Nr sprawy: PT/1/2018 Gilwa Mała, dnia 06.11.2018 r.

**Strona internetowa Zamawiającego**

[**www.zuo.kwidzyn.pl**](http://www.zuo.kwidzyn.pl)

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na **budowę nowej kompostowni- instalacji do biologicznego przetwarzania odpadów komunalnych (stabilizacja) frakcji 0 – 80 mm o przepustowości 12 000 Mg/rok w procesie kompostowania na terenie Zakładu Utylizacji Odpadów w Gilwie Małej w ramach Projektu „Rozbudowa RIPOK w Gilwie Małej oraz rozwój systemu selektywnej zbiórki bioodpadów realizowanego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Pomorskiego na lata 2014 - 2020, Osi Priorytetowej 11 Środowisko, Działanie 11.02 Gospodarka odpadami, współfinansowanego z Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego**

Zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy z dn. 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 24 sierpnia 2017 r., poz. 1579 ze zm.) Zamawiający udziela wyjaśnień do ww. postępowania.

Odpowiedź udzielona przez Zamawiającego zmieniająca lub uzupełniająca zapisy dokumentacji przetargowej stanowi integralną część SIWZ i staje się wiążąca i nadrzędna w stosunku do pierwotnych zapisów SIWZ.

**Pytanie nr 1**

Czy wymagania Zamawiającego dotyczące technologii kompostowania, określone w Projekcie Budowlanym (jako załączniku do SIWZ), są wiążące dla wykonawców?

**Odpowiedź**

Tak.

**Pytanie nr 2**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę i dopuści zastosowanie prototypowej technologii lub rozwiązań (zastosowanych pierwszy raz przez wybranego wykonawcę) na budowanych tunelach żelbetowych? Czy też Zamawiający wymaga zastosowania sprawdzonej technologii przy kompostowaniu (stabilizacji) odpadów?

**Odpowiedź**

Nie.

**Pytanie nr 3**

Czy Zamawiający dopuszcza wykorzystanie rozwiązań, materiałów i urządzeń, które dotychczas nie zostały sprawdzone i nie zostały zastosowane w podobnych do przedmiotu zamówienia kompostowniach odpadów?

**Odpowiedź**

Nie.

**Pytanie nr 4**

Na str. 13 Opisu projektu budowlanego (załącznik do SIWZ) Zamawiający wymaga, aby proces technologiczny umożliwiał ustabilizowanie odpadów i uzyskanie m.in. parametru AT4. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na odstąpienie od konieczności osiągnięcia tego rodzaju wskaźników ustabilizowania odpadów?

**Odpowiedź**

Nie.

**Pytanie nr 5**

Czy Zamawiający wymaga zastosowania membrany paro-przepuszczalnej stosowanej dla modułów/tuneli kompostowania, czy też Zamawiający dopuszcza zastosowanie dowolnej membrany?

**Odpowiedź**

Zamawiający wymaga zastosowania membrany paro-przepuszczalnej.

**Pytanie nr 6**

Wnosimy o wykreślenie w całości **ust.2** z **§2** wzoru umowy, w którym mowa o tym, że: ***„za termin zakończenia przedmiotu umowy rozumie się termin podpisania protokołu odbioru końcowego”***. W **§2 ust.1** wzoru umowy wyznaczony jest termin realizacji zamówienia (stanowiący także kryterium oceny oferty) i ten termin powinien być dla Wykonawcy wiążący. Wykonawca nie ma wpływu na termin podpisania protokołu odbioru końcowego, tym bardziej, że umowa ani SIWZ nie określają terminu trwania procedur odbiorowych, a jedynie termin przystąpienia Zamawiającego do odbioru (§12 ust.2). Termin podpisania protokołu odbioru końcowego będzie zatem późniejszy w stosunku do faktycznego terminu zakończenia przedmiotu umowy przez Wykonawcę, z uwagi na trwające procedury odbiorowe.

**Odpowiedź**

Zamawiający zwraca uwagę, iż sam fakt zgłoszenia przedmiotu umowy do odbioru nie przesądza ani o faktycznym ich zakończeniu ani o właściwym ich wykonaniu. Tym samym nie można przyjąć, iż sam fakt zgłoszenia robót do odbioru oznacza zakończenie umowy.

W § 12 wzoru umowy określono maksymalny termin przestąpienia do odbioru (5 dni). Zwyczajowo prace odbiorowe – o ile roboty budowlane są prawidłowo przez Wykonawcę zakończone i skompletowane są wszystkie niezbędne dokumenty odbiorowe – nie trwają dłużej aniżeli 1 dzień. Zatem doświadczony Wykonawca czas niezbędny dla dokonania odbioru winien wliczyć w czas realizacji Umowy.

**Pytanie nr 7**

W nawiązaniu do pytania powyżej oraz wskazanej powyżej argumentacji wnosimy o doprecyzowanie zapisu **§11 ust.1 lit.a** wzoru umowy poprzez wskazanie, że kara umowna będzie naliczana za każdy dzień zwłoki za niewykonanie przedmiotu umowy w terminie określonym w ***§2 ust.1 umowy***, to jest bowiem faktyczny termin wykonania prac przez Wykonawcę, na który Wykonawca ma wpływ.

**Odpowiedź**

Zamawiający pozostawia zapisy umowne w powyższym zakresie bez zmian.

**Pytanie nr 8**

W **§3 ust. 8** wzoru umowy Zamawiający wskazuje, że w ciągu 7 dni od podpisania umowy Wykonawca ma obowiązek przedstawić harmonogram realizacji, z którego *„winien wynikać zakres prac powierzony podwykonawcom oraz* ***ich wynagrodzenie****”.* Prosimy o modyfikację zapisów tak, aby wynagrodzenie podwykonawców mogło zostać wpisane do harmonogramu na późniejszym etapie realizacji, ponieważ w ciągu 7 dni od podpisania umowy nie będzie ono jeszcze znane. Wykonawca do oferty kompletuje wprawdzie oferty podwykonawców, ale dopiero po podpisaniu umowy przystępuje do ostatecznych negocjacji i ustalenia warunków podpisania umowy z podwykonawcami, a nie jest w stanie wykonać tego w ciągu 7 dni. W przypadku bieżącej umowy ma to szczególne znaczenie, ponieważ w **§9 ust.7-8** wzoru umowy Zamawiający przewidział cesję płatności wynagrodzenia należnego podwykonawcy bezpośrednio na jego rzecz. W związku z powyższym wnosimy o wykreślenie z **§3 ust. 8** wzoru umowy słów *„oraz ich wynagrodzenie”* oraz modyfikację tego punktu w następujący sposób: *„Z treści harmonogramu winien wynikać zakres prac powierzony podwykonawcom.* ***W trakcie realizacji umowy harmonogram należy uzupełniać o wynagrodzenie należne podwykonawcom* wynikające z zawartych z nimi umów.** *”*

**Odpowiedź**

Zamawiający wyjaśnia, iż zapisy dotyczące wykazania w harmonogramie podwykonawców i ich wynagrodzenia mają zastosowanie od chwili, kiedy to Podwykonawca zostaje przez Wykonawcę zatrudniony. A zatem informacje odnośnie zakresu prac powierzonych Podwykonawcom oraz przysługującego im wynagrodzenia należy zawrzeć w harmonogramie, o ile zawarta została już umowa z Podwykonawcą.

W przypadku, kiedy umowy z Podwykonawcami zawierane będą w trakcie trwania umowy, po ich zawarciu harmonogram należy zaktualizować.

Wyjątek stanowi sytuacja, Gdy Wykonawca polega na zasobach innego podmiotu w zakresie doświadczenia. W takim przypadku – zgodnie z zapisami SIWZ – *w odniesieniu do warunków dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia, Wykonawcy mogą polegać na zdolnościach innych podmiotów, jeśli podmioty te zrealizują roboty budowlane lub usługi, do realizacji których te zdolności są wymagane (w charakterze podwykonawcy)*. Zatem Podwykonawca udostępniający swoje zasoby w postaci wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia muszą zostać uwzględnieni w pierwotnej wersji harmonogramu (wraz z przysługującym im wynagrodzeniem).

**Pytanie nr 9**

Wnosimy o zmniejszenie wysokości kary ustanowionej w **§11 ust.1 lit.g** wzoru umowy z **0,5%** do **0,1%** *„za każdy nie przedłożony do akceptacji projekt Umowy (*dop: z podwykonawcą*) lub jego zmianę, odpis Umowy lub jego zmianę”.* Kara na poziomie 0,5% wartości wynagrodzenia Wykonawca jest zbyt rygorystyczna.

**Odpowiedź**

Zamawiający pozostawia zapisy umowne w powyższym zakresie bez zmian.

**Pytanie nr 10**

Wnosimy o dopisanie do **§11 ust.2** wzoru umowy tj. do katalogu ewentualnych kar obciążających Zamawiającego, kary za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od Zamawiającego. Zamawiający wyznacza szereg surowych kar dla Wykonawcy podczas gdy jedyna kara, którą sam może zostać obciążony to odsetki za nieterminową zapłatę, które i tak przysługują ustawowo. W naszej opinii wprowadzenie dla Zamawiającego przynajmniej kary za odstąpienie od umowy jest niezbędne i konieczne z punktu widzenia ryzyka Wykonawcy oraz względnej symetrii zawieranej umowy. W przeciwnym razie hipotetycznie Zamawiający mógłby dowolnie odstąpić od mowy, bez zaistnienia jakiejkolwiek racjonalnej przyczyny, wg własnego uznania, ponieważ takie działanie nie naraża go na żadną karę ani negatywne konsekwencje, może być natomiast skrajnie niekorzystne dla Wykonawcy. To zbyt duże ryzyko dla Wykonawcy. W związku z powyższym wnosimy o dopisanie do umowy kary dla Zamawiającego za odstąpienie od umowy analogicznej do kary przewidzianej dla Wykonawcy tj. dopisanie do ust.2 **litery b** o następujący brzmieniu: ***b) za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od Zamawiającego w wysokości 20% wynagrodzenia umownego (cena oferty) brutto, określonego w § 3 ust. 2 w terminie 30 dni od daty odstąpienia od Umowy”***

**Odpowiedź**

Zamawiający zmienia zapisy umowne w powyższym zakresie poprzez dopisanie do § 11 ust. 2 litery b o następujący brzmieniu: *b) za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od Zamawiającego w wysokości 20% wynagrodzenia umownego (cena oferty) brutto, określonego w § 3 ust. 2 w terminie 30 dni od daty odstąpienia od Umowy*.

**Pytanie nr 11**

W **§11 ust.1 wzoru umowy** Zamawiający przewiduje szereg kar umownych dla Wykonawcy, nie ustanawiając górnego limitu kar. Dodatkowo w **ust.5** zastrzega sobie prawo dochodzenia na zasadach ogólnych odszkodowań przewyższających wysokość kar umownych. Tak określone kary są bardzo rygorystyczne dla Wykonawcy i wiążą się z niekalkulowalnym ryzykiem. Zastrzeżenie kar umownych bez określenia górnej granicy ich wysokości powoduje, iż kary tracą charakter surogatu odszkodowania i będą mogły prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego, a co za tym idzie nabiorą charakteru kar rażąco wygórowanych (tak. SN w wyroku z 17.03.1988 r., sygn. akt IV CR 58/88). W związku z powyższym wnosimy o: 1) ustalenie górnego łącznego limitu wszystkich kar umownych na poziomie **10%** wynagrodzenia umownego Wykonawcy tj. dopisanie w §11 wzoru umowy **ust.6** o następującym brzmieniu: ***„Łączna suma kar umownych za zwłokę nie może przekroczyć 10% wynagrodzenia umownego, określonego w §3 ust.2”*** 2) wyłączenie „utraconych korzyści” z katalogu szkód, których dochodzenia domagać się może Zamawiający na zasadach ogólnych tj. modyfikację zapisów **ust.5** w następujący sposób: *„Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia na zasadach ogólnych odszkodowań przewyższających wysokość kar umownych,* ***z wyłączeniem utraconych korzyści”***

**Odpowiedź**

Zamawiający pozostawia zapisy umowne w powyższym zakresie bez zmian.

**Pytanie nr 12**

W **§15 ust.3 zdanie drugie** wzoru umowy Zamawiający określa, że „*okres gwarancji zostanie przedłużony o czas naprawy”*. Prosimy o modyfikację powyższego zapisu tak, aby był w zgodzie z postanowieniami KC (art.581 §2) oraz z powszechnie obowiązującym standardem w tym zakresie, a mianowicie, że okres gwarancji ulega przedłużeniu, ale nie o okres każdej naprawy ale jedynie o czas kiedy uprawniony z gwarancji nie mógł korzystać z rzeczy wadliwej. Zapis w aktualnym brzmieniu jest zbyt rygorystyczny i ryzykowny dla gwaranta i może mieć wpływ na długość udzielonego okresu gwarancji oraz finalną cenę ofertową. Proponowana treść **§15 ust.3:** *„Okres gwarancji zostanie przedłużony o czas naprawy,* ***w ciągu którego wskutek wady rzeczy objętej gwarancją Zamawiający nie mógł z niej korzystać****.”*

**Odpowiedź**

Zamawiający zmienia zapisy umowne w powyższym zakresie zgodnie z sugestią Wykonawcy. §15 ust.3 przyjmuje brzmienie:

*„Okres gwarancji zostanie przedłużony o czas naprawy, w ciągu którego wskutek wady rzeczy objętej gwarancją Zamawiający nie mógł z niej korzystać.”*

**Pytanie nr 13**

Wnosimy o modyfikację zapisów §16 ust. 2 lit. c wzoru umowy dotyczących odbioru robót wykonanych do dnia odstąpienia. Zamawiający wskazuje tam, że Wykonawca ma prawo zgłosić do odbioru roboty tylko w sytuacji, jeśli odstąpienie od Umowy nastąpiło z przyczyn, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności. A co w przypadku odstąpienia od umowy z winy Wykonawcy? Przecież jeśli Zamawiający zdecyduje się zatrzymać wykonane elementy umowy, to powinien rozliczyć się za nie z Wykonawcą, bez względu na przyczynę odstąpienia, tj. również w sytuacji, gdy odstąpienie nastąpi z winy Wykonawcy.

Podobnie w obu przypadkach Wykonawca powinien mieć prawo zgłoszenia do odbioru prac wykonanych do dnia odstąpienia, a jeszcze nie odebranych. Zamawiający ma do dyspozycji inne zapisy umowne, które zabezpieczają go na okoliczność błędnie czy wadliwie wykonanych prac (np. możliwość nie dokonania odbioru elementów robót wadliwych czy żądania usunięcia wady), a także na okoliczność odstąpienia z winy Wykonawcy (np. naliczenie kary Wykonawcy za odstąpienie z jego winy). W związku z powyższym prosimy o wykreślenie z **§16 ust. 2 lit. c** słów: **„***jeżeli odstąpienie od umowy nastąpiło z przyczyn, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności”.* Po zmianie **ust. 2 lit. c** otrzyma następujące brzmienie: *„zgłosi do wykonania odbioru przez Zamawiającego roboty przerwane oraz roboty zabezpieczające oraz niezwłocznie, a najpóźniej w terminie 15 dni usunie z terenu budowy urządzenia zaplecza przez niego dostarczone lub wzniesione”.*

**Odpowiedź**

Zamawiający zmienia zapisy umowne w powyższym zakresie zgodnie z sugestią Wykonawcy.

Wykreśla się z §16 ust. 2 lit. csłowa: **„***jeżeli odstąpienie od umowy nastąpiło z przyczyn, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności”.* Po zmianie ust. 2 lit. cotrzyma następujące brzmienie: *„zgłosi do wykonania odbioru przez Zamawiającego roboty przerwane oraz roboty zabezpieczające oraz niezwłocznie, a najpóźniej w terminie 15 dni usunie z terenu budowy urządzenia zaplecza przez niego dostarczone lub wzniesione”*

W związku z powyższym Zamawiający zmienia terminy:

* składania ofert do dnia **22.11.2018** r., do godz. 10:00,
* otwarcia ofert dnia **22.11.2018** r., o godz. 11:00.

Prezes Zarządu

Zenon Kośmiński