie odstąpienia od umowy wchodzić będzie w rachubę odpowiedzialność za szkodę spowodowaną niewykonaniem zobowiązania, która pochłania odpowiedzialność za szkodę wcześniej doznaną z tytułu nienależytego wykonania zobowiązania, które miało miejsce przed odstąpieniem do umowy. Również w wyroku z dnia 12 czerwca 2015 r., sygn. II CSK 585/14 Sąd Najwyższy wskazał, że nie jest dopuszczalne łączne dochodzenie kar za odstąpienie od umowy oraz za zwłokę w realizacji zobowiązania. Kara za odstąpienie od umowy pochłania karę za zwłokę w jej realizacji.

W związku z powyższym proszę o zmianę zapisów umowy na:

„W przypadku odstąpienia od umowy Strony zachowują prawo do naliczenia i egzekucji kar umownych zastrzeżonych na wypadek odstąpienia od umowy umownych i dochodzenia odszkodowania.”

Odpowiedź nr 35:

Zamawiający informuje, iż powołane wyroki nie są wiążące, są też inne orzeczenia i tezy piśmiennictwa potwierdzające prawidłowość zapisów Projektowanych postanowień umownych w tym zakresie, dlatego też pozostają one bez zmian.

Pytanie nr 36:

§10 Kary umowne pkt. 2 e), f), h)

„e) stwierdzenia przez Zamawiającego nienależytego wykonania usług w trakcie realizacji umowy lub czynności w ramach gwarancji i rękojmi – w wysokości 2.000,00 zł za każdy przypadek”

Proszę o wskazanie katalogu czynności, za które przewiduje naliczenie w./w kary.

„f) stwierdzenia przez Zamawiającego naruszenia przepisów lub regulaminu BHP zarówno w przypadku własnych działań, jak i nadzorowanych robót – w wysokości 2.000,00 zł za każdy przypadek”

Umowa o świadczenie usługi polegającej na pełnieniu funkcji Inspektora Nadzoru jest umową należytego wykonania. Art. 471. KC „Dłużnik obowiązany jest do naprawienia szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, chyba że niewykonanie lub nienależyte wykonanie jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi.” W związku z powyższym INI nie może odpowiadać za działania podmiotu trzeciego o ile z należytą starannością wykonuje postanowienia umowy. INI nie może zostać wezwany do zapłacenia kary, jeśli wnioskował i upominał GW w zakresie stosowania przepisów i regulaminu BHP, a GW się do nich nie dostosował. INI nie ma prawa na podstawie zapisów umowy egzekwować czegokolwiek od GW.

W związku z powyższym proszę o zmianę zapisów umowy na:

„f) stwierdzenia przez Zamawiającego naruszenia przepisów lub regulaminu BHP w przypadku własnych działań, – w wysokości 2.000,00 zł za każdy przypadek”

Lub dookreślenia jakie narzędzia prawne Zamawiający przewiduje udostępnić INI w celu możliwości egzekwowania w/w zapisów.

„h) stwierdzenia przez Zamawiającego braku wymaganych prawem lub zapisami umowy osób nadzorujących w trakcie realizacji prac – w wysokości 2.000,00 zł za każdy przypadek”

Proszę doszczegółowić jakie sytuacje Zamawiający miał na myśli. W dokumentacji kontraktowej określono tylko wymagania co do obecności Koordynatora Projektu oraz obowiązek uczestnictwa w spotkaniach wszystkich osób skierowanych do realizacji Kontraktu.

Odpowiedź nr 36:

Zamawiający informuje, iż w treści SWZ szczegółowo opisano usług zakres usług i czynności oraz obowiązków Wykonawcy, zarówno w trakcie realizacji umowy, jak w ramach gwarancji i rękojmi. Odpowiedzialność Wykonawcy wynika z obowiązku starannego działania, a tym samym brak jest możliwości stworzenia zamkniętego katalogu sytuacji i okoliczności oraz przypadków skutkujących naliczeniem kary umownej.

Zamawiający wyjaśnia również, iż w dokumentacji kontraktowej określono także wymagania dotyczące kwalifikacji, doświadczenia i uprawnień osób skierowanych do realizacji Kontraktu.

Ponadto uwzględniając częściowo wnioski wynikające z powyższego pytania, treść § 10 ust. 2 lit. f) otrzymuje poniższe brzmienie:

„f) stwierdzenia przez Zamawiającego naruszenia przepisów lub regulaminu BHP w przypadku działań własnych Wykonawcy, – w wysokości 2.000,00 zł za każdy przypadek,”.

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż powyższe pytania i odpowiedzi do treści SWZ, stanowią jej integralną część, a przy tym z uwagi na ich zakres i czas ich udzielenia nie wpływają na konieczność przedłużenia terminu składania ofert. Dlatego też Zamawiający zawiadamia, iż termin składania i otwarcia ofert nie ulegają zmianie, a jednocześnie przypomina że terminy

zostały przesunięte na dzień 15 kwietnia 2022r. przy czym godziny pozostały bez zmian.

Z poważaniem,

Otrzymują:

1. Uczestnicy postępowania;
2. Strona internetowa postępowania;
3. a/a.