

Szczecin, 17.02.2021r.

Nr referencyjny: OZ-092/7/IP-10/2020

**DO WYKONAWCÓW**

*dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na roboty budowlane o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy - Prawo zamówień publicznych, pod nazwą **"Rozbudowa i modernizacja infrastruktury technicznej w portach w Szczecinie i w Świnoujściu"**.*

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29.01.2004r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

**Zestaw 9 z dnia 18.01.2020r.****Uwagi dot. SIWZ:****Pytanie 1**

1. Dot. pkt 2 ppkt 1 SIWZ; Prosimy o modyfikację tych postanowień, poprzez wskazanie, że zakończenie robót winno nastąpić w terminie określonej liczby miesięcy od dnia zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego. W SIWZ Zamawiający określa bowiem tylko końcowe terminy do którego ma zostać wykonane zamówienie, wskazując konkretną datę kalendarzową. Natomiast nie została w żaden sposób wskazana data od jakiej wybrany wykonawca będzie mógł przystąpić do wykonywania tego zamówienia. Takie określenie terminu zakończenia robót bez liczenia się np. z możliwością wnoszenia przez wykonawców środków ochrony powoduje niebezpieczeństwo dalszego skrócenia okresu czasu na wykonanie zamówienia i może skutkować nadmiernym podwyższaniem przez podwykonawców cen ofertowych do poziomu uwzględniającego powyższe ryzyko. Nadto, jeżeli mimo powyższej argumentacji zamawiający jednak nie zmieni dat dziennych, których dotrzymanie po złożeniu oferty stanie się niemożliwe, wnosimy o jednoznaczny zapis, że przy podpisaniu umowy zmodyfikuje umowę, zachowując okresy czasu, które brali pod uwagę wykonawcy na etapie składania ofert. Wykonawcy bowiem, analizując swoje szanse na terminową realizację zamówienia, biorą pod uwagę podane przez zamawiającego daty oraz możliwy termin zawarcia umowy. Należy wyraźnie zaznaczyć, że przedłużenie okresu między złożeniem/otwarcie ofert a zawarciem umowy nie będzie wymuszać korekty umowy, tylko w przypadku jeżeli jest on abstrakcyjny: wyznacza okresy, a nie daty.

**Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację SIWZ. Terminy określone w postępowaniu wynikają z zobowiązań Zamawiającego określonych w umowie o dofinansowanie.

**Pytanie 2**

Dot. pkt 3 ppkt 2 SIWZ; Zamawiający zakazał łączenia funkcji w ramach personelu. Wykonawca zwraca uwagę, że to wykonawca kształtuje zespół wykonawczy i dobiera odpowiedni skład osobowy. Nie negując prawa do wymagania określonego doświadczenia zakaz łączenia funkcji jest nieuzasadniony. Jest to o tyle dziwne, że w tak złożonych projektach synergia wiedzy może się okazać bezcenna. Takie sztuczne ograniczenie wydaje się być ograniczeniem konkurencji do podmiotów, które akurat dysponują osobami o ograniczonym doświadczeniu i wąskich zakresach doświadczenia, co wydaje się być ograniczeniem konkurencji. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o usunięcie zakazu łączenia funkcji wskazanych osób w ramach postępowania.

**Odpowiedź**

„Dopuszcza się wykonywanie przez jedną osobę funkcji kierownika budowy i kierownika robót jednak nie więcej jak w jednej branży”.

Zamawiający dokona modyfikacji siwz w tym zakresie.

**Pytanie 3**

Dot. pkt 6.1 SIWZ; Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku, gdy Wykonawca zamierza powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcom, jednakże na dzień składania oferty Wykonawcy nie są znane nazwy firm podwykonawców, Zamawiający nie wymaga wskazywania nazw podwykonawców.

**Odpowiedź**

Zamawiający potwierdza, iż nie wymaga na etapie składania ofert podania nazw podwykonawców, jeżeli nie są one znane Wykonawcy. Wykonawca w formularzu ofertowym ma obowiązek tylko wpisać zakres prac, a pozostałe informacje wypełnia zgodnie z wymogami STANDARDOWEGO FORMULARZA JEDNOLITEGO EUROPEJSKIEGO DOKUMENTU ZAMÓWIENIA.

**Uwagi dot. Wzoru umowy (Część I) – Aktu Umowy:****Pytanie 4**

Dot. pkt 5; Prosimy o modyfikację tego postanowienia, poprzez wskazanie, że zakończenie robót winno nastąpić w terminie określonej liczby miesięcy od dnia zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego. W SIWZ Zamawiający określa bowiem tylko końcowe terminy do którego ma zostać wykonane zamówienie, wskazując konkretną datę kalendarzową. Natomiast nie została w żaden sposób wskazana data od jakiej wybrany wykonawca będzie mógł przystąpić do wykonywania tego

zamówienia. Takie określenie terminu zakończenia robót bez liczenia się np. z możliwością wnoszenia przez wykonawców środków ochrony powoduje niebezpieczeństwo dalszego skrócenia okresu czasu na wykonanie zamówienia i może skutkować nadmiernym podwyższaniem przez podwykonawców cen ofertowych do poziomu uwzględniającego powyższe ryzyko.

Nadto, jeżeli mimo powyższej argumentacji zamawiający jednak nie zmieni dat dziennych, których dotrzymanie po złożeniu oferty stanie się niemożliwe, wnosimy o jednoznaczny zapis, że przy podpisaniu umowy zmodyfikuje umowę, zachowując okresy czasu, które brali pod uwagę wykonawcy na etapie składania ofert. Wykonawcy bowiem, analizując swoje szanse na terminową realizację zamówienia, biorą pod uwagę podane przez zamawiającego daty oraz możliwy termin zawarcia umowy. Należy wyraźnie zaznaczyć, że przedłużenie okresu między złożeniem/otwarceniem ofert a zawarciem umowy nie będzie wymuszać korekty umowy, tylko w przypadku jeżeli jest on abstrakcyjny: wyznacza okresy, a nie daty.

#### **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację SIWZ. Terminy określone w postępowaniu wynikają z zobowiązań Zamawiającego określonych w umowie o dofinansowanie.

#### **Uwagi dot. Wzoru umowy:**

##### **Pytanie 5**

Dot. klauzuli 1.7; Mając na uwadze powszechne sytuacje w obrocie gospodarczym, w szczególności w procesie budowlanym, polegające na kredytowaniu inwestycji przez wykonawców, prosimy o wpisaniu do Wzoru umowy, iż zgody Zamawiającego nie wymaga cesja wierzytelności Wykonawcy wynikających z Umowy na rzecz podmiotu finansującego Wykonawcę, a także na rzecz podmiotu udzielającego gwarancji należytego wykonania Umowy.

#### **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację Warunków Szczególnych Kontraktu. Zamawiający wskazuje, iż zgody nad dokonanie cesji wyrażone będą w sposób i na warunkach określonych Kontraktem.

##### **Pytanie 6**

Dot. klauzuli 1.10; Prosimy o dodanie wykreślonego zastrzeżenia, że skutek rozporządzający w stosunku do Utworów następuje pod warunkiem zawieszającym dokonania przez Zamawiającego zapłaty na rzecz Wykonawcy odpowiedniej części wynagrodzenia za wykonane Roboty, których utwory dotyczą.

#### **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację Warunków Szczególnych Kontraktu.

##### **Pytanie 7**

Dot. klauzuli 1.12; Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że obowiązek zachowania poufności nie dotyczy tych szczegółów wykonania Kontraktu, których ujawnienie przez Wykonawcę jest niezbędne, zgodnie

z Prawem zamówień publicznych, do wykazania spełnienia przez niego warunków udziału w innym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego.

**Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację Warunków Szczególnych Kontraktu. Zamawiający wyjaśnia, iż zgodnie z regulacją klauzuli 1.12 WSK szczegóły Kontraktu uznane są za poufne w zakresie dopuszczalnym Prawem. Zgodnie z brzmieniem klauzuli 1.4 WSK prawem właściwym dla Kontraktu pozostaje prawo obowiązujące na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej. Zamawiający wskazuje ponadto, iż zgodnie z brzmieniem klauzuli 1.5 WSK Warunków Kontraktu w celu interpretacji pierwszeństwo dokumentów będzie zgodne z kolejnością opisaną w Akcie Umowy.

**Pytanie 8**

Dot. klauzuli 2.5; Prosimy o usunięcie uprawnienia Zamawiającego do dokonywania potrąceń z należnych Wykonawcy płatności innych niż poświadczane w Świadectwie Płatności.

**Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację Warunków Szczególnych Kontraktu.

**Pytanie 9**

Dot. klauzuli 2.5.1; Prosimy o usunięcie uprawnienia Zamawiającego do dokonywania potrąceń z należnych Wykonawcy płatności innych niż poświadczane w Świadectwie Płatności.

**Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację Warunków Szczególnych Kontraktu.

**Pytanie 10**

Dot. klauzuli 4.1. pkt (i) [zapis dodany na końcu]: Wykonawca wnosi o dodanie następującego sformułowania: powyższe dotyczy dokumentów, które Wykonawca z uwagi na profesjonalny charakter swojej działalności może przewidzieć na etapie zawierania Umowy; Zamawiający będzie zobowiązany pokryć koszty uzyskania dokumentów, których konieczności uzyskania nie można było przewidzieć w dniu zawierania niniejszej Umowy.

**Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację Warunków Szczególnych Kontraktu.

**Pytanie 11**

Dot. klauzuli 4.4 część IV ppkt 7; Prosimy o wykreślenie „lub z Zabezpieczenia Wykonania lub z wszelkich wierzytelności Wykonawcy względem Zamawiającego”, jako nieznajdującego oparcia w treści art. 143c ust. 5, 6 ustawy PZP.

**Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację Warunków Szczególnych Kontraktu.

### **Pytanie 12**

Dot. klauzuli 8.7; Czy Zamawiający dopuszcza możliwość rewizji swojego stanowiska w zakresie kar umownych i stosownego ograniczenia ich wysokości i zakresu stosowania, w szczególności poprzez:

- 1) Kara umowna za zwłokę w realizacji Robót - obniżenie kary umownej z 0,01 % do 0,001%,
- 2) Kara umowna za zwłokę w przekazaniu Zamawiającemu Pozwolenia na Użytkowanie – obniżenie kary umownej z 0,01 % do 0,001%,
- 3) Kara umowna z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego Podwykonawcom lub dalszym Podwykonawcom w przypadku każdego z naruszeń - obniżenie kary umownej z 0,01 % do 0,001%,
- 4) z tytułu nieprzedłożenia do zaakceptowania projektu Umowy o podwykonawstwo, poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo, braku zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty w przypadku każdego z naruszeń - obniżenie kary umownej z 1000 zł do 500 zł,
- 5) prosimy również o zaniechanie naruszenia zasady swobody zawierania umów i przewidzenie kary umownej za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, w takiej samej wysokości w jakiej kara ta przysługuje Zamawiającemu za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, włącznie z prawem do żądania odszkodowania uzupełniającego przenoszącego wysokość Kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody,
- 6) prosimy również o wskazanie, że łączna wysokość kar umownych i odszkodowań należnych Zamawiającemu od Wykonawcy nie może przekroczyć 10% Zatwierdzonej Kwoty Kontraktowej (zamiast obecnych 20%).
- 7) Prosimy o wykreślenie zapisu dotyczącego potrącenia umownego. Wskazujemy, że opisane w tym postanowieniu umownym uprawnienia Zamawiającego mają bezpośredni wpływ na możliwość sporządzenia oferty, w tym jej prawidłową wycenę. Scenariusz, który może się zmaterializować na podstawie tych zapisów, może spowodować, że Wykonawca poniesie straty na poziomie aktualnie trudnym do oszacowania, prawdopodobne jest także, że ich wartość może być większa, niż znaczna.
- 8) Prosimy o wykreślenie możliwości żądania przez Zamawiającego zapłaty kar umownych za zwłokę za niewykonanie Odcinka. Załącznik do Oferty nie zawiera tego rodzaju kar. W ocenie Wykonawcy, ewentualne zastrzeżenie kar umownych za zwłokę również w odniesieniu do Odcinków, a nie tylko w stosunku do całości Robót, może spowodować, że wykonawcy będą oferować wykonanie robót dużo drożej niż to wynika z faktycznych kosztów ich świadczenia w momencie składania oferty, po to aby uwzględnić te ewentualne kary w okresie trwania umowy. Efektem tego będzie nadpłacanie przez Zamawiającego za wykonane roboty. Brak zmiany tego postanowienia może spowodować, że kalkulując cenę oferty racjonalny wykonawca będzie zmuszony uwzględnić ryzyko naliczenia tych kar tak, aby zabezpieczyć swój

interes. W rzeczywistości więc to Zamawiający zapłaci za ryzyko wkalkulowane przez wykonawcę do ceny oferty, które spowoduje znaczny jej wzrost, a tym samym zbędne wydatki Zamawiającego. Tym samym stanowić ono może zysk wykonawcy i nieuzasadniony koszt Zamawiającego.

Wykonawca wskazuje, iż postanowienia Kontraktu w zakresie wyżej wymienionych postanowień dotyczących kar umownych, mogą uniemożliwiać złożenie oferty przez Wykonawcę. Relacja kwot i okoliczności wskazuje, że zastrzeżone kary umowne nie spełniają funkcji kompensacyjnej, lecz stanowią przyczynek do nieuzasadnionego wzbogacenia się Zamawiającego.

#### **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację Warunków Szczególnych Kontraktu oraz Załącznika do Oferty.

#### **Pytanie 13**

Dot. klauzuli 15.2; Wnosimy o dodanie zapisu, zgodnie z którym warunkiem odstąpienia od Umowy z przyczyn wskazanych w lit. b - e jest wezwanie Wykonawcy do usunięcia danego uchybienia w wyznaczonym odpowiednim terminie, nie krótszym niż 14 dni, i bezskuteczny upływ powyższego terminu. Nadto, prosimy o wskazanie, że w każdym z wypadków lub okoliczności wskazanych w niniejszej klauzuli Zamawiający może odstąpić od Kontraktu w terminie 60 dni od ziszczenia się danej przesłanki odstąpienia (analogicznie jak uregulowano to w klauzuli 16.2).

#### **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację Warunków Szczególnych Kontraktu.

#### **Pytanie 14**

Dot. klauzuli 16.2. Prosimy o dopisanie zastrzeżenia, że powyższe nie ogranicza prawa Wykonawcy do odstąpienia od Kontraktu na podstawie ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks Cywilny (tj. Dz. U. z 2019 r., poz. 1145 ze zm.).

#### **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację Warunków Szczególnych Kontraktu.

#### **Uwagi dot. Karty gwarancyjnej**

#### **Pytanie 15**

Dot. § 2 ust. 2 lit. c i d: Prosimy o obniżenie kar umownych za nieterminowe przystąpienie do usuwania/ wad istotnych z 1.000 zł do 500 zł, pozostałych z 300 zł do 150 zł.

#### **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację Karty Gwarancyjnej.

#### **Pytanie 16**

Dot. § 2; Prosimy o dodanie zapisu, zgodnie z którym: „Zamawiający jest obowiązany do zgłoszenia Wady w przedmiocie Kontraktu niezwłocznie, nie później jednak niż w ciągu 3 dni od dnia jej ujawnienia pod rygorem przyjęcia, iż Wykonawca nie odpowiada za pogłębienie się wady lub usterki spowodowane brakiem niezwłocznego zgłoszenia przez Zamawiającego”.

#### **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację Karty Gwarancyjnej.

#### **Pytanie 17**

Dot. § 3 ust. 1; Prosimy o zmianę tego postanowienia, poprzez wskazanie, że komisyjne przeglądy gwarancyjne odbywać się będą raz w roku. Propozycję uzasadniamy tym, że jeden przegląd rocznie jest wystarczający.

#### **Odpowiedź**

Zamawiający dokona modyfikacji siwz w zakresie ilości przeglądów gwarancyjnych w Karcie Gwarancyjnej.

#### **Pytanie 18**

Dot. tabeli zawartej w § 4 ust. 1 lit. B; Prosimy o dodanie zapisu, zgodnie z którym określone w tabeli czasy reakcji od powiadomienia mogą być liczone jedynie w okresie dni roboczych i w godzinach działania Gwaranta (tj. od godz. 8:00 do godz. 16:00).

#### **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów w Karcie Gwarancyjnej.