



Gorzów Wlkp., 2014-06-02

WOU-IV.271.30.2014.AJD

Wszyscy Wykonawcy
biorący udział w postępowaniu

dot. Przetargu nieograniczonego na Budowę mini boiska wielofunkcyjnego przy SP nr 9 i SP nr 12 w Gorzowie Wlkp.

Do Zamawiającego wpłynęły pytania do przetargu, na które zgodnie z art. 38 ustawy PZP, udziela się następujących odpowiedzi:

Pytania od Wykonawców:

Wnosimy o uznanie, że terminem zakończenia robót zostanie data wykonania robót budowlanych objętych niniejszą umową dokonana zgłoszeniem zakończenia robót poprzez wpis do dziennika budowy i złożeniem oświadczenia kierownika budowy zgodnie z przepisami Prawa Budowlanego .

Procedura odbiorowa może trwać kilka dni lub kilka tygodni w zależności np. od obecności w pracy poszczególnych członków komisji lub innych okoliczności . Zamawiający określając tak wysokie kary z góry naraża wykonawcę na ich egzekwowanie.

W świetle orzecznictwa na Zamawiającym leży obowiązek podpisania protokołu odbioru robót budowlanych, gdy wykonawca zgłosił zakończenie tych robót, (wyrok Sądu Najwyższego z dnia 5 marca 1997r. sygn. Akt.II CKN 28/97) W tym miejscu należy także zwrócić uwagę na wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 30 marca 2006r. sygn. Akt. ACa 1900/05, gdzie Sąd stwierdził, iż „ samo stwierdzenie istnienia wad robót przy ich odbiorze nie w każdym przypadku rodzić będzie skutki niewykonania zobowiązania wzajemnego. Wykonanie robót z wadami może być równoznaczne albo z niewykonaniem w ogólności, albo z nienależyтым wykonaniem zobowiązania. Z niewykonaniem zobowiązania mamy do czynienia wówczas, gdy objęte umową świadczenie nie zostanie w ogóle spełnione albo nie zawiera cech konstytutywnych charakteryzujących dany rodzaj świadczenia. Na gruncie umowy o roboty budowlane można przyjąć, że niewykonanie zobowiązania wchodzi w grę, gdy wada jest tego rodzaju, że uniemożliwia czynienie właściwego użytku z przedmiotu robót, wyłącza normalne ich wykorzystanie zgodnie z celem umowy albo odbiera im cechy (wada istotna) . Natomiast pozostałe wady świadczą tylko o nienależyтым wykonaniu zobowiązania. Jedyne wady istotne uzasadniają odmowę odbioru robót, odstąpienia od umowy. Wady zaś nieistotne oznaczają wykonanie zobowiązania, ale w sposób nienależyty co do jakości, rzutując na uprawnienie inwestora, który może domagać się ich usunięcia w oznaczonym terminie bądź obniżenia wynagrodzenia.

Wnosimy zatem o umieszczenie zapisu w projekcie umowy że „ terminem zakończenia robót zostanie uznana data wykonania robót budowlanych objętych niniejszą umową, dokonane zgłoszeniem zakończenia robót poprzez wpis do dziennika budowy i złożeniem oświadczenia kierownika budowy zgodnie z przepisami Prawa Budowlanego” .

Prosimy o wprowadzenie do SIWZ i projektu umowy poniższych zapisów lub ich części, których wprowadzenie nie będzie stanowiło naruszenia art. 144 Prawo zamówień publicznych.

Zamawiający przewiduje możliwość zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, w przypadku wystąpienia co najmniej jednej z okoliczności wymienionych poniżej, z uwzględnieniem podawanych warunków ich wprowadzenia.

Zmiana terminu i zakresu realizacji przedmiotu umowy

1. zmiany spowodowane warunkami atmosferycznymi, geologicznymi, archeologicznymi, w szczególności:

- a) klęski żywiołowe;
- b) warunki atmosferyczne uniemożliwiające prowadzenie robót budowlanych, przeprowadzanie prób i sprawdzeń, dokonywanie odbiorów, w szczególności: temperatury powietrza poniżej 0,0 C, wiatr uniemożliwiający pracę maszyn
- c) budowlanych, gwałtowne opady deszczu (oberwanie chmury), śniegu, gradobicie, burze z wyładowaniami atmosferycznymi
- d) warunki atmosferyczne uniemożliwiające prowadzenie robót budowlanych, przeprowadzanie prób i sprawdzeń zgodnie z technologią przewidzianą przez producentów
- e) niewypały i niewybuchy;
- f) wykopaliska archeologiczne;
- g) odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki geologiczne (kategorie gruntu, kurzawka, głązy narzutowe, warunki gruntowe itp.);
- h) odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki terenowe, w szczególności istnienie podziemnych sieci, instalacji, urządzeń lub nie zinwentaryzowanych obiektów budowlanych (bunkry, fundamenty itp.)
- i) wykonanie robót dodatkowych lub uzupełniających wpływających na termin wykonania zamówienia podstawowego.

2. zmiany będące następstwem okoliczności leżących po stronie Zamawiającego, w szczególności:

- a) nieterminowe przekazanie terenu budowy przez Zamawiającego;
- b) wstrzymanie robót przez Zamawiającego;
- c) konieczność usunięcia błędów lub wprowadzenia zmian w dokumentacji projektowej;

3. zmiany będące następstwem działania organów administracji, w szczególności:

- a) przekroczenie zakreślonych przez prawo terminów wydawania przez organy administracji decyzji, zezwoleń, uzgodnień itp.;
- b) odmowa wydania przez organy administracji wymaganych decyzji, zezwoleń, uzgodnień na skutek błędów w dokumentacji projektowej
- c) inne przyczyny zewnętrzne niezależne od Zamawiającego oraz Wykonawcy skutkujące niemożliwością prowadzenia prac, w szczególności:

- brak możliwości dojazdu oraz transportu materiałów na teren budowy spowodowany awariami, remontami lub przebudowami dróg dojazdowych
- protesty mieszkańców
- przerwa w dostawie energii elektrycznej, wody, gazu.

W przypadku wystąpienia którejkolwiek z okoliczności wymienionych termin wykonania umowy może ulec odpowiedniemu przedłużeniu, o czas niezbędny do zakończenia wykonywania jej przedmiotu w sposób należyty, nie dłużej jednak niż o okres trwania tych okoliczności.

Zmiana sposobu spełnienia świadczenia

1. zmiany technologiczne, w szczególności:

- a) odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki geologiczne (kategorie gruntu, kurzawka, głązy narzutowe itp.) skutkujące niemożliwością

zrealizowania przedmiotu umowy przy dotychczasowych założeniach technologicznych;
b) odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki terenowe, w szczególności istnienie podziemnych sieci, instalacji, urządzeń, nie zinwentaryzowanych obiektów budowlanych (bunkry, fundamenty, ściany szczelne itp.) skutkujące niemożliwością zrealizowania przedmiotu umowy przy dotychczasowych założeniach technologicznych lub materiałowych;
d) konieczność zrealizowania projektu przy zastosowaniu innych rozwiązań technicznych lub materiałowych ze względu na zmiany obowiązującego prawa

Zmiany osobowe

1. zmiana osób, przy pomocy których Wykonawca realizuje przedmiot umowy na inne osoby legitymujące się co najmniej równoważnymi uprawnieniami, o których mowa w ustawie Prawo budowlane;
2. zmiana osób, przy pomocy których Zamawiający realizuje przedmiot umowy na inne osoby legitymujące się co najmniej równoważnymi uprawnieniami, o których mowa w ustawie Prawo budowlane
3. zmiana podwykonawcy, przy pomocy którego Wykonawca wykonuje przedmiot umowy na innego - dysponującego co najmniej porównywalnym doświadczeniem, potencjałem technicznym i osobowym;
4. rozszerzenie lub zmniejszenie zakresu podwykonawstwa w porównaniu do wskazanego w ofercie wykonawcy, o ile posłużenie się podwykonawcą doprowadzi do skrócenia terminu wykonania przedmiotu umowy,

Pozostałe zmiany

1. siła wyższa uniemożliwiająca wykonanie przedmiotu umowy zgodnie z SIWZ;
2. zmiana sposobu rozliczania umowy lub dokonywania płatności na rzecz Wykonawcy na skutek zmian w zawartej przez Zamawiającego umowy o dofinansowanie projektu lub wytycznych dotyczących realizacji projektu;

Nie stanowi zmiany umowy w rozumieniu art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych:

1. zmiana danych związanych z obsługą administracyjno-organizacyjną Umowy (np. zmiana nr rachunku bankowego, zmiana dokumentów potwierdzających uregulowanie płatności wobec podwykonawców);
2. zmiany danych teleadresowych, zmiany osób wskazanych do kontaktów między Stronami;
3. udzielenie zamówień dodatkowych określonych w przepisach o zamówieniach publicznych

Powyższy katalog zmian wprowadzony uchroni zamawiającego od naruszenia przepisów PZP w przypadku zaistnienia nieprzewidzianych okoliczności, które w trakcie realizacji mogą wystąpić. Zamawiającym będzie uprawniony do skorzystania z powyższych zapisów a nie zobowiązany do ich zastosowania.

Wnosimy o uwzględnienie poniższych kar umownych w projekcie umowy:

Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne:

- 1) za zwłokę w przekazaniu przez Zamawiającego placu budowy w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień zwłoki licząc od upływu ustalonego terminu na przekazanie placu budowy
- 2) za zwłokę w odbiorze lub przystąpieniu do odbioru w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień zwłoki, licząc od upływu ustalonego terminu na dokonanie odbioru

Wnosimy o wprowadzenie dodatkowych zapisów do projektu umowy:

Wykonawcy przysługuje prawo do rozwiązania lub odstąpienia od umowy z 14 dniowym okresem wypowiedzenia (oprócz przypadków określonych w przepisach Kodeksu Cywilnego) w przypadku, gdy Zamawiający:

- nie uregulował w terminie wskazanym w umowie zobowiązań finansowych wobec Wykonawcy
- nie przekazał placu budowy
- bez uzasadnionych powodów przedłuża proces odbioru przedmiotu umowy
- odmawia bez wskazania uzasadnionej przyczyny odbioru robót lub podpisania protokołu odbioru,
- zawiadomi Wykonawcę, iż wobec zaistnienia uprzednio nieprzewidzianych okoliczności nie będzie mógł spełnić swoich zobowiązań umownych wobec Wykonawcy.

Odpowiedzi:

Termin zakończenia robót został dokładnie określony w § 3 ust. 1 i 2 oraz zdefiniowany w § 1 ust. 5 we wzorze umowy. Sugerowane przez Państwa zapisy są już wprowadzone w powyższych paragrafach.

Zamawiający określił w § 12 dopuszczalne zmiany postanowień umowy i nie wprowadza żadnych modyfikacji w tym zakresie.

Zamawiający nie wnosi zmian we wzorze umowy w zakresie kar umownych. Kary jakie Wykonawca może nałożyć na Zamawiającego określono § 11 ust. 2, pkt 3.

Zamawiający określił w § 10 formy wcześniejszego odstąpienia/ rozwiązania umowy i nie wprowadza żadnych modyfikacji w tym zakresie.

Pytanie od Wykonawcy:

W SIWZ pojawił się zapis, iż nawierzchnia polipropelynowa musi posiadać między innymi:

„Minimum dwa z niżej podanych certyfikatów:

- Certyfikat Międzynarodowej Federacji Koszykówki FIBA
- Certyfikat Międzynarodowej Federacji Piłki Ręcznej IHF
- Certyfikat Międzynarodowej Federacji Piłki Siatkowej FIVB”

Pragniemy zwrócić uwagę, iż Zamawiający żądając certyfikatów międzynarodowych federacji sportowych dopuścił się dyskryminacji, pomijając rekomendacje i certyfikaty polskich związków sportowych oraz innych dokumentów, które mogłyby potwierdzić dobrą jakość produktu. Przede wszystkim jednak bezzasadnie zawęził krąg potencjalnych wykonawców zdolnych do wykonania zadania, oraz produktów spełniających usprawiedliwione potrzeby Zamawiającego. Żądanie certyfikatów i rekomendacji federacji międzynarodowych miałoby uzasadnienie jedynie w przypadku budowy obiektu, na którym można prowadzić rozgrywki na poziomie międzynarodowych (jakim przyszkolne boisko wielofunkcyjne z pewnością nie jest). Wymaganie przedstawienia certyfikatów federacji międzynarodowych w tym przypadku jest warunkiem wygórowanym i nieproporcjonalnym w stosunku do zamówienia, co jest niedopuszczalne. Pragniemy zauważyć, że na rynku istnieje wiele modeli modułowych nawierzchni polipropelynowych, które posiadają wszelkie

niezbędne dokumenty, są dopuszczone do obrotu, są sklasyfikowane jako nawierzchni sportowe i posiadają dokument potwierdzający zgodność z wymogami normy opisującej nawierzchnie boisk wielofunkcyjnych. Fakt, iż nie posiadają one wymienionych przez Zamawiającego certyfikatów trzech konkretnych federacji sportowych, nie czyni ich produktami gorszymi jakościowo czy funkcjonalnie.

Zaznaczyć należy, iż wielokrotnie w opiniach i wyrokach KIO wskazywano, iż zawężenie kręgu potencjalnych wykonawców jest naruszeniem przepisów ustawy. Formułując opis przedmiotu zamówienia Zamawiający winni mieć przede wszystkim na uwadze zasadę wynikającą z treści art. 29 ust. 1 PZP, zgodnie z którą przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudnić uczciwą konkurencję. Zamawiający nie może zatem poprzez zawężający opis przedmiotu zamówienia wykluczyć z udziału wykonawców zdolnych do zaoferowania produktu spełniającego usprawiedliwione potrzeby Zamawiającego. Innymi słowy Zamawiający jest uprawniony do żądania produktu, usługi lub roboty spełniającej jego rzeczywiste potrzeby, powinien jednak tak opisać przedmiot zamówienia by bezzasadnie nie uniemożliwiać ubiegania się o jego udzielenie wykonawcom zdolnym do jego prawidłowej realizacji. Krąg wykonawców winien być zatem zawsze maksymalnie szeroki, gdyż każdy opis zamówienia prowadzący do bezzasadnego wykluczenia niektórych wykonawców z możliwości ubiegania się o udzielenie zamówienia może spotkać się z zarzutem naruszenia zasady uczciwej konkurencji.

Przypominamy również, iż dla wykazania złamania zasady uczciwej konkurencji nie jest koniecznym wykazanie, iż do ograniczenia konkurencji doszło (tj., że konkretny wykonawca zdolny do jego realizacji nie mógł złożyć oferty w postępowaniu), a wystarczyło samo uprawdopodobnienie owego naruszenia (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 30 grudnia 2008 r. /sygnatura akt KIO/UZP1463/08/: „Art. 29 ust. 2 p.z.p. posługuje się sformułowaniem „mógłby utrudniać uczciwą konkurencję”. Takie pojęcie użyte przez ustawodawcę powoduje, że na wykonawcy ciąży jedynie obowiązek uprawdopodobnienia, że opis przedmiotu zamówienia może utrudniać uczciwą konkurencję, zaś dowód na okoliczność, że do takiego utrudnienia nie doszło ciąży na zamawiającym.”)

W związku z powyższym prosimy o odpowiedź na nasze zapytanie:

Czy Zamawiający dopuści wszystkie modułowe nawierzchnie polipropylenowe posiadające niezbędne dokumenty (atest PZH, Rekomendację ITB, deklarację zgodności z normą, wyniki badań nawierzchni przeprowadzone przez niezależne laboratorium akredytowane do badań nawierzchni sportowych itp.), wykreślając z SIWZ zapis o konieczności posiadania certyfikatów wystawionych przez Międzynarodowe Federacje Sportowe?

Odpowiedź:

Wymóg posiadania przez nawierzchnię polipropylenową minimum dwóch z pośród trzech wymienionych certyfikatów międzynarodowych federacji sportowych nie wynika z przeznaczenia obiektu boiska wielofunkcyjnego do rozgrywek międzynarodowych, lecz ma na celu potwierdzenie wymaganych przez Zamawiającego parametrów użytkowych modułowej nawierzchni syntetycznej. Zaznaczyć należy, iż nie są to wymagania „wygórowane” i „nieproporcjonalne”, ponieważ ww. certyfikaty nie są zarezerwowane i

zalecane tylko dla profesjonalnych użytkowników nawierzchni sportowych. Znajduje to swoje potwierdzenie zarówno w „niewygórowanej” cenie certyfikowanych nawierzchni oraz opinii międzynarodowych federacji sportowych, które wskazują na nawierzchnie certyfikowane jako zalecane dla sportu amatorskiego. Zaznaczyć należy, że certyfikaty międzynarodowych federacji sportowych wydawane są wyłącznie nawierzchniom, które przeszły szereg licencjonowanych badań i testów, zarówno w warunkach laboratoryjnych, jak i użytkowych, dlatego też są powszechnie uznawaną gwarancją spełnienia walorów użytkowych wymaganych na boiskach przeznaczonych do gry w piłkę ręczną, piłkę siatkową lub koszykówkę. Nie mniej jednak Zamawiający odstępuje od wymogu posiadania przez nawierzchnię polipropylenową minimum dwóch certyfikatów, ponieważ uznaje za wystarczające posiadanie minimum jednego certyfikatu międzynarodowej federacji sportowej.

Wobec powyższego Zamawiający postanawia dokonać zmiany treści SIWZ w Rozdziale III, w części „B” dotyczącej opisu przedmiotu zamówienia częściowego nr 1, który otrzymuje następujące brzmienie:

2) Dokumenty dotyczące nawierzchni:

a) Nawierzchnie powinny posiadać atest PZH,

b) Zgodność z normą EN 14877:2006,

c) Minimum **jeden** z niżej podanych certyfikatów:

- Certyfikat Międzynarodowej Federacji Koszykówki FIBA,

- Certyfikat Międzynarodowej Federacji Piłki Ręcznej IHF,

- Certyfikat Międzynarodowej Federacji Piłki Siatkowej FIVB,

d) Kartę techniczną oferowanej nawierzchni potwierdzoną przez producenta,

e) Autoryzację producenta nawierzchni **polipropylenowej**, wystawioną dla Wykonawcy na realizowaną inwestycję wraz z potwierdzeniem gwarancji udzielonej na tę nawierzchnię.

Pozostałe warunki postępowania jak i termin składania i otwarcia ofert pozostaje bez zmian.

Z poważaniem
Tadeusz Jędrzejczak

