

Akademia Sztuk Pięknych w Katowicach  
Raciborska 37  
40-074 Katowice

Pismo: ASP-DAT-ZP-22-2012/11

Katowice dnia: 2012-12-18

**ODPOWIEDŹ Nr 5**  
na zapytania w sprawie SIWZ

Szanowni Państwo,

Uprzejmie informujemy, iż w dniu 2012-12-14 do Zamawiającego wpłynęła prośba o wyjaśnienie zapisu specyfikacji istotnych warunków zamówienia, w postępowaniu prowadzonym na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759, z późn. zm.) w trybie przetargu nieograniczonego, na:

**Budowa między ulicami Raciborską a Koszarową w Katowicach budynku dydaktyczno-badawczego i kulturalnego wraz z zagospodarowaniem terenu na otwarty park form przestrzennych,**

Treść wspomnianej prośby jest następująca :

**Pytanie 1:**

Pozyskanie środków od Zamawiającego jako zapłata za wykonane roboty jest istotnym elementem w procesie budowlanym realizowanym na zasadzie generalnego wykonawstwa. Środki te zostają przekazane na finansowanie dostaw usług i materiałów. Każde opóźnienie w płatnościach powoduje konieczność finansowania inwestycji przez Wykonawcę. Ustalenie w umowie prawa do wstrzymania robót w razie braku zapłaty znacznie zmniejszy ryzyko finansowe dla danej inwestycji, co niewątpliwie wpłynie na wysokość cen ofertowych a więc i na oszczędność publicznych pieniędzy.

Czy uwzględniając powyższe, Zamawiający wprowadzi stosowny zapis do umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisu ustalającego prawo do wstrzymania robót w razie braku zapłaty. Przewidywane zapisy umowne, w tym możliwość udzielania zaliczek na poczet wykonania zamówienia (§3 ust. 8), a także rozliczanie częściami (§3 ust. 3) , znacznie minimalizują ryzyko finansowe Wykonawcy i zapewniają terminowy zakup materiałów i usług.

**Pytanie 2:**

Umowa w ust. 2 część A paragrafu 9 zakłada, że odbiór końcowy ma być bezusterkowy, tj. że za datę odbioru przyjmuje się tę datę uwidocznioną w protokole bez wad i usterek.

Prosimy o potwierdzenie, iż definicja "bezusterkowy" zgodna jest z doktryną i bogatym orzecznictwem Sądu Najwyższego w zakresie obowiązku Inwestora do odbioru robót określonego w art. 647 k.c. i obejmuje jedynie wady istotne tj. takie, które uniemożliwiają korzystanie z przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź:

Część A paragrafu 9 (po zmianie §8) zgodnie z oznaczeniem tego przepisu są określone zasady ogólne odbioru robót budowlanych.

Zasady odbioru **końcowego** robót budowlanych są określone w części C. § 8 wzoru umowy. Zgodnie z ust. 9. tej części umowy: Zamawiający dokona odbioru wykonanych robót budowlanych, które nie posiadają wad istotnych. Przy czym zgodnie z Odpowiedzią nr 1 z dnia 11.12.2012r. na zapytanie w sprawie SIWZ, odpowiedź na pytanie 12: Wady istotne to **nie tylko** takie wady, które uniemożliwiają użytkowanie przedmiotu umowy, a na etapie niniejszego postępowania nie jest możliwe zdefiniowanie tego pojęcia.

**Pytanie 3:**

Zmiana terminu możliwa w określonych przypadkach, ale zawsze nie dłużej niż o okres trwania przeszkód. Praktyka pokazuje jednak, że ewentualne przerwy w realizacji mogą powodować konieczność ponownej mobilizacji ludzi i sprzętu a to zwykle wymaga wymiernego czasu i ograniczenie się jedynie do wydłużenia terminów umownych o czas przerwy, bywa niewystarczające.

Prosimy o stosowną korektę zapisu umowy i SIWZ.

Odpowiedź:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na zmianę zapisów umowy oraz SIWZ w wymienionym wyżej zakresie.

**Pytanie 4:**

Kary umowne mają być za opóźnienia, co przeczy faktycznemu (prewencyjnemu) celowi instytucji kary umownej. Wykonawca powinien ponosić konsekwencje swojego, czy też zależnego od niego działania czy zaniechania ale odniesienie takiej odpowiedzialności do zwykłego opóźnienia (a więc każdego przekroczenia terminu) jest nieuzasadnione. Oznaczałoby by to bowiem, że nawet okoliczności całkowicie niezależne od wykonawcy, czy wręcz zawinione przez inwestora, skutkujące przedłużeniem terminu, będą obciążały wykonawcę. Co istotne, kary płacone przez zamawiającego oparte są o zasadę "zwłoki", co narusza równowagę stron.

Prosimy zatem o zastąpienie "opóźnienia"- "zwłoką" - a więc zawinionym opóźnieniem

Odpowiedź:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na zmianę zapisów wzoru umowy we wskazanym wyżej zakresie. Przewidywane w umowie okoliczności, uzasadniające zapłatę kar umownych

przez Zamawiającego oparte są także o zasadę opóźnienia (§7 ust. 2 pkt. 4). Tym samym równowaga stron umowy zostaje zachowana.

#### Pytanie 5:

Warunkiem wypłaty wynagrodzenia jest przedłożenie przez podwykonawców oświadczeń potwierdzających zapłatę należności z faktur obejmujących zakres danej faktury wykonawcy.

Prosimy o potwierdzenie, że podwykonawca będzie mógł pozostawić jako zabezpieczenie należytego wykonania umowy kaucję zwrotną według określonego procentu z każdej faktury.

#### Odpowiedź:

Zgodnie z treścią §3 ust. 13:

*„W przypadku, gdy zamówienie jest realizowane w jakiejś części przez Podwykonawców, Zamawiający wymaga od Wykonawcy, aby przedłożył do rozliczenia oświadczenia Podwykonawców, że otrzymali od Wykonawcy przysługujące im wynagrodzenie za realizowaną część robót.”*

Zamawiający zawiera umowę z Wykonawcą i od niego wymaga wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

Wzajemnie zobowiązania, w tym ewentualnie sposób zabezpieczenia umowy, Wykonawca winien określić w umowie zawartej z Podwykonawcą.

#### Pytanie 6:

Przesłanką odstąpienia od umowy ma być sytuacja, w której Zamawiający stwierdzi że wykonawca prowadzi roboty niezgodnie z dokumentacją oraz używa do wykonania zamówienia materiałów i urządzeń niezgodnych z kosztorysem ofertowym, a w takim przypadku W-cy nie przysługuje wynagrodzenie. Brak jest natomiast uwarunkowania tego prawa od wezwania Wykonawcy do poprawy z wyznaczeniem terminu.

Prosimy o wprowadzenie do umowy stosownej korekty przedmiotowego zapisu.

#### Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę §10 ust. 1 pkt. e) wzoru umowy.

#### Pytanie 7:

SIWZ dopuszcza stosowanie rozwiązań i materiałów równoważnych. Nie zostały jednak określone minimalne parametry techniczne i wymogi jakościowe co uniemożliwia dokonanie porównania zaoferowanych rozwiązań i materiałów równoważnych. W takim tonie wypowiada się doktryna i bogate, jednolite orzecznictwo np.:

Wyrok UZP z dnia 24.04.03 r., sygn.akt UZP/ZO/o-439/03; wyrok UZP z dnia 11.03.05r" sygn.akt UZP/ZO/o-3133/05; wyrok UZP z dnia 21.06.06, sygn.akt UZP/ZO/O-1755/06 ; wyrok Kio z dnia 13.12.07 r. sygn.akt KJO/UZP 7/07; wyrok KIO z dnia 05.09.08r., sygn.akt KIO/UZP 867/08; wyrok KIO z dnia 19.05.09r., sygn. akt KIO/UZP 565/09;

Mając na uwadze powyższe prosimy aby Zamawiający uzupełnił SIWZ w tym zakresie i określił minimalne parametry techniczne i wymogi jakościowe rozwiązań i materiałów równoważnych.

#### Odpowiedź:

W dokumentacji projektowej Zamawiający w niektórych przypadkach przyjął rozwiązania, gdzie podano nazwy producentów i / lub nazwy handlowe z uwagi na specyfikę zamówienia i konieczność doprecyzowania **oczekiwani estetycznych i jakościowych**. Jednocześnie dopuszczono zastosowanie materiałów/urządzeń/ sprzętu równoważnych, przy zachowaniu **nie gorszych parametrów technicznych, cech funkcjonalno-użytkowych, czy walorów wizualnych.**

Zamawiający wymaga także, aby w przypadku, gdy Wykonawca proponuje inny materiał/urządzenie /sprzęt od podanego w dokumentacji projektowej **opisał równoważny odpowiednik**: producenta, parametry techniczne proponowanego produktu, walory estetyczne itp., odnosząc się do poz. przedmiaru robót której odpowiada.

Tym samym proponowany materiał/sprzęt/urządzenia winny posiadać, co najmniej (minimum) takie parametry techniczne, cechy funkcjonalne, użytkowe i walory estetyczne jak te przyjęte w dokumentacji projektowej.

Podczas oceny równoważności proponowanych przez Wykonawcę materiałów, sprzętu i urządzeń Zamawiający w przypadku wątpliwości, co o równoważności proponowanych materiałów, sprzętu i urządzeń zastrzega będzie wzywał Wykonawcę do złożenia dodatkowych wyjaśnień i dokumentów.

#### **Pytanie 8:**

Prosimy o potwierdzenie, że wykonawca nie ponosi konsekwencji ewentualnych opóźnień i nieprawidłowości w robotach związanych i wynikających z realizacji montażu i instalacji innych urządzeń zakupionych przez Zamawiającego w zakresie posadowienia lub montażu w budynku (realizacja przez innego wykonawcę) o których mówi ust. 2 lit. w) paragrafu 2.

#### Odpowiedź:

Wykonawca nie ponosi konsekwencji ewentualnych opóźnień w robotach związanych i wynikających z realizacji montażu i instalacji innych urządzeń zakupionych przez Zamawiającego w zakresie posadowienia lub montażu w budynku realizowanych przez innego wykonawcę, o których mowa w §2 ust. 2 lit. w). Wystąpienie przeszkody, którą można przypisać Zamawiającemu i która wpływa na termin realizacji przedmiotu zamówienia, jest przesłanką umożliwiającą dokonanie zmiany zawartej umowy (pkt. 23.3. siwz tiret drugi).

Obowiązek współpracy Wykonawcy, przy instalacji/posadowieniu maszyn zakupionych przez Zamawiającego ma niwelować wszelkie nieprawidłowości zarówno przy posadowieniu maszyn, jak i wykonaniu robót budowlanych. **Ewentualne nieprawidłowości będą każdorazowo podlegać ocenie** (np. czy Dostawca dostosował się – uwzględnił wskazówki Wykonawcy robót budowlanych, czy miejsce posadowienia było prawidłowo przygotowane). Stąd wskazywanie na etapie postępowania kto ponosi konsekwencje nieprawidłowości związanych z realizacją posadowienia maszyn i instalacji innych urządzeń zakupionych przez Zamawiającego jest przedwczesne i nie może być przedmiotem jednego rozstrzygnięcia.

#### Pytanie 9:

SIWZ przewiduje możliwość udzielania zaliczek a nawet możliwość przekroczenia łącznej kwoty zaliczek wartości 20% wynagrodzenia. Brak jest jednak informacji n.t wysokości pierwszej zaliczki.

Prosimy o informację: w jakiej wysokości wypłacona zostanie pierwsza zaliczka.

#### Odpowiedź:

Zamawiający przewiduje udzielenie zaliczki na wniosek Wykonawcy w sposób określony w §3 ust.8- 12 wzoru umowy.

Zgodnie z powyższym Zamawiający, będzie każdorazowo oceniał zasadność i wysokość udzielenia zaliczki (**także pierwszej zaliczki**) w oparciu o wniosek Wykonawcy, po zweryfikowaniu spełnienia opisanych przez Zamawiającego w umowie warunków udzielenia zaliczki.

#### Pytanie 10:

Paragraf 2 ust.2 litr) 6 tiret mówi w zakresie zobowiązań Wykonawcy jest wykonanie „innych niezbędnych prac dla uznania należytego wykonania umowy i oddania do użytkowania”, prosimy o potwierdzenie iż te „inne prace” należy rozumieć jako towarzyszące, pomocnicze robotom podstawowym, których zakres określa dokumentacja projektowa.

#### Odpowiedź:

Powyższy zapis umowny odnosi się do obowiązku określonego w §2 ust. 2 lit. r) tj. uzyskania pozwolenia na użytkowanie wybudowanego obiektu. Zapis tego punktu umowy brzmi:

*„Wykonanie innych niezbędnych prac i przedłożenie innych dokumentów niż wymienione, które są niezbędne dla uznania należytego wykonania robót i oddania do użytkowania, o których wie z racji swojej wiedzy, doświadczenia i profesjonalizmu w zakresie prowadzonej działalności. Koszty wykonania i pozyskania wszelkich dokumentów winien wliczyć w oferowaną cenę wykonania zamówienia.”*

**Pytanie 11:**

Prosimy o precyzyjne powołanie zapisów umowy zawartej pomiędzy Zamawiającym a Instytucją Wdrażającą z których wynikać będzie jakiekolwiek ryzyko, zobowiązanie dla Wykonawcy, o czym wspomina ust. 6 paragrafu 2 wzoru umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający odniósł się do ww. kwestii w odpowiedzi nr 1 z dnia 11.12.2012 roku na zapytania SIWZ – odpowiedź do pytania 2.

**Pytanie 12:**

W związku ze zobowiązaniem z ust. 3 paragrafu 7 dotyczącym obowiązku świadczenia przez Wykonawcę nieodpłatnego serwisu i konserwacji zainstalowanego sprzętu, prosimy o potwierdzenie że koszty wymiany materiałów zużywalnych i eksploatacyjnych do urządzeń, jako efekt bieżącego użytkowania, ponosił będzie Zamawiający.

Odpowiedź:

W ramach nieodpłatnego serwisu i konserwacji zainstalowanego sprzętu świadczonego przez Wykonawcę w okresie gwarancyjnym mieszczą się wszelkie powszechnie przyjęte koszty niezbędne do poniesienia w świadczeniach tego rodzaju, w tym: koszty dojazdu, przeprowadzenia usług konserwacyjnych/serwisowych, a także użycie materiałów, których zastosowanie jest konieczne dla prawidłowego przeprowadzenia konserwacji. Zamawiający nie będzie zapewniał Wykonawcy np. smarów, olejów, drobnych materiałów eksploatacyjnych, których wymiana wynika ze zwykłego użycia rzeczy.

Jednakże Zamawiający poniesie koszty np. wymiany filtrów instalacji wentylacji, czy klimatyzacji, których wymiana jest zależna od warunków eksploatacji. Konieczność wymiany tych materiałów winna być jednak uzasadniona, wynikać z dokumentacji producenta sprzętu/urządzenia, a cena tych materiałów nie może być wyższa od aktualnej wartości – ceny obowiązującej na rynku.

**Pytanie 13:**

Bardzo proszę o potwierdzenie Beneficjentem gwarancji przetargowej winna być Akademia Sztuk Pięknych w Katowicach  
Ul. Raciborska 37  
40-074 Katowice  
Czy  
Konsorcjum ? /Partnerzy?

Akademia Sztuk Pięknych w Katowicach  
Ul. Raciborska 37  
40-074 Katowice  
oraz  
Uniwersytet Ekonomiczny w Katowicach  
Ul. 1 Maja 50  
40-287 Katowice

Odpowiedź:

Beneficjentem gwarancji przetargowej winna być:

Akademia Sztuk Pięknych w Katowicach  
Ul. Raciborska 37  
40-074 Katowice

Akademia Sztuk Pięknych w Katowicach jest LIDEREM PROJEKTU, który na mocy umowy partnerstwa jest upoważniony, w szczególności do prowadzenia postępowań zgodnie z ustawą PZP w sprawie wyboru Wykonawców zamówienia, a także zawarcia umowy z Wykonawcami.

Informujemy, że zgodnie z wymogiem art. 38 ust. 2 ustawy, stanowisko Zamawiającego zostało rozesłane do wszystkich wykonawców, którym przekazano SIWZ oraz zamieszczone na stronie internetowej Zamawiającego.

Zamawiający

**REKTOR**

*prof. dr hab. Antoni Cygan*