

**PYTANIA I ODPOWIEDZI
ORAZ MODYFIKACJA SIWZ**

Nr sprawy: **O-ZP.271.26.2014**

dotyczy: **BUDOWA BOISKA PRZY SZKOLE PODSTAWOWEJ NR 3 W ELKU**

W związku z zapytaniem Wykonawcy z dnia 05.05.2014 r. udzielamy następujących odpowiedzi:

Pytanie nr 1

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 11.02.1999 r., 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 analogicznie 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 na pytanie nr 1

Zamawiający nie wnosi zmian do projektu umowy.

Pytanie nr 2

Wnosimy o uznanie, że terminem zakończenia robót zostanie data wykonania robót budowlanych objętych niniejszą umową, dokonana zgłoszeniem zakończenia robót poprzez wpis do dziennika budowy i złożeniem oświadczenia kierownika budowy zgodnie z przepisami Prawa Budowlanego.

Procedura odbiorowa może trwać kilka dni lub kilka tygodni w zależności np. od obecności w pracy poszczególnych członków komisji lub innych okoliczności. Zamawiający określając tak wysokie kary z góry naraża wykonawcę na ich egzekwowanie.

W świetle orzecznictwa na Zamawiającym leży obowiązek podpisania protokołu odbioru robót budowlanych, gdy wykonawca zgłosił zakończenie tych robót, (wyrok Sądu Najwyższego z dnia 5 marca 1997r. sygn. Akt.II CKN 28/97) W tym miejscu należy także zwrócić uwagę na wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 30 marca 2006r. sygn. Akt. ACa 1900/05, gdzie Sąd stwierdził, iż samo stwierdzenie istnienia wad robót przy ich odbiorze nie w każdym przypadku rodzi skutki niewykonania zobowiązania wzajemnego. Wykonanie robót z wadami może być równoznaczne albo z niewykonaniem w ogólności, albo z nienależytym wykonaniem zobowiązania. Z niewykonaniem zobowiązania mamy do czynienia wówczas, gdy objęte umową świadczenie nie zostanie w ogóle spełnione albo nie zawiera, cech konstytutywnych charakteryzujących dany rodzaj świadczenia. Na gruncie umowy o roboty budowlane można przyjąć, że niewykonanie zobowiązania wchodzi w grę, gdy wada jest tego rodzaju, że uniemożliwia czynienie właściwego użytku z przedmiotu robót, wyłącza normalne ich wykorzystanie zgodnie z celem umowy albo odbiera im cechy (wada istotna). Natomiast pozostałe wady świadczą tylko o nienależytym wykonaniu zobowiązania. Jedynie wady istotne uzasadniają odmowę odbioru robót, odstąpienia od umowy. Wady zaś nieistotne oznaczają wykonanie zobowiązania, ale w sposób nienależyty co do jakości, rzutując na uprawnienie inwestora, który może domagać się ich usunięcia w oznaczonym terminie bądź obniżenia wynagrodzenia.

Wnosimy zatem o umieszczenie zapisu w projekcie umowy że „terminem zakończenia robót zostanie uznana data wykonania robót budowlanych objętych niniejszą umową, dokonane zgłoszeniem zakończenia robót

poprzez wpis do dziennika budowy i złożeniem oświadczenia kierownika budowy zgodnie z przepisami Prawa Budowlanego" .

Odpowiedź na pytanie nr 2

Zamawiający nie wnosi zmian do projektu umowy.

Pytanie nr 3

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

1. zmiany spowodowane warunkami atmosferycznymi, geologicznymi, archeologicznymi, w szczególności:

- a) kłęski żywiołowe;
- b) warunki atmosferyczne uniemożliwiające prowadzenie robót budowlanych, przeprowadzanie prób i sprawdzeń, dokonywanie odbiorów, w szczególności: temperatury powietrza poniżej 0,0 C, wiatr uniemożliwiający pracę maszyn
- c) budowlanych, gwałtowne opady deszczu (oberwanie chmury), śniegu, gradobicie, burze z wyładowaniami atmosferycznymi
- d) warunki atmosferyczne uniemożliwiające prowadzenie robót budowlanych, przeprowadzanie prób i sprawdzeń zgodnie z technologią przewidzianą przez producentów
- e) niewypały i niewybuchy;
- f) wykopaliska archeologiczne;
- g) odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki geologiczne (kategorie gruntu, kurzawka, głązy narzutowe, warunki gruntowe itp.);
- h) odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki terenowe, w szczególności istnienie podziemnych sieci, instalacji, urządzeń lub nie zinwentaryzowanych obiektów budowlanych (bunkry, fundamenty itp.)

i) wykonanie robót dodatkowych lub uzupełniających wpływających na termin wykonania, zamówienia podstawowego.

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

- a) nieterminowe przekazanie terenu budowy przez Zamawiającego;
- b) wstrzymanie robót przez Zamawiającego;
- c) konieczność usunięcia błędów lub wprowadzenia zmian w dokumentacji projektowej;

3. zmiany będące następstwem działania organów administracji, w szczególności:

- a) przekroczenie określonych przez prawo terminów wydawania przez organy administracji decyzji, zezwoleń, uzgodnień itp.;
- b) odmowa wydania przez organy administracji wymaganych decyzji, zezwoleń, uzgodnień na skutek błędów w dokumentacji projektowej
- c) 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;

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

C. Zmiany osobowe

1. 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;
2. 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
3. zmiana podwykonawcy, przy pomocy którego Wykonawca wykonuje przedmiot umowy na innego dysponującego co najmniej porównywalnym doświadczeniem, potencjałem technicznym i osobowym;
4. 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

1. siła wyższa uniemożliwiająca wykonanie przedmiotu umowy zgodnie z SIWZ;
2. 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;

1. zmiana danych związanych z obsługą administracyjno-organizacyjną Umowy (np. zmiana nr rachunku bankowego, zmiana dokumentów potwierdzających uregulowanie płatności wobec podwykonawców);
 2. zmiany danych teleadresowych, zmiany osób wskazanych do kontaktów między Stronami;
 3. 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 na pytanie nr 3

Zamawiający nie wnosi zmian do projektu umowy.

Pytanie nr 4

Wnosimy o uwzględnienie poniższych kar umownych w projekcie umowy:
Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne:

- 1) za zwłokę w przekazaniu przez Zamawiającego placu budowy w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień zwłoki licząc od upływu ustalonego terminu na przekazanie placu budowy
- 2) za zwłokę w odbiorze w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień zwłoki, licząc od upływu ustalonego terminu na dokonanie odbioru
- 3) z tytułu odstąpienia przez Zamawiającego od umowy z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, kara umowna wynosi 10 % wynagrodzenia należnego Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 4

Zamawiający nie wnosi zmian do projektu umowy.

Pytanie nr 5

Wnosimy o zmniejszenie wysokości kar umownych określonych w zapisach umowy w §10 w ust. 2 i 3 oraz 4 do wartości 0,01% za każdy dzień zwłoki.

Odpowiedź na pytanie nr 5

Zamawiający nie wnosi zmian do projektu umowy.

Pytanie nr 6

Prosimy o wpisanie do projektu umowy terminu przekazania placu budowy Wykonawcy przez Zamawiającego, który powinien nastąpić w ciągu 7 dni od podpisania umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 6

Zamawiający nie wnosi zmian do projektu umowy.

Pytanie nr 7

Wnosimy o dopuszczenie w postępowaniu rozwiązań równoważnych opisywanym.

Opisany przedmiotu zamówienia w SIWZ i projekcie został określony poprzez użycie cech technicznych i jakościowych, więc zamawiający zgodnie z art. 30 ust 4 Prawa zamówień publicznych winien wskazać, że w każdym przypadku dopuszcza rozwiązania równoważne opisywanym. Zgodnie z wieloma wyrokami KIO zgodnie z zapisem art. 29 ust. 2 oraz art. 30 ust 4 Prawa zamówień publicznych, przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, wystarczy do stwierdzenia faktu nieprawidłowości w opisie przedmiotu zamówienia, a tym samym sprzeczności z prawem jedynie zaistnienia możliwości utrudniania uczciwej konkurencji poprzez zastosowanie określonych zapisów w specyfikacji, niekoniecznie zaś realnego uniemożliwienia takiej konkurencji (zob. Wyrok SO w Bydgoszczy z dnia 25 stycznia 2006r., II Ca 693/5)

Odpowiedź na pytanie nr 7

Zamawiający nie wskazał żadnego konkretnego produktu (materiału), jedynie określił minimalne parametry techniczne materiałów. Wszystkie materiały o parametrach wyższych niż określone, są dopuszczone do zastosowania.

Pytanie nr 8

Zamawiający w punkcie X.A wskazał dokumenty, jakie wykonawcy mają obowiązek złożyć wraz z ofertą w celu potwierdzenia, że oferowane dostawy, usługi lub roboty budowlane odpowiadają określonym wymaganiom:

„a) próbki, opisy lub fotografie produktów, które mają zostać dostarczone, których autentyczność musi zostać poświadczona przez wykonawcę na żądanie zamawiającego tj.:

- próbkę oferowanej nawierzchni trawy syntetycznej z metryką producenta o wymiarach min. 10x10cm,
- próbkę oferowanego wypełnienia do trawy ok. 100g.

b) inne dokumenty:

Dokumenty potwierdzające jakość nawierzchni z trawy syntetycznej tj.:

- 1) certyfikat lub raport z badań przeprowadzonych przez specjalistyczne laboratorium (np. Labosport lub ISA-Sport lub Sports Labs Ltd), dotyczący proponowanego systemu nawierzchni (trawa syntetyczna i wypełnienie EPDM) potwierdzający zgodność parametrów z wymogami FIFA Quality Concept for Football Turf,
 - 2) certyfikat lub deklaracja zgodności z normą PN-EN 15330-1:2008, lub aprobatę techniczną ITB, lub rekomendacja techniczna IT, lub wyniki badań specjalistycznego laboratorium (np. Labosport lub ISA-Sport lub Sports Labs Ltd) potwierdzające parametry oferowanej nawierzchni lub dokument równoważny,
 - 3) kartę techniczną oferowanej nawierzchni potwierdzoną przez jej producenta,
 - 4) atest PZH (lub dokument równoważny) dla oferowanej nawierzchni i wypełnienia EPDM (szary),
 - 5) autoryzację producenta trawy syntetycznej, wystawioną dla Wykonawcy na realizowaną inwestycję wraz z potwierdzeniem gwarancji udzielonej przez jej producenta”
- natomiast w Ogólnej Specyfikacji Technicznej na str. 53, będącej załącznikiem do SIWZ, Zamawiający wymaga dla potwierdzenia jakości systemu nawierzchni z trawy syntetycznej następujących dokumentów:

„-certyfikat min. FIFA 1 Star

- raport z badań przeprowadzonych przez specjalistyczne laboratorium (np. Labosport), dotyczący proponowanego systemu nawierzchni (trawa syntetyczna – wypełnienie EPDM szary z recyklingu) potwierdzający zgodność jej parametrów z wymogami FIFA 2 Stars;
- deklaracja zgodności z normą PN-EN 15330-1:2008,
- rekomendacja techniczna ITB potwierdzająca parametry oferowanej nawierzchni, atest PZH (lub dokument równoważny) dla oferowanej nawierzchni i wypełnienia EPDM (szary z recyklingu),
- badania na zawartość metali ciężkich wypełnienia (granulatu)
- autoryzacja producenta trawy syntetycznej, wystawiona w oryginale dla Wykonawcy na realizowaną inwestycję wraz z potwierdzeniem gwarancji udzielonej przez jej producenta
- próbka oferowanej nawierzchni 20x25 cm trawy syntetycznej z oryginalną metryką producenta (próbka trawy o wym. 50x50 cm wymagana do odbioru końcowego).
- próbka oferowanego wypełnienia do trawy 100g”.

Prosimy zatem o wskazanie , jakie dokumenty mają złożyć wykonawcy do oferty.

Odpowiedź na pytanie nr 8

Dokumenty zawarte w SIWZ punkt X.A.:

a) próbki, opisy lub fotografie produktów, które mają zostać dostarczone, których autentyczność musi zostać poświadczona przez wykonawcę na żądanie zamawiającego, tj.:

- próbkę oferowanej nawierzchni trawy syntetycznej z metryką producenta o wymiarach min. 10x10cm,
- próbkę oferowanego wypełnienia do trawy około 100g.

b) inne dokumenty:

Dokumenty potwierdzające jakość nawierzchni z trawy syntetycznej tj.:

- 1) certyfikat lub raport z badań przeprowadzonych przez specjalistyczne laboratorium (np. Labosport lub ISA-Sport lub Sports Labs Ltd), dotyczący proponowanego systemu nawierzchni (trawa syntetyczna i wypełnienie EPDM) potwierdzający zgodność jej parametrów z wymogami FIFA Quality Concept for Football Turf,
- 2) certyfikat lub deklaracja zgodności z normą PN-EN 15330-1:2008, lub aprobatę techniczną ITB, lub rekomendacja techniczna IT, lub wyniki badań specjalistycznego laboratorium (np. Labosport lub ISA-Sport lub Sports Labs Ltd) potwierdzające parametry oferowanej nawierzchni lub dokument równoważny
- 3) kartę techniczną oferowanej nawierzchni potwierdzoną przez jej producenta,
- 4) atest PZH (lub dokument równoważny) dla oferowanej nawierzchni i wypełnienia EPDM (szary)
- 5) autoryzację producenta trawy syntetycznej, wystawioną dla Wykonawcy na realizowaną inwestycję wraz z potwierdzeniem gwarancji udzielonej przez jej producenta

Miasto Elk działając w trybie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2013 r. poz. 907 z późn. zm.) modyfikuje treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, następującym zakresie:

1. Zmienia termin składania ofert i wyznacza go do dnia 19.05.2014 r. do godz. 09:00 oraz zmienia termin otwarcia ofert i wyznacza go na dzień 19.05.2014 r. na godz. 10:00.

Podpis
Z up. PREZYDENTA
Z-ca Prezydenta Miasta
/-/
Artur Urbański