

BZP-UiG/.....<sup>234</sup>...../2019/JZT

Gdańsk, .....<sup>4 ok</sup>.....2019r.

## Wykonawcy w postępowaniu

dotyczy: postępowania o zamówienie publiczne prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. **„Budowa układów drogowych wraz z kanalizacją deszczową oraz zbiornikiem retencyjnym Osowa II w Gdańsku – Osowej” – Etap III – I/PNE/034/2019/TK**

Dyrekcja Rozbudowy Miasta Gdańska, działająca w imieniu Gminy Miasta Gdańska i Gdańskiej Infrastruktury Wodociągowo Kanalizacyjnej, na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych ( tj. Dz. U. z 2018 r. poz. 1986), zwanej dalej ustawą Pzp, dokonuje wyjaśnień treści SIWZ.

### Pytanie 1:

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania cesji wierzytelności Wykonawcy o zapłatę wynagrodzenia w celu zabezpieczenia banku finansującego realizację inwestycji po stronie Wykonawcy?

### Odpowiedź:

Zamawiający informuje że kwestię cesji reguluje zapis § 3 ust. 6 wzoru umowy.

### Pytanie 2:

Czy faktury za prace wykonane przez podwykonawcę lub dalszego podwykonawcę, o których mowa w § 5 ust. 9, mają być "fakturami" czy "refakturami" w rozumieniu podatkowym, w tym w kontekście zasady odwróconego VAT-u w przypadku robót budowlanych podzlecanych podwykonawcom?

### Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że faktury za prace wykonane przez podwykonawcę lub dalszego podwykonawcę są fakturami wystawianymi przez Wykonawcę.

### Pytanie 3:

§ 5 ust. 10 - Czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie tego zapisu, ew. jego zmianę w ten sposób, że faktura podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy nie może przewyższać faktury Wykonawcy wystawionej za ten sam zakres robót wykonanych przez podwykonawcę lub przez dalszego podwykonawcę. Zapis jest wątpliwy z punktu widzenia prawa podatkowego i praktyki urzędów skarbowych, które wymagają od wykonawców dodawania własnej marży do należności podwykonawców. Jest też gospodarczo nieracjonalny, wymagając od Wykonawcy, że w zakresie podzleconych robót zgodzi się on jedynie na zwrot poniesionych kosztów. Może być również kwestionowany jako sprzeczny z zasadą podatkowej jednolitości/kompleksowości świadczonej usługi.

### Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień wzoru umowy.



**Pytanie 4:**

§6 ust. 5 - Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę "otrzymania" na "doręczenia", co byłoby zgodne z obowiązującymi przepisami, poglądami doktryny i orzecznictwa, eliminując tym samym niepewność Wykonawcy co do terminu wymagalności jego wierzytelności o zapłatę wynagrodzenia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień wzoru umowy.

**Pytanie 5:**

Czy uprawnienie, o którym mowa w § 6 ust. 7, stanowi jednocześnie jego zobowiązanie w stosunku do podwykonawców będących dostawcami i usługodawcami.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że uprawnienie o których mowa w §6 ust 7 dotyczy podwykonawców, którym Zamawiający nie płaci bezpośrednio. Zamawiający co do zasady płaci bezpośrednio podwykonawcom robót budowlanych, którzy zawarli zaakceptowane przez Zamawiającego umowy. Tym samym uprawnienie, o którym mowa w §6 ust 7 dotyczy podwykonawców będących dostawcami i usługodawcami, którzy zawarli zaakceptowane przez Zamawiającego umowy.

**Pytanie 6:**

§ 6 ust. 8 - Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę "odsetek w ustawowej wysokości" na "odsetki ustawowe za opóźnienie", co byłoby zgodne z ogólnie obowiązującymi zasadami odpowiedzialności zlecającego usługę za opóźnienie w zapłacie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień wzoru umowy.

**Pytanie 7:**

§ 7 ust. 3 - Prośba o wykreślenie tego obowiązku jako niezgodnego z opisem przedmiotu zamówienia zawartym w SIWZ." - do weryfikacji, czy jest w SIWZ taki zakres prac wykonawcy.

**Odpowiedź:**

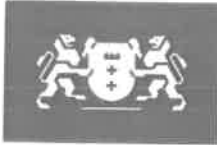
Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień wzoru umowy.

**Pytanie 8:**

Czy pisemne zawiadomienie obejmuje wpis do dziennika budowy, bądź zgłoszenie za pośrednictwem e-mail, co usprawniłoby przepływ informacji

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że w przypadku, gdy umowa wymaga pisemnego zawiadomienia, zawiadomienie musi przybrać formę pisemną. W takim wypadku zgłoszenie za pośrednictwem e-mail lub wpis do dziennika budowy nie będą wystarczające.



**Pytanie 9:**

§ 7 ust. 3 pkt 24 - Czy uprawnienie do odstąpienia od Umowy, zgodnie z § 7 ust. 5 pkt 4, obejmuje wyłącznie przypadki rażącego naruszenia obowiązków Wykonawcy. Wykonawca prosi również o uzupełnienie tego zapisu o dodatkowy warunek w postaci wezwania Wykonawcy na piśmie do usunięcia naruszeń w dodatkowym terminie minimum 7 dni

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień wzoru umowy. Prawo do odstąpienia od umowy aktualizuje się w przypadku, gdy Wykonawca będzie realizował roboty objęte niniejszą umową bez należytej staranności, niezgodnie z obowiązującymi przepisami, normami technicznymi, zasadami sztuki budowlanej, Dokumentacją projektową, zasadami BHP lub niezgodnie z postanowieniami zawartej umowy (zwłaszcza z harmonogramem rzeczowo – finansowym robót budowlanych) lub będzie naruszał inne obowiązki wynikające z zawartej umowy.

**Pytanie 10:**

Prośba o rezygnację z najwyższej jakości sprzętu i urządzeń, o czym mowa w § 7 ust. 8, ewentualnie o doprecyzowanie przez Zamawiającego, jaki sprzęt i urządzenia uważa za "najwyższej jakości", ew. o zmianę na "wysokiej jakości". Wymóg ten nie ma uzasadnienia, oraz może mieć skutki antykonkurencyjne w rozumieniu art. 7 ustawy pzp.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień wzoru umowy.

**Pytanie 11:**

Prośba o wykreślenie § 7 ust. 11 w całości. Zapis jest niezgodny z przepisami Kodeksu Cywilnego, zgodnie z którymi polecenie zamawiającego zwalnia Wykonawcę z odpowiedzialności, w najgorszym dla Wykonawcy przypadku, gdy poinformował on Zamawiającego, że wykonanie polecenia może skutkować wadliwością robót.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień wzoru umowy.

**Pytanie 12:**

§ 8 ust. 1 - Prośba o wydłużenie terminu do minimum 30 dni, co uwzględniałoby realia występujące w praktyce w ramach inwestycji, gdzie decyzje o jakichkolwiek zmianach przedmiotu umowy, wymagają zachowania długotrwałej procedury i szeregu uzgodnień

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień wzoru umowy.

**Pytanie 13:**

Prośba o skrócenie terminów, o których mowa w § 9 ust. 2 i ust. 3 do 7 dni, z uwagi na to, że łącznie mogą opóźnić odbiór przedmiotu umowy aż o 1 miesiąc, ew. o dodanie zapisu, że w przypadku, jeśli odbiór końcowy potwierdzi gotowość robót do odbioru już z dniem ich zgłoszenia przez Wykonawcę, skutki odbioru nastąpią już z tym dniem.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień wzoru umowy.



**Pytanie 14:**

Wykonawca wyraża wątpliwość co do rażącego charakteru kary umownej, o której mowa w § 12 ust. 2 pkt 12, która wielokrotnie przewyższa stawkę kary nie niedotrzymanie terminu zakończenia realizacji przedmiotu umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie przewiduje zmiany postanowień wzoru umowy w powyższym zakresie.

**Pytanie 15:**

Wykonawca wyraża wątpliwość co do rażącego charakteru łącznej kary umownej, o której mowa w §12 ust. 7, która wielokrotnie przewyższa stawkę kary nie niedotrzymanie terminu zakończenia realizacji przedmiotu umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie przewiduje zmiany postanowień wzoru umowy w powyższym zakresie.

**Pytanie 16:**

Wykonawca wnosi o usunięcie § 14 ust. 11 w całości. Warunkowanie zapłaty wynagrodzenia należnego Wykonawcy wykonaniem czynności przez Zamawiającego szeregu czynności mających charakter uznaniowy, w tym naliczeniem kar umownych będących jedynie uprawnieniem Zamawiającego, na co Wykonawca może nie mieć żadnego wpływu, narusza podstawowy obowiązek Zamawiającego wynikający z obowiązujących przepisów, w tym pzp, poglądów doktryny i orzecznictwa, jakim jest zapłata za wykonaną usługę. Co więcej, w przypadkach, kiedy odstąpienie od umowy będzie wynikać z okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, swoista sankcja wstrzymania zapłaty, jawiłaby się jako naruszenie nie tylko przepisów prawa, ale również podstawowych zasad przyzwoitości (dobrych obyczajów).

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień wzoru umowy.

**Pytanie 17:**

Wykonawca wnosi o uzupełnienie zapisu § 15 ust. 1 pkt 1.3 o "osoby trzecie, za których działania Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności". Obecny zapis "po stronie Zamawiającego" nie wyczerpuje możliwych przypadków występujących w realiach procesów inwestycyjnych. Jego uzupełnienie istotnie zmniejszyłoby ryzyko złożenia oferty w niniejszym postępowaniu, nie zagrażając jednocześnie interesom Zamawiającego, oraz zapobiegając zbędnym, długotrwałym i kosztownym sporom sądowym.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień wzoru umowy. Zamawiający odsyła do zapisów § 15 ust. 1 pkt 1.7. wzoru umowy



**Pytanie 18:**

W nawiązaniu do odpowiedzi Zamawiającego nr 2 z dnia 26.03.2019r., prosimy o potwierdzenie, że wszystkie roboty konieczne do wykonania, a przekraczające 110% wynagrodzenia umownego będą traktowane jako roboty dodatkowe i tak rozliczone.

Nadmieniamy, że wynagrodzenie na tym zadaniu jest kosztorysowo-ilościowe, a nie ryczałtowe i Wykonawca nie może ponosić konsekwencji nie zabezpieczenia przez Zamawiającego odpowiednich środków na sfinansowanie zamówienia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że wynagrodzenie przewidziane w umowie ma charakter mieszany, jest wynagrodzeniem kosztorysowo- ilościowym, ale jego wysokość nie przekroczy 110% i w jego ramach muszą zostać wykonane wszystkie roboty objęte Umową. Tym samym roboty przekraczające 110% wynagrodzenia umownego nie będą traktowane jak roboty dodatkowe i nie będą jako takie rozliczane.

  
DYREKTOR  
Wojciech Bartosiewicz