

Pytania i odpowiedzi do SIWZ

Dotyczy postępowania prowadzonego w trybie przetargu

nieograniczonego na :

„Budowa zbiornika retencyjno - rekreacyjnego Nieskurzów” w miejscowości Nieskurzów Stary gmina Baćkowice”.

Działając na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2007 r. Nr 223 poz. 1655 z późn. zm.). Zamawiający informuje, że w specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Poniżej zamieszczamy pytanie wraz z udzieloną odpowiedzią:

1. Zgodnie z pkt IV SIWZ, Wykonawca roboty ma zakończyć w terminie do 30 listopada 2012r. Czy Zamawiający dopuści możliwość zakończenia robót w innym krótszym terminie, wraz z zapłatą wynagrodzenia dla Wykonawcy.

Zamawiający dopuszcza możliwość zakończenia inwestycji w krótszym terminie wraz z zapłatą wynagrodzenia Wykonawcy.

2. Zgodnie z zapisem pkt 16.5 SIWZ, ze względu na przyjęcie metody ryczałtowej rozliczenia Wykonawcy, Wykonawca bezwzględnie musi zapoznać się z dokumentacją załączoną do niniejszej SIWZ, aby mógł powziąć pełną wiedzę, co do ustalenia ceny. Jedynym wymienionym załącznikiem do SIWZ jest przedmiar robót – załącznik nr 1. Natomiast na stronie zamawiającego znajduje się kilka innych załączników m.in. (specyfikacja techniczna, projekt budowlany, projekt wykonawczy zbiornika retencyjno – rekreacyjnego, projekt architektoniczno – budowlany itd...). Zgodnie z art. 29 ust. 1 ustawy Pzp przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności, mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Natomiast zgodnie z art. 31 ust. 1 ustawy Pzp Zamawiający opisuje przedmiot zamówienia na roboty budowlane za pomocą dokumentacji projektowej. Formę i zakres dokumentacji projektowej określa Rozporządzenie Ministra Infrastruktury z dnia 2 września 2004r. w sprawie szczegółowego zakresu i formy dokumentacji projektowej, specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych. W związku z powyższym, prosimy o wyjaśnienie czy te oraz pozostałe załączniki stanowią również opis przedmiotu zamówienia? Jeżeli tak to prosimy o modyfikację SIWZ, aby był zgodny z ustawą Pzp.

Zamawiający dokona zmiany w SIWZ tj. w pkt. 22 specyfikacji dodaje się pkt 5 – załącznik nr 5 – dokumentacja projektowo – techniczna, która stanowi integralną część niniejszej specyfikacji, umieszczona na bip Urzędu Gminy jako – „załączniki do zadania zbiornik „NIESKURZÓW” spakowana w formacie ZIP”

3. Zgodnie z zapisem SIWZ pkt 17.1.a, Zamawiający uzna oferty za spełniające wymagania i przyjmie do szczegółowego rozpatrywania jeżeli oferta co do formy opracowania spełnia wymogi określone niniejszą specyfikacją. Powyższy zapis jest nie zgodny z obowiązującą ustawą Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004r. Ofert nie ocenia pod względem formy.

Z treści pkt. 17.1 a SIWZ wynika, iż Zamawiający uzna oferty za spełniające wymagania i przyjmie do szczegółowego rozpatrywania, jeżeli oferta - co do formy opracowania i treści - spełnia wymagania określone niniejszą specyfikacją. Przedmiotowe postępowanie prowadzone jest w szczególności w oparciu o przepisy ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych oraz przepisy rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2009 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane (Dz.U.2009 Nr 226 poz.1817). Wskazane powyżej akty prawne zawierają katalog dokumentów jakie może żądać Zamawiający od Wykonawcy. Tak, też Zamawiający na Wykonawców nałożył obowiązek przedłożenia do dokumentacji przetargowej (oferty) dokumentów wskazanych w SIWZ.

Wskazać należy, iż rozróżnia się oceną formalną i merytoryczną. Ocena formalna w rozumieniu zamawiającego (oraz powszechnych wskazań logiki) oznacza badanie złożonych ofert pod kontem ich zgodności z zapisami SIWZ oraz m.in. z w/w przepisami prawa powszechnie obowiązującego. Tym samym zawarte w wyżej cytowanym pkt SIWZ chodzi o ocenę formalną, tj. co do formy złożonych ofert. Nadto jedynie dla pełnego wyjaśnienia wskazać dodatkowo należy, iż rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2009 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane (Dz.U.2009 Nr 226 poz.1817) postuluje się pojęciem formy. Zarówno ustawa jak i rozporządzenie (zgodnie z art. 87 pkt. 1 Konstytucji RP) są źródłami prawa powszechnie obowiązującego.

4. Zgodnie z zapisem SIWZ pkt 17.2, ocena ofert będzie się odbywała, oferta najtańsza spośród ofert (dla poszczególnego zadania z osobna) nie odrzuconych otrzyma 100 punktów. Prosimy o wyjaśnienie powyższego zapisu gdyż w przedmiotowym robocie jest wykonywane jedno zadanie. W związku z powyższym czy nie powinien być zapis: oferta najtańsza spośród ofert nie odrzuconych otrzyma 100 punktów według formuły?

Zamawiający dokonał zmiany zapisu w SIWZ pkt. 17.2 na zapis- „oferty oceniane będą w następujący sposób: Oferta najtańsza spośród ofert nieodrzuconych otrzyma 100 punktów.

5. Zgodnie z § 2 ust. 5 Wzoru umowy, Wykonawca zobowiązuje się wykonać przedmiot umowy w terminach określonych w harmonogramie realizacji inwestycji. Prosimy o informację gdzie znajduje się przywołany harmonogram? Zgodnie z ustawą Pzp przedmiot zamówienia opisuje się jednoznaczny i wyczerpujący. Jeżeli powyższy harmonogram nie został zamieszczony na Państwa stronie prosimy o umieszczenie go aby był dostępny dla wszystkich oferentów.

Harmonogram realizacji przedsięwzięcia zostanie ustalony z potencjalnym Wykonawcą w trakcie podpisywania umowy na realizację przedmiotowego zadania.

6. Zgodnie z § 4 Wzoru umowy, opisana jest tylko procedura odbioru końcowego, natomiast zgodnie z § 10 ust.5 ,do obowiązków Zamawiającego należy dokonanie odbioru wykonanych zakresów robót w terminie 7 dni roboczych licząc od daty otrzymania zgłoszenia na piśmie. W związku z powyższym prosimy o określenie procedury odbiorów częściowych.

Z treści § 10 pkt. 5 wzoru umowy wynika, iż cyt. „do obowiązków Zamawiającego należy dokonanie odbioru wykonanych zakresów robót w terminie 7 dni roboczych licząc od daty otrzymania zgłoszenia na piśmie”. W § 4 wzoru umowy mówi się tylko i wyłącznie o „odbiorze końcowym. Tym samym treść § 10 pkt. 5 wzoru umowy w korelacji z § 4 wzoru umowy oznacza obowiązek odbioru końcowego. Zamawiający tym samym nie przewiduje jak sugeruje Zamawiający odbioru częściowego.

7. Zgodnie z § 6 ust 3 Wzoru umowy, Wykonawca zobowiązuje się dokonywać bezpłatnych napraw gwarancyjnych w miejscu instalacji nie później niż w ciągu 24 godzin od chwili zgłoszenia niesprawności. Prosimy o udzielenie informacji czy Zamawiający zmieni powyższy zapis poprzez wydłużenie terminu, gdyż może wystąpić wiele innych niż techniczne przyczyn niezależnych od Wykonawcy, aby mógł przystąpić do wykonania napraw gwarancyjnych (warunki pogodowe, przerwy świąteczne, inne zobowiązania Wykonawcy, itp.). Ponadto uważamy, iż charakter robót – budowa zbiornika – pozwala przyjąć, iż nie wydarzy się żadna usterka wymagająca aż tak natychmiastowego działania.

Powyższy zapis utrzymuje się w dotychczasowej treści.

8. Zgodnie z § 6 ust 7 Wzoru umowy, Wykonawca zobowiązany jest do uzyskania stosownych dokumentów przewidzianych prawem w zakresie realizacji zamówienia. Prosimy o wskazanie jakie to mają być dokumenty?

Wykreśla się z § 6 wzoru umowy ust 7.

9. Zgodnie z § 6 ust 12 Wzoru umowy, Wykonawca zobowiązany jest do przeprowadzenia prób i sprawdzeń instalacji teletechnicznych na własny koszt. Prosimy o wyjaśnienie, czy w zakres prac Wykonawcy obejmuje montaż instalacji teletechnicznych, jeżeli nie to prosimy usunięcie powyższego zapisu.

Wykreśla się z § 6 wzoru umowy ust. 12

10. Zgodnie z § 7 ust. 5 Wzoru umowy, Wykonawca ma podać jaki zakres robót zleci Podwykonawcom wraz z podaniem ich nazw, adresów oraz ich wartości. Zapis ten ogranicza swobodę działalności gospodarczej oraz jest nielogiczny/nieuzasadniony ponieważ przedsiębiorcy nie znają oraz negocjują i nie podpisują umów z podwykonawcami (nie zaciągają zobowiązań) do czasu gdy nie będą mieli podstawy prawnej do ich zaciągania – czyli do czasu podpisania umowy z Zamawiającym. Wykonawca dopiero po podpisaniu umowy będzie negocjował warunki umowne z Podwykonawcami i zgodnie z art. 6471 kodeksu cywilnego zgłosi wybranego przez siebie Podwykonawcę do zatwierdzenia. W związku z powyższym wnosimy o modyfikację powyższego zapisu iż Wykonawca zobowiązany jest do podania tylko zakresu zleconych robót Podwykonawcy.

Zamawiający zaprzecza jakoby wprowadzenie w umowie zapisu w § 7 ust. 5 wzoru umowy było ograniczeniem swobody działalności gospodarczej. Wykonawca przystępując do postępowania przetargowego zna zakres robót oraz zna swój potencjał techniczny, technologiczny i osobowy. Tym samym wie jaki zakres robót będzie mógł wykonać sam, a przy jakich będzie musiał posiłkować się zleceniem robót podwykonawcom. Zamawiający wskazuje, iż podpisanie umowy (tj. uzupełnienie danych wykropkowanych m.in. w § 7 ust. 5 wzoru umowy) nastąpi po zakończeniu procedury wyboru ofert, tj. po wyborze najkorzystniejszej oferty. Tym samym Zamawiający nie oczekuje na etapie składania ofert od Wykonawców wskazania podwykonawców, a dopiero w chwili gdy już konkretny oferent zostanie wybrana i będzie możliwe podpisanie z nim umowy.

11. Zgodnie z § 10 ust. 2 Wzoru umowy, jednym z obowiązków Zamawiającego jest dostarczenie Wykonawcy Przedmiarów,, które należy traktować jako pomocnicze. Prosimy o wskazanie jakie inne załączniki Zamawiający przekaże Wykonawcy, gdyż jak sam wspomniał przedmiar stanowi jedynie materiał pomocniczy. Nawiązując natomiast do pytania nr 2, przedmiot umowy opisuje się w sposób prosty i oczywisty.

Załącznikiem będzie dokumentacja projektowo – techniczna przedmiotowego zadania. Odpowiedź udzielono w pytaniu 2.

12. Zgodnie z § 11 ust 1 oraz 2 Wzoru umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne określone za każdy dzień opóźnienia w terminie realizacji oraz za każdy dzień opóźnienia w usunięciu usterek. Prosimy o modyfikację tych zapisów, iż Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne za zwłoki. Wykonawca odpowiedzialny jest tylko za zwłokę czyli zawinione (z przyczyn zależnych od Wykonawcy) opóźnienie. Opóźnienie może być natomiast niezależne od Wykonawcy (np. klęska żywiołowa, niesprzyjające warunki atmosferyczne, itp. a nawet celowe działanie Zamawiającego) i nie może podlegać karze umownej – Wykonawca jest odpowiedzialny tylko i wyłącznie za zwłokę - czyli zawinione opóźnienie.

Zamawiający nie przewiduje modyfikacji § 11 ust. 1 wzoru umowy. Tym samym wskazuje, iż pozostaje określenie „opóźnienie”. Jednakże dodatkowo Zamawiający wyjaśnia, iż w sytuacji, w której Wykonawca opóźniliby się ze spełnieniem świadczenia, a sytuacja taka powstałaby z przyczyn od Wykonawcy niezależnych (np. opóźnienie w przekazaniu placu budowy) to Wykonawca zwolniony byłby z zapłaty kar umownych, gdyż niezależnie od nazewnictwa jakim się posługuje Zamawiający dłużnik zwolniony jest z obowiązku ich zapłaty w takiej sytuacji. Stanowisko to jest powszechnie akceptowane w orzecznictwie sądowym. Z wyroku Sądu Najwyższego z dnia 20 marca 1968 roku Sąd Najwyższy w sprawie o sygn. akt II CR 419/67 wynika, iż kara umowna przewidziana w art. 483 k.c. stanowi odszkodowanie umowne i jak każde odszkodowanie przysługuje na zasadzie winy. Od odszkodowania sensu stricto kara umowna różni się tylko tym, że należy się bez względu na wysokość szkody (art. 484 § 1 k.c.), jeżeli chodzi natomiast o podstawy odpowiedzialności, ustawodawca nie wprowadził w tym zakresie zasad odrębnych. Zobowiązany do zapłaty kary umownej może więc bronić się zarzutem - podobnie jak każdy dłużnik zobowiązany do naprawienia szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania - że niewykonanie lub nienależyte wykonanie jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi (art. 471 k.c.).

13. Zgodnie z § 11 Wzoru umowy Zamawiający przewidział kary tylko dla Wykonawców . W celu zadośćuczynienia zasadzie ekwiwalentności świadczeń stron umowy wnosimy o dodanie zapisów mówiących, iż Zamawiający również zapłaci Wykonawcy kary umowne w przypadku zwłoki w przekazaniu placu budowy, zwłoki w przystąpieniu do odbioru robót czy niedotrzymania innych terminów zawartych w umowie. Prosimy również o uzupełnienie kar przewidzianych dla Zamawiającego, jeżeli kara umowna nie pokrywa szkody poniesionej Wykonawca może dochodzić odszkodowania uzupełniającego.

Dyspozycja art. 483 § 1 k.c. stanowi, że można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Nie można zatem zgodzić się ze stanowiskiem, że skutecznym prawnie zastrzeżeniem umownym byłby przewidziane kary umowne również dla zamawiającego. Świadczenie zamawiającego w opisanej umowie polega na zapłacie za wykonane prace. Jest ono zobowiązaniem pieniężnym, zaś wskazana regulacja mówi o możliwości zastrzeżenia kar umownych w razie niewykonania lub nienależytego zobowiązania niepieniężnego. Wskazana przez Państwa zdarzenia, jak np. zwłoka w przekazaniu placu budowy, jeżeli by nastąpiły to niewątpliwie zwolnią (lub częściowo zwolnią, w zależności od czasu ewentualnej zwłoki Zamawiającego) z obowiązku zapłaty kary umownej- zob. uwagi do pytania nr 12

14. Zgodnie z § 12 Wzoru umowy, Zamawiającemu przysługuje do odstąpienia od umowy lub jej części gdy: Wykonawca nie rozpoczął robót w ciągu 30 dni od dnia podpisania umowy. Prosimy o udzielenie odpowiedzi czy Zamawiający wprowadzi dodatkowy zapis „z nieuzasadnionych przyczyn” tak jak to ma miejsce w dalszej części tego zdania dotyczącej nieuzasadnionej przerwy?

Nie przewiduje się zmiany § 12 wzoru umowy.

15. Zgodnie z § 12 Wzoru umowy, Zamawiającemu przysługuje prawo do odstąpienia umowy lub jej części w razie opóźnienia w wykonaniu przedmiotu umowy. Prosimy o odpowiedź czy Zamawiający wprowadzi zmianę powyższego zapisu poprzez zastąpienie wyrazu opóźnienie na zwłokę. Gdyż tak jak jest to napisane w pytaniu nr 12, Wykonawca odpowiedzialny jest tylko za zwłokę czyli zawinione (z przyczyn zależnych od Wykonawcy) opóźnienie.

Zamawiający nie przewiduje modyfikacji § 12 wzoru umowy. Tym samym pozostaje określenie „opóźnienie”- zob. uwagi do pytania nr 12.

WÓJT GMINY
BAĆKOWICE
MARIAN PARTYKA