

Postępowanie DS/6/2018
*Przebudowa istniejących reaktorów biologicznych OB. 9A i 9B na oczyszczalni ścieków w Kałdowie Wsi
w ramach projektu „Przebudowa i rozbudowa oczyszczalni ścieków w miejscowości Kałdowo Wieś, gmina Malbork”*

Przedsiębiorstwo „NOGAT” Sp. z o.o.
Kałdowo Wieś, 82 – 200 Malbork
tel./fax 0-55 272-21-66, 272-37-53
www.nogat.malbork.pl e-mail: a.guzow@nogat.malbork.pl

NIP 579-20-00-069 REGON 192792756
Kapitał zakładowy spółki 13 306 000 PLN
Sąd Rejonowy Gdańsk – Północ VII Wydział Gospodarczy KRS 0000162098

Kałdowo Wieś, 2018-10-01

Znak postępowania: **DS/ 6 /2018**

Do Oferentów

**ODPOWIEDZI NR 3
(do SIWZ nr DS/ 6 /2018)**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego
na:

**Przebudowę istniejących reaktorów biologicznych OB. 9A i 9B
na oczyszczalni ścieków w Kałdowie Wsi
w ramach projektu „Przebudowa i rozbudowa oczyszczalni ścieków
w miejscowości Kałdowo Wieś, gmina Malbork”**

Na podstawie art.38 ust. 1 i 2 Ustawy Prawo Zamówień Publicznych - dalej PZP. Zamawiający Przedsiębiorstwo „Nogat” Sp. z o.o. z siedzibą w Kałdowie Wsi wyjaśnia treść specyfikacji istotnych warunków zamówienia:

Pytanie 1

W związku z zapisem punktu III SIWZ Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o udostępnienie Wykonawcy kopii Umowy o dofinansowanie nr POIS.02 .03.00-00-000411 7-00 z dnia 15- 5-2018 dla projektu pn.: "Kontynuacja uporządkowania gospodarki wodno – ściekowej w mieście Malborku oraz rozbudowa oczyszczalni ścieków w Kałdowie Wsi " wraz z załącznikami.

Odpowiedź 1

Zamawiający nie wyraża zgody na przekazanie kopii umowy z uwagi na fakt, iż jest wyłącznie podmiotem upoważnionym w tej umowie, a znajomość jej treści nie przekłada się na należyte wykonanie umowy w relacji Zamawiający – Wykonawcy.

Pytanie 2

Mając na uwadze zapis §13 wzoru umowy – Kary Umowne - Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o modyfikację postanowień §13 wzoru umowy:

- a) poprzez ustalenie łącznego limitu kar umownych ze wszystkich tytułów " wymienionych w § 13 wzoru umowy na poziomie 10% wynagrodzenia, o którym mowa w § 11 ust. 1 umowy;

b) poprzez zamianę w §13 ust. 1 ppkt 1) i pkt 4) kar umownych za opóźnienie (...) na kary umowne za zwłokę

- w/w zastrzeżenie, tj. "zwłoka" nie zaś "opóźnienie" ma istotne znaczenie z punktu widzenia zakresu odpowiedzialności Wykonawcy, bowiem według kodeksu cywilnego odróżnić należy opóźnienie zwykłe i opóźnienie kwalifikowane, czyli zwłokę dłużnika. Dłużnik opóźnia się z wykonaniem zobowiązania, jeżeli nie spełnia świadczenia w terminie oznaczonym wyraźnie w treści zobowiązania lub wynikającym z jego właściwości albo, gdy termin nie był oznaczony, jeżeli nie spełnia świadczenia niezwłocznie po wezwaniu go do wykonania (zob. art. 455 kodeksu cywilnego).

W myśl art. 476 kodeksu cywilnego, dłużnik dopuszcza się zwłoki, gdy świadomie, celowo, nie spełnia świadczenia w terminie, a jeżeli termin nie jest oznaczony, gdy nie spełnia świadczenia niezwłocznie po wezwaniu przez wierzyciela. Zwłoka dłużnika jest opóźnieniem w spełnieniu świadczenia, za które dłużnik odpowiada, co w myśl art. 471 kodeksu cywilnego rodzi obowiązek naprawienia wierzycielowi szkody. Nie dotyczy to wypadku, gdy opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi.

Wykonawca nadmienia, iż tego typu ograniczenia mogą również być interpretowane, jako ograniczenie konkurencyjności zwłaszcza w sytuacji pojawienia się skargi zainteresowanego udziałem w postępowaniu na działania Zamawiającego i tym samym obarczone korektą finansową w wysokości 25% w oparciu o dokument Wytyczne w zakresie sposobu korygowania wydatków nieprawidłowo poniesionych w ramach Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko 2014-2020 w tym Wskaźniki procentowe do obliczenia wartości korekty finansowej za naruszenie przy udzielaniu zamówień publicznych, współfinansowanych ze środków funduszy UE.

W związku z powyższym prosimy, aby formułując warunki umowne, a w szczególności wynikający z nich podział wzajemnych odpowiedzialności stron wziąć powyższe pod uwagę i nie obciążać wykonawców odpowiedzialnością za zdarzenia i działania, na które nie mają oni wpływu.

Odpowiedź 2

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikacje SIWZ. Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy.

Pytanie 3

Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o wprowadzenie do postanowienia wskazanego w §16 ust. 4 wzoru umowy zapisu stanowiącego podstawę również do zmiany wysokości wynagrodzenia umownego.

Wskazać należy bowiem, iż zgodnie z Wyrokiem Sądu Najwyższego z dnia 9 października 2014 r., I CSK 568/13 konstrukcja wynagrodzenia ryczałtowego nie wyklucza żądania przez przyjmującego zamówienie wynagrodzenia za prace nieobjęte umową. (...) W związku z charakteryzującą wynagrodzenie ryczałtowe zasadą niezmienności zarówno w doktrynie, jak i judykaturze zwraca się uwagę, że wynagrodzenie to stanowi ekwiwalent za wykonanie oznaczonego dzieła. Uzgodniona kwota odnosi się do ustalonego przez strony zakresu świadczenia przyjmującego zamówienie (por. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 25 czerwca 2010 r., I CSK 544/09, nie publ.).

W świetle powyższego Wykonawca wnosi o dokonanie przez Zamawiającego modyfikacji przedmiotowego postanowienia, wraz z odpowiednią modyfikacją wzoru Umowy poprzez dopuszczenie w ramach zmian umowy zastrzeżonych na wypadek zmiany zakresu Umowy, również stosownej zmiany wynagrodzenia umownego.

Odpowiedź 3

Zamawiający modyfikuje zapisy § 16 Zmiana umowy ust. 4

Było:

Zmiana wynagrodzenia Wykonawcy może nastąpić w przypadku:

1. ustawowej zmiany stawki podatku VAT,
2. rezygnacji przez Zamawiającego z części zakresu przedmiotu zamówienia – zmniejszenie wynagrodzenia o wartość niewykonanych prac,

Jest:

Zmiana wynagrodzenia Wykonawcy może nastąpić w przypadku:

1. ustawowej zmiany stawki podatku VAT,
2. rezygnacji przez Zamawiającego z części zakresu przedmiotu Umowy– zmniejszenie wynagrodzenia o wartość niewykonanych prac,
3. zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę oraz zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania Umowy przez wykonawcę,
4. wystąpienia robót uzupełniających lub dodatkowych.

Pytanie 4

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z wnioskiem o wskazanie terminu w jakim Zamawiający będzie zobowiązany do zatwierdzenia Harmonogramu Rzeczowo-Finansowego dla zadania inwestycyjnego zgodnie z postanowieniem punktu I. 9 SIWZ w związku z §4 ust. 12 wzoru umowy.

Zatwierdzenie, bowiem w/w dokumencie jest kluczowym elementem dla należytego planowania inwestycji, wobec terminów zakreślonych przez Zamawiającego, a także wymogów Zamawiającego, co do stosowania narzędzi planowania.

Odpowiedź 4

HRF jako dokument formalny, przedstawiający pozycje elementów scalonych z oferty z uwzględnieniem okresów miesięcznych realizacji robót i zachowaniem terminu zakończenia, nie podlega zatwierdzeniu, a jedynie sprawdzeniu zgodności z ofertą w nawiązaniu do SIWZ Rozdział 11 ust.2pkt.b, który winien być przedłożony Zamawiającemu na dwa dni przed podpisaniem umowy. Jedynie zmiany już przyjętego harmonogramu w trakcie realizacji zgodnie z zapisami umowy § 6 ust. 12 wymagają pisemnej akceptacji.

Pytanie 5

W związku z postanowieniem §3 wzoru umowy – termin realizacji zamówienia – Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z pytaniem czy Zamawiający przedłuży termin realizacji niniejszej umowy, z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, w sytuacji gdy od dnia podpisania

umowy termin zakończenia będzie wynosił mniej niż 11,5 miesiąca? To samo pytanie dotyczy również terminu zakończenia dla Części I przedmiotowego zadania, który został określony, jako 6,5 miesiąca od daty podpisania umowy.

Odpowiedź 5

Zamawiający w § 16 Zmiana umowy zawarł katalog zmian, w tym również terminu realizacji Umowy. Zamawiający nie przewiduje wydłużenia terminu realizacji zamówienia poza wymieniony katalog zmian.

Pytanie 6

W związku z postanowieniem §18 ust. 2 wzoru umowy Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z pytaniem czy Zamawiający wraz z zgodą na przeniesienie wierzytelności wynikających z przedmiotowej umowy na bank, gdyby Wykonawca zwrócił się do Zamawiającego z pisemną prośbą w związku z chęcią uzyskania dodatkowego finansowania dla realizacji zadania inwestycyjnego wskazanego w komparycji.

Odpowiedź 6

Zgodnie z zapisami wzoru umowy §18 ust.2 Zamawiający wyrazi zgodę na przeniesienie na osobę trzecią wierzytelności wynikających z niniejszej umowy pod warunkiem przedstawienia odpowiednich dokumentów.

Pytanie 7

W związku z postanowieniem punktu 3 Formularza oferty – „Oświadczam, że zapoznałem się ze Specyfikacją Istotnych Warunków Zamówienia i nie wnoszę do niej zastrzeżeń oraz uzyskałem konieczne informacje doprzygotowania oferty” Wykonawca wskazuje, iż **zgodnie z art. 651 KC ma obowiązek informowania Zamawiającego w trakcie realizacji robót budowlanych o przeszkodach realizacyjnych**, a stosownie do tegoż przepisu prawa oraz powstałego na jego kanwie orzecznictwa Sądu Najwyższego Wykonawca nie ma obowiązku szczegółowego sprawdzenia dostarczonego projektu w celu wykrycia jego wad. Rzetelne sprawdzenie dokumentacji wiązałoby się bowiem z koniecznością sprawdzenia wszystkich wyliczeń projektowych i sprawdzeniem czy dokumentacja jest skoordynowana między poszczególnymi branżami, a także przeprowadzeniem badań geologicznych w celu sprawdzenia, czy warunki geologiczne przewidziane w dokumentacji, odpowiadają rzeczywistym warunkom geologicznym zaistniałym na terenie budowy. Na wstępnym etapie realizacji Wykonawca nie jest w stanie zauważyć wad wynikających z nieskoordynowania dokumentacji projektowej, gdyż nie ma technicznych możliwości merytorycznego sprawdzenia wszystkich elementów dokumentacji i pod kątem zgodności ze sztuką budowlaną i przepisami prawa budowlanego.

Podkreślenia wymaga, iż to na Zamawiającym ciąży obowiązek dostarczenia dokumentacji projektowej, zaś zapis o konieczności szczegółowego sprawdzenia przez Wykonawcę przedmiotowej dokumentacji, w zakresie wymaganym przez Zamawiającego, jest sprzeczny z naturą stosunku prawnego łączącego strony umowy o roboty budowlane i jako taki jest nieważny na podstawie art. 353' K.c. w związku z art. 58 K.c.

W konsekwencji powyższego Wykonawca wnioskuje o wykreślenie w/w postanowienia z treści formularza oferty jako sprzecznego z obowiązującymi przepisami prawnymi

Postępowanie DS/6/2018

*Przebudowa istniejących reaktorów biologicznych OB. 9A i 9B na oczyszczalni ścieków w Kałdowie Wsi
w ramach projektu „Przebudowa i rozbudowa oczyszczalni ścieków w miejscowości Kałdowo Wieś, gmina Malbork”*

Odpowiedź 7

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu „Oświadczam, że zapoznałem się ze Specyfikacją Istotnych Warunków Zamówienia i nie wnoszę do niej zastrzeżeń oraz uzyskałem konieczne informacje do przygotowania oferty”, gdyż zapis ten odnosi się do przygotowania oferty a nie do sprawdzenia i korekty projektu budowlanego i wykonawczego będącego opisem przedmiotu zamówienia.

WICEPREZES ZARZĄDU

mgr Adam Janowczyk

PREZES ZARZĄDU

mgr inż. Wojciech Zegarek