



WOJEWÓDZTWO
MAŁOPOLSKIE

ZARZĄD DRÓG WOJEWÓDZKICH w KRAKOWIE

Kraków, dnia 29.08.2012r.

Nr pisma: ZDW/PW/2012/6220/DI-3/EG

Znak sprawy: ZDW-DI-3-271-61/12

Wg rozdzielnika

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego ZDW-DI-3-271-61/12 „Wielowariantowa koncepcja budowy I etapu obwodnicy Koszyc – przełożenie drogi wojewódzkiej 768 na odcinku od Kępy Sokolowskiej do drogi krajowej nr 79 wraz z uzyskaniem decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach.

Zamawiający - Zarząd Dróg Wojewódzkich w Krakowie zgodnie z art. 38 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2010 r. Nr 113 poz. 759 z późn. zm.) udziela odpowiedzi na pytania wykonawcy, które wpłynęły do zamawiającego zgodnie z terminem określonym w art. 38 ust. 1 Pzp.

Pytanie nr 1

Zgodnie z pkt. I ppkt. 8 SIWZ Wykonawca wskaże w ofercie części zamówienia, które zamierza powierzyć podwykonawcom.

Prosimy o potwierdzenie, że osoby fizyczne współpracujące z Wykonawcą na podstawie umowy cywilnoprawnej (np. umowy o dzieło, umowy zlecenia), na zasadach podobnych jak pracownicy Wykonawcy, nie są i nie będą traktowane jako podwykonawcy, a tym samym Wykonawca nie musi w ofercie wskazywać części zamówienia, które zamierza powierzyć tym osobom.

Należy przy tym wskazać, że – w ocenie Wykonawcy – zamówienie realizowane jest przy udziale określonej grupy osób, którą mogą łączyć z Wykonawcą różne stosunki prawne, a więc może to być umowa o pracę, ale też inna umowa cywilnoprawna, zatem tacy współpracownicy powinni być traktowani jako potencjał własny Wykonawcy na równi z jego pracownikami i brak jest konieczności ich wskazywania w treści formularza ofertowego jako podwykonawców.

Pytanie nr 2

Zgodnie z pkt. II ppkt. 2 SIWZ Wykonawca może polegać na wiedzy, doświadczeniu oraz osobach zdolnych do wykonania zamówienia innych podmiotów, niezależnie od charakteru prawnego łączących go z nimi stosunków. Wykonawca w takiej sytuacji zobowiązany jest udowodnić, iż będzie dysponował zasobami niezbędnymi do realizacji zamówienia, w szczególności przedstawiając w tym celu pisemne zobowiązanie tych podmiotów do oddania do dyspozycji Wykonawcy niezbędnych zasobów na okres korzystania z nich przy wykonywaniu zamówienia.

Prosimy o potwierdzenie, że osoby fizyczne współpracujące z Wykonawcą na podstawie umowy cywilnoprawnej (np. umowy o dzieło, umowy zlecenia), na zasadach podobnych jak pracownicy Wykonawcy, nie będą przez Zamawiającego identyfikowane jako potencjał „innych podmiotów” w rozumieniu art. 26 ust 2b u.p.z.p. (osoby zdolne do wykonania zamówienia), a tym samym Wykonawca nie jest zobowiązany do przedstawienia Zamawiającemu pisemnego zobowiązania tych podmiotów do oddania Wykonawcy do dyspozycji niezbędnych zasobów na okres korzystania z nich przy wykonaniu zamówienia.

Stanowisko odmienne niż zaprezentowane powyżej implikowałoby nieracjonalny wniosek, że osoba fizyczna prowadząca działalność gospodarczą, „samo zatrudniającą” się u Wykonawcy (nad którą Wykonawca sprawuje bezpośredni nadzór na gruncie łączącej Wykonawcę i tę osobę umowy cywilnoprawnej) winna udostępnić Wykonawcy „samą siebie” i okoliczność tę dodatkowo poświadczyć w treści pisemnego zobowiązania.

Odpowiedź na pytania 1 i 2:

W odpowiedzi na pytania 1 i 2 Zamawiający wyjaśnia, że jeżeli Wykonawca wykazując spełnienie warunków udziału w postępowaniu, polega na zasobach innych podmiotów na zasadach określonych w art. 26 ust 2b ustawy Pzp, w takiej sytuacji winien Wykonawca złożyć oświadczenie, o którym mowa w art. 26 ust 2b ustawy Pzp, niezależnie od tego, czy osoba ta jest

osobą współpracującą z Wykonawcą na podstawie umowy cywilnoprawnej, czy też prowadzi działalność gospodarczą. Jeżeli osoby te będą natomiast brały udział w wykonaniu realizacji części zamówienia będą tym samym podwykonawcami i Wykonawca zobowiązany jest wskazać w formularzu oferty część zamówienia, którą zamierza powierzyć podwykonawcy. Bez znaczenia dla Zamawiającego pozostaje forma współpracy między Wykonawcą, a podmiotem współpracującym, czyli podwykonawcą, a ocena charakteru tej formy współpracy pozostawiona jest Wykonawcy. Brak jest tym samym możliwości potwierdzenia o jakie wnosi podwykonawca.

Pytanie nr 3

Zgodnie z pkt. III ppkt. 1.2 SIWZ w zakresie spełnienia przez Wykonawcę warunków, o których mowa w art. 22 ust. 1 u.p.z.p., należy przedłożyć wykaz wykonanych, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonanych usług, w zakresie niezbędnym do wykazania warunku w zakresie wiedzy i doświadczenia w okresie ostatnich trzech lat przed terminem składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, z podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i odbioru, oraz załączeniem dokumentu potwierdzającego, że usługi zostały wykonane należyście lub w szczególności kserokopią co najmniej pierwszej strony decyzji środowiskowej, potwierdzonej za zgodność z oryginałem. Analogiczny zapis znajduje się w pkt II ppkt. 1.2 SIWZ.

Prosimy o zmianę punktu III.1.2 SIWZ (oraz dostosowanie pkt II.1.2 SIWZ) poprzez wykreślenie frazy „lub w szczególności kserokopią co najmniej pierwszej strony decyzji środowiskowej, potwierdzonej za zgodność z oryginałem”. Rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2009 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane (Dz. U. z 2009 r., poz. 226, nr 1817), wskazuje, iż Wykonawca powinien przedstawić dokumenty potwierdzające należyte wykonanie usług. Zamawiający nie ma prawa samodzielnie dokonywać interpretacji przepisów rozporządzenia w tym zakresie – tzn. dokonywać wykładni rozszerzającej lub zawężającej, wskazując dodatkowo, jakie dokumenty będą potwierdzać należyte wykonanie usługi. Należy zaznaczyć, iż przedstawienie kserokopii co najmniej pierwszej strony decyzji środowiskowej, potwierdzonej za zgodność z oryginałem, samo tylko nie może stanowić potwierdzenia należytego wykonania usługi. Istnieje bowiem poważne ryzyko, że potencjalny nieuczciwy oferent wykorzysta powyższe postanowienie, powołując się na doświadczenie dotyczące usługi, którą wykonał nienależyście, pomimo iż ostatecznie właściwy organ wydał decyzję środowiskową. Również decyzja następnie uchylona lub unieważniona mogłaby stać się podstawą nieprawdziwego twierdzenia o należyтым wykonaniu zamówienia przedstawianego na dowód doświadczenia żadanego w SIWZ.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia zapisów pkt. III.1.2 SIWZ ani zapisów pkt. II.1.2 SIWZ, ponieważ przedłożenie kserokopii 1 strony trzech decyzji środowiskowych nie jest warunkiem obligatoryjnym, a jedynie stanowi formę umożliwiającą Wykonawcy wykazanie, że tego typu usługi zostały wykonane, w przypadku gdy dokumenty, które przedstawia Wykonawca na potwierdzenie spełnienia warunku nie zawierają wprost oświadczenia, że były pozyskane takie decyzje.

Pytanie nr 4

Zgodnie z pkt. III ppkt. 2.2 SIWZ Zamawiający żąda przedstawienia aktualnego odpisu z właściwego rejestru, jeżeli odrębne przepisy wymagają wpisu do rejestru.

Prosimy o potwierdzenie, iż w celu spełnienia tego wymogu Wykonawca może przedłożyć pobrany samodzielnie wydruk komputerowy aktualnych informacji o podmiotach wpisanych do Rejestru, o którym mowa w art. 4 ust. 4aa ustawy z dnia 20 sierpnia 1997 r. o Krajowym Rejestrze Sądowym (Dz. U. z 2007 r., Nr 168, poz. 1186 z późn. zm.).

Należy podkreślić, że zgodnie z przytoczonym przepisem pobrane samodzielnie wydruki komputerowe aktualnych informacji o podmiotach wpisanych do KRS mają moc zrównaną z mocą dokumentów wydawanych przez Centralną Informację – a więc mają moc dokumentów urzędowych. Ponadto zgodnie z § 9 ust. 1 rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 27 grudnia 2011 r. w sprawie ustroju i organizacji Centralnej Informacji Krajowego Rejestru Sądowego oraz trybu i sposobu udzielania informacji z Krajowego Rejestru Sądowego i wydawania kopii dokumentów z katalogu, a także struktury udostępnianych informacji o podmiotach wpisanych do Rejestru oraz cech wydruków umożliwiających ich weryfikację z danymi w Rejestrze (Dz. U. z 2011, nr 297, poz. 1760), treść wspomnianych wydruków odpowiada treści aktualnych odpisów z KRS.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że w świetle treści art. 4 ust. 4 aa ustawy z dnia 20 sierpnia 1997 r. o Krajowym Rejestrze Sądowym (Dz. U. z 2007 r., Nr 168, poz. 1186 z późn. zm.) spełnieniem warunku z pkt. III ppkt. 2.2 SIWZ będzie również przedłożenie wydruku komputerowego aktualnych informacji o podmiotach wpisanych do Rejestru.

Pytanie nr 5

Zgodnie z pkt. III ppkt. 3 SIWZ, jeżeli Wykonawca wskazując spełnienie warunków, o których mowa w art. 22 ust. 1 u.p.z.p., polega na zasobach innych podmiotów na zasadach określonych w art. 26 ust. 2b u.p.z.p., a podmioty te będą brały udział w realizacji części zamówienia, Zamawiający żąda przedstawienia przez Wykonawcę w odniesieniu do tych podmiotów dokumentów określonych w pkt. III.2 od 2.1 do 2.6 SIWZ.

Prosimy o potwierdzenie, że obowiązek przedstawienia dokumentów podanych w ww. postanowieniu dotyczy tylko podmiotów udostępniających potencjał, którzy biorą udział w realizacji zamówienia jako podwykonawcy. Tym samym nie ma takiego obowiązku w odniesieniu do osób udostępniających potencjał w zakresie wiedzy i doświadczenia, które uczestniczą tylko poprzez udzielenie konsultacji, usługi doradcze i konsultingowe (tzw. przekazanie know-how) dla wykonawcy zamówienia.

Odpowiedź:

Obowiązek przedstawienia dokumentów podanych w pkt. III.2 od 2.1. do 2.6 SIWZ dotyczy wszystkich podmiotów, które będą brały udział w realizacji części zamówienia, które udostępnią niezbędne zasoby do realizacji zamówienia Wykonawcy, a nie tylko tych udostępniających potencjał i biorących udział w realizacji zamówienia jako podwykonawcy.

Pytanie nr 6

Odnosnie do Załącznika nr 8 do SIWZ – „Oświadczenie dotyczące wymaganych uprawnień”, prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie wymaga podania w treści Oświadczenia dotyczącego wymaganych uprawnień, składanego do oferty, numerów uprawnień osób wskazanych przez Wykonawcę w Wykazie osób, mimo że taka pozycja znajduje się w ww. wzorze tego oświadczenia (w Załączniku nr 8 do SIWZ).

Należy podkreślić, iż rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2009 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane (Dz. U. z 2009 r., poz. 226, nr 1817) nakazuje odbieranie od Wykonawców jedynie oświadczenia o posiadaniu uprawnień przez osoby wykonujące zamówienie, jeśli te uprawnienia są wymagane, bez wymogu podawania żadnych dodatkowych informacji.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie z załącznika nr 8 do SIWZ – „Oświadczenie dotyczące wymaganych uprawnień” numeru uprawnień. W związku z powyższym wprowadza się nowy zamienny załącznik nr 8 SIWZ „Oświadczenie dotyczące wymaganych uprawnień” z dnia 29.08.2012 r.

Pytanie nr 7

Zgodnie z § 2 ust. 2 Załącznika nr 9 do SIWZ – „Wzór umowy” (dalej jako „WU”) wynagrodzenie brutto nie ulega zmianie przez cały okres trwania umowy.

Prosimy o zmianę powyższego postanowienia poprzez przewidzenie, iż w przypadku zmiany procentowej stawki podatku VAT zmianie ulegnie również wynagrodzenie brutto Wykonawcy stosownie do zmiany stawki VAT, a ustalone wynagrodzenie netto nie ulegnie zmianie.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę powyższego postanowienia umowy.

Pytanie nr 8

Zgodnie z § 3 ust. 3 WU Wykonawca jest zobowiązany do konsultowania rozwiązań projektowych z Zamawiającym. Jednocześnie jednak w żadnym z postanowień SIWZ, w tym w Szczegółowej Specyfikacji Technicznej, nie wskazano ogólnego postanowienia określającego obowiązek dokonania konsultacji przez Zamawiającego lub wyrażenia opinii w oznaczonym czasie.

Prosimy w związku z powyższym o potwierdzenie, iż:

- a) Zamawiający zobowiązany jest niezwłocznie, ale nie później niż w ciągu 7 dni wyrazić jednoznaczną opinię lub stanowisko do propozycji (rozwiązań projektowych) Wykonawcy wymagających konsultacji, chyba że pozostałe zapisy SIWZ, w tym Szczegółowej Specyfikacji Technicznej, przewidują w tym zakresie dłuższy termin dla Zamawiającego;
- b) jakiegokolwiek opóźnienia powstałe w wyniku przeprowadzanych konsultacji z Zamawiającym nie będą obciążały Wykonawcy i będą stanowiły okoliczności przedłużające termin realizacji zamówienia z przyczyn niezależnych od Wykonawcy.

Odpowiedź:

Nie jest możliwe precyzyjne ustalenie terminu dla Zamawiającego, ze względu na brak możliwości określenia na dzień podpisania umowy wszystkich okoliczności uzasadniających konieczność konsultowania rozwiązań projektowych z Zamawiającym. Nie mniej jednak wszystkie przypadki opóźnień, w tym też zależnych od Zamawiającego, będą analizowane również pod kątem ewentualnych przesłanek do zmiany terminu wykonania zamówienia, z tych przyczyn i o czas tych opóźnień.

Pytanie nr 9

Zgodnie z § 3 ust. 10 WU jeżeli Wykonawca wykonuje przedmiot umowy w sposób wadliwy albo sprzeczny między innymi z umową, Zamawiający może wezwać go do zmiany sposobu wykonania i wyznaczyć mu w tym celu odpowiedni termin. Po bezskutecznym upływie wyznaczonego terminu Zamawiający może powierzyć poprawienie lub dalsze wykonanie przedmiotu umowy innej osobie na koszt Wykonawcy, na co Wykonawca oświadcza, że wyraża zgodę.

Prosimy o potwierdzenie, iż Zamawiający będzie uprawniony do skorzystania z uprawnienia przewidzianego w tym postanowieniu jedynie w przypadku nienależytego wykonywania zamówienia przez Wykonawcę z przyczyn od niego zależnych.

Odpowiedź:

Zamawiający zakłada, że stan wykonywania przedmiotu umowy w sposób wadliwy lub sprzeczny z umową zawsze związany jest z przyczynami leżącymi po stronie Wykonawcy.

Pytanie nr 10

Zgodnie z § 7 ust. 1 WU w uzasadnionych okolicznościach, w szczególności w przypadku stwierdzenia nienależytego wykonywania przedmiotu umowy Zamawiający zastrzega sobie prawo odstąpienia od umowy oraz dochodzenia od Wykonawcy roszczeń z tytułu szkód powstałych w wyniku wadliwego wykonywania zobowiązań umownych.

Prosimy o potwierdzenie, że postanowienie to dotyczy jedynie sytuacji naruszenia obowiązków umownych i braku zmiany sposobu wykonywania, pomimo zasadnych zarzutów Zamawiającego oraz upływu dodatkowego terminu na przywrócenie prawidłowego wykonania Umowy, z przyczyn leżących po stronie wykonawcy zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający, zgodnie z § 12 wzoru umowy w sprawach nieuregulowanych umową stosować będzie przepisy kc, w tym też te dotyczące regulacji i procedur dotyczących odstąpienia od umowy w zakresie nieuregulowanym umową.

Pytanie nr 11

Zgodnie z § 7 ust. 5 W przypadku odstąpienia lub rozwiązania umowy przez Wykonawcę lub Zamawiającego, Zamawiający zapłaci za wykonane prace potwierdzone protokołem.

Prosimy o potwierdzenie, że w sytuacji opisanej w ww. postanowieniu Wykonawca otrzyma wynagrodzenie za prace wykonane do dnia rozwiązania Umowy wskutek odstąpienia i przekazane Zamawiającemu.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, iż Wykonawca otrzyma wynagrodzenie za prace prawidłowo wykonane do dnia odstąpienia od umowy.

Pytanie nr 12

Zgodnie z § 7 ust. 3 a i b WU, Wykonawca zobowiązany jest do zapłacenia kar umownych z tytułu: a) opóźnień w wykonaniu przedmiotu umowy (...) w wysokości 0,1 % wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień kalendarzowy opóźnienia licząc od ustalonego przez strony w § 3 ust.1 terminu wykonania przedmiotu umowy; b) opóźnień w usunięciu wad przedmiotu umowy w wysokości 0,1 % wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień kalendarzowy opóźnienia, licząc od ustalonego przez strony terminu na usunięcie wad(...).

Prosimy o modyfikację § 7 ust. 3 a i b WU, poprzez zastąpienie słów „opóźnienia” słowem „zwłoki”.

Wykonawca nie może być obciążany karami umownymi w sytuacji, gdy opóźnienie w realizacji przedmiotu umowy będzie wynikać z przyczyn niezależnych od Wykonawcy (np. działanie/zaniechanie osób trzecich – organów administracji wydających decyzje, pozwolenia itp.). Tylko zawinione opóźnienie – zwłoka, może stanowić podstawę do egzekwowania przez Zamawiającego prawidłowości realizacji umowy za pomocą instrumentu kar umownych.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia zapisów § 7, ust.3 a i b Wzoru Umowy. Określenie kar za opóźnienie, a nie za zwłokę ma na celu wyeliminowanie wątpliwości występujących zazwyczaj przy ocenie czy mamy do czynienia ze zwłoką. Działający z należytą starannością Wykonawca w przypadku zaistnienia okoliczności niezależnych od niego, które mogą skutkować opóźnieniem w wykonaniu zobowiązań umownych powinien złożyć wniosek o zmianę umowy zgodnie z § 10 ust. 2 umowy.

Pytanie nr 13

Zwracamy uwagę na błędną numerację w § 7 WU, gdzie znajdują się dwa ustępy nr 3. Prosimy o dokonanie stosownej modyfikacji w tym zakresie.

Odpowiedź:

Zamawiający, w związku z błędną numeracją ustępów § 7 dokonuje poprawy i wprowadza zamienną stronę nr 2 do załącznika nr 9 „Wzoru umowy” z dnia 29.08.2012 r.

Pytanie nr 14

Zgodnie z § 7 ust 4 WU w przypadku stwierdzenia nienależytego wykonania przedmiotu umowy Wykonawca jest zobowiązany do nieodpłatnego usunięcia wad w terminie 10 dni od daty powiadomienia Wykonawcy.

Prosimy o modyfikację treści § 7 ust 4 WU, poprzez dodanie zapisu:

„W przypadku niemożności dochowania ww. 10 dniowego terminu, Strony każdorazowo ustalą odpowiedni, realny termin przekazania poprawionej wersji dokumentacji”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na taką modyfikację. Zapis § 7 ust 4 Wzoru umowy ma na celu zdyscyplinowanie Wykonawcy do należytego wykonywania przedmiotu umowy.

Pytanie nr 15

Zgodnie z § 9 ust. 6 WU: „Łącznie z przekazaniem dokumentacji projektowej, Wykonawca przenosi na rzecz Zamawiającego prawa autorskie majątkowe do przedmiotu zamówienia i prawa do wykonywania praw zależnych bez dodatkowego wynagrodzenia”.

Prosimy o dokonanie zmiany ww. postanowień poprzez zastąpienie słów: „Łącznie z przekazaniem dokumentacji projektowej” słowami „Wraz z dokonaniem odbioru przez Zamawiającego”.

Logicznym pozostaje wniosek, że skoro przeniesienie praw autorskich ma nastąpić „w ramach wynagrodzenia” Wykonawcy, to do przeniesienia praw autorskich na Zamawiającego powinno dojść dopiero z chwilą zapłaty wynagrodzenia, a najwcześniej z momentem dokonania „odbioru” części zamówienia, co będzie uprawniało Wykonawcę do wystawienia faktury VAT, a w rezultacie otrzymanie należnego wynagrodzenia. Ponadto nieracjonalnym jest, by Zamawiający przejmował prawa autorskie z momentem ich przekazania, skoro potencjalnie mogą to być opracowania wadliwe, nieprzystające do potrzeb Zamawiającego, a przez to wymagające dalszych zmian przez wykonawcę zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany do Wzoru umowy. Zamawiający w § 9 wzoru umowy przewidział płatności za wykonanie przedmiotu umowy fakturami częściowymi za zrealizowane poszczególne etapy opracowania, jednym z tych etapów jest m.in. przygotowanie koncepcji. Tak więc odbiór tej części opracowania zgodnie z § 7 ust 6 Wzoru umowy wiązał się będzie z przekazaniem autorskich praw majątkowych do przedmiotu zamówienia.

Pytanie nr 16

Zgodnie z § 10 ust. 1 pkt 1 WU zmiana umowy także istotna może być dokonana w przypadku okoliczności, których nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy, a w szczególności niezależne od wykonawcy zmiany dotyczące osób kluczowych dla realizacji umowy (projektant), zmiana ww. osób musi być uzasadniona przez wykonawcę i zaakceptowana przez Zamawiającego. Kwalifikacje i doświadczenie wskazanych osób muszą być co najmniej takie same jakie były wymagane w SIWZ.

Prosimy o potwierdzenie, że jedyną przesłanką, którą będzie kierował się Zamawiający przy podejmowaniu decyzji o akceptacji nowych osób, będzie przesłanka posiadania kwalifikacji i doświadczenia co najmniej takich samych jakie były wymagane w SIWZ.

Ponadto prosimy o potwierdzenie, iż Zamawiający dokona akceptacji nowych osób niezwłocznie.

Należy zaznaczyć, że jakkolwiek zwłoka Zamawiającego w tym zakresie może negatywnie wpłynąć na terminowość wykonania przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że jedyną przesłanką przy podejmowaniu decyzji akceptacji nowych osób będzie przesłanka posiadania kwalifikacji i doświadczenia. Zamawiający dokona akceptacji nowych osób niezwłocznie, a wszelkie okoliczności niezależne od wykonawcy mające wpływ na terminowość wykonania przedmiotu zamówienia stanowiąc mogą podstawę do ewentualnej zmiany umowy w zakresie terminu jej wykonania.

Pytanie nr 17

Zgodnie z § 10 ust. 1 pkt 3 WU zmiana umowy także istotna może być dokonana w przypadku okoliczności, których nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy, a w szczególności wystąpienia konieczności zmiany podwykonawcy dla części zamówienia, którą wykonawca wskazał w ofercie, że powierzy ją do wykonania podwykonawcy, za zgodą zamawiającego i z zachowaniem zasad dot. podwykonawców określonych we wzorze umowy.

W związku z powyższym postanowieniem prosimy o potwierdzenie, że:

- a) Zamawiający będzie zobligowany do zaakceptowania podwykonawców w przypadku, gdy zostaną zachowane zasady dot. podwykonawców określonych we wzorze umowy. Ponadto prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dokona akceptacji nowych podwykonawców niezwłocznie.
- b) § 10 ust. 1 pkt 3 WU nie wyłącza możliwości dokonania powierzenia wykonania części Umowy Podwykonawcy, na etapie jej realizacji przez Wykonawcę, w zakresie nieujętych na etapie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w ofercie.

Stanowisko odmienne oparte jedynie na literalnej treści § 10 ust. 1 pkt 3 WU prowadziłoby do nieracjonalnego wniosku, że Wykonawca na etapie Wykonywania Umowy nie będzie uprawniony, ze względu na to postanowienie, dokonać powierzenia wykonywania części Umowy w zakresie innym niż wskazanym na etapie składania oferty. Powierzenie wykonania części Umowy Podwykonawcom już na etapie jej realizacji nie stoi w sprzeczności z żadnym przepisem prawa powszechnie obowiązującego, jak również nie wpływa negatywnie na zakres ochrony uzasadnionych interesów Zamawiającego.

Art. 36 ust. 4 u.p.z.p. stanowi, że „Zamawiający żąda wskazania przez wykonawcę w ofercie części zamówienia, której wykonanie powierzy podwykonawcom”, co w niniejszym postępowaniu Zamawiający uczynił i prawidłowości takiego działania Wykonawca nie kwestionuje, należy jednak podkreślić, że przywoływany przepis nie statuuje zasady zakazu powierzenia podwykonawcom wykonania części zamówienia innej niż wskazanej w ofercie przedkładanej przez Wykonawcę na etapie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Ustawodawca wskazuje jedynie, że powierzenie wykonania części zamówienia jest niedopuszczalne jedynie w wypadku gdy ze względu na specyfikę przedmiotu zamówienia zamawiający zastrzeże w specyfikacji istotnych warunków zamówienia, że część lub całość zamówienia nie może być powierzona podwykonawcom (art. 36 ust. 5 u.p.z.p.).

Odpowiedź:

Zmiana podwykonawcy dla części zamówienia dotyczy wyłącznie takich sytuacji, których nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy i ocenę w tym zakresie przeprowadza Zamawiający. Elementem umowy jest wskazanie w § 1 ust. 3 oświadczenia, że Wykonawca wykona przedmiot umowy siłami własnymi lub przy pomocy podwykonawców. Zgodnie z ustawą Pzp art. 144 stanowi, iż zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, chyba że Zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany. Tak więc zmiany, w tym zakresie mogą być dokonywane tylko w sytuacjach które przewidywały strony w umowie.

Pytanie nr 18

Zgodnie z pkt 7 załącznika nr 1 do SIWZ – „Szczegółowa Specyfikacja Techniczna” (zwanej dalej jako „SST”) opracowanie dokumentacji projektowej obejmuje m.in. następującą fazę: Uzyskanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach.

Prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca jest zobowiązany do dochowania należytej staranności w celu uzyskania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach zgody na realizację przedsięwzięcia i nie będzie ponosił negatywnych konsekwencji na gruncie Umowy, w przypadku gdy organ właściwy do wydania decyzji odmówi zgody na realizację przedsięwzięcia z przyczyn niezależnych od Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający poprzez pozyskanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach rozumie pozyskanie każdego stanowiska organu właściwego w rozumieniu ustawy z dnia 3 października 2009 r. o udostępnieniu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko, a nie tylko decyzji zgody na realizację przedsięwzięcia.

Pytanie nr 19

W kontekście postanowień zawartych w punkcie 7 SST, prosimy o potwierdzenie, że:

- a) każdy oferent powinien skalkulować w cenie oferty przygotowanie raportu oceny oddziaływania na środowisko w ramach postępowania o wydanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach;
- b) przedmiotem zamówienia nie jest objęte świadczenie pomocy prawnej na rzecz Zamawiającego.

Odpowiedź:

Przedmiotem zamówienia jest pozyskanie decyzji środowiskowej zgodnie z ustawą z dnia 3 października 2009 r. o udostępnieniu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko. Ponadto wynagrodzenie w przedmiotowym zamówieniu jest ryczałtowe, co nakłada na Wykonawcę obowiązek skalkulowania wszystkich niezbędnych kosztów prawidłowego wykonania przedmiotu zamówienia, w tym przypadku pozyskania m.in. decyzji środowiskowej.

Pytanie nr 20

Prosimy o potwierdzenie, że obowiązek określony w punkcie 8 ppkt 7 SST wiąże wykonawcę zamówienia tylko w okresie obowiązywania umowy (okres 18 miesięcy i okres gwarancji i rękojmi), a dodatkowe czynności do wykonania przez Wykonawcę nie są objęte wynagrodzeniem umownym i zostaną odrębnie rozliczone (zapłacone przez Zamawiającego), za wyjątkiem sytuacji, gdy uchylenie, zmiana lub stwierdzenie nieważności pozyskanej decyzji nastąpi z przyczyn zawinionych przez wykonawcę zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że obowiązek Wykonawcy do uczestniczenia w postępowaniu prowadzonym w celu wydania nowej decyzji mieści się w wynagrodzeniu umownym i nie będzie odrębnie rozliczany. W sytuacji, gdy uchylenie, zmiana lub stwierdzenie nieważności pozyskanej decyzji nastąpi z przyczyn niezależnych od Wykonawcy zamówienia, po upływie okresu obowiązywania umowy i okresu gwarancji i rękojmi, dodatkowe czynności w tym zakresie będą przedmiotem odrębnego zamówienia i rozliczenia.

Pytanie nr 21

Zgodnie z § 9 ust. 4 WU Wykonawca wyraża zgodę na wykonywanie przez Zamawiającego autorskich praw osobistych do przedmiotu umowy, według potrzeb Zamawiającego wynikających z przyjętego przez niego sposobu rozpowszechniania przedmiotu umowy dla celów informacyjnych, promocyjnych bądź komercyjnych (...).

Prosimy o odpowiednią zmianę lub wykreślenie powyższego zapisu, gdyż dyskryminuje on, w sposób sprzeczny z art. 7 ust. 1 u.p.z.p., wykonawców będących osobami prawnymi.

Należy zaznaczyć, iż na gruncie przepisów ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych autorskie prawa osobiste mogą przysługiwać jedynie osobom fizycznym. W związku z powyższym wykonawca będący osobą prawną, dla której opracowania projektowe wykonują pracownicy lub współpracownicy, nigdy nie będzie w stanie (prawnie) wyrazić skutecznie zgody na wykonywanie przez inną osobę (Zamawiającego) autorskich praw osobistych, gdyż prawa osobiste z mocy prawa przysługują autorom będącym osobami fizycznymi.

Pytanie nr 22

Zgodnie z § 9 ust. 5 WU Wykonawca zapewnia, że dokumentacja projektowa będzie wynikiem wyłącznie jego twórczości i nie będzie naruszała praw majątkowych ani osobistych osób trzecich.

Prosimy o odpowiednią zmianę lub wykreślenie powyższego zapisu, gdyż dyskryminuje on, w sposób sprzeczny z art. 7 ust. 1 u.p.z.p., wykonawców będących osobami prawnymi.

Należy zaznaczyć, iż na gruncie przepisów ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych autorskie prawa osobiste mogą przysługiwać jedynie osobom fizycznym. W związku z powyższym wykonawca będący osobą prawną, dla której opracowania projektowe wykonują pracownicy lub współpracownicy, nie może zapewnić, że dokumentacja projektowa będzie wynikiem wyłącznie jego twórczości. Może natomiast zadeklarować, że dokumentacja ta nie będzie naruszała praw autorskich osób trzecich.

Odpowiedź na pytania 21 i 22:

Zapisy, jak przywołane powyżej nie mają na celu dyskryminacji Wykonawców, będących osobami prawnymi, a jedynie nakładają na każdego Wykonawcę obowiązek zapewnienia i pozyskania takich zgód od autorów poszczególnych opracowań.

Pytanie nr 23

Zgodnie z § 11 ust. 3 WU, jeżeli Zamawiający odmówi uznania roszczenia w terminie, o którym mowa w § 11 ust. 2 WU, Wykonawca może zwrócić się do sądu właściwego miejscowo dla Zamawiającego.

Prosimy o zmianę powyższego postanowienia poprzez wskazanie, iż również w przypadku, gdy nie dojdzie do rozstrzygnięcia sporu w terminie, o którym mowa w § 11 ust. 2 WU, Wykonawca może zwrócić się do sądu właściwego miejscowo dla Zamawiającego.

Alternatywnie prosimy o zmianę tego postanowienia poprzez dodanie zapisu stanowiącego, iż w przypadku gdy Zamawiający nie ustosunkuje się do roszczeń Wykonawcy w terminie, o którym mowa w § 11 ust. 2 WU, będzie to równoznaczne z odmową uznania roszczenia.

Odpowiedź:

Istotą zapisu w § 11 ust. 3 Wzoru umowy jest wyczerpanie drogi postępowania ugodowego przed ewentualnym sporem sądowym i Zamawiający potwierdza prawo Wykonawcy do zwrócenia się do sądu celem rozstrzygnięcia powstałego sporu, w każdym przypadku nie dojdęcia do porozumienia w terminie 21 dni od zgłoszenia roszczeń do Zamawiającego.

Pytanie nr 24

Zgodnie z § 10 ust. 2 pkt 2) WU zmiana umowy, także istotna, może być dokonana w przypadku okoliczności, których nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy, a w szczególności: 2) niezależne od stron umowy wydłużenie terminu

realizacji zamówienia z uwagi na okoliczności: - zmiany przepisów prawnych obowiązujących w dniu zawarcia umowy, - wystąpienia niezgodności pomiędzy częścią opisową, a kartograficzną ewidencji gruntów. Analogiczne postanowienia znajdują się w pkt VIII.4.2.2 SIWZ.

Prosimy o zmianę § 10 ust. 2 pkt 2) WU oraz VIII.4.2.2 SIWZ, poprzez przewidzenie, iż w przypadku gdy ww. okoliczności spowodują zwiększenie zakresu przedmiotu umowy (zwiększenie opracowań projektowych do wykonania przez Wykonawcę) będzie możliwa zmiana (podwyższenie) wynagrodzenia należnego Wykonawcy.

Odpowiedź:

Okoliczności przywołane w § 10 ust 2 pkt. 2 Wzoru umowy, stanowią przesłanki do zmiany terminu wykonania umowy, co nie jest jednoznaczne ze zmianą (podwyższeniem) wynagrodzenia Wykonawcy, i Zamawiający nie dopuszcza takiego podwyższenia. Zgodnie z treścią art. 632 kc – jeżeli strony umówiły się o wynagrodzenie ryczałtowe, przyjmujący zamówienie nie może żądać podwyższenia wynagrodzenia, chociażby w czasie zawarcia umowy nie można było przewidzieć rozmiaru lub kosztów prac.

Pytanie nr 25

Zgodnie z Załącznikiem nr 2.1 do SIWZ – „Wycena brutto do zadania” dla pozycji Decyzja Środowiskowa przewidziano wynagrodzenie w wysokości min. 30% sumy wynagrodzenia za wszystkie opracowania.

Prosimy o wyjaśnienie, w jaki sposób (w jakim terminie i w oparciu o jaki dokument) Wykonawca uzyska wynagrodzenie przewidziane w wycenie dla pozycji Decyzja Środowiskowa, jeżeli z przyczyn od niego niezależnych organ właściwy wyda decyzję negatywną. Prosimy o wskazanie terminu oraz podstawy do wypłaty wynagrodzenia (wystawienia faktury).

Odpowiedź:

Zamawiający poprzez pozyskanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach rozumie pozyskanie każdego stanowiska organu właściwego w rozumieniu ustawy z dnia 3 października 2009 r. o udostępnieniu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko, a nie tylko decyzji zgody na realizację przedsięwzięcia. Będzie to podstawą do wypłaty wynagrodzenia zgodnie z „Wyceną dla zadania”

Pytanie nr 26

Zgodnie z § 4 ust. 2 WU zapłata częściowa za elementy wykonane i odebrane nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku, bez prawa domagania się dodatkowego wynagrodzenia, dokonywania zmian w przekazanych elementach, wynikających z pozyskanych później opinii. Analogiczne postanowienia znajdują się w pkt 8 ppkt. 8 SST.

Prosimy o zmianę § 4 ust. 2 WU oraz pkt 8.8 SST poprzez wskazanie, że w przypadku, gdy zmiany wynikające z pozyskanych później opinii będą dotyczyły już wykonanych i odebranych elementów opracowania, Zamawiający pokryje dodatkowe koszty wynikające z wymogu wprowadzenia tych zmian.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu § 4 ust. 2 Wzoru umowy oraz pkt 8.8 SST, z uwagi na charakter wynagrodzenia ryczałtowego przewidzianego w umowie.

Pytanie nr 27

Zgodnie z § 6 ust.1 zdanie 2 WU uprawnienia z tytułu gwarancji i rękojmi wygasają w terminie 12 miesięcy licząc od daty przekazania i odbioru opracowania. Analogiczne postanowienia znajdują się w pkt VIII.3 SIWZ oraz w pkt 6 załącznika nr 2 do SIWZ – „Wzór oferty”.

Prosimy o wyjaśnienie, od którego momentu (przekazania czy odbioru opracowania) rozpoczyna się okres obowiązywania rękojmi oraz gwarancji.

Odpowiedź:

Za datę przekazania i odbioru opracowania należy rozumieć przekazanie przez Wykonawcę kompletnej dokumentacji wcześniej sprawdzonej przez Zamawiającego i odebranej protokołem zdawczo - odbiorczym.

Pytanie nr 28

Zgodnie z pkt. 3 oraz 8 ppkt. 3 SST Zamawiający zastrzega sobie prawo zmniejszenia wynagrodzenia za opracowanie niewykonane niezależnie od Wykonawcy i Zamawiającego o kwoty brutto wskazane w wykazie w wycenie dla przedmiotu zamówienia.

Prosimy o wyjaśnienie, w jakich przypadkach Zamawiający będzie uprawniony do zmniejszenia wynagrodzenia za opracowanie niewykonane niezależnie od Wykonawcy i Zamawiającego. Dodatkowo prosimy o wskazanie czy ww.

wypadkach Zamawiający odstąpi od danej części zamówienia z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, czy też zostanie podpisany aneks do Umowy z Wykonawcą.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że chodzi wyłącznie o okoliczności niezależne od Wykonawcy oraz od Zamawiającego. Nie jest możliwe enumeratywne wskazanie wszystkich okoliczności, każda z nich musi być rozpatrywana indywidualnie. Ograniczenie zakresu nastąpi w takim przypadku w formie aneksu do umowy zmieniającego zakres zamówienia.

Pytanie nr 29

W nawiązaniu do pkt. 7.2 i 7.3 SST, prosimy o wyjaśnienie, w jakim terminie Zamawiający zaakceptuje trzy warianty, które będą objęte Wstępną koncepcją rozwiązań.

Odpowiedź:

Zgodnie z SST opracowanie wstępnej koncepcji należy zakończyć autorską rekomendacją minimum trzech wariantów do dalszego przygotowania na etapie koncepcji programowej. Tak więc ostateczna akceptacja nastąpi po odebraniu opracowania „Wstępna koncepcja”. Wstępne akceptacje odbywać się będą na zorganizowanych radach technicznych.

W załączeniu:

- zamienny załącznik nr 8 SIWZ „Oświadczenie dotyczące wymaganych uprawnień”,
- zamienna strona nr 2 załącznika nr 9 „Wzoru umowy”.

Ponadto, Zamawiający - Zarząd Dróg Wojewódzkich w Krakowie zgodnie z art. 38 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2010 r. Nr 113 poz. 759 z późn. zm.) udziela odpowiedzi na pytanie, które wpłynęło po upływie terminu składania wniosku o którym mowa w art. 38 ust.1 Ustawy Pzp.

Pytanie nr 30

W związku z ogłoszeniem o zamówieniu publicznym na opracowanie "Wielowariantowej koncepcji budowy I etapu obwodnicy Koszyc - przełożenie drogi wojewódzkiej nr 768 na odcinku od Kępy Sokołowskiej do drogi krajowej nr 79 wraz z uzyskaniem decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach" nr sprawy ZDW-DI-3-271-61/12, proszę o informację jaką kwotę brutto przewidział Zamawiający na realizację opracowania.

Odpowiedź:

Zgodnie z treścią art. 86 ust 3 ustawy pzp, Zamawiający bezpośrednio przed otwarciem ofert podaje kwotę, jaką zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia.

Niniejsze pismo staje się częścią Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

Otrzymują:

1 x adresat wg rozdzielnika
1 x DI-3 a/a
strona internetowa www.zdw.krakow.pl

DYREKTOR
mgr inż. Grzegorz Stech

