Bydgoszcz, dn. 04.03.2024 r.

**Dot. postępowania nr: ukw/DZP-281-R-1/2024**

 Zamawiający odpowiada na pytania zadane przez Wykonawców w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn. ***Wykonanie robót budowlanych w systemie „zaprojektuj i wybuduj” polegających na budowie budynku dydaktycznego UKW z funkcją przedszkola i żłobka wraz z infrastrukturą towarzyszącą.***

**Pytanie nr 1.**

W związku z zapisem ust.3 § 1 umowy w brzmieniu:

„3. Szczegółowy zakres zamówienia - robót określa Załącznik nr 9 do SWZ - opis przedmiotu zamówienia oraz program funkcjonalno-użytkowy stanowiący Załącznik nr 10 do SWZ, które to dokumenty stanowią integralną cześć niniejszej umowy.”

Wykonawca wnosi o jego zmianę poprzez przywołanie w tresci prawidłowo oznaczonych załączników.

Wykonawca wskazać jest w obowiązku, iz przedmiotowy zapis pozostaje w sprzeczności z zapisem ust.2 Rozdziału IV SWZ OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA stanowiącym, iż szczegółowy opis przedmiotu zamówienia stanowią załączniki do SWZ: załącznik nr 10 (OPZ) oraz załącznik nr 11 (Program Funkcjonalno-Użytkowy).

Zwrócić ponadto należy, iż przywołany w zapisie Załącznik nr 9 do SWZ stanowi wzór umowy, a nie opis przedmiotu zamówienia.

W tym też zakresie Wykonawca wnosi o dokonanie stosownej zmiany zapisu.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że w par.1 ust. 3 umowy, wystąpiła omyłka pisarska. Zgodnie z zapisami SWZ Załącznik nr 10 stanowi OPZ, natomiast Załącznik nr 11 do SWZ – stanowi program funkcjonalno-użytkowy. Zamawiający dokona modyfikacji umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 2.**

W związku z zapisem pkt.2) ust.5 § 2 umowy o brzmieniu:

„ 2) budowy żłobko-przedszkola jest to jakby formą przyszłego projektu ale wymaga naszej akceptacji.”

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie tego zapisu poprzez jednoznaczne określenie zapisów : „żłobko- przedszkola”, „ jakby formą przyszłego projektu” oraz : „wymaga naszej akceptacji.”

Jak bowiem należy rozumieć pojęcie: jakby formą oraz pojęcie: naszej akceptacji. Jakiej formy dotyczy ten zapis i czyjej zgody?

Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, iż przedmiotem zamówienia jest budynek dydaktyczny z funkcją przedszkola i żłobka a nie budynek: żłobko-przedszkola.

W tym też zakresie Wykonawca wnosi o dokonanie stosownej zmiany zapisu.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonał zmiany pkt.2) ust.5 § 2 umowy.
Koncepcje dotyczące:

1. zagospodarowania terenu dotyczące budowy planowanego w przyszłości budynku laboratoryjnego oraz
2. budowy budynku dydaktycznego z funkcją żłobko-przedszkola

Obie koncepcje należy dostarczyć w terminie 45 dni od podpisania umowy.

**Pytanie nr 3.**

W związku z zapisem ust.7 § 2 umowy o brzmieniu:

„7. Terminy określone w ust. 1 i ust. 3 zostaną uznane za zachowane, jeżeli przed ich upływem

Wykonawca zgłosi Zamawiającemu gotowość do ich odbioru.”

Wykonawca wskazać musi, iż zapis ten jest sformułowany błędnie bowiem z jego treści wynika, iż Wykonawca ma zgłosić gotowość do odbioru terminów, a nie prac i robót, a ponadto zapis ust.3 nie zawiera żadnego terminu.

W tym też zakresie Wykonawca wnosi o dokonanie zmiany tego zapisu w taki sposób, by z jego treści wynikało, iż Wykonawca ma zgłosić do odbioru gotowość prac i robót.

Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, iż terminy realizacji przedmiotu umowy określone są w ust.1, ust. 2, ust.4 i ust.5.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonał zmiany zapisu ust.7 § 2

Terminy określone w ust. 1 zostaną uznane za zachowane, jeżeli przed ich upływem Wykonawca zgłosi Zamawiającemu gotowość do odbioru wykonanych robót, co następnie zostanie potwierdzone przez inspektora nadzoru inwestorskiego wpisem do dziennika budowy.

**Pytanie nr 4.**

W związku z zapisem pkt.21) ust.12 § 4 umowy o brzmieniu:

„21) Prowadzenie prac w sposób jak najmniej uciążliwy dla użytkowników obiektu (muzeum) i pracowników Zamawiającego.”

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie tego zapisu poprzez jednoznaczne określenie użytkowników jakiego muzeum dotyczy przedmiotowy zapis.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonał zmiany zapisu pkt.21) ust.12 § 4

Prowadzenie prac w sposób jak najmniej uciążliwy dla użytkowników i pracowników obiektu Muzeum Dyplomacji i Uchodźstwa Polskiego Uniwersytetu Kazimierza Wielkiego przy ul. Berwińskiego 4 w Bydgoszczy.

**Pytanie nr 5.**

W związku z zapisem pkt.22) ust.12 § 4 umowy o brzmieniu:

„ 21) Prowadzenia prac uciążliwych w terminie uzgodnionym z użytkownikiem obiektu ”

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie tego zapisu poprzez jednoznaczne określenie użytkownika jakiego obiektu dotyczy przedmiotowy zapis.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonał zmiany zapisu pkt.22) ust.12 § 4

Prowadzenia prac uciążliwych w terminie uzgodnionym z Zamawiającym.

**Pytanie nr 6.**

W związku z zapisem ust.3 § 5 umowy o brzmieniu:

„3. W przypadku nieprzedstawienia przez Wykonawcę wszystkich dowodów zapłaty, o których mowa w ust. 2 wstrzymuje się Wykonawcy wypłatę należnego wynagrodzenia za odebrane roboty budowlane bez konsekwencji dla Zamawiającego w przedmiocie zapłaty odsetek ustawowych za nieterminową zapłatę należności.”

Wykonawca wnosi o jego zmianę poprzez określenie, iż uprawnienie do wstrzymania zapłaty dotyczy tylko części wynagrodzenia Wykonawcy, co do której nie przedłożył on dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcom i dalszym podwykonawców biorącym udział w realizacji odebranych robót, co jest aktualnie zapisem powszechnie stosowanym we wzorcach umownych zamówień publicznych. Zapis po zmianie brzmiałby:

„3. W przypadku nieprzedstawienia przez Wykonawcę wszystkich dowodów zapłaty, o których mowa w ust. 2 wstrzymuje się Wykonawcy wypłatę części wynagrodzenia Wykonawcy za odebrane roboty budowlane, co do której nie przedłożył on dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcom i dalszym podwykonawców biorącym udział w realizacji odebranych robót, bez konsekwencji dla Zamawiającego w przedmiocie zapłaty odsetek ustawowych za nieterminową zapłatę należności.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na powyższą zmianę zapisu umowy.

**Pytanie nr 7.**

W związku z zapisem ust.1 § 6 umowy stanowiącym, iż:

„1. W ramach realizacji niniejszej inwestycji występować będą następujące odbiory:

1. odbiór robót zanikających lub ulegających zakryciu,
2. odbiór częściowy,
3. odbiór końcowy.”

Wykonawca wskazać jest w obowiązku, iż pomimo przywołania w treści tego zapisu występowania odbiorów częściowych w § 6 umowy brak jest uregulowania procedury odbiorów częściowych. Brak jest określenia przedmiotu odbioru częściowego, procedury i terminu zgłaszania robót do odbioru częściowego oraz terminu na dokonanie odbioru takich robót przez inspektora nadzoru inwestorskiego.

W tym tez zakresie Wykonawca wnosi o zmianę zapisów § 6 umowy poprzez wprowadzenie zapisów określających przedmiot odbioru częściowego, procedurę i terminu zgłaszania robót do odbioru częściowego przez Wykonawcę oraz terminu na dokonanie odbioru takich robót przez inspektora nadzoru inwestorskiego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający jako procedurę odbioru częściowego rozumie protokolarne potwierdzenie wykonania określonych robót i ich zaawansowania podpisane przez Wykonawcę i Nadzór Inwestorski, stanowiące podstawę do wystawienia faktury.

**Pytanie nr 8.**

W związku z zapisem ust.6 § 6 umowy stanowiącym, iż:

„6. Zamawiający po pisemnym zgłoszeniu przez Wykonawcę przedmiotu umowy do odbioru końcowego i potwierdzeniu przez inspektora nadzoru inwestorskiego gotowości do odbioru (w ciągu 5 dni roboczych oddaty zgłoszenia robót przez Wykonawcę).

Wykonawca wskazać jest w obowiązku, iż przedmiotowy zapis jest wadliwy bowiem nie określa jaką czynność wykona Zamawiający po pisemnym zgłoszeniu przez Wykonawcę przedmiotu umowy do odbioru końcowego i potwierdzeniu przez inspektora nadzoru inwestorskiego gotowości do odbioru.

Intencją Zamawiającego mogło być wyznaczenie przez Zamawiającego terminu odbioru końcowego i powołanie komisji, niemniej w zapisie tym nie zostało to wyartykułowane co powoduje jego wadliwość.

W szczególności brak określenia terminu na dokonanie odbioru końcowego stanowi o wadliwości zapisu bowiem brak tego terminu nie pozwoli na ujęcie w harmonogramie robót tego terminu, a tym samym i prawidłowe sporządzenie harmonogramu.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonał zmiany zapisu ust.6 § 6.

Zamawiający po pisemnym zgłoszeniu przez Wykonawcę przedmiotu umowy do odbioru końcowego
i potwierdzeniu przez inspektora nadzoru inwestorskiego gotowości do odbioru (w ciągu 5 dni roboczych od daty zgłoszenia robót przez Wykonawcę), powoła komisję odbiorową i wyznaczy termin odbioru końcowego w ciągu 5 dni.

**Pytanie nr 9.**

W związku z zapisem pkt 8) ust.20 § 6 umowy stanowiącym, iż w celu dokonania odbioru końcowego Wykonawca dostarczy inspektorowi nadzoru przed odbiorem wszystkie konieczne dokumenty związane z przedmiotem zamówienia, a w szczególności:

„ 8) Inne wymagane przez Zamawiającego dokumenty”

Wykonawca wnosi o dokonanie zmiany zapisu ust.20 § 6 umowy poprzez wykreślenie w całości zapisu pkt.8) ewentualnie jednoznaczne określenie jakie dokumenty, poza wymienionymi w pkt 1­7) ust.20 § 6 umowy wykonawcy mają dostarczyć Zamawiającemu w celu dokonania odbioru końcowego.

W związku z tym, iż przekazanie przez kierownika budowy/kierownika robót kompletu dokumentów wymaganych zgodnie z zapisem ust.20 § 6 umowy jest warunkiem potwierdzenia zakończenia robót i gotowości do odbioru Wykonawcy winni być w sposób jednoznaczny, nie budzący wątpliwości, poinformowani o zakresie ich obowiązków.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wykreśla pkt 8) ust.20 § 6 umowy.

**Pytanie nr 10.**

W związku zapisem lit. a) ust.1 § 12 umowy ustanawiającym karę umowną za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy w terminie określonym w § 2 ust. 1 umowy - w wysokości 0,5% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 7 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki Wykonawca wskazać jest w obowiązku, iż wysokość tej kary określona została w sposób rażąco wygórowany. Wysokość kary zaproponowana przez Zamawiającego nie uwzględnia realiów rynkowych, w ramach których to publiczni zamawiający przy inwestycjach o zbliżonej skali i wartości za zwłokę w realizacji zamówienia standardowo przyjmują karę umowną na poziomie ok. 0,05% wynagrodzenia umownego za każdy dzień zwłoki.

Dlatego też Wykonawca wnosi o dokonanie zmiany zapisu w zakresie wysokości kary określonej w lit. a) ust.1 § 12 umowy na wartość 0,05% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 7 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmniejszenie kary umownej.

**Pytanie nr 11.**

W związku zapisem lit. b) ust.1 § 12 umowy ustanawiającym karę umowną za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy w terminie określonym w § 2 ust.3 umowy - w wysokości 0,5% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 7 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki liczony od dnia następującego po upływie umownego terminu zakończenia opracowania projektowego Wykonawca wskazać jest w obowiązku, iż zapis jest błędny bowiem § 2 ust.3 umowy nie zawiera określenia żadnego terminu.

Zapis § 2 ust.3 umowy definiuje wyłącznie pojęcie zakończenia robót.

Ponadto aktualnym jest tez wniosek Wykonawcy o dokonanie zmiany wysokości kary określonej w lit. a) ust.1 § 12 umowy na wartość 0,5% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 7 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki.

Dlatego też Wykonawca wnosi o dokonanie zmiany zapisu poprzez przywołanie prawidłowego odwołania oraz zmianę wysokości kary określonej w lit. b) ust.1 § 12 umowy na wartość 0,05% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 7 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmniejszenie kary umownej.

**Pytanie nr 12.**

W związku z zapisem lit. m) ust.1 § 12 umowy stanowiącym, iż Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną:

„m) w przypadku zmiany osób wskazanych w § 8 ust. 4 umowy bez uprzedniej zgody Zamawiającego, w wysokości 1000 zł za każdy stwierdzony przypadek”

Wykonawca wskazać jest w obowiązku, iż zapis ten jest wadliwy.

§ 8 ust. 4 umowy do którego odnosi się zapis lit. m) ust.1 § 12 umowy brzmi bowiem:

„4. Zamawiający może w każdym czasie dokonać zmiany Inspektora Nadzoru. Zmiana taka nie wymaga zawarcia aneksu do umowy, a jedynie poinformowania Wykonawcy o wprowadzeniu opisanych w tym punkcie zmian na piśmie.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że ust.1 § 12 umowy dotyczy odwołania do § 8 ust. 7.

**Pytanie nr 13.**

W związku z zapisem lit. n) ust.1 § 12 umowy stanowiącym, iż Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną:

„n) za każdy stwierdzony przypadek niewykonywania obowiązków wynikających z umowy przez osoby wskazane w § 8 ust. 4 umowy - w wysokości 500 zł.”

Wykonawca wskazać jest w obowiązku, iż zapis ten jest wadliwy.

§ 8 ust. 4 umowy, do którego odnosi się zapis lit. m) ust.1 § 12 umowy brzmi bowiem:

„4. Zamawiający może w każdym czasie dokonać zmiany Inspektora Nadzoru. Zmiana taka nie wymaga zawarcia aneksu do umowy, a jedynie poinformowania Wykonawcy o wprowadzeniu opisanych w tym punkcie zmian na piśmie.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że ust.1 § 12 umowy dotyczy odwołania do § 8 ust. 7.

**Pytanie nr 14.**

W związku zapisem ust.2 § 12 umowy ustanawiającym limit kar umownych w ten sposób, że łączna wysokość naliczonych kar umownych z różnych tytułów nie może przekroczyć 30% Wykonawca wskazać jest w obowiązku, iż w świetle aktualnego orzecznictwa ustalenie limitu kar umownych na tak wysokim poziomie uznać należy za nadmierną dolegliwość. Co więcej, w orzecznictwie wskazuje się również, że roszczenie o zapłatę kary umownej na wypadek zwłoki nie przysługuje stronie odstępującej od umowy wzajemnej, jeżeli w umowie zastrzeżono również taką karę w związku z odstąpieniem od umowy (tak wyrok SN z dn. 14.06.2018 r., sygn. akt V CSK 534/17), co prowadzi do wniosku, że limit kar nie powinien przekraczać wysokości kary ustanowionej na wypadek odstąpienia od umowy, która w przedmiotowym przypadku wynosi 20%. Takie stanowisko zajęła też Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 4 września 2018 r. (sygn. akt KIO 1601/18), gdzie wskazane zostało, że: „Zamawiający określił w umowie wiele przypadków, które mogą powodować naliczenie kar umownych. Jakkolwiek zasadne jest zabezpieczenie interesów Zamawiającego oraz należytego wykonania zamówienia to uregulowania dotyczące kar umownych nie mogą prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego czy naruszenia zasady proporcjonalności. W związku z powyższym Izba nakazała określenie limitu kar umownych do wysokości kary przewidzianej za niewykonanie zamówienia, co umożliwi również wykonawcom ocenę ryzyk i należytą wycenę oferty".

Zważywszy na powyższe oraz zapis lit. e) ust.2 § 12 umowy Wykonawca wnosi o zmianę limitu kar umownych i jego ustalenie na poziomie 20 %.

**Odpowiedź:**

Zamawiający zgadza się na zmianę limitu kar umownych na 20 %

**Pytanie nr 15.**

W związku zapisem pkt.2 ust.3 § 13 umowy stanowiącym, iż w wypadku odstąpienia od umowy:

„2) Wykonawca zabezpieczy przerwane roboty w zakresie obustronnie uzgodnionym na koszt tej strony z winy której nastąpiło odstąpienie od umowy, a w przypadku gdy odstąpienie nastąpiło bez winy którejkolwiek ze stron - koszty zabezpieczenia przerwanych prac ponosić będzie ta strona która od umowy odstąpiła z tym, że w przypadkach, o których mowa w § 13 ust. 2 pkt od 1 do 6 koszty te ponosi Wykonawca”.

Wykonawca wnosi o dokonanie jego zmiany poprzez zastąpienia zapisu : „z winy” zapisem : „ z przyczyn dotyczących której”. § 13 umowy posługuje się bowiem pojęciem przyczyn odstąpienia od umowy a nie winy - przywołać można chociażby zapis ust.4 § 13 umowy. Zapis po wnioskowanej zmianie otrzymałby brzmienie :

„2) Wykonawca zabezpieczy przerwane roboty w zakresie obustronnie uzgodnionym na koszt tej strony, z przyczyn dotyczących której nastąpiło odstąpienie od umowy, a w przypadku gdy odstąpienie nastąpiło z przyczyn nie dotyczących którejkolwiek ze stron - koszty zabezpieczenia przerwanych prac ponosić będzie ta strona, która od umowy odstąpiła z tym, że w przypadkach, o których mowa w § 13 ust. 2 pkt od 1 do 6 koszty te ponosi Wykonawca”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu.

**Pytanie nr 16.**

W związku zapisem ust.4 § 14 umowy stanowiącym, iż:

„4. W przypadku wystąpienia którejkolwiek z okoliczności wymienionych w pkt. 1) -5) termin wykonania umowy może ulec odpowiedniemu przedłużeniu, o czas niezbędny do zakończenia wykonywania jej przedmiotu w sposób należyty.”

Wykonawca wskazać musi, iż przedmiotowy zapis nie określa prawidłowo zapisu, do którego się odwołuje. Zapis do którego się odwołuje zapis ust.4 § 14 umowy to zapis ust.5 pkt 1) - 5).

Wykonawca wnosi więc o dokonanie zmiany zapisu ust.4 § 14 umowy na zapis:

„4. W przypadku wystąpienia którejkolwiek z okoliczności wymienionych w pkt. 1) -5) ust. 5 termin wykonania umowy może ulec odpowiedniemu przedłużeniu, o czas niezbędny do zakończenia wykonywania jej przedmiotu w sposób należyty.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu.

**Pytanie nr 17.**

W związku z zapisem ppkt. 5 pkt. 7.7 ust.7 § 14 umowy w brzmieniu:

„5) Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione w zakresie, o którym mowa w pkt. 7.2 niniejszego paragrafu zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawał umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania podwykonawcy, jeśli łącznie spełnione są następujące warunki:

1. przedmiotem umowy są roboty budowlane lub usługi;
2. okres obowiązywania umowy przekracza 6miesięcy.”

wskazać należy, iż zapis ten zawiera błędne odwołanie do zapisu pkt.7.2. Zapis winien odwoływać się do zapisu pkt.7.5 zawierającego regulacje dotyczące waloryzacji - dla oddania zmiany (wzrostu lub spadku) cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. W tym też zakresie Wykonawca wnosi o dokonanie zmiany zapisu.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że dokona modyfikacji zapisu.

**Pytanie nr 18.**

W związku z zapisem ust.3 § 15 umowy w brzmieniu:

„3. Jeżeli Wykonawca nie wykona obowiązku, o którym, mowa w ust. 2, Zamawiający może odstąpić od Umowy i naliczyć kary umowne zgodnie z § 12 ust. 1.pkt.c;” wskazać należy, iż zapis ten zawiera błędne odwołanie do zapisu § 12 ust. 1.pkt.c.

Zapis § 12 ust. 1.pkt.c (a właściwie prawidłowo § 12 ust.1 lit.c ) stanowi bowiem o uprawnieniu Zamawiającego do naliczenia kar za zwłokę w usunięcie wad i usterek stwierdzonych w trakcie odbioru końcowego przedmiotu umowy określonego w § 1 ust. 2 umowy, a nie kar z tytułu odstąpienia od umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że dokona modyfikacji zapisu.

**Pytanie nr 19.**

W związku z zapisem ust.2 § 20 umowy w brzmieniu:

„2. Integralną część umowy stanowią Załącznik nr 1, 2, 3, 4 do umowy. ” wskazać należy, iż do umowy załączono dwa załączniki:

Załącznik nr 1 - oświadczenie podwykonawcy o zapłacie należnego wynagrodzenie za roboty (dostawy, usługi)

Załącznik nr 2 - oświadczenie Wykonawcy o wykonaniu robót z podwykonawcami lub bez udziału podwykonawców. W tym też zakresie Wykonawca wnosi o wyjaśnienie co stanowią załączniki nr 3 i 4.

**Odpowiedź:**

Załącznik nr 3 stanowi Załącznik nr 10 do SWZ, natomiast Załącznik nr 4 stanowi załącznik nr 11 do SWZ.

***Kanclerz UKW***

***mgr Renata Malak***