

Toruń, dnia 30.04.2015r.

Dotyczy: postępowania uruchomionego w trybie przetargu nieograniczonego na wykonanie zadania: Zaprojektowanie i wykonanie (w GRI) zadania pn. Budowa boiska piłkarskiego ze sztuczną nawierzchnią przy ul. Przy Skarpie w Toruniu.

Działając na podstawie art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. z późniejszymi zmianami – Prawo zamówień publicznych Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

### **PYTANIE 1**

#### Treść zapytania:

Zamawiający w rozdziale 17 Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia określił kryteria oceny ofert: cena oferty 90%, okres rękojmi 10% (nie mniej niż 48 m-cy), natomiast w rozdziale 18 SIWZ określił sposób oceny ofert, gdzie „X min” to najniższa wartość w danym kryterium spośród złożonych ofert, tj. minimalnie 2 lata.

W związku z powyższym prosimy o jednoznaczne określenie minimalnego okresu rękojmi i dokonanie stosownych zmian w ogłoszeniu o zamówienie i SIWZ.

#### Odpowiedź:

Zamawiający popełnił omyłkę pisarską – w rozdziale 18 SIWZ winno być: „X min” to najniższa wartość w danym kryterium spośród złożonych ofert, tj. minimalnie 4 lata.

### **PYTANIE 2**

#### Treść zapytania:

Prosimy o wprowadzenie do SIWZ i projektu umowy poniższych zapisów lub ich części, których wprowadzenie nie będzie stanowiło naruszenia art. 144 Prawo zamówień publicznych.

Zamawiający przewiduje możliwość 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, z uwzględnieniem podawanych warunków ich wprowadzenia.

A. Zmiana terminu i zakresu realizacji przedmiotu umowy

--zmiany spowodowane warunkami atmosferycznymi, geologicznymi, archeologicznymi, w szczególności:

klęski żywiołowe;

- warunki atmosferyczne uniemożliwiające prowadzenie robót budowlanych, przeprowadzanie prób i sprawdzeń, dokonywanie odbiorów, w szczególności: temperatury powietrza poniżej 0,0 C, wiatr uniemożliwiający pracę maszyn budowlanych, gwałtowne opady deszczu (oberwanie chmury), śniegu, gradobicie, burze z wyładowaniami atmosferycznymi

- warunki atmosferyczne uniemożliwiające prowadzenie robót budowlanych, przeprowadzanie prób i sprawdzeń zgodnie z technologią przewidzianą przez producentów

- niewypały i niewybuchy;

- wykopaliska archeologiczne;

- odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki geologiczne (kategorie gruntu, kurzawka, głązy narzutowe, warunki gruntowe itp.);  
- odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki terenowe, w szczególności istnienie podziemnych sieci, instalacji, urządzeń lub nie zinwentaryzowanych obiektów budowlanych (bunkry, fundamenty itp.)  
wykonanie robót dodatkowych lub uzupełniających wpływających na termin wykonania zamówienia podstawowego.

2. zmiany będące następstwem okoliczności leżących po stronie Zamawiającego, w szczególności:

- nieterminowe przekazanie terenu budowy przez Zamawiającego;
- wstrzymanie robót przez Zamawiającego;
- konieczność usunięcia błędów lub wprowadzenia zmian w dokumentacji projektowej;
- przedłużającej się procedury wyboru oferty- powyżej 30 dni

3. zmiany będące następstwem działania organów administracji, w szczególności: przekroczenie określonych przez prawo terminów wydawania przez organy administracji decyzji, zezwoleń, uzgodnień itp.;

- odmowa wydania przez organy administracji wymaganych decyzji, zezwoleń, uzgodnień na skutek błędów w dokumentacji projektowej

inne przyczyny zewnętrzne niezależne od Zamawiającego oraz Wykonawcy skutkujące niemożliwością prowadzenia prac, w szczególności:

- brak możliwości dojazdu oraz transportu materiałów na teren budowy spowodowany awariami, remontami lub -przebudowami dróg dojazdowych

- protesty mieszkańców

- przerwa w dostawie energii elektrycznej, wody, gazu.

W przypadku wystąpienia którejkolwiek z okoliczności wymienionych termin wykonania umowy może ulec odpowiedniemu przedłużeniu, o czas niezbędny do zakończenia wykonywania jej przedmiotu w sposób należyty, nie dłużej jednak niż o okres trwania tych okoliczności.

B. Zmiana sposobu spełnienia świadczenia

1. zmiany technologiczne, w szczególności:

a) odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki geologiczne (kategorie gruntu, kurzawka, głązy narzutowe itp.) skutkujące niemożliwością zrealizowania przedmiotu umowy przy dotychczasowych założeniach technologicznych;

b) odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki terenowe, w szczególności istnienie podziemnych sieci, instalacji, urządzeń, nie zinwentaryzowanych obiektów budowlanych

(bunkry, fundamenty, ściany szczelne itp.) skutkujące niemożliwością zrealizowania przedmiotu umowy przy dotychczasowych założeniach technologicznych lub materiałowych;

c) konieczność zrealizowania projektu przy zastosowaniu innych rozwiązań technicznych lub materiałowych ze względu na zmiany obowiązującego prawa

C. Zmiany osobowe

zmiana osób, przy pomocy których Wykonawca realizuje przedmiot umowy na inne osoby legitymujące się co najmniej równoważnymi uprawnieniami, o których mowa w ustawie Prawo budowlane;

zmiana osób, przy pomocy których Zamawiający realizuje przedmiot umowy na inne osoby legitymujące się co najmniej równoważnymi uprawnieniami, o których mowa w ustawie Prawo budowlane

zmiana podwykonawcy, przy pomocy którego Wykonawca wykonuje przedmiot umowy na innego - dysponującego co najmniej porównywalnym doświadczeniem, potencjałem technicznym i osobowym;

rozszerzenie lub zmniejszenie zakresu podwykonawstwa w porównaniu do wskazanego w ofercie wykonawcy, o ile posłużenie się podwykonawcą doprowadzi do skrócenia terminu wykonania przedmiotu umowy,

D. Pozostałe zmiany

siła wyższa uniemożliwiająca wykonanie przedmiotu umowy zgodnie z SIWZ;

zmiana sposobu rozliczania umowy lub dokonywania płatności na rzecz Wykonawcy na skutek zmian w zawartej przez Zamawiającego umowy o dofinansowanie projektu lub wytycznych dotyczących realizacji projektu;

E. Nie stanowi zmiany umowy w rozumieniu art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych: zmiana danych związanych z obsługą administracyjno-organizacyjną Umowy (np. zmiana nr rachunku bankowego, zmiana dokumentów potwierdzających uregulowanie płatności wobec podwykonawców);

zmiany danych teleadresowych, zmiany osób wskazanych do kontaktów między Stronami; udzielenie zamówień dodatkowych określonych w przepisach o zamówieniach publicznych

Powyższy katalog zmian wprowadzony uchroni zamawiającego od naruszenia przepisów PZP w przypadku zaistnienia nieprzewidzianych okoliczności, które w trakcie realizacji mogą wystąpić. Zamawiającym będzie uprawniony do skorzystania z powyższych zapisów a nie zobowiązany do ich zastosowania.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia w tym zakresie zapisów umowy i SIWZ.

### **PYTANIE 3**

Treść zapytania:

Prosimy o zmianę zapisów w projekcie umowy przewidujących możliwość naliczenia kar umownych „za opóźnienie” na zapisy przewidujące kary umowne „za zwłokę”.

Uzasadniając powyższy wniosek należy wskazać, iż odpowiedzialność wykonawcy z tytułu kar umownych ma charakter odpowiedzialności odszkodowawczej i w związku z tym wykonawca powinien być zobowiązany do zapłaty kar umownych wyłącznie w przypadku opóźnienia spowodowanego z przyczyn zawinionych przez wykonawcę, a więc w przypadku zwłoki w rozumieniu art. 476 kodeksu cywilnego. Wskazane stanowisko znajduje odzwierciedlenie w orzecznictwie Sądu Najwyższego (min. wyrok SN z dnia 11.02.1999r., sygn. III CKN 166/98, wyrok SN z 11.03.2004 r., sygn. V CK 369/09) oraz przedstawicieli doktryny prawa cywilnego (min. Z. Gawlik, Kodeks Cywilny. Komentarz. Tom III, red. A. Kidyba, System Informacji Prawnej LEX: *„Mimo automatyzmu w przedmiocie konieczności zapłacenia kary umownej w razie wystąpienia okoliczności uzasadniających jej naliczenie przyjąć trzeba, że w pewnych sytuacjach dłużnik będzie zwolniony od obowiązku jej zapłaty. Skoro przesłanką uzasadniającą zwolnienie dłużnika z odpowiedzialności z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania jest wykazanie, że przyczyną takiego stanu rzeczy są okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi, to przyjąć trzeba, że analogiczne zasady obowiązują w odniesieniu do omawianego dodatkowego zastrzeżenia umownego. Dłużnik zatem będzie zwolniony z obowiązku zapłaty kary umownej, jeżeli wykaże, że przyczyną niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania uzasadniające naliczenie kary umownej są okoliczności, za które nie ponosi odpowiedzialności”).*

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia w tym zakresie zapisów umowy i SIWZ.

#### **PYTANIE 4**

Treść zapytania:

Wnosimy o usunięcie lub zmianę zapisu w § 19 ust. 1 pkt 3 projektu umowy, ponieważ złożenie wniosku o upadłość przedsiębiorcy nie przesądza o jego złej sytuacji ekonomicznej i dlatego nie powinno stanowić przesłanki do odstąpienia od umowy przez zamawiającego.

Zasadność wniosku o ogłoszenie upadłości jest badana przez sąd upadłościowy i dopiero ten sąd ustala jaka jest sytuacja ekonomiczna przedsiębiorcy, czy faktycznie jest niewypłacalny i istnieją podstawy do ogłoszenia jego upadłości.

Coraz częściej zdarza się, że wniosek wierzyciela o ogłoszenie upadłości dłużnika jest składany w złej wierze i nie jest uzasadniony sytuacją ekonomiczną dłużnika. Takich nieuzasadnionych wniosków przybywa, ponieważ są one traktowane jako instrument wymuszenia na dłużniku (rzekomym dłużniku) zapłaty kwestionowanych przez niego zobowiązań. Podmioty celowo rezygnują z drogi odzyskiwania należności w drodze procesu cywilnego i w to miejsce wybierają postępowanie upadłościowe, które jest dla nich mniej kosztowne (opłata od wniosku o ogłoszenie upadłości jest pobierana w stałej wysokości i wynosi 1000 zł, natomiast opłata od pozwu o zapłatę to 5 % wartości dochodzonego roszczenia, maksymalnie 100 000 zł) i niejednokrotnie skuteczniejsze od postępowania cywilnego, ponieważ podmiot wobec którego zgłoszono wniosek o upadłość, obawiając się utraty pozycji na rynku, powziawszy informację o złożeniu tego wniosku często natychmiast reguluje dochodzoną przez wnioskodawcę wierzytelność, nawet jeżeli ta jest sporna, a nawet faktycznie nie istnieje.

Niedopuszczalne jest ogłoszenie upadłości przedsiębiorcy, na wniosek podmiotu, który swoje uprawnienie do żądania ogłoszenia upadłości wywodzi z wierzytelności, której podstawy są wątpliwe. Sąd upadłościowy rozpoznając wniosek o ogłoszenie upadłości bada, czy istnieje rzeczywista sporność wierzytelności, czy między stronami istnieje rzeczywisty, realny spór co do tego, czy roszczenie się należy. Jeśli stwierdzi, że wierzytelność jest sporna, to wówczas wniosek zostaje oddalony.

Z powyższych względów przesłanką odstąpienia od umowy przez zamawiającego nie powinno być złożenie wniosku o ogłoszenie upadłości przedsiębiorcy. Podstawę do odstąpienia od umowy przez zamawiającego powinno stanowić:

- wydanie postanowienia o ogłoszeniu upadłości przedsiębiorcy,
- wydanie postanowienia o oddaleniu wniosku o ogłoszenie upadłości przedsiębiorcy, w przypadku stwierdzenia, że majątek niewypłacalnego przedsiębiorcy nie wystarcza na zaspokojenie kosztów postępowania;
- wydanie postanowienia o oddaleniu wniosku o ogłoszenie upadłości przedsiębiorcy, w przypadku stwierdzenia, że majątek dłużnika jest obciążony hipoteką, zastawem, zastawem rejestrowym, zastawem skarbowym lub hipoteką morską w takim stopniu, że pozostały jego majątek nie wystarcza na zaspokojenie kosztów postępowania.

Nadto należy zwrócić uwagę, że zgodnie z art. 24 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych: z postępowania o udzielenie zamówienia wyklucza się

wykonawców, w stosunku do których **otwarto likwidację lub których upadłość ogłoszono**, z wyjątkiem wykonawców, którzy po ogłoszeniu upadłości zawarli układ zatwierdzony prawomocnym postanowieniem sądu, jeżeli układ nie przewiduje zaspokojenia wierzycieli przez likwidację majątku upadłego. Zatem już sam ustawodawca zdecydował, że przesłanką odstąpienia przez zamawiającego od umowy lub wykluczenia nie może być sam wniosek osoby trzeciej o ogłoszenie upadłości wykonawcy, a dopiero prawomocne postanowienie o ogłoszenie upadłości wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia w tym zakresie zapisów umowy i SIWZ.

#### **PYTANIE 5**

Treść zapytania:

Prosimy o uwzględnienie poniższych kar umownych w projekcie umowy:

Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne:

- za opóźnienie w zapłacie wynagrodzenia należnego wykonawcy w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień opóźnienia, licząc od upływu ustalonego terminu na zapłatę,
- za opóźnienie w przekazaniu placu budowy przez Zamawiającego w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień opóźnienia, licząc od upływu ustalonego terminu na przekazanie placu budowy
- z tytułu nieuzasadnionego przedłużania czynności odbioru w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień opóźnienia, licząc od upływu ustalonego terminu na rozpoczęcie lub zakończenie czynności odbiorowych
- w przypadku odstąpienia od umowy z winy Zamawiającego w wysokości 10% wynagrodzenia umownego.

Zgoda na uwzględnienie kar umownych, o których mowa powyżej, zrównoważy prawa i obowiązki stron.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia w tym zakresie zapisów umowy i SIWZ.

#### **PYTANIE 6**

Treść zapytania:

Prosimy o wprowadzenie poniższego lub podobnego zapisu do projektu umowy:

Wykonawcy przysługuje prawo odstąpienia od umowy (oprócz przypadków określonych w przepisach Kodeksu Cywilnego) w przypadku, gdy Zamawiający:

- nie uregulował w terminie wskazanym w umowie zobowiązań finansowych wobec Wykonawcy
- bez uzasadnionych powodów przedłuża proces przekazania placu budowy lub odbioru przedmiotu umowy
- odmawia bez wskazania uzasadnionej przyczyny odbioru robót lub podpisania protokołu odbioru,
- zawiadomi Wykonawcę, iż wobec zaistnienia uprzednio nieprzewidzianych okoliczności nie będzie mógł spełnić swoich zobowiązań umownych wobec Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia w tym zakresie zapisów umowy i SIWZ.

#### **PYTANIE 7**

Treść zapytania:

Prosimy o wprowadzenie limitu kar umownych przysługujących Zamawiającemu do 10% wartości umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia w tym zakresie zapisów umowy i SIWZ.

#### **PYTANIE 8**

Treść zapytania:

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dysponuje wszelkimi wymaganymi prawem decyzjami administracyjnymi oraz uzgodnieniami niezbędnymi w celu wykonania zamówienia, które zachowują ważność na okres wykonania zadania, a skutki ewentualnych braków w tym zakresie nie obciążają Wykonawcy.

Odpowiedź:

Skutki braków obciążających Wykonawcę zostały wyraźnie uwzględnione we wzorze umowy.

#### **PYTANIE 9**

Treść zapytania:

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiającemu przysługuje prawo dysponowania nieruchomością na cele budowlane w zakresie całego terenu, na którym będzie realizowana inwestycja, a ewentualne braki w tym zakresie nie obciążają Wykonawcy.

Odpowiedź:

j.w.

#### **PYTANIE 10**

Treść zapytania:

Czy Zamawiający zastrzega obowiązek osobistego wykonania przez wykonawcę kluczowych części zamówienia na roboty budowlane, tj. wykonania nawierzchni sportowych?

Odpowiedź:

Nie

#### **PYTANIE 11**

Treść zapytania:

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający załączył do SIWZ całą dokumentację projektową i techniczną potrzebną do wykonania przedmiotu zamówienia oraz że dokumentacja ta jest kompletna i odzwierciedla stan faktyczny w zakresie warunków realizacji zamówienia, zaś brak jakichkolwiek dokumentów istotnych dla oceny warunków realizacji inwestycji nie obciąża Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zadanie dotyczy wykonania również dokumentacji projektowej i technicznej przez Wykonawcę

Zamawiający udostępnił na swojej stronie internetowej program funkcjonalno – użytkowy.

#### **PYTANIE 12**

Treść zapytania:

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający załączył do SIWZ całą dokumentację projektową i techniczną potrzebną do wykonania przedmiotu zamówienia oraz że dokumentacja ta jest kompletna i odzwierciedla stan faktyczny w zakresie warunków realizacji zamówienia, zaś brak jakichkolwiek dokumentów istotnych dla oceny warunków realizacji inwestycji nie obciąża Wykonawcy.

Odpowiedź:

j.w.

#### **PYTANIE 13**

Treść zapytania:

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiającemu przysługuje prawo dysponowania nieruchomością na cele budowlane w zakresie całego terenu, na którym będzie realizowana inwestycja, a ewentualne braki w tym zakresie nie obciążają Wykonawcy.

Odpowiedź:

Skutki braków obciążających Wykonawcę zostały wyraźnie uwzględnione we wzorze umowy.

#### **PYTANIE 14**

Treść zapytania:

Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku napotkania na niezainwentaryzowane lub błędnie zainwentaryzowane instalacje podziemne, w stosunku do stanu wynikającego z dokumentacji projektowej załączonej do SIWZ i stanowiącej podstawę wyceny oferty, w przypadku konieczności dokonania ich przebudowy lub naprawy, Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia w tym zakresie zapisów umowy i SIWZ.

#### **PYTANIE 15**

Treść zapytania:

Prosimy o potwierdzenie, że przypadku napotkania na niewybuchy, niewypały lub obiekty o znaczeniu historycznym, będzie to skutkowało stosownym przedłużeniem terminu wykonania zamówienia, co najmniej o czas, w którym wykonawca nie mógł realizować robót, a w przypadku konieczności wykonania robót nieprzewidzianych w dokumentacji załączonej do SIWZ na skutek zaistnienia ww. okoliczności, Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia w tym zakresie zapisów umowy i SIWZ.

**PYTANIE 16**

Treść zapytania:

Prosimy o potwierdzenie, iż w przypadku stwierdzenia odmiennych od wskazanych w dokumentacji warunków geologicznych lub gruntowo-wodnych, w szczególności w przypadku konieczności wykonania robót odwodnieniowych lub ziemnych w zakresie przekraczającym zakres przyjęty do wyceny oferty na podstawie załączonej do SIWZ dokumentacji, Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia w tym zakresie zapisów umowy i SIWZ.

**PYTANIE 17**

Treść zapytania:

Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku wystąpienia braków lub błędów w zakresie opisu przedmiotu zamówienia określonego w dokumentacji załączonej do SIWZ i stanowiącej podstawę wyceny oferty, w przypadku konieczności wykonania robót wynikających z zaistnienia ww. okoliczności Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.

Odpowiedź:

Ewentualne wynagrodzenie dodatkowe Wykonawcy zostało określone we wzorze umowy.

**PYTANIE 18**

Treść zapytania:

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający udostępnił Wykonawcom wszelkie niezbędne dane mogące mieć wpływ na ryzyko i okoliczności realizacji przedmiotu umowy. Prosimy również o potwierdzenie, że Zamawiający udostępnił Wykonawcom wszelkie dane dotyczące urządzeń podziemnych i ich lokalizacji, zaś brak jakichkolwiek dokumentów lub danych w tym zakresie bądź ujawnienie się stanu odmiennego od wskazanego w przekazanych przez Zamawiającego dokumentach - w przypadku, gdy na skutek takiej sytuacji niezbędne będzie wykonanie robót dodatkowych (nieobjętych dokumentacją projektową) stanowić będzie podstawę do wydłużenia terminu realizacji oraz zapłaty wynagrodzenia dodatkowego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia w tym zakresie zapisów umowy i SIWZ.

**PYTANIE 19**

Treść zapytania:

Prosimy o potwierdzenie, że cena ryczałtowa, o której mowa w projekcie umowy pozostaje stała w zakresie robót ujętych w dokumentacji załączonej do SIWZ, natomiast nie obejmuje robót tam nieprzewidzianych, a ponadto, iż obowiązek uwzględnienia w wynagrodzeniu



wszelkich kosztów związanych z realizacją przedmiotu umowy dotyczy wyłącznie kosztów możliwych do oszacowania na podstawie dostarczonej przez Zamawiającego dokumentacji, nie obejmuje zaś kosztów niemożliwych do przewidzenia na etapie oferowania, w szczególności wynikających z błędów/braków od wskazanych w dokumentacji warunków gruntowych, wodnych, archeologicznych, ujawnia się nie zinwentaryzowanych lub błędnie zinwentaryzowanych instalacji podziemnych itp., oraz że w przypadku konieczności wykonania robót wynikających z zaistnienia ww okoliczności wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe.

Zwracamy uwagę, iż chociaż zgodnie z art. 632 k.c. "Jeżeli strony umówiły się o wynagrodzenie ryczałtowe, przyjmujący zamówienie nie może żądać podwyższenia wynagrodzenia, chociażby w czasie zawarcia umowy nie można było przewidzieć rozmiaru lub kosztów prac", to jednak należy pamiętać, iż rozmiar i koszt prac, o których mowa w treści i tego przepisu, dotyczy wyłącznie rozmiaru prac ujętych w dokumentacji przetargowej oraz kosztów możliwych do oszacowania na podstawie dostarczonej przez Zamawiającego dokumentacji oraz odbytej wizji lokalnej, nie obejmuje zaś kosztów robót, których wykonanie okazało się konieczne w celu realizacji przedmiotu zamówienia wskutek zaistnienia okoliczności niemożliwych wcześniej do przewidzenia. Rozszerzenie zakresu zamówienia o roboty nieprzewidziane w dokumentacji projektowej lub koszty niemożliwe 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. Zwracamy uwagę, że na etapie oferowania żaden wykonawca nie ma możliwości zweryfikowania dokumentacji projektowej i terenu budowy w takim stopniu, aby móc ocenić jej prawidłowość i brak ewentualnych błędów, które mogą ujawnić się dopiero w toku realizacji robót, jak również nie ma obiektywnej możliwości i wykluczenia wystąpienia nieprzewidzianych warunków terenu budowy. W związku z powyższym, wycena wszelkich utrudnień, które mogą zajść w toku realizacji umowy nie jest możliwa. Zobowiązanie Wykonawcy do uwzględnienia w cenie, (bo do tego *de facto* sprowadza się postanowienie o braku dodatkowego wynagrodzenia) wszelkich utrudnień związanych z realizacją zadania byłoby sprzeczne z art. 140 ust. 3 Pzp w związku z art. 58 § 1 KC, jako wykraczające poza określenie przedmiotu zamówienia w SIWZ. Powyższe stanowisko znajduje odzwierciedlenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej (np. w wyroku w sprawie KIO/UZP 184/10), która stwierdziła jednoznacznie, że przerzucanie na wykonawcę całego ryzyka gospodarczego wynikającego z błędów i braków dokumentacji projektowej jest niedopuszczalne. W powyższym wyroku Izba stwierdziła m.in., iż ryczałt nie może obejmować tego, czego zamawiający nie przewidział w dokumentacji projektowej, a także tego, czego nie można było przewidzieć na etapie przygotowania oferty, są bowiem przesłanki do udzielenia zamówienia w trybie art. 67 ust. 5 ustawy Pzp na roboty dodatkowe.

#### Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia w tym zakresie zapisów umowy i SIWZ.

#### **PYTANIE 20**

##### Treść zapytania:

Wnosimy o dostosowanie zapisów § 10 projektu umowy do znowelizowanej ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku, która obowiązuje od 19.10.2014 roku, a w szczególności do art. 143b, art. 143c oraz art. 143d ustawy Pzp.

Ponadto zwracamy uwagę, iż zgodnie ze znowelizowaną ustawą Pzp, Zamawiający nie może ograniczać jakiegokolwiek części przedmiotu zamówienia, którą Wykonawcą chce powierzyć podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy.

Jedynie (co w tym postępowaniu nie ma miejsca) zgodnie z art. 36a ust. 2 ustawy Pzp:

„Zamawiający może zastrzec obowiązek osobistego wykonania przez wykonawcę:

- 1) kluczowych części zamówienia na roboty budowlane lub usługi;
- 2) prac związanych z rozmieszczeniem i instalacją, w ramach zamówienia na dostawy”

#### Odpowiedź:

Znowelizowane przepisy ustawy Pzp obowiązujące od 19.10.2014r. zostały uwzględnione w SIWZ i we wzorze umowy.

#### **PYTANIE 21**

##### Treść zapytania:

Wnosimy o usunięcie lub stosowną zmianę zapisu w § 16 ust. 11, 12 i 13 projektu umowy:

„ 11. Wszelkiego rodzaju usługi serwisowe przeglądy także związane z wymianą płynów, części itp., od których przeprowadzenia uzależnione będzie zachowanie uprawnień z gwarancji będą wykonywane nieodpłatnie przez Wykonawcę. Zamawiający nie traci uprawnień z tytułu gwarancji, nawet z przypadku powierzenia wszelkich czynności konserwacyjnych dowolnemu podmiotowi wybranemu przez Zamawiającego, jeżeli Wykonawca odmówił wykonania lub sfinansowania tych czynności w okresie gwarancji, a wykonanie tych czynności Wykonawca zastrzegł dla siebie lub innego wskazanego przez siebie podmiotu

12. Strony przyjmują, że niniejsza umowa zastępuje dokumenty gwarancyjne jeżeli Wykonawca nie dołączył w chwili odbioru końcowego dodatkowych dokumentów gwarancyjnych.

Postanowienia dodatkowych dokumentów gwarancyjnych wystawionych przez Wykonawcę niezgodne z niniejszą umową lub chociażby mniej korzystne dla Zamawiającego nie będą miały zastosowania.

13. Wręczenie Zamawiającemu gwarancji producenta, która może zawierać postanowienia odmienne, nie zwalnia Wykonawcy z obowiązków wynikających z niniejszej umowy i udzielonej przez Wykonawcę gwarancji.”

Wykonawca w okresie gwarancji może świadczyć nieodpłatne usługi serwisowe, natomiast czynności konserwacyjne powinny być obowiązkiem Zamawiającego lub Użytkownika wg wytycznych z karty gwarancyjnej Wykonawcy oraz gwarancji producenta, zwłaszcza gdy te czynności będą dotyczyły nawierzchni sportowej. Pragniemy zwrócić uwagę, iż producent nawierzchni sportowej szczegółowo określa warunki gwarancji, które muszą być bezwzględnie spełnione, by gwarancja trwała. Poprzez interwencję osób trzecich Zamawiający automatycznie traci gwarancję.

#### Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia w tym zakresie zapisów umowy i SIWZ.