

GMINA SŁAWA
ul. Henryka Pobożnego 10
67-410 SŁAWA
NIP:4970003455. Regon:970770400

Sława, dnia 12 grudnia 2016 r.

Wykonawcy biorący
udział w postępowaniu

Dotyczy: „Budowa sali gimnastycznej przy Zespole Szkół w Ciosańcu
w systemie zaprojektuj i wybuduj”

Wyjaśnienia treści SIWZ nr 3

W związku ze złożonym zapytaniem Wykonawcy, Zamawiająca na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2015 r., poz. 2164 ze zm.) udziela wyjaśnień na zadane pytania:

Pytanie 1

Prosimy Zamawiającego o podanie kwoty jaką zamierza przeznaczyć na realizację zadania będącego przedmiotem ww. przetargu.

Prośbę motywujemy ceną ryczałtową za wykonanie zadania oraz faktem, iż w kilkunastu przetargach publicznych, nam znanych, które zostały unieważnione w ostatnich trzech miesiącach, Zamawiający, którzy przeprowadzili postępowanie przetargowe dysponowali rażąco niskimi kwotami na realizację zadań, tym samym **narazili Oferentów na straty finansowe związane z przygotowaniem i złożeniem ofert, których mogli uniknąć**, gdyby mieli informację jakie środki Zamawiający zamierza przeznaczyć na realizację zadania.

Chcemy uniknąć takiej sytuacji przy przedmiotowym postępowaniu.

Odpowiedź 1

Zamawiająca posiada w budżecie środki na sfinansowanie zamówienia w wysokości 3.500.000,00 zł brutto.

Pytanie 2

Ze względu na brak określenia w projekcie umowy procedury i terminów odbioru dokumentacji projektowej przez Zamawiającego, prosimy o jej uzupełnienie, a w przypadku ewentualnych zastrzeżeń Zamawiającego do złożonej dokumentacji, podanie terminów niezbędnych do jej uzupełnienia i uzyskania akceptacji Zamawiającego przed złożeniem wniosku o wydanie pozwolenia na budowę.

Odpowiedź 2

Odbiór dokumentacji nastąpi w dacie określonej w harmonogramie rzeczowo-finansowym przedłożonym i zatwierdzonym przez Zamawiającą, albowiem całość

zadania obejmuje inwestycję w systemie „zaprojektuj i wybuduj” w skonkretyzowanej dacie zaoferowanej przez Wykonawcę.

Pytanie 3

Prosimy Zamawiającego o wskazanie ilości egzemplarzy jakiej winna być wykonana / przekazana dokumentacja projektowa (wersja papierowa i elektroniczna).

Odpowiedź 3

Wersja papierowa - 5 egz. (2 egz. pozostaną w Starostwie Powiatowym po uzyskaniu pozwolenia na budowę) oraz wersja elektroniczna - 1 egz.

Pytanie 4

Prosimy o potwierdzenie, czy IV płatność jest płatnością końcową?

Odpowiedź 4

Nie. Warunki płatności zostały zmienione. Nowa SIWZ oraz umowa.

Pytanie 5

Informujemy, iż praktyka obrotu gospodarczego poparta orzecznictwem sądów potwierdza słuszność stanowiska wierzyciela, iż wykonanie zobowiązania następuje z chwilą wpływu środków na rachunek wierzyciela, a nie z chwilą obciążenia rachunku dłużnika. W związku z powyższym prosimy o zmianę powyższych zapisów z § 5 ust. 10 projektu umowy odpowiednio na: „Strony określają, że terminem spełnienia świadczenia jest dzień wpływu środków pieniężnych na rachunek bankowy Wykonawcy”.

Odpowiedź 5

Zamawiająca nie zmienia zapisu z § 5 ust. 10 umowy.

Art. 454 k.c. jest przepisem *juris dispositivis*, a zatem strony stosunku zobowiązaniowego korzystając z wolności kontraktowania mogą w sposób odmienny ustalić w umowie z jaką chwilą nastąpi spełnienie świadczenia bezgotówkowego.

Pytanie 6

Prosimy Zamawiającego o zmianę treści zdania ostatniego § 5 ust. 1 wzoru umowy i nadania mu brzmienia: „..... a także dostarczeniu przez Wykonawcę Zamawiającej oświadczeń podwykonawców (jeżeli tacy wystąpią), że otrzymali od Wykonawcy należne im wynagrodzenie za wykonane prace lub potwierdzenie zapłaty (przelewu) do podwykonawcy”. W przypadku odpowiedzi odmownej prosimy o informację jak należy postąpić w sytuacji, kiedy podwykonawca pomimo otrzymania zapłaty, bezpodstawnie odmówił Wykonawcy wystawienia oświadczenia.

Odpowiedź 6

Zapis pozostawiono bez zmian. W pierwszej kolejności należy zauważyć, iż zapis ten został wprowadzony w związku z ponoszeniem przez Zamawiającą solidarnej odpowiedzialności wraz z Wykonawcą za zapłatę wynagrodzenia należnego podwykonawcom. Przedłożenie przelewu może nie potwierdzać zapłaty całej

należności należnej podwykonawcy, albowiem zapisy umowy łączącej Wykonawcę z podwykonawcą bez wiedzy Zamawiającej mogą zostać zmienione. Prawdą jest, iż wówczas odpowiedzialność solidarna Zamawiającej powinna zostać wyłączona, jednakże biorąc pod uwagę orzecznictwo sądów nie zawsze tak jest. Zamawiająca nie chce i nie może być swego rodzaju sądem, który będzie rozstrzygał spory, które powstaną pomiędzy Wykonawcą, a Podwykonawcą.

Nadto trudno sobie wyobrazić sytuację, w której Wykonawca zapłaci Podwykonawcy całe należne wynagrodzenie, a Podwykonawca nie będzie chciał podpisać oświadczenia, że takie wynagrodzenie otrzymał.

Abstrahując jednak od powyższego sugeruje się Wykonawcy, aby zawarł w umowie z podwykonawcą stosowne zapisy mobilizujące podwykonawcę do złożenia takiego oświadczenia, np. zastosowanie dotkliwych kar umownych.

Poza tym, Zamawiająca nie wyklucza możliwości zapłaty wynagrodzenia Wykonawcy bez przedłożenia oświadczenia podwykonawcy, jednakże we wszelkich okoliczności sprawy i innych dokumentów winno wynikać, iż Wykonawca uregulował całe wynagrodzenie podwykonawcy.

Pytanie 7

Prosimy o wyjaśnienie czy § 9 ust. 1 pkt 2b projektu umowy nastąpiła omyłka pisarska? Zamawiający informuje, że naliczy karę za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy, tj. po przekroczeniu terminu określonego w § 3 ust. 1 pkt 3. Przywołany § 3 ust. 1 zawiera tylko 2 pkt.

Odpowiedź 7

Tak nastąpiła omyłka pisarska, § 9 ust. 1 pkt 2 lit. b odnosi się do § 3 ust. 1 ust. 2.

Pytanie 8

Prosimy o wydłużenie terminu uzyskania decyzji pozwolenia na użytkowanie z 30 na 60 dni.

Odpowiedź 8

Zamawiająca wykreśla z Rozdziału 4 ust. 1 pkt 3), co oznacza, że Wykonawca ma wykonać całość zadania wraz z uzyskaniem pozwolenia na użytkowanie i dostarczenie jego Zamawiającej w terminie określonym w § 3 ust. 1 pkt 2).

Pytanie 9

Prosimy o potwierdzenie czy Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę na podstawie umowy o pracę projektantów, kierownika budowy, kierowników branżowych, geodetę?

Odpowiedź 9

Zgodnie z zapisem Rozdziału 3 ust. 6 Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

Pytanie 10

W § 11 ust. 1 pkt 5 projektu umowy zamawiający wskazuje, iż „Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia od umowy, gdy **została zgłoszona upadłość lub likwidacja Wykonawcy**” - wnosimy o wykreślenie tego punktu, jako niezgodnego z art. 83 ustawy Prawo upadłościowe Postanowienia umowy zastrzegające na wypadek złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości lub ogłoszenia upadłości zmianę lub rozwiązanie stosunku prawnego, którego stroną jest upadły, są nieważne. Potwierdza to także wyrok Sądu Najwyższego o sygn. Akt III CSK 15/14 z dnia 9.12.2014 r., który stwierdził „Odwołanie się przez strony w umowie w ramach klauzuli określającej przesłanki odstąpienia od umowy i naliczania kar umownych do „skutecznego złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości” jest równoznaczne z uzależnieniem tych uprawnień od podjęcia przez sąd decyzji co do wniosku o ogłoszenie upadłości, ściślej - od uwzględnienia tego wniosku przez sąd. Wprowadzenie do umowy takich postanowień pozostaje w sprzeczności z art. 83 p.u.n.”.

Odpowiedź 10

Uwzględnia się. Zapis został wykreślony.

Pytanie 11

Prosimy o wprowadzenie zmiany § 14 ust. 1 projektu umowy polegające na wskazaniu, że „Zamawiający dokona zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w przypadku wystąpienia co najmniej jednej z okoliczności wymienionych poniżej” oraz wykreśleniu zapisu § 14 ust. 2 projektu umowy o brzmieniu: „Wystąpienie którejkolwiek z okoliczności wskazanych w ust. 1 nie stanowi zobowiązania Stron do wprowadzenia zmiany”. Wprowadzenie powyższych zmian będzie gwarantowało Wykonawcy prawo do żądania wydłużenia okresu realizacji umowy w przypadku zaistnienia jednej z wymienionych okoliczności, podczas gdy zapisy w oryginalnym brzmieniu gwarancji takiej nie dają.

Odpowiedź 11

Zamawiająca pozostawia zapisy umowy bez zmian. Zapisy § 14 są ściśle związane z treścią art. 144 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, który odwołuje się do możliwości zmiany umowy, a nie jej obligatoryjnej zmiany. Zamawiająca zwraca uwagę Wykonawcom na zapisy dotyczące naliczenia ewentualnych kar umownych, a mianowicie kary te będą naliczane za zwłokę, czyli zawinione przez Wykonawcę opóźnienie. Zatem jeżeliby nawet tak było, że Zamawiająca odmówiłaby aneksowania umowy w zakresie terminu jej wykonania, a Wykonawca nie postawiłby w zwłoce, to i tak Wykonawca nie byłby zobowiązany do zapłacenia Zamawiającej kar umownych za zwłokę.

Pytanie 12

W imieniu Wykonawcy zwracam się z zapytaniem czy Zamawiający wyrazi zgodę na cesję wierzytelności z instytucją finansową / bankiem dla zabezpieczenia kredytu. W związku z powyższym proszę o jednoznaczną odpowiedź czy Zamawiający wyrazi zgodę na taką cesję.

Jeżeli zgoda taka jest czymś ograniczona to proszę również o podanie warunków przy których Zamawiający wyrazi zgodę na cesję wierzytelności.

Odpowiedź 12

Co do zasady tak, jednakże z uwagi na fakt, iż Zamawiająca ponosi solidarną odpowiedzialność wraz z Wykonawcą za zapłatę wynagrodzenia należnego podwykonawcom oraz tym, że umowa przewiduje naliczenie ewentualnych kar umownych, to zgoda na dokonanie cesji nie może obejmować całej należności wynikającej z zawartej z Zamawiającą umowy. Co do zasady należy wskazać, iż Zamawiająca wyrazi zgodę na cesję wierzytelności do wysokości 65% wartości umowy, jednakże bank udzielający kredytu powinien wyrazić zgodę na potrącenie przez Zamawiającą w pierwszej kolejności należności powstałych na mocy zawartej z Zamawiającą umowy, w szczególności dotyczy to należności należnych podwykonawcom, naliczonych kar umownych lub kosztów wykonania zastępczego obowiązków spoczywających na Wykonawcy.

Należy dodać, iż Zamawiająca zmieniła zapisy dotyczące wypłaty wynagrodzenia i dopuściła możliwość częstszego fakturowania wykonanych robót patrz odp. na pytanie nr 4, wobec tego Wykonawca w mniejszym stopniu będzie uzależnionych od udzielenia przez bank kredytu.

Pytanie 13

Prosimy o potwierdzenie, iż w trakcie realizacji przedmiotowego zadania Wykonawca będzie mógł powierzyć 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 13

Tak, pod warunkiem zachowania wszelkich postanowień związanych ze zgłoszeniem Zamawiającej, które zostały określone w SIWZ oraz w umowie.

Z up. BURMISTRZA

mgr inż. Krzysztof Gruszeński
Z-ca BURMISTRZA