

Wołomin, dnia 27 lutego 2014 r.

Zamawiający:

GMINA WOŁOMIN

ul. Ogrodowa 4

05 – 200 Wołomin

Nr postępowania: ZZP.271.9.2014

ODPOWIEDŹ NA ZAPYTANIE

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: **„Rozbudowę drogi gminnej ul. Partyzantów w Wołominie wraz z przebudową elementów sieci uzbrojenia terenu: kanalizacji deszczowej, wodociągowej i kanalizacji sanitarnej”.**

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 907 z późn. zm.), Zamawiający przekazuje treść zapytań dotyczących specyfikacji istotnych warunków zamówienia wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie 1:

Prosimy o potwierdzenie, że wykaz części zamówienia planowany do powierzenia podwykonawcom należy interpretować wyłącznie jako podwykonawców robót budowlanych?

Odpowiedź:

Zgodnie z zapisami SIWZ, Zamawiający żąda wskazania przez Wykonawcę części zamówienia, którą zamierza powierzyć podwykonawcom. W tym celu Wykonawca załączy do oferty wypełniony załącznik nr 9 do SIWZ „Wykaz części zamówienia, których wykonanie Wykonawca zamierza powierzyć podwykonawcom”. Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za właściwe i terminowe wykonanie całego przedmiotu umowy, w tym także odpowiedzialność za jakość, terminowość oraz bezpieczeństwo realizowanych zobowiązań wynikających z umów o podwykonawstwo.

Pytanie 2:

Czy Zamawiający dopuszcza wycinkę drzew w okresie lęgowym ptaków? W przypadku braku wycinki drzew bez odpowiednich zezwoleń środowiskowych, po czyjej stronie Zamawiającego czy Wykonawcy jest uzyskanie ewentualnych zezwoleń związanych z wycinką drzew.

Odpowiedź:

Wycinka drzew, które kolidują z drogą winna być wykonana przez Wykonawcę zgodnie z decyzją o zezwoleniu na realizację inwestycji drogowej, która została wydana dla potrzeb realizacji inwestycji oraz Projektem budowlanym. Ponadto, zgodnie z decyzją o środowiskowych uwarunkowaniach zgody na realizację przedsięwzięcia, planowana inwestycja realizowana będzie poza obszarami objętymi ochroną.

Pytanie 3:

Czy Zamawiający dopuszcza całkowite zamknięcie odcinków jezdni. Prosimy o podanie wytycznych do projektów czasowej organizacji ruchu.

Odpowiedź:

Dokumentacja techniczna, w tym Projekt czasowej organizacji ruchu, będzie przekazany Wykonawcy w dniu wprowadzenia na budowę.

Pytanie 4:

Prosimy o potwierdzenie, że w formularzu „wykaz robót budowlanych” (załącznik nr 5 do SIWZ) wystarczy załączyć do oferty tylko wykaz robót spełniający warunek w części 5.1. 2) tj. dwóch zamówień polegających na budowie, przebudowie drogi wraz z infrastrukturą towarzyszącą, o wartości minimum 4.000.000,00 zł brutto każda.

Odpowiedź:

W celu potwierdzenie spełniania warunku wiedzy i doświadczenia Wykonawca do oferty winien załączyć wykaz robót budowlanych (sporządzony według wzoru druku – Załącznik Nr 5 do SIWZ) wykonanych w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wraz z podaniem ich rodzaju i wartości, daty i miejsca wykonania oraz załączeniem dowodów określających, czy roboty te zostały wykonane w sposób należyty oraz wskazujących, czy zostały wykonane zgodnie z zasadami sztuki budowlanej i prawidłowo ukończone. Przez roboty w zakresie niezbędnym do wykazania spełniania warunku wiedzy i doświadczenia Zamawiający rozumie wykonanie co najmniej dwóch zamówień polegających na budowie, przebudowie drogi wraz z infrastrukturą towarzyszącą, o wartości minimum 4.000.000,00 zł brutto każda.

Pytanie 5:

W Specyfikacji Technicznej warstwa ścieralna z betonu asfaltowego jest AC11S, natomiast w przedmiarze BA 0/12.8. Prosimy o podanie prawidłowej mieszanki.

Odpowiedź:

Prawidłową mieszanką do wykorzystania jest beton asfaltowy AC11S 50/70 gr. 4cm, zgodnie ze Specyfikacją Techniczną.

Pytanie 6:

Brak Specyfikacji Technicznej na wykonywanie warstwy wiążącej. Prosimy o uzupełnienie.

Odpowiedź:

Warstwę wiążącą proponuje się wykonać jako podbudowę – zgodnie ze Specyfikacją Techniczną – z betonu asfaltowego AC16P 50/70 gr. 8cm.

Pytanie 7:

Do kogo będzie należał materiał z rozbiórek?

Odpowiedź:

Materiał z rozbiórek należy do Wykonawcy.

Pytanie 8:

Czy materiał z poz. 27 przedmiaru nadaje się w 100% do ponownego wbudowania?

Odpowiedź:

Materiał z pozycji 27 przedmiaru nadaje się do wykorzystania w ok. 70%.

Pytanie 9:

Dot. Pkt. IV ppkt 1 ust. 2) Projektu umowy. Zamawiający żąda wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy na okres rękojmi za wady i gwarancji jakości. Wykonawca zwraca uwagę Zamawiającego na obecną treść art. 151 ustawy PZP, który stanowi, iż „*Kwota o której mowa w ust. 2 jest zwracana nie później niż w 15. dniu po upływie okresu rękojmi za wady*”. W grudniu 2009 r. nastąpiła nowelizacja ustawy Prawo Zamówień Publicznych, kiedy to usunięto ze wskazanego przepisu możliwość zatrzymywania (i zwrotu) zabezpieczenia na okres gwarancji jakości. W uzasadnieniu do rządowego projektu zmiany ww. ustawy wskazano jak niżej:

„[...]proponuje się wprowadzenie rozwiązania, w którym okres zabezpieczenia nie będzie obejmował okresu gwarancji jakości. Obecnie zabezpieczanie należytego wykonania umowy może służyć pokryciu roszczeń zamawiającego z tytułu rękojmi za wady oraz gwarancji jakości. Z uwagi na często długi okres trwania gwarancji oraz w celu uwolnienia środków finansowych, które mogą być wykorzystane przez wykonawców na cele związane bezpośrednio z prowadzeniem przez nich działalności gospodarczej, zrezygnowano z pozostawiania zabezpieczenia należytego wykonania umowy na pokrycie roszczeń z tytułu gwarancji jakości (art. 151 ust. 2 i 3 nowelizacji). Stosownie do przepisów Kodeksu cywilnego rękojmi za wady oraz gwarancja to odrębne instytucje. Pozostawienie zabezpieczenia należytego wykonania umowy na roszczenia z tytułu rękojmi za wady zapewni zamawiającemu w niezbędnym zakresie zabezpieczenie wyeliminowania przez wykonawcę najistotniejszych wad przedmiotu umowy.” [źródło: Uzasadnienie rządowego projektu ustawy o zmianie ustawy - Prawo zamówień publicznych oraz ustawy o kosztach sądowych w sprawach cywilnych (druk sejmowy nr 2154)].

W związku z powyższym, tj. w związku z usunięciem z Ustawy uregulowania umożliwiającego Zamawiającemu żądanie wniesienia zabezpieczenia na okres gwarancji prosimy o dostosowanie postanowień projektu umowy do zgodności z nadrzędnie obowiązującymi (i wiążącymi Zamawiającego) przepisami.

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje zapis pkt. IV ppkt. 1 ust. 2) IPU, który otrzymuje brzmienie: "Z kwoty określonej w ppkt 1.1 złożonej na zabezpieczenie należytego wykonania umowy 70% zostanie zwrócone Wykonawcy w ciągu 30 dni od daty końcowego odbioru. Pozostałe 30 % pozostaje na oprocentowanym rachunku bankowym Zamawiającego na zabezpieczenia roszczeń z tytułu rękojmi za wady lub gwarancji jakości i zostanie zwrócone w ciągu 15 dni po upływie okresu rękojmi za wady."

Pytanie 10:

Dot. pkt. II ppkt. 2 Projektu umowy. Zamawiający ustalił w projekcie umowy datę zakończenia budowy jako „sztywną” datę kalendarzową. Tymczasem na datę składania ofert nie jest znany termin rozpoczęcia robót (nie jest pewne ile potrwa sama procedura przetargowa, która zależy m. in. od potencjalnych postępowań odwoławczych). Sytuacja ta uniemożliwia dokonanie precyzyjnej wyceny. Czy Zamawiający zgodziłby się, aby okres realizacji inwestycji został ustalony w tygodniach (lub miesiącach) od daty przekazania terenu budowy (co jest normalną praktyką w kontraktach budowlanych)?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje datę kalendarzową zakończenia robót, określoną w projekcie umowy.

Pytanie 11:

Dot. pkt. III ppkt. 8 Projektu umowy. We wskazanym ustępie Zamawiający wskazuje, iż rozliczenie końcowe nastąpi po wykonaniu całego zakresu przedmiotu umowy, na podstawie zatwierdzonego przez Zamawiającego - bezusterkowego – protokołu końcowego odbioru robót. Wykonawca zaznacza, iż art. 647 Kodeksu cywilnego stanowi o zobowiązaniu wykonawcy do oddania przewidzianego w umowie obiektu, wykonanego zgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej a inwestor zobowiązuje się do odebrania obiektu i zapłaty umówionego wynagrodzenia. Wystąpienie usterek bądź wad w robotach w żadnym wypadku nie wpływa na niemożność zapłaty wynagrodzenia lub niemożność przeprowadzenia czynności odbiorowych z uwzględnieniem ewentualnych, zgłoszonych przez Zamawiającego nieprawidłowości. Ponadto powyższą kwestię rozstrzygnął Sąd Najwyższy (wyrok z dnia 22 czerwca 2007 r., V CSK 99/2007) który stwierdził, iż:

- Inwestor ma obowiązek odbioru obiektu budowlanego wykonanego zgodnie z projektem i zasadami wiedzy technicznej.

- Strony umowy o roboty budowlane nie mogą uzależnić wypłaty wynagrodzenia należnego wykonawcy od braku jakichkolwiek usterek.

W powyższym orzeczeniu stwierdzono, iż *ujawnienie wad robót budowlanych nie wpływa na obowiązek inwestora dokonania odbioru robót zgodnie z art. 647 k.c., a z tą chwilą inwestor nabywa uprawnienia z tytułu rękojmi przewidziane w art. 637 i art. 638 k.c.* W związku z powyższym wnioskujemy o odstąpienie od uzależnienia zapłaty wynagrodzenia (płatności końcowej) od podpisania przez strony bezusterkowego protokołu odbioru. W przypadku gdyby Zamawiający stał na stanowisku, iż konieczne – pomimo sprzeczności z orzeczeniem wydanym przez Sąd Najwyższy – jest uzależnienie płatności końcowej od usunięcia wszelkich usterek, pragniemy wskazać, iż na potrzeby zapewnienia należytego wykonania Wykonawca, zarówno na okres realizacji przedmiotu umowy, jak i na okres udzielanej rękojmi, zobowiązany jest do wniesienia stosownego zabezpieczenia (którego pierwszą część Zamawiający zwraca w terminie 30 dni od uznania za należycie wykonane przez Wykonawcę). W związku z powyższym, celem ewentualnego zdyscyplinowania Wykonawcy do zapewnienia usunięcia ewentualnych nieprawidłowości, jest złożone zamawiającemu zabezpieczenie, którego zwrot Wykonawca otrzyma po usunięciu tychże ewentualnych nieprawidłowości.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w projekcie umowy i nie wyraża zgody na proponowane zmiany w projekcie umowy.

Pytanie 12:

Dot. pkt. VI ppkt. 1 lit a) Projektu umowy. Prosimy o wykreślenie ze wskazanej części projektu umowy postanowień wskazujących na obowiązek wskazania nazwy firmy podwykonawcy. Tak sformułowane postanowienia umowne są niezgodne z przepisami prawa, które nakazują Wykonawcy przedkładać Zamawiającemu do zatwierdzenia wzór umowy. Skoro więc Wykonawca zobowiązany jest do przedkładania przed zawarciem umowy, stosownego wzoru umowy z danym podwykonawcą, jak wykonawca może wskazać konkretny podmiot z nazwy w umowie z Zamawiającym?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie z projektu umowy postanowień wskazujących na obowiązek wskazania nazwy firmy podwykonawcy.

Pytanie 13:

Dot. pkt. VII Projektu umowy. Prosimy o wskazanie terminu w którym zamawiający przekaze wykonawcy teren budowy, np. w dniach od daty zawarcia umowy.

Odpowiedź:

Termin przekazania terenu budowy jest określony w pkt. II ppkt. 1 Istotnych Postanowień Umowy.

Pytanie 14:

Zwracamy uwagę na nieprawidłowości zawarte w treści SIWZ w zakresie przedmiaru / kosztorysu w kontekście rodzaju wynagrodzenia, jaki został przyjęty. Zamawiający zarówno w projekcie umowy, jak i SIWZ, określił wynagrodzenia, jako wynagrodzenia kosztorysowe. Niezależnie od tego wprowadził postanowienia pkt. 13 SIWZ. Powołując się na orzeczenie KIO (KIO/ UZP 93/ 07) zwracamy uwagę, iż *„skoro Zamawiający zdecydował się na wynagrodzenie kosztorysowe, winien przestrzegać w toku postępowaniu zasad rządzących tą formą wynagrodzenia. Zgodnie z art. 31 ust. 1 pzp Zamawiający opisuje przedmiot zamówienia na roboty budowlane za pomocą m.in. dokumentacji projektowej. Elementy obligatoryjne, które powinna zawierać dokumentacja projektowa na potrzeby postępowania o udzielenie zamówienia publicznego określa w sposób wyczerpujący rozporządzenie Ministra Infrastruktury z dnia 2 września 2004r. w sprawie szczegółowego zakresu i formy dokumentacji projektowej, specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych oraz programu funkcjonalno- użytkowego (Dz. U. z 2004r. nr 202 poz. 2072 ze zm.). Do tych elementów należy przedmiar, który powinien zawierać zestawienie przewidywanych do wykonania robót podstawowych w kolejności technologicznej ich wykonania wraz z ich szczegółowym opisem lub wskazaniem podstaw ustalających szczegółowy opis oraz wskazaniem właściwych specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych, z wyliczeniem i zestawieniem ilości jednostek przedmiarowych robót podstawowych.... Zamawiający decydując się na wynagrodzenie*

kosztorysowe zobowiązany był tak opracować przedmiar, aby nie pozostawić wykonawcom możliwości dowolnej jego interpretacji i swobodnej zmiany rodzaju, ilości prac budowlanych.”. Skoro więc przedmiar powinien być tak skalkulowany aby nie pozostawiał możliwości dowolnej interpretacji i był dokumentem porównywalnym, nie jest z góry możliwe określenie postanowienia umownego stanowiącego, że „wynagrodzenie ostateczne za wykonany pelen zakres robót objęty przedmiotem zamówienia nie może przekroczyć wartości kosztorysu ofertowego określonej w ppkt. 1” . Żądamy więc wykreślenie ppkt. 2 pkt. I Umowy.

Odpowiedź:

Wykreślenie zapisów stanowiących o tym, że wynagrodzenie za wykonany przedmiot umowy nie może być wyższe niż wskazane w umowie/ofercie jest nie możliwe, bowiem gmina ma na to zamówienie, tj. "Budowa ulicy Partyzantów" w budżecie zarezerwowaną tylko i wyłącznie określoną kwotę. Wobec powyższego nie ma możliwości, aby wynagrodzenie mimo iż jest kosztorysowe mogło wzrosnąć ponad środki posiadane w budżecie gminy.

Pytanie 15:

Prosimy o wykreślenie z formularza nr 9 pt.. „Wykaz części zamówienia, których wykonanie wykonawca zamierza powierzyć podwykonawcy” kolumny „nazwa podwykonawcy”. Wskazanie nazwy firmy podwykonawczej na etapie oferty jest niezgodne z przepisami prawa.

Zwracamy uwagę, iż w normalnym toku realizacji, angażowanie konkretnych Podwykonawców następuje po podpisaniu umowy z Zamawiającym, gdyż dopiero wówczas istnieje dla Wykonawcy podstawa do kontraktowania podwykonawców. Nadto gdy Ustawa nakłada na wykonawcę obowiązek przedkładania projektu umowy do akceptacji Zamawiającego i przedkładania kopii umowy (po jej zawarciu) w określonym terminie, wskazanie nazwy konkretnego podwykonawcy pozostaje w sprzeczności z obowiązującymi przepisami prawa.

Zgodnie z ustawą Pzp Zamawiający może wykazać wskazania nazwy (firmy) podwykonawców jedynie w przypadku gdy na zasoby, których Wykonawca powołuje się na zasadach określonych w art. 26 ust. 2b, w celu wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu, o których mowa w art. 22 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Odpowiedź:

Zamawiający wykreśla z załącznika nr 9 pt.. „Wykaz części zamówienia, których wykonanie wykonawca zamierza powierzyć podwykonawcy” kolumnę „nazwa podwykonawcy”.

Z poważaniem

Z up. Burmistrza

Grzegorz Mickiewicz
Zastępca Burmistrza