

Kielce, dnia 25.02.2019r.

NO.26.2.2019.23

Pytania i odpowiedzi na pytania

Transportu Miejskiego w Kielcach informuje, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na: „Budowa hali wielkopowierzchniowej wraz z parkingami – etap I budowa parkingu” do Zamawiającego wpłynęły następujące pytania, dotyczące wyjaśnienia treści Specyfikacji istotnych warunków zamówienia:

Pytanie 1

Czy Zamawiający potwierdza częściowe fakturowanie do 90% ceny brutto – zgodnie z Umowa §11 ust. 2 – a nie wartości robót wykonanych, zgodnie z Ustawą o Rachunkowości, uwzględniając także aspekty podatkowe – konieczność zapłaty podatku VAT oraz zgodnie z Prawem Zamówień Publicznych?

Odpowiedź:

Pytanie jest niezrozumiałe i Zamawiający nie wie do czego pytający zmierza . Przywołany zapis §11 umowy precyzyjnie określa sposób fakturowania robót wykonanych częściowo to jest do 90% wartości (brutto z VAT) za roboty wykonane i odebrane w sposób opisany w przywołanym §11 umowy.

Pytanie 2

Czy Zamawiający akceptuje fakturowanie procentowego zaawansowania robót w okresach miesięcznych?

Odpowiedź:

Nie

Pytanie 3

Czy Zamawiający potwierdza, iż dla potrzeb fakturowania zakończonym i odebrany elementem lub etapem robót jest zakres robót ujęty w harmonogramie rzeczowo – finansowym przygotowanym przez Wykonawcę?

Odpowiedź:

Tak jeżeli harmonogram był zaakceptowany przez Zamawiającego.

Pytanie 4

Rozliczenie końcowe – faktura końcowa minimum 10% wartości przedmiotu zamówienia – proszę o potwierdzenie realizacji ostatnich 10% w jednym, ostatnim miesiącu realizacji

Odpowiedź:

Podstawa rozliczenia końcowego (10%) jest protokół odbioru końcowy i uzyskanie pozwolenia na użytkowanie

Pytanie 5

Czy Zamawiający akceptuje prawo Wykonawcy do wstrzymania robót w terminie 14 dni od daty wymagalności niezapłaconej przez Zamawiającego faktury Wykonawcy?

Odpowiedź:

Nie

Kary Umowne:

1. 0,2% wynagrodzenia brutto za każdy dzień opóźnienia w wykonaniu przedmiotu umowy – czy Zamawiający akceptuje ustalenie kary na poziomie nie wyższym niż 0,1% i za każdy dzień zwłoki?
2. 0,1% wynagrodzenia brutto za każdy dzień zwłoki za opóźnienie w wykonaniu któregoś z terminów wskazanych w zatwierdzonym harmonogramie przedmiotu umowy – czy Zamawiający akceptuje ustalenie kary na poziomie nie wyższym niż 0,05% i za każdy dzień zwłoki?
3. 1% wynagrodzenia brutto za nieprzedłożenie do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub projektu jej zmiany za każdy stwierdzony przypadek – czy Zamawiający akceptuje ustalenie kary na poziomie nie wyższym niż 2 000,00 zł?
4. 1% wynagrodzenia brutto za nieprzedłożenie poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany za każdy stwierdzony przypadek – czy Zamawiający akceptuje ustalenie kary na poziomie nie wyższym niż 2 000,00 zł?
5. 0,2% wynagrodzenia brutto za brak zapłaty lub nieterminową zapłatę wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom za każdy stwierdzony przypadek – czy Zamawiający akceptuje ustalenie kary na poziomie nie wyższym niż 2 000,00 zł?
6. 0,2% wynagrodzenia brutto za niewprowadzenie zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty za każdy stwierdzony przypadek – czy Zamawiający akceptuje ustalenie kary na poziomie nie wyższym niż 2 000,00 zł?
7. 0,2% wynagrodzenia brutto za każdy dzień zwłoki za opóźnienie w usunięciu wad i usterek w okresie rękojmi – czy Zamawiający akceptuje ustalenie kary na poziomie nie wyższym niż 0,1% i za każdy dzień zwłoki?
8. 0,2% wynagrodzenia brutto za każdy stwierdzony przypadek nienależytego wykonania robót opisany w §10 ust. 3 umowy – czy Zamawiający akceptuje ustalenie kary na poziomie nie wyższym niż 0,1% i za każdy dzień zwłoki?
9. 20% wynagrodzenia brutto za odstąpienie od umowy przez Zamawiającego z przyczyn zależnych od Wykonawcy na zasadach ogólnych kodeksu cywilnego a także w przypadkach określonych w § 17 i § 21 ust. 2 pkt. 3, 4, 5 i 6 umowy – czy Zamawiający akceptuje ustalenie kary na poziomie nie wyższym niż 10%?
10. czy Zamawiający akceptuje ustalenie limitu kar z tytułu zwłoki w wysokości 10% wynagrodzenia netto?;
11. czy Zamawiający akceptuje zastąpienie słowa „opóźnienie” – które może nie wynikać z przyczyn Wykonawcy i konieczności ponoszenia konsekwencji opóźnienia przez Wykonawcę w postaci kar umownych nie powiązanych z poniesieniem jakichkolwiek strat przez Zamawiającego, a dodatkowo nie zawinionych przez Wykonawcę, słowem „zwłoka” lub „opóźnienie z winy Wykonawcy”, analogicznie do kary za zwłokę płaconej przez Zamawiającego?;

12. czy Zamawiający akceptuje anulowanie kar umownych w przypadku dotrzymania terminu realizacji?

Odpowiedź:

Kary umowne (pkt 1-12) – Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany. Wskazuję ponadto, że kara umowna ma walor prewencyjny i ma gwarantować Zamawiającemu poważne traktowanie zawartej umowy przez Wykonawcę pod względem realizacji. Zamawiający w SIWZ zawarł szerokie spektrum możliwości zmian zawartej umowy i zapewnia, że dla Wykonawcy który poważnie będzie zaangażowany w realizowaną inwestycję będzie starał się pomagać w sytuacjach za które Wykonawca winy nie ponosi.

Pytanie 6

Wobec faktu, iż Wykonawca nie sporządza projektu budowlanego, a za jego prawidłowe wykonanie odpowiedzialny jest Projektant wybrany przez Zamawiającego, czy Zamawiający potwierdza ponoszenie przez Zamawiającego odpowiedzialności i kosztów usunięcia błędów, nieścisłości lub sprzeczności w dokumentacji projektowej, tym bardziej, iż to Zamawiającemu przysługuje roszczenie do Projektanta z tytułu nieprawidłowego wykonania umowy, a ponadto Wykonawca nie jest odpowiedzialny za wykrywanie zamiast Inwestora wad projektu zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego z 27 marca 2000 r., sygn. akt III CKN 629/98, natomiast musi jedynie umieć czytać projekt i realizować inwestycję zgodnie z projektem oraz zasadami sztuki budowlanej?

Odpowiedź:

Na obecnym etapie udzielenie odpowiedzi jednoznacznej jest niemożliwe gdyż ryczałtowy charakter wynagrodzenia nie zawsze będzie pozwalał Wykonawcy skutecznie ubiegać się o zapłatę dostrzeżonych błędów.

Na pewno Wykonawca będzie miał prawo domagać się wynagrodzenia za przedmiot zamówienia nie objęty dokumentacją projektową.

Pytanie 7

Umowa §12 ust. 4; W przypadku nieprzedstawienia przez wykonawcę dowodu zapłaty [...] wstrzymuje się wypłatę należnego wynagrodzenia do czasu rozliczenia podwykonawców. – Czy Zamawiający akceptuje doprecyzowanie: w wysokości równowartości nieprzedstawionych dowodów zapłaty podwykonawcom?

Odpowiedź:

Nie gdyż podstawą rozliczenia robót częściowych czy też końcowych jest zakończenie robót i rozliczenie z podwykonawcą za te roboty.

Pytanie 8

Umowa §14 ust. 5; wady lub braki nadające się do usunięcia – Zamawiający odmówi odbioru do czasu usunięcia wad lub braków albo też może (wedle własnego wyboru) pomniejszyć wynagrodzenie Wykonawcy o koszt usunięcia tych wad i usunąć je we własnym zakresie (w takiej sytuacji okresu usuwania wad przez Zamawiającego nie wlicza się do okresu wykonywania umowy przez Wykonawcę) – czy Zamawiający akceptuje doprecyzowanie postanowienia umowy w sposób zgodny z wyrokiem Sądu Najwyższego z 22.06.2007 r., sygn. akt V CSK 99/2007 przez zastąpienie wyrażenia: „wady lub braki”, wyrażeniem: „istotne wady lub braki”, stanowiącym jednoznacznie, że strony umowy o roboty budowlane

nie mogą uzależnić wypłaty wynagrodzenia należnego wykonawcy od braku jakichkolwiek usterek, a postanowienia umowy o tzw. bezusterkowym odbiorze robót są nieważne?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody, na marginesie wskazując że przywołany wyrok znany jest zamawiającemu i odnosi się do innego stanu faktycznego.

Pytanie 9

Umowa §18 ust. 4; W przypadku stwierdzenia istnienia wady obciążającej Wykonawcę, Zamawiający wyznacza Wykonawcy odpowiedni termin na jej usunięcie. – czy Zamawiający akceptuje usuwanie wad i usterek w terminie uzgodnionym przez Zamawiającego z Wykonawcą, uwzględniającym możliwości technologiczne i reguły sztuki budowlanej?

Odp. Odpowiedz udzielono w informacji nr 1

Pytanie 10

Umowa §18 ust. 6 i Umowa §19 ust. 4; Jeżeli wady uniemożliwiają użytkowanie przedmiotu umowy zgodnie z jego przeznaczeniem, Zamawiający może obniżyć Wykonawcy wynagrodzenie za ten przedmiot odpowiednio do utraconej wartości użytkowej, estetycznej i technicznej. – jednostronne arbitralne obniżenie wynagrodzenia przez Zamawiającego - czy Zamawiający akceptuje obniżenie ustalone w drodze negocjacji Zamawiającego z Wykonawcą lub przez niezależnego eksperta?

Odpowiedź:

Tak.

Pytanie 11

Zgodnie z zapisami pkt. 23.1.4 SIWZ w przypadku wyboru oferty, Oferent jest zobowiązany do dostarczenia kosztorysu ofertowego sporządzonego metodą szczegółową. Jednakże powołując się na:

- Wyrok Sądu Apelacyjnego w Poznaniu z dnia 6 marca 2001 r. sygn. akt I ACa 1147/2000 - „Jeżeli za wykonane dzieło strony ustaliły wynagrodzenie ryczałtowe, dołączenie przez wykonawcę do umowy kosztorysu nie ma znaczenia, a dokument ów uznać należy jedynie za uzasadniający merytorycznie oferowaną przez przyjmującego zamówienie (wykonawcę) kwotę wynagrodzenia ryczałtowego.”
- Kosztorys ofertowy nie jest dokumentem, który potwierdza, że oferowane roboty budowlane odpowiadają wymaganiom zamawiającego, kosztorys określa cenę i zakres świadczenia (KIO/UZP 321/08). Przyjmuje się, że kosztorys ofertowy w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w którym zamawiający przewiduje wynagrodzenie ryczałtowe ma charakter jedynie informacyjny i pomocniczy.
- „...domaganie się przez zamawiającego kosztorysu może mieć uzasadnienie tylko jako materiał informacyjno-pomocniczy. Przy cenie ryczałtowej kosztorys nie może być podstawą do oceny ofert” (KIO/UZP/ZO/0-430/06).

Powołując się na powyższe wyroki oraz zapisy art.25 ust. 1. PZP („W postępowaniu o udzielenie zamówienia zamawiający może żądać od wykonawców wyłącznie oświadczeń lub dokumentów niezbędnych do przeprowadzenia postępowania.”) prosimy o zmianę zapisów w SIWZ polegającą na dopuszczeniu złożenia kosztorysu uproszczonego.

Odpowiedź:

Przywołane orzecznictwo nie odnosi się do stanu faktycznego w jakim Zamawiający żąda

kosztorysów ofertowych od Wykonawcy z którym podpisze umowę. W takich okolicznościach celowym byłoby aby pytający przed zadaniem pytania zapoznał się z przywołanym orzecnictwem i zapisami SIWZ w części odnoszącej się do wymogu w jakim celu złożenie kosztorysu ofertowego żąda Zamawiający. Ponadto informuję, że przywołany art. 25 ust. 1 PZP wskazuje (między innymi) na warunki jakie Zamawiający może żądać w zakresie przedmiotu zamówienia na etapie oceny złożonych ofert. Zapis pkt. 23.1.4 SIWZ odnosi się do zapisów uregulowanych w art. 36 ust. 1 pkt. 14 PZP a nie do art. 25 ust. 1 PZP.

Mając na uwadze powyższe Zamawiający nie widzi podstaw zmiany zapisów co do wymogu złożenia kosztorysu ofertowego przed zawarciem umowy przez Wykonawcę którego wyboru dokona.

Pytanie 12

Dot. SIWZ pkt. 23.1.4. – „Zamawiający ma prawo do weryfikacji złożonego kosztorysu na każdym etapie realizacji umowy i żądania jego poprawienia do cen SEKOCENBUD.” – prosimy o wykreślenie powyższego zapisu z uwagi na jego sprzeczność z Prawem Zamówień Publicznych, które nie przewiduje możliwości zmiany cen jednostkowych przez Zamawiającego.

Odpowiedź:

Odnoszę wrażenie, że pytający nie przeczytała zapisu zamieszczonego w pkt. 23.1.4 SIWZ odnoszącym się do składanego kosztorysu ofertowego – Zamawiający informuję że nie ingeruje w cenę zaoferowaną ale nie dopuści aby wykonawca w sposób celowy nie stosował się do cen rynkowych po to aby przerzucać ciężar realizowanej inwestycji z okresu końcowego na początkowy w celu generowania. Biorąc pod uwagę, że złożony harmonogram finansowo rzeczowy musi być spójny z kosztorysem ofertowym, a podstawą zapłaty faktur częściowych jest między innymi harmonogram finansowo rzeczowy – dlatego Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisu.

P.O. DYREKTORA
Deluicy
mgr Barbara Damińska