

Wyszków, 2020.04.08

D/169/20

Nr sprawy (nr TED): 2020/S 0650-117743

dot.: przetargu nieograniczonego na „Zaprojektowanie i wykonanie modernizacji istniejącej Ciepłowni Miejskiej poprzez budowę układu wysokosprawnej kogeneracji z wykorzystaniem OZE (biomasa)”.

WYJAŚNIENIE IX

ZAKRES WNIOSKU O UDZIELENIE WYJAŚNIEŃ TREŚCI SIWZ W ZAKRESIE ZAŁĄCZNIKA NR 7 DO SIWZ – WZORU UMOWY NA WYKONANIE PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA

Pytanie 47a

§1 wzoru umowy.

Wykonawca prosi o wyjaśnienie czy cały przedmiot Umowy jest traktowany przez Zamawiającego jako roboty budowlane, czy jako dostawy i usługi.

Odpowiedź 47a

Przedmiotem zamówienia, w rozumieniu przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych są ROBOTY BUDOWLANE. Kwalifikacja rodzajowa została dokonana na podstawie przepisu art.5c ust.1 ustawy Pzp.

Zakres zamówienia jest szeroki, znajdują się w nim zarówno roboty budowlane związane np. z budową EC jak też dostawy i usługi np. serwis turbogeneratora lub kotła czy też prace projektowe jednak częścią świadczenia USŁUGI nie zmienia charakteru zamówienia.

Pytanie 48a

§1 ust. 3. wzoru umowy.

PROPONOWANA ZMIANA:

Szczegółowy zakres zadania będącego przedmiotem umowy opisany został w niniejszej Umowie wraz z załącznikami oraz w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ - części I, II oraz III, które stanowią integralną część Umowy) i jej załącznikach, z którymi to dokumentami Wykonawca zapoznał się i akceptuje w całości, w tym w szczególności w Załączniku nr 1 (PARAMETRY WYMAGANE I GWARANTOWANE), w którym określono graniczne parametry techniczne wymagane przez Zamawiającego oraz gwarantowane parametry techniczne, która Wykonawca zobowiązuje się osiągnąć w wyniku realizacji inwestycji.

UZASADNIENIE:

Zgodnie z Ustawą PZP, oferta musi odpowiadać opisowi zamówienia, jeśli nie została odrzucona przez Zamawiającego, zatem zakres przedmiotu Umowy określa właśnie oferta, która jest bardziej szczegółowa niż pozostałe części Umowy (zawiera konkretne rozwiązania techniczne).

Wymagane jest wskazanie dokładnych parametrów paliwa, dla którego przedmiot Umowy jest wykonywany. Dane te będą podstawą do rozliczenia Wykonawcy z należytego wykonania Umowy. W związku z tym koniecznym jest wpisanie do SIWZ parametrów paliwa gwarancyjnego. Parametry te zostaną wpisane także do oferty Wykonawcy.

Odpowiedź 48a

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Istotne postanowienia z oferty Wykonawcy przeniesione są do Umowy w załącznikach od 1 do 6 zaś Warunki Gwarancyjne wskazane w PFU dokładnie opisują parametry paliwa, dla którego dokonywane będzie sprawdzenie dotrzymania PARAMETRÓW WYMAGANYCH I GWARANTOWANYCH.

Pytanie 49

§1 ust. 4. wzoru umowy.

PROPONOWANA ZMIANA:

Zakres zobowiązań Wykonawcy w stosunku do Zamawiającego obejmuje wszelkie elementy, które są niezbędne do tego, aby przedmiot umowy osiągnął wymagane cele (rezultat), nawet jeżeli jakiegokolwiek elementy nie zostały wyraźnie wyszczególnione w Umowie lub SIWZ wraz z załącznikami. Zakres świadczenia Wykonawcy obejmuje, w szczególności:

UZASADNIENIE:

Formuła „pod klucz” musi być ograniczona do możliwych do przewidzenia przez Wykonawcę Prac. Wykonawca przed zawarciem Umowy oraz rozpoczęciem prac w zakładzie Zamawiającego nie jest w stanie ustalić wszystkich koniecznych do wykonania prac, co może wynikać z np. z warunków gruntowych. Dopiero po rozpoczęciu prac będzie wiadomym czy koniecznym będzie wykonanie także innych prac, których obiektywnie nie mogły zostać przez Wykonawcę przewidziane. Wykonawca nie może ponosić ryzyka prac, których nie mógł przewidzieć przed przystąpieniem do prac obiektowych.

Odpowiedź 49

Zamawiający nie zgadza się z proponowaną zmianą.

Pytanie 50

§1 ust. 4. Pkt.5 f wzoru umowy.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, ile osób ze swojego personelu Zamawiający zamierza skierować do szkolenia.

Odpowiedź 50

Okolo 25 osób.

Pytanie 51

§1 ust. 4. Pkt.5 j wzoru umowy.

PROPONOWANA ZMIANA:



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita
Polska

Unia Europejska
Fundusz Spójności



Przygotowanie wszystkich niezbędnych dokumentów do uzyskania koncesji na wytwarzanie energii cieplnej i elektrycznej z biomasy w kogeneracji.

UZASADNIENIE:

Wykonawca nie uzyskuje promesy koncesji, a tylko przygotowuje dokumenty do uzyskania koncesji w zakresie związanym z przedmiotem Umowy.

Odpowiedź 51

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Jednocześnie zwracamy uwagę, iż szeroko stosowany jest w działalności gospodarczej system pełnomocnictw.

Pytanie 52

§1 ust. 5 wzoru umowy

PROPONOWANA ZMIANA:

Wykonawca zobowiązany jest do zapewnienia pełnego i kompleksowego serwisu gwarancyjnego całej wybudowanej elektrociepłowni biomasowej wraz z dostawą niezbędnych części, elementów i materiałów eksploatacyjnych przez okres 2 lat od daty przekazania Zamawiającemu elektrociepłowni biomasowej do eksploatacji.

UZASADNIENIE:

Okres gwarancji biegnie zawsze od przekazania do eksploatacji, a nie od niezależnego od Wykonawcy terminu uzyskania koncesji. Dotyczy to w związku z tym także serwisu gwarancyjnego w okresie gwarancji.

Odpowiedź 52

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 53

§1 ust. 6 wzoru umowy

Wykonawca wnosi o udzielenie następującego wyjaśnienia. W §1 ust. 6 jest mowa o serwisie kotła – czy chodzi także o serwis pogwarancyjny? Tak wynika z treści Części III Umowy, jednak w tym zapisie używa się raz pojęcia serwis pogwarancyjny (turbogeneratora), a raz po prostu serwis (kotła).

Odpowiedź 53

W §1 ust. 6 mówi wprost o serwisie pogwarancyjny turbogeneratora i kotła.

Pytanie 54

§1 ust. 8 wzoru umowy – do usunięcia

UZASADNIENIE:

Wykonawca nie może tego oświadczyć, gdyż tego nie wie. Część informacji może okazać się koniecznych do uzyskania dopiero po rozpoczęciu prac w zakładzie Zamawiającego.

Ewentualnie to Zamawiający może oświadczyć, że przekazał Wykonawcy wszystkie niezbędne informacje, gdyż to on jest inwestorem i ustala warunki realizacji projektu

Odpowiedź 54



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita
Polska

Unia Europejska
Fundusz Spójności



Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.
Jednocześnie deklarujemy swoją dostępność w zakresie udzielania odpowiedzi na zadane pytania.

Pytanie 55

§1 ust. 10 pkt.1 wzoru umowy

PROPONOWANA ZMIANA:

W przypadku jakichkolwiek rozbieżności pomiędzy dokumentami Zamawiający ustala następującą kolejność interpretacji oraz pierwszeństwa dokumentów:

1) Niniejsza Umowa z załącznikami, w tym zwłaszcza - Załącznik nr 1 określający parametry techniczne Wymagane i Gwarantowane oraz Załącznik nr 1A – oferta Wykonawcy

UZASADNIENIE:

Zgodnie z Ustawą PZP, oferta musi odpowiadać opisowi zamówienia, jeśli nie została odrzucona przez Zamawiającego, zatem zakres przedmiotu Umowy określa właśnie oferta, która jest bardziej szczegółowa niż pozostałe części Umowy (zawiera konkretne rozwiązania techniczne).

Odpowiedź 55

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 56

§2 ust. 3 akapit pierwszy wzoru umowy

PROPONOWANA ZMIANA:

Pod pojęciem „Odbiór końcowy” rozumiane będzie dokonanie przejęcia do eksploatacji przez Zamawiającego wykonanego przedmiotu zamówienia, potwierdzające pozytywną ocenę jego wykonania oraz pozytywny wyniki przeprowadzonych Prób Końcowych oraz Pomiarów Gwarantowanych zgodnie z wymaganiami zawartymi w PFU (chyba że dane parametry wymagane lub gwarantowane Zamawiający naliczył kary umowne, co zwalnia Wykonawcę z obowiązku ich osiągnięcia), pomijając wszelkie drobne zaległe prace i wady, nie mające wpływu na użytkowanie przedmiotu Zamówienia. W trakcie Odbioru końcowego Zamawiający sprawdzi w szczególności czy:

UZASADNIENIE:

Naliczenie kar umownych za parametry wymagane lub gwarantowane zwalnia Wykonawcę w obowiązku ich osiągnięcia, o czym jest mowa w dalszej części wniosku.

Odpowiedź 56

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 57

§2 ust. 3 akapit ostatni.

Drobne zaległe prace i wady ujawnione w trakcie odbioru końcowego, nie mające wpływu na użytkowanie przedmiotu zamówienia, zostaną spisane w oddzielnym „protokole usterek”, które Wykonawca jest zobowiązany wykonać (usunąć) w terminach ustalonych przez Strony, z uwzględnieniem technicznych i organizacyjnych możliwości Stron usunięcia tych usterek.

UZASADNIENIE:

Termin usunięcia usterek powinien zostać ustalony przez obie Strony. W przeciwnym razie Zamawiający może jednostronnie wyznaczyć niemożliwy do dochowania termin usunięcia usterek.

Odpowiedź 57

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 58

§2 ust. 4 akapit drugi.

Wykonawca zwraca uwagę, że zdanie ostatnie w akapicie drugim nie jest dokończone i kończy się na słowach w szczególności, że do momentu podpisania Protokołu Odbioru Ostatecznego... Wykonawca wnosi o przekazanie pełnej treści tego zapisu.

Odpowiedź 58

Odpowiednia zamiana z prawidłową treścią ust.4 znajduje się w Wyjaśnieniach: Nr sprawy (nr TED) 2020_S 0650-117743 wyjaśnienie nr X z dnia 08.04.2020.

„ 1.”

Pytanie 59

§2 nowy ust. 5.

PROPONOWANA ZMIANA:

Wykonawca nie odpowiada za niedotrzymanie któregokolwiek terminu umownego z przyczyn, za które nie ponosi odpowiedzialności.

UZASADNIENIE:

Wykonawca odpowiada na zasadach ogólnych, a powyższy zaproponowany zapis jest tego potwierdzeniem.

Odpowiedź 59

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 60

§2 nowy ust. 6.

PROPONOWANA ZMIANA:

W przypadku wydłużania się realizacji przedmiotu Umowy ponad terminy umowne z przyczyn, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, Zamawiający pokryje wszystkie uzasadnione i konieczne koszty Wykonawcy związane z przedłużającą się realizacją przedmiotu Umowy, np. koszty pracowników, najmu sprzętu i urządzeń, najmu lokali, miejsc składowych, przedłużenia zabezpieczenia należytego wykonania oraz ubezpieczeń, nadzoru nad realizacją prac czy kosztów administracyjnych.

UZASADNIENIE:



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita
Polska

Unia Europejska
Fundusz Spójności



Wykonawca dokonuje wyceny wynagrodzenia także w oparciu o czas trwania realizacji przedmiotu Umowy. Wydłużanie się tego czasu generuje po jego stronie dodatkowe koszty, które Zamawiający jako inwestor, powinien pokryć (ryzyko w tym zakresie obciąża Zamawiającego).

Odpowiedź 60

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Zamawiający przy konkretnych obowiązkach ustalił podwyższoną staranność Wykonawcy.

Pytanie 61

§3 ust. 1.

PROPONOWANA ZMIANA:

Wykonawca zobowiązuje się zrealizować przedmiot zamówienia zgodnie z niniejszą umową, wiedzą specjalistyczną i sztuką budowlaną w tym szczególności zgodnie z Załącznikiem nr 1 określającym parametry techniczne wymagane i gwarantowane, Załącznikiem nr 1A – oferta Wykonawcy. SIWZ, projektem budowlanym oraz zgodnie z wszystkimi wymaganiami prawa na dzień przekazania przedmiotu umowy Zamawiającemu do eksploatacji, z zastrzeżeniem możliwości wprowadzenia zmian do umowy w razie zmiany przepisów prawa po dniu złożenia oferty, o której mowa w §16.

UZASADNIENIE:

Zgodnie z Ustawą PZP, oferta musi odpowiadać opisowi zamówienia, jeśli nie została odrzucona przez Zamawiającego, zatem zakres przedmiotu Umowy określa właśnie oferta, która jest bardziej szczegółowa niż pozostałe części Umowy (zawiera konkretne rozwiązania techniczne).

Wymagana jest możliwość zmiany Umowy w razie zmiany przepisów prawa, o czym jest mowa w propozycjach zmian do §16.

Odpowiedź 61

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 62

§3 ust. 2 pkt 3.

PROPONOWANA ZMIANA:

wykonania przedmiotu umowy w sposób nie naruszający interesów Zamawiającego, użytkownika i osób trzecich, chyba że technologia lub sposób wykonania przedmiotu umowy wiąże się z koniecznością naruszenia tego interesu, co zostanie ustalone z Zamawiającym, użytkownikiem lub osobami trzecimi (jeśli będzie to możliwe);

UZASADNIENIE:

Zamawiający używa szerokie pojęcia interes wskazanych podmiotów. Z reguły w tego typu umowach spotyka się zapis o zakazie naruszenia ciągłości produkcji w zakładach zamawiających. Niezależnie od tego, prace Wykonawcy mogą wpływać na interes wskazanych podmiotów (np. zakłócenia podczas transportu, tymczasowa konieczność ingerencji w inne elementy zakładu Zamawiającego), co wynikać może wprost z technologii lub sposobu realizacji tych prac, a co jest ogólnie przyjęte przy takich inwestycjach

Odpowiedź 62

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 63

§3 ust. 2 pkt 5.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie jakie dokładnie roboty budowlane i instalacyjne polegające na wykonywaniu pracy mają wykonywać osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę. Użycie zwrotu „roboty budowlane i instalacyjne polegające na wykonywaniu pracy” jest zbyt szerokie i nie wskazuje dokładnie czynności jakie mają zostać wykonane przez pracowników. Całość inwestycji jest przecież robotą budowlaną, a zatem czy wszystkie osoby zaangażowane w jej realizację mają być zatrudnione na podstawie umowy o pracę? Jeśli tak jest w ocenie Zamawiającego, to wymóg ten nie jest możliwy do spełnienia.

Zgodnie z art. 29 ust. 3a Ustawy PZP, Zamawiający zobowiązany jest do wskazania konkretnych czynności w zakresie realizacji zamówienia, które mają być wykonywane przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę.

W ocenie UZP za takie czynności można uznać wykonanie prac np. przez personel sprzątający, czy ochroniarzy. Mogą to być także czynności bezpośrednio związane z wykonywaniem robót budowlanych na placu budowy.

W ocenie UZP takimi czynnościami z kolei nie są czynności wykonywane przez kierowników budowy, kierowników robót i inspektorów nadzoru, tj. osoby pełniące samodzielne funkcje techniczne w budownictwie w rozumieniu Prawa budowlanego

Zgodnie z opinią UZP niezgodna z Ustawą PZP jest sytuacja, gdy Zamawiający ogólnie wskaże te czynności (np. w formie zapisu, że wymaga się zatrudnienia na podstawie umowy o pracę wszystkich osób wykonujących czynności o takim charakterze podczas realizacji).

Zamawiający co prawda wskazał, że na umowie o pracę mają być zatrudnione osoby wykonujące roboty budowlane i instalacyjne, jednak w dalszym ciągu to za zwrot zbyt szerokim, ponieważ może się odnosić także do prac wykonywanych poza placem budowy.

Powyższe jest zgodne z art. 36 ust. 2 pkt 8a ppkt c Ustawy PZP, który wymaga wskazania w SIWZ konkretnych rodzajów czynności niezbędnych do realizacji zamówienia, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie umowy o pracę

Z uwagi na powyższe, Wykonawca uznaje, że zapis jest niezgodny z Ustawą PZP.

Odpowiedź 63

Zamawiający wymaga, by Wykonawca oraz podwykonawcy, przez cały okres realizacji umowy, zatrudniali wszystkie „osoby wykonujące prace ogólnobudowlane” na podstawie umowy o pracę, zgodnie z wymaganiami ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz.U. z 2019 r., poz. 1040 ze zm.). Przez pojęcie „osoby wykonujące prace ogólnobudowlane” Strony Umowy rozumieją, w szczególności, robotników budowlanych ujętych w grupie 71 załącznika do rozporządzenia Ministra Pracy i Polityki Społecznej z dnia 7 sierpnia 2014 r. w sprawie klasyfikacji zawodów i specjalności na potrzeby rynku pracy oraz zakresu jej stosowania (Dz.U. z dnia 28 sierpnia 2014 r. poz. 1145 wraz ze zmianami)



Pytanie 64

§3 ust. 4.

PROPONOWANA ZMIANA:

Zakres świadczonych przez Wykonawcę robót jest taki, jak określono go w niniejszej umowie, SIWZ i musi obejmować wykonanie wszelkich elementów, które są niezbędne do tego, aby przedmiot umowy gwarantował osiągnięcie wymaganego celu, zapewniając parametry, na poziomie nie gorszym niż zdefiniowane w niniejszej umowie oraz dokumentach wskazanych w § 1 ust. 3, nawet jeżeli elementy takie nie są wyraźnie wyszczególnione w umowie oraz SIWZ wraz z załącznikami, z wyłączeniem prac i dostaw, których Wykonawca mógł przewidzieć przy uwzględnieniu udostępnionych przez Zamawiającego dokumentów i informacji, a także po dokonaniu wizji lokalnej – przed złożeniem oferty.

UZASADNIENIE:

Formuła „pod klucz” musi być ograniczona do możliwych do przewidzenia przez Wykonawcę Prac. Wykonawca przed zawarciem Umowy oraz rozpoczęciem prac w zakładzie Zamawiającego nie jest w stanie ustalić wszystkich koniecznych do wykonania prac, co może wynikać z np. z warunków gruntowych. Dopiero po rozpoczęciu prac będzie wiadomym czy koniecznym będzie wykonanie także innych prac, których obiektywnie nie mogły zostać przez Wykonawcę przewidziane. Wykonawca nie może ponosić ryzyka prac, których nie mógł przewidzieć przed przystąpieniem do prac obiektowych.

Odpowiedź 64

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 65

§3 ust. 5.

PROPONOWANA ZMIANA:

Roboty budowlane mają zostać zrealizowane w oparciu o SIWZ wraz z załącznikami i prawomocne pozwolenie na budowę, Załącznik nr 1 – oferta Wykonawcy, oraz wykonaną przez Wykonawcę i zatwierdzoną przez Zamawiającego dokumentację projektową (projekt wykonawczy).

UZASADNIENIE:

Zgodnie z Ustawą PZP, oferta musi odpowiadać opisowi zamówienia, jeśli nie została odrzucona przez Zamawiającego, zatem zakres przedmiotu Umowy określa właśnie oferta, która jest bardziej szczegółowa niż pozostałe części Umowy (zawiera konkretne rozwiązania techniczne).

Odpowiedź 65

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 66

§3 ust. 6.

PROPONOWANA ZMIANA:

Przedmiot Umowy powinien zostać zrealizowane w oparciu o dokumentację projektową (projekt budowlany), wydane i prawomocne pozwolenie na budowę, decyzję o środowiskowych



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita
Polska

Unia Europejska
Fundusz Spójności



uwarunkowaniach (RDOŚ), warunki techniczne przyłączenia do sieci dystrybucyjnej (PGE) oraz wymagania zawarte w niniejszym SIWZ (wraz z załącznikami) i Załącznikiem nr 1 – oferta Wykonawcy. W przypadku zmian proponowanych do zastosowania przez Wykonawcę - w stosunku do uzyskanych decyzji lub też rozwiązań przyjętych w opracowanej dokumentacji projektowej obowiązkiem Wykonawcy jest opracowanie dokumentacji zamiennej – nie powodującej istotnych zmian w stosunku do wydanego - prawomocnego pozwolenie na budowę czy decyzji. Jeśli jednak zmiany okażą się konieczne lub uzasadnione - to także uzyskanie wszelkich wymaganych prawem uzgodnień i decyzji, w tym zmiany pozwolenia na budowę. Prace te nie mogą spowodować wydłużenia założonego terminu zakończenia realizacji przedsięwzięcia, chyba że Strony postanowią inaczej.

UZASADNIENIE:

Zgodnie z Ustawą PZP, oferta musi odpowiadać opisowi zamówienia, jeśli nie została odrzucona przez Zamawiającego, zatem zakres przedmiotu Umowy określa właśnie oferta, która jest bardziej szczegółowa niż pozostałe części Umowy (zawiera konkretne rozwiązania techniczne).

Wprowadzenie rozwiązań zamiennych może skutkować zmianą terminu, jeśli Strony podejmą w tym zakresie decyzję.

Odpowiedź 66

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 67

§4 nowy ust. 4.

PROPONOWANA ZMIANA:

Zmiana wskazanych w ust. 1 i ust. 2 osób w czasie wykonywania Umowy nie stanowi zmiany Umowy, ale wymaga pisemnego poinformowania drugiej Strony o takiej zmianie.

UZASADNIENIE:

W celu uniknięcia konieczności przeprowadzania formalnej procedury zmiany Umowy, Wykonawca wnosi o dodanie powyższego zapisu.

Odpowiedź 67

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 68

§5 ust. 1 pkt 6.

PROPONOWANA ZMIANA:

ponoszenie odpowiedzialności za wszelkie wyrządzone szkody, w tym osobom trzecim podczas i w związku z wykonywaniem robót oraz za wszelkie szkody powstałe w mieniu Zamawiającego i osób trzecich, jeśli za powstanie tych szkód odpowiedzialność ponosi Wykonawca

UZASADNIENIE:

Wykonawca odpowiada na zasadach ogólnych, a zatem tylko za szkody, które spowodował i za co ponosi odpowiedzialność.

Odpowiedź 68

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.



Pytanie 69

§5 ust. 3.

PROPONOWANA ZMIANA:

Wykonawca przed zawarciem umowy przedłożył dokument ubezpieczenia [nazwa dokumentu, numer, termin ważności itp.] potwierdzający, że przez cały okres realizacji umowy jest ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na kwotę nie mniejszą niż 10.000.000,00 PLN. Zamawiający dopuszcza przedstawienie polisy ogólnej rocznej ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej z tytułu prowadzonej przez Wykonawcę działalności i posiadanego mienia odnawianej w okresach rocznych przez cały okres realizacji Umowy.

UZASADNIENIE:

Wykonawca prosi o doprecyzowanie mające na celu potwierdzenie możliwości przedstawienia posiadanej polisy OC ogólnej

Odpowiedź 69

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 70

§5 ust. 4.

PROPONOWANA ZMIANA:

Zamawiający przed wejściem na teren budowy przez Wykonawcę przedłożył dokument ubezpieczenia budowy [nazwa, numer, termin ważności, itp.] potwierdzający, że budowa jest ubezpieczona od szkód mogących wystąpić i od zdarzeń nagłych, losowych. Ubezpieczenie obejmuje roboty, urządzenia oraz sprzęt budowlany na kwotę nie mniejszą niż 1.000.000,00 PLN.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o zmianę i przeniesienie obowiązku zawarcia ubezpieczenia ryzyk budowy na Zamawiającego dodatkowo ubezpieczenie ryzyk budowy obowiązuje od momentu wejścia na budowę oraz ubezpieczenie robót w ramach ubezpieczenia ryzyk budowy/montażu jest zawierane do wartości prac kontraktowych - dostosowanie do warunków rynkowych.

Odpowiedź 70

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 71

§5 ust. 5.

PROPONOWANA ZMIANA:

W przypadku, gdy Wykonawca posiada aktualne ogólne ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności w tym związanej z przedmiotem zamówienia na kwotę nie mniejszą niż wskazana w ust.3, ale ubezpieczenie wygasa przed terminem zakończenia realizacji przedmiotowej umowy, Wykonawca zobowiązuje się na 3 dni przed zakończeniem obowiązywania przedłożonej polisy przedłożyć nowy aktualny dokument kontynuacji ubezpieczenia.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie zapisu mające na celu potwierdzenie, iż przyjmowane będą posiadane polisy ogólne roczne ubezpieczenia OC oraz zmianę terminu na 3 dni z uwagi na możliwe negocjacje nowej polisy z Ubezpieczycielami odbywające się przed wznowieniem ubezpieczenia.

Odpowiedź 71

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 72

§5 ust. 7.

PROPONOWANA ZMIANA:

Wykonawca zapewniając terminowe zrealizowanie wszystkich świadczeń niezbędnych do wykonania przedmiotu Umowy, gwarantuje, iż przedmiot umowy będzie zgodny zobowiązującymi - na dzień jego przekazania Zamawiającemu do eksploatacji - przepisami i normami polskimi oraz unijnymi, z zastrzeżeniem możliwości wprowadzenia zmian do umowy w razie zmiany przepisów prawa lub norm po dniu złożenia oferty, o której mowa w §16.

UZASADNIENIE:

Wymagana jest możliwość zmiany Umowy w razie zmiany przepisów prawa, o czym jest mowa w propozycjach zmian do §16.

Odpowiedź 72

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 73

§5 ust. 8.

Zgodnie z tym zapisem Wykonawca sam i na własny koszt doprowadzę na teren budowy wodę i energię elektryczną.

Natomiast czy Zamawiający pokrywa koszt zużycia tych mediów?

Odpowiedź 73

TAK - wody i energii elektrycznej.

Pytanie 74

§5 ust. 9.

PROPONOWANA ZMIANA:

Wykonawca gwarantuje, że w okresie 2 lat liczony od przekazania Zamawiającemu elektrociepłowni biomasowej do eksploatacji instalacja będąca przedmiotem zamówienia, będzie spełniać parametry określone w Załączniku nr 1 do niniejszej Umowy część I.

UZASADNIENIE:

Okres gwarancji i rękojmi biegnie zawsze od przekazania do eksploatacji, a nie od niezależnego od Wykonawcy terminu uzyskania koncesji.

Odpowiedź 74

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita
Polska

Unia Europejska
Fundusz Spójności



Pytanie 75

Nowy §5A – Zobowiązana Zamawiającego.

PROPONOWANA ZMIANA:

Niezależnie od innych postanowień Umowy, Zamawiający zobowiązuje się w szczególności do:

- a) stałej współpracy z Wykonawcą we wszystkich sprawach związanych z wykonywaniem Umowy,*
- b) terminowego dokonywania odbiorów robót,*
- c) terminowego dokonania płatności na rzecz Wykonawcy,*
- d) zapewnienia na własny wszystkich mediów, w tym wody, energii elektrycznej, sprężonego powietrza, odprowadzania nieczystości,*
- e) zapewnienia na własny koszt paliwa na cały okres wykonywania Umowy, którego parametry określone zostały w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia i w załączniku nr 1A do Umowy.*

Dodatkowo, Zamawiający ponosi odpowiedzialność za działania i zaniechania innych wykonawców realizujących jakiegokolwiek prace, roboty budowlanej, dostawy czy usługi w jego zakładzie.

UZASADNIENIE:

Wymagana jest wprowadzenie powyższych obowiązków po stronie Zamawiającego. Z uwagi na możliwy negatywny wpływ prac wykonywanych przez innych wykonawców w zakładzie na realizację przedmiotu Umowy, ryzyko z tym związane ponosi Zamawiający jako podmiot angażujący tych wykonawców we własnym zakresie.

Odpowiedź 75

Zmieniona treść §5 znajdzie się w Wyjaśnieniach: Nr sprawy (nr TED) 2020_S 0650-117743 wyjaśnienie nr X z dnia 08.04.2020.

Pytanie 76

§7 ust. 2.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy w załączniku nr 3 do Umowy mają zostać wymienieni tylko Podwykonawcy robót budowlanych, czy też poddostawcy i podwykonawcy usług.

Odpowiedź 76

W załączniku Nr 3 do Umowy mają zostać wskazani znani Wykonawcy, na dzień zawierania Umowy, podwykonawcy robot budowlanych, ze wskazaniem zakresu robót, jakie Wykonawca im powierzy do wykonania. Treść przedmiotowego załącznika będzie aktualizowana w trakcie realizacji robót, zgodnie ze zmianą stanu faktycznego.

Pytanie 77

§7 ust. 14.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie następującej kwestii. Zgodnie z art. 143b ust. 5 Ustawy PZP Wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca zamówienia na roboty budowlane przedkłada zamawiającemu poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię zawartej umowy o



podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, w terminie 7 dni od dnia jej zawarcia, co dotyczy każdej umowy podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, niezależnie od tego jaka jest jej wartość.

Z kolei zgodnie z art. 143b ust. 8 Ustawy PZP Wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca zamówienia na roboty budowlane przedkłada zamawiającemu poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię zawartej umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są dostawy lub usługi, w terminie 7 dni od dnia jej zawarcia, z wyłączeniem umów o podwykonawstwo o wartości mniejszej niż 0,5% wartości umowy w sprawie zamówienia publicznego oraz umów o podwykonawstwo, których przedmiot został wskazany przez zamawiającego w specyfikacji istotnych warunków zamówienia, jako niepodlegający niniejszemu obowiązkowi. Wyłączenie, o którym mowa w zdaniu pierwszym, nie dotyczy umów o podwykonawstwo o wartości większej niż 50 000 zł. Zamawiający może określić niższą wartość, od której będzie zachodził obowiązek przedkładania umowy o podwykonawstwo. Wyłączenie dotyczy zatem umów o podwykonawstwo, której przedmiotem są dostawy lub usługi o wartości 0,5% wartości Umowy oraz takich umów poniżej wartości 50.000 zł.

Z ust. 14 Umowy wynika jednak, że wyłączenie co do składania poświadczonej za zgodnej z oryginałem umowy o podwykonawstwo o wartości 50.000 zł dotyczy wszystkich umów, tj. tych których przedmiotem są zarówno roboty budowlane, jak i dostawy i usługi. Czy tak ma rzeczywiście być?

Odpowiedź 77

Przepis art.143b dotyczy tylko zamówienia na roboty budowlane, tak jak ma to miejsce w odniesieniu do Umowy Część I. Przy czym przepis ust.5 wskazuje na termin przedłożenia zamawiającemu zawartych umów o podwykonawstwo i dalsze podwykonawstwo, obejmując wszystkie rodzaje przedmiotów umowy o podwykonawstwo. W ust.8 zawarte są wyłączenia wynikające z przepisu art.143b, w odniesieniu do:

1. dostaw i usług – z mocy prawa- oraz
2. umów, których przedmiot został wskazany przez zamawiającego.
- o określonej wartości granicznej.

W treści przepisu §7 ust.14 Umowy Zamawiający, korzystając z uprawnienia wskazanego przepisem art.143b ust.8 **wyłączył także** umowy o podwykonawstwo i dalsze podwykonawstwo dla umów których przedmiotem są **roboty budowlane** – o wartości mniejszej niż 50 tys. PLN

Pytanie 78

§7 ust. 16.

PROPONOWANA ZMIANA:

W przypadku, o którym mowa w ust. 15, jeżeli termin zapłaty wynagrodzenia jest dłuższy niż określony w ust. 10, Zamawiający informuje o tym Wykonawcę i wzywa go do doprowadzenia do zmiany tej umowy w określonym terminie, pod rygorem naliczenia kary umownej w wysokości do 10.000 zł.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o ograniczenie wysokości kary umownej. Wartość umów podwykonawczych to często wiele milionów złotych, a zatem kara umowna w wysokości 20% tej wartości jest całkowicie niewspółmierna do naruszenia.



Odpowiedź 78

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 79

§8 ust. 2.

PROPONOWANA ZMIANA:

Wartość wynagrodzenia jest niezmienna do końca realizacji umowy Część I, z zastrzeżeniem ust. 15 i postanowień § 16 Umowy.

UZASADNIENIE:

Zmiana w związku z dodaniem nowego ust. 14.

Odpowiedź 79

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 80

§8 ust. 7.

PROPONOWANA ZMIANA:

Wykonawca nie może zbywać na rzecz osób trzecich (oprócz podwykonawców) wierzytelności powstałych w wyniku realizacji niniejszej inwestycji co nie dotyczy przeniesienia wierzytelności pieniężnych przysługujących Wykonawcy od Zamawiającego na rzecz instytucji finansujących lub ubezpieczających Wykonawcę. Zamawiający nie jest zobowiązany do zadośćuczynienia przekazowi, także gdy jest dłużnikiem przekazującego co do przekazanego świadczenia.

UZASADNIENIE:

Instytucje finansujące i ubezpieczającego często wymagają zabezpieczenia swoich roszczeń na wierzytelnościach przysługujących beneficjentowi z poszczególnych realizowanych przez niego zadań.

Odpowiedź 80

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 81

§8 ust. 11.

PROPONOWANA ZMIANA:

Podstawą do wystawienia faktur częściowych będą protokoły odbioru etapów robót podpisane przez inspektora nadzoru, kierownika budowy i członków komisji odbiorowej, z zastrzeżeniem postanowień o jednostronnym dokonaniu odbioru przez Wykonawcę:

a) Faktura końcowa stanowiąca ostateczne rozliczenie robót – w wysokości 10% należnego wynagrodzenia umownego za realizację umowy część I – zostanie wystawiona w oparciu o Protokół Odbioru Końcowego, podpisany przez inspektorów nadzoru inwestorskiego, kierownika budowy, członków Komisji Odbiorowej i Zamawiającego, z zastrzeżeniem postanowień o jednostronnym dokonaniu odbioru przez Wykonawcę.

b) Rozliczenia Wykonawcy z Podwykonawcą/ami dokonywane będzie w następujący sposób i na zasadach określonych poniżej:



UZASADNIENIE:

Zgodnie z utrwalonym orzecznictwem, Wykonawca uprawniony jest do dokonania jednostronnego odbioru robót budowlanych, jeśli Zamawiający nie dokonuje odbioru, o czym jest mowa w dalszej części wniosku.

Odpowiedź 81

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 82

§8 ust. 12 pkt b.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie następującej kwestii. W zapisie jest mowa o potrąceniu środków finansowych na rzecz ewentualnych roszczeń podwykonawców. Wykonawca zwraca jednak uwagę, że nie może to być potrącenie, które polega na skompensowaniu wymagalną należności jednej strony z wymagalną należnością drugiej strony. W tym wypadku brak jest należności po stronie Zamawiającego (w zapisie jest mowa o potencjalnych roszczeniach Podwykonawców), a istnieje tylko należność po stronie Wykonawcy w postaci jego wynagrodzenia. Zamawiający zatem nie ma czego potrącać.

Odpowiedź 82

W § 8.12.b) odsyła do art. 647(1)§5 kc, odpowiedź zawarta jest w treści tego artykułu oraz orzecznictwie i doktrynie powstałych na jego tle.

Pytanie 83

§8 nowy ust. 14

PROPONOWANA ZMIANA:

W przypadku opóźnienia w zapłacie przez Zamawiającego płatności wynagrodzenia o co najmniej 14 dni, Wykonawca uprawniony jest do zawieszenia wykonywania przedmiotu Umowy, do czasu zapłaty przez Zamawiającego zaległej płatności wynagrodzenia. W takim wypadku terminu umowne ulegają przedłużeniu o czas zawieszenia i ponownej mobilizacji Wykonawcy. Zamawiający ponosi koszty uzasadnione demobilizacji i ponownej mobilizacji Wykonawcy oraz uzasadnione i konieczne koszty Wykonawcy związane z przedłużającą się realizacją przedmiotu Umowy, np. koszty pracowników, najmu sprzętu i urządzeń, najmu lokali, miejsc składowych, przedłużenia zabezpieczenia należytego wykonania oraz ubezpieczeń, nadzoru nad realizacją prac czy kosztów administracyjnych.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wymaga wprowadzenia powyższego zapisu, tak aby nie musiał finansować realizacji inwestycji mimo braku zapłaty wynagrodzenia przez Zamawiającego.

Odpowiedź 83

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 84

§8 nowy ust. 15.

PROPONOWANA ZMIANA:



Wykonawca może żądać podwyższenia wynagrodzenia w związku z istotną zmianą cen towarów i usług na rynku w okresie od dnia złożenia przez niego oferty w ramach postępowania przetargowego prowadzonego przez Zamawiającego do dnia zakończenia wszystkich Robót budowlanych, w stosunku do cen towarów i usług przed dniem złożenia przez niego oferty, jeśli taka zmiana cen towarów i usług ma wpływ na koszt realizacji Przedmiotu Umowy. Zmiana cen towarów i usług nastąpi na podstawie wskaźnika ustalanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego lub porównania cen towarów i usług. Postanowienie nie wyłącza możliwości stosowania art. 357¹ oraz innych Kodeksu cywilnego.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wymaga wprowadzenia do Umowy klauzuli waloryzacyjnej wynagrodzenia z uwagi na istotną zmianę cen towarów i usług na rynku po złożeniu przez niego oferty w ramach postępowania przetargowego. Duże wahania cen towarów i usług w ostatnich latach skutkują brakiem pewności po stronie Wykonawcy co do utrzymania się tych cen na tym samym lub zbliżonym poziomie przez czas realizacji przedmiotu Umowy, a zwrócić należy uwagę, że Wykonawca prowadzi działalność w branży inżynierii i budownictwa energetycznego, a nie jest podmiotem spekulującym cenami towarów i usług. Istotne podwyższenie cen towarów i usług może powodować zwiększenie kosztów realizacji przedmiotu Umowy i tym samym pierwotnie ustalone wynagrodzenie umowne może okazać się niewystarczające.

Odpowiedź 84

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 85

§8 nowy ust. 16.

PROPONOWANA ZMIANA:

Zamawiający uprawniony jest do potrącania swoich wierzytelności względem Wykonawcy wynikających z Umowy wyłącznie z wynagrodzeniem umownym Wykonawcy określonym w Umowie.

UZASADNIENIE:

Wykonawca nie zgadza się na dokonywanie potrąceń wierzytelności Zamawiającego z jego wierzytelnościami wynikającymi z innych tytułów prawnych niż Umowa.

Odpowiedź 85

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 86

§8 nowy ust. 17.

PROPONOWANA ZMIANA:

Jeśli dotyczy: Wykonawca oświadcza, że posiada status dużego przedsiębiorcy w rozumieniu art. 4 pkt 6) ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (t. j. Dz. U. z 2019 r. poz. 118 z późn. zm.).

UZASADNIENIE:

Oświadczenie wymagane przepisami prawa.

Odpowiedź 86

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.



Pytanie 87

§9 – tytuł.

Kary umowne i odpowiedzialność Wykonawcy

UZASADNIENIE:

Wymagane jest wprowadzenie ograniczenia odpowiedzialności Wykonawcy – dodano nowe ustępu w §9.

Odpowiedź 87

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 88

§9 ust. 2.

PROPONOWANA ZMIANA:

Stronom przysługuje prawo naliczania kar umownych w następujących wypadkach i okolicznościach (jeśli Strony ponoszą odpowiedzialność za dane naruszenie):

1) Zamawiający może żądać od Wykonawcy zapłaty kar umownych:

a) za zwłokę w wykonaniu przedmiotu zamówienia część I (§2 pkt. 2) w wysokości 0,025% wynagrodzenia umownego netto (§8 pkt. 1) za każdy zakończony dzień zwłoki od pierwszego do trzydziestego dnia zwłoki, a począwszy od dnia trzydziestego pierwszego dnia zwłoki w wysokości do 0,05 % wynagrodzenia umownego netto (§8 pkt. 1) za każdy zakończony dzień zwłoki,

b) za zwłokę w usunięciu istotnych wad stwierdzonych przy odbiorze końcowym lub w okresie gwarancji lub rękojmi w wysokości 0,01% wynagrodzenia umownego netto (§8 pkt. 1) za każdy zakończony dzień zwłoki liczonej od dnia wyznaczonego na usunięcie wad,

c) za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność, w trakcie realizacji Umowy Część I, w wysokości 10 % wynagrodzenia umownego netto (§8 pkt. 1),

d) za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność, w trakcie realizacji Umowy Część II, w wysokości 10 % wynagrodzenia umownego netto Umowy część II (suma z kolumny nr 6 z Tabeli nr 1 stanowiącej Załącznik Nr 5 do Umowy) przeliczonego z EURO na złotówki według średniego kursu Narodowego Banku Polskiego w dniu, w którym kara będzie naliczana,

e) za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność, w trakcie realizacji Umowy Część III, w wysokości 10 % wynagrodzenia umownego netto Umowy część III (suma z kolumny nr 6 z Tabeli nr 2 stanowiącej Załącznik Nr 6 do Umowy) przeliczonego z EURO na złotówki według średniego kursu Narodowego Banku Polskiego w dniu w którym kara będzie naliczana,

- przy czym Zamawiający może żądać kary umownej tylko z jednego z tytułów wskazanych w pkt c, pkt d i pkt e, jeśli zaistnieją przesłanki do odstąpienia od Umowy z kilku przyczyn wskazanych w tych postanowieniach

f) w przypadku braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego Podwykonawcom lub dalszym Podwykonawcom w wysokości 10.000 zł,



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita
Polska

Unia Europejska
Fundusz Spójności



- g) w przypadku nieprzedłożenia do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub projektu jej zmiany w wysokości 10.000 zł,
- h) w przypadku nieprzedłożenia poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany w wysokości 10.000 zł,
- i) braku zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty w wysokości 10.000 zł,
- j) za niedotrzymanie parametrów Wymaganych i Gwarantowanych (z załącznika nr 1 do Umowy) - zgodnie z Załącznikiem nr 4 do niniejszej umowy, przy czym kary te mogą być naliczone tylko i wyłącznie po pomiarach gwarancyjnych przed rozpoczęciem okresu rękojmi i gwarancji,
- k) w przypadku stwierdzenia, że osoba, o której mowa w §3 ust.2 pkt. 5, która winna być zatrudniona na podstawie umowy o pracę, nie ma zawartej umowy – 200 złotych za każdą osobę i za każdy zakończony tydzień stwierdzonego uchybienia postanowieniom umowy. Wskazana kara umowna zostanie naliczona Wykonawcy, bez względu na to, czy taka osoba została dopuszczona do pracy przez niego czy też, zatrudnionego przez Podwykonawcę, z którym Wykonawca zawarł umowę o podwykonawstwo.
- 2) Wykonawca może żądać od Zamawiającego zapłaty kary umownej z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn zależnych od Zamawiającego, za które Zamawiający ponosi odpowiedzialność, w trakcie realizacji Umowy Część I, – w wysokości 10% wynagrodzenia umownego netto (§8 pkt. 1), w trakcie realizacji Umowy Część II, w wysokości 10 % wynagrodzenia umownego netto Umowy część II (suma z kolumny nr 6 z Tabeli nr 1 stanowiącej Załącznik Nr 5 do Umowy) przeliczonego z EURO na złotówki według średniego kursu Narodowego Banku Polskiego w dniu, w którym kara będzie naliczana, albo w trakcie realizacji Umowy Część III, w wysokości 10 % wynagrodzenia umownego netto Umowy część III (suma z kolumny nr 6 z Tabeli nr 2 stanowiącej Załącznik Nr 6 do Umowy) przeliczonego z EURO na złotówki według średniego kursu Narodowego Banku Polskiego w dniu w którym kara będzie naliczana, przy czym Wykonawca może żądać kary umownej tylko z jednego z tych tytułów, jeśli zaistnieją przesłanki do odstąpienia od Umowy z kilku przyczyn wskazanych w tym postanowieniu.

UZASADNIENIE:

Wymagane jest wprowadzenie powyższych zmian do zapisów o karach umownych, które skutkują wprowadzeniem do umowy rynkowych wartości.

Poza tym Zamawiający najpewniej zdaje sobie sprawę, że tak wysokie kary umowne (w pierwotnej wersji zapisów) przełożą się na cenę ofertową Wykonawcy.

Procentowa wysokość kar umownych powinna być liczona od wynagrodzenia netto, a nie brutto. Podatek VAT nie jest dochodem Wykonawcy, zatem nie powinien być brany pod uwagę podczas ustalania zakresu jego odpowiedzialności. Poza tym standardem jest, że kary umowne liczone są od wynagrodzenia netto.

Skoro Zamawiający może żądać kary umownej za odstąpienie od umowy w Części I, II albo III, to Wykonawca także powinien mieć takie uprawnienie. Wykonawca nie rozumie także dlaczego Zamawiający ustalił znaczącą różnicę w wysokości jemu należnej kary umownej za odstąpienie (35%), a kary umownej należnej Wykonawcy (tylko 5%).

W zakresie kary umownej określonej w pkt 1 ppkt j, Wykonawca wnosi o wyjaśnienie w stosunku do których parametrów – wymaganych czy gwarantowanych – odnoszone będą kary umowne. Dany parametr w załączniku nr 1 do Umowy może mieć dwie wartości, a zatem jedna z nich powinna być punktem wyjścia do ustalenia od czego kary umowne będą liczone. Dodatkowo kary te mogą być naliczane tylko i wyłącznie po pomiarach



gwarancyjnych po zakończeniu wykonaniu przedmiotu umowy – budowy elektrociepłowni biomasowej, a nie także w innych okresach (np. rękojmi lub gwarancji)

Odpowiedź 88

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Jednocześnie wyjaśniamy, że załącznik nr 4 do Umowy szczegółowo i precyzyjnie specyfikuję w pozycjach gdzie występuje zarówno narzucony przez Zamawiającego parametr minimalny oddzielną karę za ich niespełnienie, a oddzielną karę za niedotrzymanie zadeklarowanej w ofercie przez Wykonawcę wartości.

Zmieniony zapisy §9 ust. 2. Zamawiający zamieścił w wyjaśnieniu: Nr sprawy (nr TED) 2020_S 0650-117743 wyjaśnienie nr X z dnia 08.04.2020.

Pytanie 89

§9 ust. 3. – do usunięcia

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o wykreślenie tego zapisu – wysokie kary umowne są wystarczającą dolegliwością po jego stronie, tym bardziej, że w przypadku kar umownych Zamawiający nie musi wykazywać powstania szkody czy jej wysokości, a zatem np. w przypadku zwłoki w realizacji przedmiotu Umowy, Zamawiający może naliczyć karę umowną nawet jeśli nie poniósł w związku z tym żadnej szkody. Z drugiej jednak strony chce dochodzić odszkodowania uzupełniającego, jeśli szkoda przewyższy wysokość kary umownej.

Wykonawca na pewno nie może się zgodzić na odszkodowanie uzupełniające w przypadku naliczenia kar umownych za nieosiągnięcie parametrów wymaganych i gwarantowanych. Wysokie kary umowne z tego tytułu są jedynym odszkodowaniem należnym Zamawiającemu. W przeciwnym razie ryzyko złożenia oferty jest zbyt duże.

Odpowiedź 89

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 90

§9 ust. 6. – do usunięcia

UZASADNIENIE:

Wykonawca na pewno nie może się zgodzić na ponoszenie odpowiedzialności w opisanym przypadku. W przeciwnym razie ryzyko złożenia oferty jest zbyt duże.

Odpowiedź 90

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 91

§9 nowy ust. 8.– do usunięcia

PROPONOWANA ZMIANA:



Naliczenie kar umownych z tytułu niedotrzymania parametrów wymaganych lub gwarantowanych zwalnia Wykonawcę z obowiązków osiągnięcia tych parametrów wymaganych lub gwarantowanych, za które Zamawiający naliczył kary umowne.

UZASADNIENIE:

Jeśli chodzi o parametry wymagane i gwarantowane, to standardem jest, że Zamawiający albo żąda ich osiągnięcia, albo nalicza z tego tytułu wysokie kary umowne. Zarówno naliczenie kar umownych, jak i obowiązek osiągnięcia tych parametrów byłby niejako ponoszeniem przez Wykonawcę podwójnej odpowiedzialności za to samo. W przeciwnym razie ryzyko złożenia oferty jest zbyt duże.

Odpowiedź 91

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 92

§9 nowy ust. 9.

PROPONOWANA ZMIANA:

Wprowadza się następujące limity kar umownych:

- a) z tytułu wskazanego w ust. 2 pkt 1 ppkt a i ppkt b – do 10% wynagrodzenia umownego netto (§8 pkt. 1),*
- b) z tytułu wskazanego w ust. 2 pkt 1 ppkt j – do 10% wynagrodzenia umownego netto (§8 pkt. 1),*
- c) z wszystkich tytułów – do 20% wynagrodzenia umownego netto (§8 pkt. 1),*

UZASADNIENIE:

Wymagane jest wprowadzenie ograniczenia wysokości kar umownych. W przeciwnym razie ryzyko złożenia oferty jest zbyt duże.

Odpowiedź 92

Zamawiający już wprowadził zmianę w Umowie w zakresie o którym mowa w pkt.a) – wyjaśnienia nr VI

Na propozycje w pkt b) i c) Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 93

§9 ust. nowy ust. 10.

PROPONOWANA ZMIANA:

Zamawiający może miarkować wysokość kar umownych w związku z zaistniałymi okolicznościami dotyczącymi danej sprawy. Miarkowanie wysokości kar umownych odbywa się na zasadach ogólnych.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o wprowadzenie zapisu z uwagi na spotykane stanowisko publicznych zamawiających o braku po ich stronie możliwości miarkowania wysokości kary umownej, co jest leży wg nich wyłącznie w kompetencji sądów. Wykonawca nie zgadza się z tym stanowiskiem, jednak dla uniknięcia wątpliwości wnosi o wprowadzenia tego zapisu.

Odpowiedź 93

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita
Polska

Unia Europejska
Fundusz Spójności



Pytanie 94

§9 nowy ust. 11.

PROPONOWANA ZMIANA:

Odpowiedzialność Wykonawcy z wszystkich tytułów, w tym z czynu niedozwolonego, ograniczona jest do 75% wynagrodzenia umownego netto (§8 pkt. 1). Wykonawca nie odpowiada za utracone korzyści, szkody pośrednie i wynikowe, w tym te związane z jakimikolwiek roszczeniami instytucji współfinansującej inwestycję.

UZASADNIENIE:

Wymagane jest wprowadzenie ograniczenia całkowitej odpowiedzialności Wykonawcy w ramach Części I. W przeciwnym razie ryzyko złożenia oferty jest zbyt duże.

Odpowiedź 94

Pytanie 95

§10 ust. 4 pkt 4.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy Odbiór ostateczny zostanie dokonany po upływie 24-miesięcznej ogólnej rękojmi i gwarancji, czy też 60-miesięcznej wydłużonej rękojmi i gwarancji na roboty budowlane oraz materiały budowlane. Z treści zapisu wynika, że dotyczy on ogólnej 24-miesięcznej rękojmi i gwarancji, jednak Wykonawca oczekuje potwierdzenia ze strony Zamawiającego.

Powyższe dotyczy także na jakie okresy zatrzymywane będzie zabezpieczenie zgodnie z §14 ust. 3 pkt b.

Odpowiedź 95

Odbiór ostateczny odbywać się będzie upływie 24 miesięcznej rękojmi i gwarancji zgodnie z zapisami Umowy część I.

Pytanie 96

§10 nowy ust. 7.

PROPONOWANA ZMIANA:

Wszelki drobne zaległe prace i wady, nie mające wpływu na użytkowanie przedmiotu zamówienia nie stanowią podstawy do odmowy dokonania przez Zamawiającego odbioru (dotyczy wszystkich odbiorów).

UZASADNIENIE:

Zgodnie z utrwalonym orzecznictwem wady nieistotne nie mogą stanowić podstawy do odmowy dokonania odbioru.

Odpowiedź 96

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 97

§10 nowy ust. 8.

PROPONOWANA ZMIANA:



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita
Polska

Unia Europejska
Fundusz Spójności



W przypadku nieprzystąpienia Zamawiającego do dokonania odbioru albo nieuzasadnionej odmowy dokonania odbioru, Wykonawca może dokonać jednostronnego odbioru ze wszystkimi skutkami dwustronnego odbioru, w tym z prawem do wystawienia na podstawie jednostronnego protokołu odbioru faktury VAT i żądania zapłaty wynagrodzenia umownego, jeśli z danym odbiorem wiąże się płatność wynagrodzenia umownego (dotyczy wszystkich odbiorów).

UZASADNIENIE:

Zgodnie z utrwalonym orzecznictwem niewywiązywanie się przez Zamawiającego z obowiązku dokonania odbioru nie stoi na przeszkodzie do dokonania jednostronnego odbioru i żądania zapłaty wynagrodzenia za wykonane roboty.

Odpowiedź 97

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 98

§10 nowy ust. 9.

PROPONOWANA ZMIANA:

Podczas pomiarów parametrów wymaganych i gwarantowanych brane będą pod uwagę niepewności pomiarowe urządzeń pomiarowych.

UZASADNIENIE:

Z uwagi na fakt, że każde urządzenie pomiarowe ma określone przez producenta niepewności pomiarowe, to należy je brać pod uwagę podczas pomiarów

Odpowiedź 98

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 99

§10 nowy ust. 10.

PROPONOWANA ZMIANA:

W przypadku stwierdzenia niedotrzymania parametrów wymaganych i gwarantowanych, mimo wprowadzenia przez Wykonawcę zmian do przedmiotu Umowy lub usunięcia wad powodujących niedotrzymanie tych parametrów, Wykonawca może wybrać między wykonaniem dalszych prac naprawczych mających na celu dotrzymania tych parametrów, a zapłatą kar umownych z tytułu niedotrzymania parametrów wymaganych i gwarantowanych.

UZASADNIENIE:

Wykonawca jako dostawca technologii ocenia czy dalsze prace mającego na celu osiągnięcie parametrów wymaganych i gwarantowanych mają sens. Jeśli koszt tych prac byłby niewspółmiernie wysoki do wynagrodzenia umownego, to Wykonawca powinien mieć możliwość zapłaty kar umownych zamiast prowadzenia dalszych bezcelowych prac.

Odpowiedź 99

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.



Pytanie 100

§11 ust. 1.

PROPONOWANA ZMIANA:

Pod pojęciem „wady” rozumiana będzie każda niezgodność wykonania przedmiotu Umowy z wymaganiami ustalonymi w tej Umowie, za którą odpowiedzialność ponosi Wykonawca.

UZASADNIENIE:

Wykonawca odpowiada na zasadach ogólnych, a więc odpowiada za wady, które powstały z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność

Odpowiedź 100

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 101

§11 ust. 2.

PROPONOWANA ZMIANA:

Jeżeli w toku czynności odbioru zostaną stwierdzone wady nadające się do usunięcia, Zamawiający może odmówić odbioru do czasu usunięcia wad i wyznaczyć na to termin, co nie dotyczy drobnych zaległych prac i wad, które nie mają wpływu na użytkowanie przedmiotu zamówienia (w przypadku takich zaległych prac i wad Zamawiający zawsze dokona odbioru, przy czym zaległe prace i wady zostaną usunięte przez Wykonawcę w terminie ustalonym przez Strony).

UZASADNIENIE:

We wcześniejszych zapisach Umowy jest mowa o drobnych zaległych pracach i wadach, a więc w tym zapisie także powinno być do nich odniesienie.

Odpowiedź 101

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 102

§11 ust. 3.

PROPONOWANA ZMIANA:

Jeżeli w toku czynności odbioru zostaną stwierdzone wady nie nadające się do usunięcia, Zamawiający może:

1) jeżeli wady umożliwiają użytkowanie przedmiotu umowy zgodnie z jego przeznaczeniem - obniżyć wynagrodzenie, odpowiednio do utraconej wartości użytkowej, technicznej czy estetycznej lub odpowiadającej zwiększonym kosztom eksploatacji wynikającymi z istnienia wady, jednak obniżenie wynagrodzenia nie może być większe niż 3% wynagrodzenia umownego netto (§8 pkt. 1), a w przypadku wad polegających na niedotrzymaniu parametrów gwarantowanych obciążyć Wykonawcę karami na zasadach określonych w § 9 ust. 2 pkt.1 lit. h),

2) jeżeli wady uniemożliwiają użytkowanie przedmiotu umowy zgodnie z celem wskazanym przepisem § 1 ust. 2 niniejszej umowy – dotyczy tylko niedotrzymania parametrów wymaganych w postaci: moc znamionowa kotła, ilość pary kierowanej na turbinę, emisja SO₂, emisja NO_x, emisja pyłu. W takim wypadku Zamawiający nie może żądać kar umownych za niedotrzymanie parametrów wymaganych i gwarantowanych,

a) odstąpić od umowy, żądać zwrotu zapłaconego wynagrodzenia i usunięcia wykonanego przedmiotu umowy,

UZASADNIENIE:

Wymagane jest ograniczenie możliwości obniżenia wynagrodzenia umownego.

Odstąpienie od umowy w całości może dotyczyć tylko niedotrzymania istotnych parametrów wymaganych: moc znamionowa kotła, ilość pary kierowanej na turbinę, emisja SO₂, emisja NO_x, emisja pyłu. W takim też przypadku Wykonawca będzie zobowiązany tylko do zwrotu wynagrodzenia, a nie także do zapłaty kar umownych, co byłoby podwójnym obciążeniem Wykonawcy.

Wykonawca nie zgadza się na obowiązek ponownego wykonania przedmiotu umowy. Ryzyko w tym zakresie jest zbyt duże po stronie Wykonawcy. W przeciwnym razie ryzyko złożenia oferty jest zbyt duże.

Odpowiedź 102

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 103

§11 ust. 11.

UZASADNIENIE:

Z uwagi na zmianę w ust. 3 pkt 2, Wykonawca wnosi o wykreślenie tego zapisu.

Odpowiedź 103

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Zmieniona treść §11 ust. 11. znajduje się w Wyjaśnieniu: Nr sprawy (nr TED) 2020_S 0650-117743 wyjaśnienie nr X z dnia 08.04.2020.

Pytanie 104

§11 nowy ust. 12.

PROPONOWANA ZMIANA:

Za wadę nie uznaje się gorszych wartości parametrów wymaganych lub gwarantowanych w stosunku do wartości podanych w umowie, jeśli Zamawiający naliczył za te parametry kary umowne.

UZASADNIENIE:

Dla uniknięcia wątpliwości koniecznym jest wprowadzenia proponowanego zapisu. Jeśli Zamawiający naliczy już karę umowną za dany parametr wymagany lub gwarantowany, to jego gorsza wartość w stosunku do tej podanej w Umowie nie może stanowić wady.

Odpowiedź 104

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 105

§12 ust. 1.

PROPONOWANA ZMIANA:

Strony ustalają, iż odpowiedzialność Wykonawcy w ramach rękojmi za wady – w tym za dotrzymanie parametrów wymaganych i gwarantowanych określonych w Załączniku nr 1 do umowy część I, zostaje rozszerzona i wynosi 24 miesiące na cały zrealizowany przedmiot zamówienia (Umowa część I) z



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita
Polska

Unia Europejska
Fundusz Spójności



zastrzeżeniem, że na roboty budowlane i montażowe oraz materiały budowlane okres gwarancji jakości oraz rękojmi za wady wynosi 60 miesięcy liczony od daty przekazania Zamawiającemu elektrociepłowni biomasowej do eksploatacji.

UZASADNIENIE:

Okres rękojmi biegnie zawsze od przekazania do eksploatacji, a nie od niezależnego od Wykonawcy terminu uzyskania koncesji.

Odpowiedź 105

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 106

§12 ust. 4.

PROPONOWANA ZMIANA:

W przypadku wykrycia wad w okresie rękojmi i skorzystania przez Zamawiającego z uprawnienia do powierzenia wykonania prac naprawczych osobie trzeciej na koszt Wykonawcy, zostanie to zrealizowane w pierwszej kolejności poprzez potrącenie z zabezpieczenia należytego wykonania umowy. Jeżeli kwoty uzyskane z zabezpieczenia nie będą wystarczające to Zamawiający wezwie Wykonawcę do zapłaty brakującej kwoty, która winna być dokonana nie później niż w terminie 14 dni od otrzymania wezwania.

UZASADNIENIE::

Wykonawca w ramach rękojmi udziela tylko prawa do żądania usunięcia wad poprzez naprawę lub wymianę wadliwego elementu.

Odpowiedź 106

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 107

§12 nowy ust. 4.

W ramach rękojmi Zamawiający może żądać tylko usunięcia wady fizycznej, bez prawa do odstąpienia od Umowy lub obniżenia wynagrodzenia.

UZASADNIENIE:

W ramach rękojmi Wykonawca nie udziela prawa do żądania obniżenia wynagrodzenia lub do odstąpienia od Umowy. Szeroko opisana w Umowie gwarancja oraz prawo do odstąpienia od Umowy z powodu nieosiągnięcia parametrów wymaganych i gwarantowanych, umożliwiają Zamawiającemu dochodzenie roszczeń związanych z usunięciem wad, a z uwagi na skomplikowany charakter przedmiotu Umowy dodatkowe uprawnienia wynikające z rękojmi (obniżenie wynagrodzenia lub odstąpienie od Umowy) są zbyt daleko idące i ryzyko realizacji Umowy jest zbyt duże dla Wykonawcy.

Odpowiedź 107

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 108

§13 ust. 1.

PROPONOWANA ZMIANA:



Strony ustalają, iż odpowiedzialność Wykonawcy w ramach gwarancji – w tym za dotrzymanie parametrów wymaganych i gwarantowanych określonych w Załączniku nr 1 do umowy część I, zostaje rozszerzona i wynosi 24 miesiące na cały zrealizowany przedmiot zamówienia (Umowa część I) z zastrzeżeniem, że na roboty budowlane i montażowe oraz materiały budowlane okres gwarancji jakości oraz rękojmi za wady wynosi 60 miesięcy liczony od daty przekazania Zamawiającemu elektrociepłowni biomasowej do eksploatacji.

UZASADNIENIE:

Okres gwarancji będzie zawsze od przekazania do eksploatacji, a nie od niezależnego od Wykonawcy terminu uzyskania koncesji.

Odpowiedź 108

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 109

§13 ust. 8.

PROPONOWANA ZMIANA:

Jeżeli w wykonaniu swoich obowiązków Wykonawca dokonał wymiany rzeczy objętej gwarancją, termin gwarancji będzie biegł na nowo od chwili dostarczenia rzeczy wolnej od wad. Jeżeli Wykonawca wymienił część rzeczy, regulację powyższą stosuje się odpowiednio do części wymienionej. W innych wypadkach termin gwarancji ulega przedłużeniu o czas, w ciągu którego wskutek wady rzeczy objętej gwarancją uprawniony z gwarancji nie mógł z niej korzystać. Ogranicza się całościowo okres gwarancji do 36 miesięcy (gwarancja ogólna) oraz do 72 miesięcy na roboty budowlane oraz materiały budowlane, nawet w przypadku dokonania wymiany lub naprawy.

UZASADNIENIE:

Wykonawca zwraca uwagę, że w pierwszym zdaniu jest błąd – powinno być wymiany, gdyż cały zapis zdania pierwszego dotyczy dostarczonej rzeczy wolnej od wad, a nie naprawionej rzeczy.

Wymagane jest ograniczenie okresu gwarancji w razie usuwania wad. W przeciwnym razie ryzyko złożenia oferty jest zbyt duże.

Odpowiedź 109

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 110

§15.

PROPONOWANA ZMIANA:

W razie opóźnienia w zapłacie wierzytelności pieniężnych stronom przysługuje prawo żądania ustawowych odsetek za opóźnienie w zapłacie lub odsetek za opóźnienie w transakcjach handlowych.

UZASADNIENIE:

Zamawiający nie ma prawa ograniczania dochodzenia przez Wykonawcę odsetek za opóźnienie w transakcjach handlowych. Przepisy w tym zakresie są bezwzględnie obowiązujące, a wszelkie inne mniej korzystne zapisy umowne są nieważne (art. 13 Ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych).

Odpowiedź 110



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita
Polska

Unia Europejska
Fundusz Spójności



Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 111

§16 ust. 4 i ust 5.

Wykonawca zwraca uwagę, że Zamawiający niepotrzebnie przytacza w Umowie przepisy Ustawy PZP w zakresie możliwych zmian Umowy na podstawie tej ustawy. Zmiany z niej wynikające mają zastosowanie z mocy prawa. Jeśli Zamawiający dokonał w Umowie zmian treści tych przepisów, to będą one nieważne i zastosowanie będą miały odpowiednie przepisy z art. 144 Ustawy PZP.

Odpowiedź 111

Trudno to uznać za naruszenia prawa.

Pytanie 112

§16 ust. 6 akapit pierwszy.

PROPONOWANA ZMIANA:

W trakcie realizacji inwestycji Zamawiający może, w uzasadnionym przypadku bądź na uzasadniony wniosek Wykonawcy, wyrazić zgodę na dokonanie zmian terminów realizacji poszczególnych etapów robót wskazanych w uzgodnionym harmonogramie lub terminu końcowego określonego w §2 ust. 2. Konieczność dokonania takiej zmiany winna być udokumentowana i wynikać z:

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, dlaczego tylko terminy pośrednie mogą ulec zmianie, a nie także termin 22 miesięcy na wykonanie całego przedmiotu Umowy. Skoro Wykonawca nie odpowiada za przyczynę zmiany, np. siła wyższa, to każdy termin może ulec zmianie.

Poza tym w jaki sposób Wykonawca ma dotrzymać końcowego terminu, jeśli po zawarciu Umowy zajdą takie okoliczności? Wykonawca nie jest w stanie zatrzymać albo cofnąć czasu, a zmiana tylko terminów pośrednich może okazać się niewystarczająca. Wykonawca wnosi o wprowadzenie rozsądnego zapisu w tym zakresie.

Odpowiedź 112

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 113

§16 ust. 6 akapit ostatni.

PROPONOWANA ZMIANA:

UWAGA: w sytuacji wcześniejszego lub późniejszego rozpoczęcia robót z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, jakie zaistnieją przed podpisaniem umowy, harmonogram przedłożony przez Wykonawcę może zostać zmodyfikowany przy dążeniu do zachowania, w miarę możliwości, długości cykli podanych przez Wykonawcę w harmonogramie.

UZASADNIENIE:

Z uwagi na uzasadnienie do §16 ust. 6 akapit pierwszy powyżej, Wykonawca wnosi o wprowadzenie rozsądnego zapisu w tym zakresie

Odpowiedź 113

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 114

§16 nowy ust. 10.

Strony mogą wprowadzić zmiany do Umowy w przypadku zmiany przepisów prawa po dniu zawarcia Umowy, które to zmiany wpływają na jakiegokolwiek warunki technicznej lub handlowe wykonania Umowy.

UZASADNIENIE:

Zmiana przepisów prawa wpływająca na warunki techniczne lub handlowe wykonania Umowy jest całkowicie niezależna od Wykonawcy, a zatem w razie zaistnienia takiej zmiany, konieczną będzie zmiana Umowy.

Odpowiedź 114

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 115

§16 nowy ust. 11.

Wszystkie przypadki zmiany Umowy opisane w §16 stanowią podstawę do zmiany każdego postanowienia umownego, w tym w zakresie sposobu spełnienia świadczenia, terminów umownych lub wynagrodzenia umownego.

UZASADNIENIE:

Ustawa PZP wymaga, aby w Umowie wskazano, które postanowienia mogą ulec zmianie w przypadku zmian Umowy w niej opisanych. Wykonawca wnosi o wprowadzenie w związku z tym powyższego zapisu.

Z każdą zmianą opisaną w ust. 6 i ust. 7 może się wiązać konieczność zmiany wynagrodzenia Wykonawcy (w tym zakres świadczenia, sposób spełnienia świadczenia, przedłużanie się wykonywania Umowy).

Odpowiedź 115

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Wskazanie, iż któraś z okoliczności stanowi podstawę do zmiany postanowień Umowy nie oznacza obowiązku zmiany bowiem np. zmiana terminu może, ale nie musi, pociągać za sobą potrzeby zmiany wynagrodzenia. W każdym takim przypadku decydować będzie uzasadnienie wniosku Strony, analiza okoliczności w zakresie stanu faktycznego oraz zgodna wola Stron. Tak jak wskazano – wymienione okoliczności, które mogą być podstawą do zmiany postanowień zawartej Umowy stanowią uprawnienie a nie obowiązek.

Pytanie 116

§16 nowy ust. 12.

Zapisy niniejszego paragrafu stosuje się odpowiednio do kwestii nieuregulowanych odmiennie w Części II i Części III Umowy.

UZASADNIENIE:

Podobnie jak w przypadku zapisu w §17 ust. 5 dot. odstąpienia od Umowy, zapisy dot. zmiany Umowy powinny mieć zastosowanie do Części II i III Umowy.

Odpowiedź 116

Pytanie 117

§17 ust. 1 akapit pierwszy.

PROPONOWANA ZMIANA:

Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia od umowy na zasadach ogólnych (w całości tylko w przypadku niedotrzymania parametrów wymaganych w postaci: moc znamionowa kotła, ilość pary kierowanej na turbinę, emisja SO₂, emisja NO_x, emisja pyłu. W takim wypadku Zamawiający nie może żądać kar umownych za niedotrzymanie parametrów wymaganych i gwarantowanych; w części wykonanej – w pozostałych przypadkach), a także (w całości tylko w przypadku niedotrzymania parametrów wymaganych w postaci: moc znamionowa kotła, ilość pary kierowanej na turbinę, emisja SO₂, emisja NO_x, emisja pyłu. W takim wypadku Zamawiający nie może żądać kar umownych za niedotrzymanie parametrów wymaganych i gwarantowanych; w części wykonanej – w pozostałych przypadkach):

UZASADNIENIE:

Wykonawca zgadza się na odstąpienie od Umowy w całości tylko w przypadku niedotrzymania parametrów wymaganych: moc znamionowa kotła, ilość pary kierowanej na turbinę, emisja SO₂, emisja NO_x, emisja pyłu.

W pozostałych przypadkach odstąpienie może nastąpić tylko w części niewykonanej. Z powodu mała istotnych uchybień Zamawiający nie może mieć prawa do odstąpienia od Umowy w całości, gdyż w takim wypadku ryzyko związane z wykonaniem Umowy byłoby nadmierne. W razie odmowy zmiany zapisów ryzyko złożenia oferty jest zbyt duże.

Odpowiedź 117

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 118

§17 ust. 1 pkt od 2 do 5 i pkt 7.

PROPONOWANA ZMIANA:

2) w razie powzięcia informacji o prowadzonej egzekucji przeciwko Wykonawcy, które może zagrażać należytemu wykonaniu przedmiotu Umowy,

3) gdy Wykonawca nie rozpoczął robót bez uzasadnionych przyczyn oraz nie kontynuuje ich pomimo wezwania Zamawiającego złożonego na piśmie przez okres co najmniej 30 dni,

4) gdy Wykonawca realizuje przedmiotu Umowy z istotnymi wadami i pomimo pisemnego wezwania Zamawiającego do ich usunięcia nie wykonał tego w wyznaczonym terminie, nie krótszym niż 21 dni,

5) jeżeli Wykonawca wykonuje swoje obowiązki w sposób istotnie niezgodny z umową oraz SIWZ wraz z załącznikami, bez zachowania wymaganej staranności i pomimo pisemnego wezwania Zamawiającego do usunięcia niezgodności nie wykonał tego w wyznaczonym terminie, nie krótszym niż 21 dni,



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita
Polska

Unia Europejska
Fundusz Spójności



7) w przypadku, gdy prace są realizowane niezgodnie z harmonogramem stanowiącym załącznik nr 2 do niniejszej umowy, a zwłoka trwa co najmniej 21 dni, i pomimo wezwania i wyznaczenia przez Zamawiającego terminu nie zostaną doprowadzone do stanu zgodności z harmonogramem.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o złagodzenie powyższych przyczyn odstąpienia od Umowy. Jako przykład wskazuje prowadzenie przeciwko sobie egzekucji – czy także egzekucja na kwotę np. 1.000 zł będzie stanowiła podstawę do odstąpienia od Umowy? To samo dotyczy innych wskazanych przyczyn – należy wprowadzić pewne granice, tak aby drobne czy też nieistotne naruszenie nie stanowiło podstawy do odstąpienia od Umowy.

Odpowiedź 118

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 119

§17 ust. 2 akapit pierwszy.

PROPONOWANA ZMIANA:

Wykonawcy przysługuje prawo odstąpienia od umowy na zasadach ogólnych, a także, gdy (Wykonawca może odstąpić od Umowy w terminie do 120 dni od dnia zaistnienia poniższych przesłanek do odstąpienia):

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o dodanie powyższego zapisu, który jest standardem w umowach.

Odpowiedź 119

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 120

§17 ust. 2 nowy pkt 3.

PROPONOWANA ZMIANA:

3) Zamawiający pozostaje w opóźnieniu z zapłatą wynagrodzenia umownego o co najmniej 14 dni, a wynagrodzenie to nie zostało zapłacone mimo skierowania do niego pisemnego wezwania do zapłaty.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o dodanie powyższego zapisu, który jest standardem w umowach.

Odpowiedź 120

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 121

§17 ust. 4 pkt 6 akapit pierwszy.

Zamawiający w razie odstąpienia od umowy z przyczyn, za które odpowiedzialności nie ponosi Wykonawca, obowiązany jest wobec Wykonawcy do:

UZASADNIENIE:

W każdym przypadku, gdy odstąpienie od Umowy następują nie tylko z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, ale także z przyczyn innych, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, Zamawiający powinien rozliczyć z wszystkich kosztów, o których mowa w pkt a i pkt b.

Odpowiedź 121

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 122

§18.

PROPONOWANA ZMIANA:

1. Powstałe w wyniku realizacji niniejszej umowy projekty i opracowania są przedmiotem prawa autorskiego w myśl przepisów ustawy z dnia 4 lutego 1994 r. o prawie autorskim i prawach pokrewnych (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 880 z późn. zm.).

2. Wykonawca oświadcza, że przeniesienie autorskich praw majątkowych oraz udzielenie zezwolenia na korzystanie z praw pokrewnych do projektu, o których mowa niżej, następuje na zasadach niewyłączności i pod względem czasowym czy terytorialnym (prawa te mogą być przenoszone na inne podmioty bez żadnych ograniczeń), wyłącznie w celach związanych z eksploatacją, rozbudową, przebudową, adaptacją, modernizacją, dostosowywaniem do wymogów środowiskowych itp., remontami, przygotowaniem dokumentacji projektowej i wykonawczej i innych co dotyczy wybudowanej elektrociepłowni biomasowej (Część I Umowy) w ramach działalności Zamawiającego związanej z produkcją, dystrybucją i sprzedażą ciepła i energii elektrycznej. Strony wyłączają prawo dalszego przenoszenia praw autorskich przez Zamawiającego, z uwzględnieniem zapisów niniejszej umowy.

4. Wykonawca przenosi na Zamawiającego autorskie prawa majątkowe do projektu budowlanego/projektu budowlanego zamiennego, dokumentacji wykonawczej i dokumentacji powykonawczej z chwilą podpisania protokołu odbioru końcowego. Z tą chwilą Zamawiający nabywa także własność nośników, na których projekty te utrwalono i przekazano.

Na pozostałe dokumenty przekazywane w ramach przedmiotu Umowy, Wykonawca udziela niewyłącznej licencji na czas nieokreślony od dnia wydania jej ostatecznej wersji Zamawiającemu z 25-letnim okresem wypowiedzenia (Wykonawca może wypowiedzieć licencję bez zachowania okresu wypowiedzenia, jeśli Zamawiający narusza jej warunki). Do licencji zastosowanie mają wszystkie postanowienia §18, w tym w zakresie celu korzystania i pól eksploatacji (za wyjątkiem ust. 5 pkt 3 i pkt 4). Z tą chwilą Zamawiający nabywa także własność nośników, na których dokumenty te utrwalono i przekazano.

5. Przeniesienie praw autorskich obejmuje wszystkie pola eksploatacji, w tym w szczególności:

1) utrwalanie oraz zwielokrotnianie utworów oraz ich poszczególnych elementów na wszystkich znanych w chwili zawarcia Umowy nośnikach oraz dowolną techniką znaną w chwili zawarcia Umowy, w tym techniką drukarską, reprograficzną, zapisu magnetycznego, techniką cyfrową, wykonywania odbitek, w tym wprowadzanie utworów oraz jego poszczególnych elementów do pamięci komputera i jego cyfrowej obróbki,

2) stosowanie utworów oraz jego poszczególnych elementów do realizacji celów, zadań i inwestycji Zamawiającego związanych z eksploatacją, rozbudową, przebudową, adaptacją, modernizacją, dostosowywaniem do wymogów środowiskowych itp., remontami, przygotowaniem dokumentacji projektowej i wykonawczej i innych związanych z działalnością Zamawiającego związaną z produkcją, dystrybucją i sprzedażą ciepła i energii elektrycznej,



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita
Polska

Unia Europejska
Fundusz Spójności



- 3) *użyczenie lub najem oryginału albo egzemplarzy, albo oddanie do używania na innej postawie prawnej, z wyłączeniem sprzedaży komercyjnej,*
- 4) *publiczne wykonanie, wystawienie, wyświetlenie, odtworzenie oraz nadawanie i reemitowanie, a także publiczne udostępnianie utworów w taki sposób, aby każdy mógł mieć do niego dostęp w miejscu i w czasie przez siebie wybranym,*
- 5) *wykorzystanie w zakresie koniecznym dla prawidłowej eksploatacji utworów w przedsiębiorstwie Zamawiającego w dowolnym miejscu i czasie w dowolnej liczbie.*
6. *Wykonawca zezwala Zamawiającemu na wykonywanie zależnego prawa autorskiego, tj. na rozporządzanie i korzystanie ze wszystkich utworów, do których przeniósł na Zamawiającego prawa autorskiej (modyfikacji, adaptacji, zmian, przeróbek itp.), a także przenosi na Zamawiającego prawo do zezwalania na wykonanie zależnego prawa autorskiego w stosunku do części lub całości tych utworów powstałych w ramach realizacji przedmiotu Umowy na osoby trzecie.*
7. *Wykonawca oświadcza, że wynagrodzenie obejmuje również wynagrodzenia za nabycie przez Zamawiającego autorskich praw majątkowych oraz zezwolenie do wykonywania praw zależnych do utworów objętych przedmiotem Umowy, wynagrodzenie za udzielenie licencji oraz wynagrodzenie za nabycie przez Zamawiającego własności egzemplarzy, na których utrwalono utwór, co do którego następuje nabycie tych praw oraz prawo do zezwalania na wykonywanie zależnych praw autorskich do utworu.*
8. *Wykonawca zobowiązany jest uzyskać oświadczenia osób, które są autorami/współautorami utworów, do których przeniósł na Zamawiającego prawa autorskiej, z których będzie wynikał zakres wykonanych przez nich prac oraz oświadczenie o przeniesieniu na Wykonawcę autorskich praw majątkowych w zakresie określonym w niniejszym paragrafie, w tym uprawnienia do wykonywania zależnych praw autorskich, z uprawnieniem do przenoszenia tych praw na inne podmioty. Powyższe dotyczy każdej zmodyfikowanej wersji dokumentacji stanowiącej przedmiot umowy. Wykonawca jest zobowiązany przekazać ww. oświadczenia Zamawiającemu najpóźniej przed podpisaniem protokołu odbioru końcowego.*
9. *W przypadku zgłoszenia Zamawiającemu przez osoby trzecie roszczeń z tytułu naruszenia ich jakichkolwiek praw do utworów, Wykonawca:*
 - 1) *przyjmie na siebie pełną odpowiedzialność za powstanie oraz wszelkie skutki powyższych zdarzeń,*
 - 2) *w przypadku skierowania sprawy na drogę postępowania sądowego wstąpi do procesu po stronie Zamawiającego i pokryje wszelkie koszty związane z udziałem Zamawiającego w postępowaniu sądowym oraz ewentualnym postępowaniu egzekucyjnym, w tym koszty obsługi prawnej postępowania,*
 - 3) *poniesie wszelkie koszty związane z ewentualnym pokryciem roszczeń majątkowych i niemajątkowych związanych z naruszeniem praw autorskich osoby lub osób zgłaszających roszczenia.*
10. *W przypadku odstąpienia od umowy w części, Zamawiający nabywa prawa wynikające z odebranych etapów przedmiotu Umowy, w tym majątkowe prawa autorskie i licencje w zakresie wynikającym z umowy, zaś Wykonawca zachowa prawo do wynagrodzenia jedynie za wykonane i odebrane świadczenia.*
11. *W ramach wynagrodzenia umownego, Wykonawca udzieli licencji na oprogramowanie lub zapewni, że właściwy podmiot uprawniony do wykonywania praw, udzieli Zamawiającemu, w sposób ważny i skuteczny, stosownego upoważnienia do korzystania z oprogramowania na zasadach określonych przez podmiot uprawniony do wykonywania praw, jednak zawsze w takim zakresie, który*



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita
Polska

Unia Europejska
Fundusz Spójności



pozwole na realizację przedmiotu Umowy, korzystaniem z niego, modernizacją, remontem, rozbudową lub usunięciem przedmiotu Umowy, bez dodatkowych kosztów dla Zamawiającego.

12. Wykonawca nie przekazuje Zamawiającemu kodów źródłowych do oprogramowania.

UZASADNIENIE:

Wymagana jest dość znacząca zmiana zapisów dotycząca zakresu przekazywanych praw autorskich:

- 1) Wykonawca przenosi prawa autorskie tylko do wskazanych projektów,
- 2) w pozostałym zakresie udzielana jest ograniczona licencja, gdyż Wykonawca i Podwykonawcy korzystają ze swojej dokumentacji w ramach prowadzonej przez siebie działalności,
- 3) Wykonawca nie jest twórcą oprogramowania, tak więc nie może przenieść praw autorskich do niego na Zamawiającego, a nawet jakby mógł, to tego by nie zrobił – przedmiotem umowy jest budowa elektrociepłowni biomasowej, a nie nabywanie całości praw autorskich do oprogramowania, z których wykonawcy korzystają w swojej działalności gospodarczej. To samo dotyczy kodów źródłowych. Jeśli Zamawiający podtrzyma ten zapis (zgodnie z odpowiedziami nr 10 i nr 11 z dnia 20 marca 2020 r. – wyjaśnienie III), to Umowa w tym zakresie będzie niewykonalna.

Odpowiedź 122

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 123

§19 ust. 2.

PROPONOWANA ZMIANA:

Umowa serwisowa obowiązuje przez 43 800 (słownie: czterdzieści trzy tysiące osiemset)godzin pracy układu - 5 okresów serwisowych każdy po 8760 godzin i obejmuje w szczególności dostawę wszystkich części zamiennych oraz wykonanie wszelkich prac i czynności serwisowych (planowe i poza planowe – usuwanie awarii), które zapewnią prawidłową i bezpieczną pracę układu turbogeneratorsa w zadeklarowanej przez WYKONAWCĘ dostępności oraz sprawności wytwarzania energii elektrycznej zgodnie z Tabelą nr 1 – Załącznik Nr 5 do Umowy, dla poszczególnych okresów serwisowych.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o ograniczenie ilości okresów serwisów do 5 lat. Nie sposób jest bowiem zadeklarować stałą cenę prac serwisowych przez 12 lat, z powodu braku możliwości oszacowania cen towarów i usług w takim długim okresie. Także żaden podwykonawcy nie wyrazi zgody na zawarcie tak długiej umowy przy stałej cenie. Zagwarantowanej stałej ceny na okres 5 lat jest tak naprawdę bardzo ryzykowne, nie mówić już o 12 latach.

Wymagana byłaby w związku z tym zmiana Załącznika nr 5 do Umowy.

Odpowiedź 123

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Jednocześnie zwracamy uwagę , że umowa w części dotyczącej serwisu turbogeneratorsa i kotła (Umowa część II i część III) wyceniona powinna być przez Wykonawcę w EURO oraz że, wynagrodzenie to jest indeksowane o wskaźnik inflacji.



Pytanie 124

PROPONOWANA ZMIANA:

§21 ust. 1.

Usługi objęte umową serwisową turbogenerators nie obejmują świadczeń i kosztów z tym związanych, dotyczących usterek lub uszkodzeń spowodowanych przez zaniedbanie Zamawiającego, działanie siły wyższej, działanie osób trzecich, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, lub wykonywaniem prac konserwacyjnych lub eksploatacji przez Zamawiającego, a które nie są zgodne z zaleceniami lub instrukcjami zawartymi w instrukcji obsługi i konserwacji dostarczonymi przez Wykonawcę.

UZASADNIENIE:

Wykonawca nie odpowiada także za osoby trzecie.

Odpowiedź 124

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 125

§23 ust. 2.

PROPONOWANA ZMIANA:

W 30 dni po zakończeniu każdego okresu serwisowego Zamawiający prześle WYKONAWCY raport, na podstawie którego ocenione zostanie wywiązanie się Wykonawcy z zadeklarowanej liczby godzin dostępności układu turbogenerators dla danego okresu serwisowego. Za każdą godzinę postoju układu turbogenerators poniżej wartości zawartych w tabeli nr 1 kolumna 4 stanowiącej Załącznik nr 5 do Umowy Zamawiającemu przysługuje od WYKONAWCY kara umowna w wysokości 50 (słownie: pięćdziesiąt) Euro, nie więcej jednak niż 5% wynagrodzenia umownego netto dla danego okresu serwisowego wskazanego w Załączniku nr 5 do Umowy (kolumna 6), w którym wystąpił brak sprawności układu turbogenerators, nie więcej łącznie niż 10% wynagrodzenia umownego netto (suma z kolumny 6 w Załączniku nr 5 do Umowy).

UZASADNIENIE:

Kara umowna jest stanowczo za wysoka i wymagane jest jej obniżenie.

Wymaga się wprowadzenia limitu kary umownej.

Odpowiedź 125

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 126

§23 nowy ust. 10.

PROPONOWANA ZMIANA:

Limit kary umownej określonej w ust. 7 ustala się na 5% wynagrodzenia umownego netto dla danego okresu serwisowego wskazanego w Załączniku nr 5 do Umowy (kolumna 6), w którym wystąpił brak sprawności elektrycznej, nie więcej łącznie niż 10% wynagrodzenia umownego netto (suma z kolumny 6 w Załączniku nr 5 do Umowy).

UZASADNIENIE:

Wymaga się wprowadzenia limitu kary umownej.

Odpowiedź 126



Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 127

§24 ust. 6.

PROPONOWANA ZMIANA:

W przypadku przekroczenia terminu płatności Zamawiający zobowiązany będzie do zapłaty na rzecz WYKONAWCY odsetek ustawowych za opóźnienie lub odsetek za opóźnienie w transakcjach handlowych. W przypadku opóźnienia w zapłacie przez Zamawiającego płatności wynagrodzenia o co najmniej 14 dni, Wykonawca uprawniony jest do zawieszenia wykonywania przedmiotu Umowy, do czasu zapłaty przez Zamawiającego zaległej płatności wynagrodzenia. W takim Wykonawca może zawiesić wykonanie prac serwisowych bez ponoszenia z tego tytułu jakichkolwiek konsekwencji. Zamawiający ponosi koszty uzasadnione demobilizacji i ponownej mobilizacji Wykonawcy oraz uzasadnione i konieczne koszty Wykonawcy związane z zawieszeniem, np. koszty pracowników, najmu sprzętu i urządzeń, najmu lokali, miejsc składowych, przedłużenia zabezpieczenia należytego wykonania oraz ubezpieczeń, nadzoru nad realizacją prac czy kosztów administracyjnych.

UZASADNIENIE:

Zamawiający nie ma prawa ograniczania dochodzenia przez Wykonawcę odsetek za opóźnienie w transakcjach handlowych. Przepisy w tym zakresie są bezwzględnie obowiązujące, a wszelkie inne mniej korzystne zapisy umowne są nieważne (art. 13 Ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych).

Wykonawca wymaga wprowadzenia powyższego zapisu, tak aby nie musiał prowadzić serwisu mimo braku zapłaty wynagrodzenia przez Zamawiającego.

Odpowiedź 127

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 128

§28 nowy akapit drugi i trzeci.

PROPONOWANA ZMIANA:

Odpowiedzialność Wykonawcy z wszystkich tytułów, w tym z czynu niedozwolonego, ograniczona jest do 75% wynagrodzenia umownego netto (suma z kolumny 6 w Załączniku nr 5 do Umowy). Wykonawca nie odpowiada za utracone korzyści, szkody pośrednie i wynikowe, w tym te związane z jakimikolwiek roszczeniami instytucji współfinansującej inwestycję.

Wykonawca odpowiada za niewykonanie lub nienależytego wykonanie Umowy na zasadach ogólnych. Kary umowne są należne Zamawiającemu, jeśli Wykonawcy ponosi odpowiedzialność za przyczynę okoliczności będącej podstawą do naliczenia kar umownych.

UZASADNIENIE:

Wymagane jest wprowadzenie ograniczenia całkowitej odpowiedzialności Wykonawcy w ramach Części II. W przeciwnym razie ryzyko złożenia oferty jest zbyt duże. Wykonawca odpowiada na zasadach ogólnych.

Odpowiedź 128

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita
Polska

Unia Europejska
Fundusz Spójności



Pytanie 129

§30.

PROPONOWANA ZMIANA:

Prawa oraz obowiązku wynikające z niniejszej umowy serwisowej turbogenerатора lub jej części nie mogą być scedowane bądź przekazane przez żadną ze stron bez uprzedniej pisemnej zgody drugiej strony, co nie dotyczy przeniesienia wierzytelności pieniężnych przysługujących Wykonawcy od Zamawiającego na rzecz instytucji finansujących lub ubezpieczających Wykonawcę.

UZASADNIENIE:

Instytucje finansujące i ubezpieczające często wymagają zabezpieczenia swoich roszczeń na wierzytelnościach przysługujących beneficjentowi z poszczególnych realizowanych przez niego zadań.

Odpowiedź 129

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 130

§35 ust. 2.

PROPONOWANA ZMIANA:

Umowa serwisowa obowiązuje przez 43 800 (słownie: czterdzieści trzy tysiące osiemset) godzin pracy układu - 5 okresów serwisowych każdy po 8760 godzin i obejmuje w szczególności dostawę wszystkich części zamiennych oraz wykonanie wszelkich prac i czynności serwisowych (planowe i poza planowe – usuwanie awarii), które zapewnią prawidłową i bezpieczną pracę kotła w zadeklarowanej przez WYKONAWCĘ dostępności oraz sprawności zgodnie z Tabelą nr 2 – Załącznik Nr 6 do Umowy, dla poszczególnych okresów serwisowych.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o ograniczenie ilości okresów serwisów do 5 lat, tak jak dla §19 ust. 2. Wymagana byłaby w związku z tym zmiana Załącznika nr 6 do Umowy

Odpowiedź 130

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 131

§37 ust. 1.

PROPONOWANA ZMIANA:

Usługi objęte umową serwisową kotła nie obejmują świadczeń i kosztów z tym związanych, dotyczących usterek lub uszkodzeń spowodowanych przez zaniedbanie Zamawiającego, działanie siły wyższej, działanie osób trzecich, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, lub wykonywaniem prac konserwacyjnych lub eksploatacji przez Zamawiającego, a które nie są zgodne z zaleceniami lub instrukcjami zawartymi w instrukcji obsługi i konserwacji dostarczonymi przez Wykonawcę.

UZASADNIENIE:

Wykonawca nie odpowiada także za osoby trzecie.

Odpowiedź 131



Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 132

§38 ust. 2.

PROPONOWANA ZMIANA:

W 30 dni po zakończeniu każdego okresu serwisowego Zamawiający prześle WYKONAWCY raport, na podstawie którego ocenione zostanie wywiązanie się Wykonawcy z zadeklarowanej liczby godzin dostępności kotła dla danego okresu serwisowego. Za każdą godzinę postoju kotła poniżej wartości zawartych w tabeli nr 2 kolumna 4 stanowiącej Załącznik nr 6 do Umowy Zamawiającemu przysługuje od WYKONAWCY kara umowna w wysokości 100 (słownie: sto) Euro, nie więcej jednak niż 5% wynagrodzenia umownego netto dla danego okresu serwisowego wskazanego w Załączniku nr 6 do Umowy (kolumna 6), w którym wystąpił brak sprawności układu turbogenerатора, nie więcej łącznie niż 10% wynagrodzenia umownego netto (suma z kolumny 6 w Załączniku nr 6 do Umowy).

UZASADNIENIE:

Kara umowna jest stanowczo za wysoka i wymagane jest jej obniżenie. Wymaga się wprowadzenia limitu kary umownej.

Odpowiedź 132

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 133

§38 nowy ust. 10.

PROPONOWANA ZMIANA:

Limit kary umownej określonej w ust. 7 ustala się na 5% wynagrodzenia umownego netto dla danego okresu serwisowego wskazanego w Załączniku nr 6 do Umowy (kolumna 6), w którym wystąpił brak sprawności elektrycznej, nie więcej łącznie niż 10% wynagrodzenia umownego netto (suma z kolumny 6 w Załączniku nr 6 do Umowy).

UZASADNIENIE:

Wymaga się wprowadzenia limitu kary umownej.

Odpowiedź 133

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 134

§40 ust. 6.

PROPONOWANA ZMIANA:

W przypadku przekroczenia terminu płatności Zamawiający zobowiązany będzie do zapłaty na rzecz WYKONAWCY odsetek ustawowych za opóźnienie lub odsetek za opóźnienie w transakcjach handlowych. W przypadku opóźnienia w zapłacie przez Zamawiającego płatności wynagrodzenia o co najmniej 14 dni, Wykonawca uprawniony jest do zawieszenia wykonywania przedmiotu Umowy, do czasu zapłaty przez Zamawiającego zaległej płatności wynagrodzenia. W takim Wykonawca może zawiesić wykonanie prac serwisowych bez ponoszenia z tego tytułu jakichkolwiek konsekwencji. Zamawiający ponosi koszty uzasadnione demobilizacji i ponownej mobilizacji Wykonawcy oraz uzasadnione i konieczne koszty



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita
Polska

Unia Europejska
Fundusz Spójności



Wykonawcy związane z zawieszeniem, np. koszty pracowników, najmu sprzętu i urządzeń, najmu lokali, miejsc składowych, przedłużenia zabezpieczenia należytego wykonania oraz ubezpieczeń, nadzoru nad realizacją prac czy kosztów administracyjnych.

UZASADNIENIE:

Zamawiający nie ma prawa ograniczania dochodzenia przez Wykonawcę odsetek za opóźnienie w transakcjach handlowych. Przepisy w tym zakresie są bezwzględnie obowiązujące, a wszelkie inne mniej korzystne zapisy umowne są nieważne (art. 13 Ustawy z dnia z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych).

Wykonawca wymaga wprowadzenia powyższego zapisu, tak aby nie musiał prowadzić serwisu mimo braku zapłaty wynagrodzenia przez Zamawiającego.

Odpowiedź 134

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Jednocześnie zwracamy uwagę , że Zamawiający nie ogranicza praw przysługujących Wykonawcy.

Pytanie 135

§43 nowy akapit drugi i trzeci.

PROPONOWANA ZMIANA:

Odpowiedzialność Wykonawcy z wszystkich tytułów, w tym z czynu niedozwolonego, ograniczona jest do 75% wynagrodzenia umownego netto (suma z kolumny 6 w Załączniku nr 6 do Umowy)). Wykonawca nie odpowiada za utracone korzyści, szkody pośrednie i wynikowe, w tym te związane z jakimikolwiek roszczeniami instytucji współfinansującej inwestycję.

Wykonawca odpowiada za niewykonanie lub nienależytego wykonanie Umowy na zasadach ogólnych. Kary umowne są należne Zamawiającemu, jeśli Wykonawcy ponosi odpowiedzialność za przyczynę okoliczności będącej podstawą do naliczenia kar umownych.

UZASADNIENIE:

Wymagane jest wprowadzenie ograniczenia całkowitej odpowiedzialności Wykonawcy w ramach Części II. W przeciwnym razie ryzyko złożenia oferty jest zbyt duże. Wykonawca odpowiada na zasadach ogólnych.

Odpowiedź 135

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 136

§46.

PROPONOWANA ZMIANA:

Prawa oraz obowiązku wynikające z niniejszej umowy serwisowej turbogeneratorsa lub jej części nie mogą być scedowane bądź przekazane przez żadną ze stron bez uprzedniej pisemnej zgody drugiej strony, co nie dotyczy przeniesienia wierzytelności pieniężnych przysługujących Wykonawcy od Zamawiającego na rzecz instytucji finansujących lub ubezpieczających Wykonawcę.

UZASADNIENIE:

Instytucje finansujące i ubezpieczającego często wymagają zabezpieczenia swoich roszczeń na wierzytelnościach przysługujących beneficjentowi z poszczególnych realizowanych przez niego zadań.

Odpowiedź 136

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 137

Nowy §54.

PROPONOWANA ZMIANA:

Wykonawca nie odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy w przypadku, gdy jest to spowodowane działaniem siły wyższej rozumianej jako zdarzenie pozostające poza kontrolą Wykonawcy, uniemożliwiające wykonanie przez Wykonawcę obowiązków wynikających z Umowy, lub powodujące, że wykonanie takie jest niezgodne z prawem, mające charakter zewnętrzny, którego Wykonawca nie mógł przewidzieć, lub którego konsekwencji nie można było uniknąć ani im zapobiec.

W przypadku, gdy siła wyższa uniemożliwia wykonanie Umowy przez okres co najmniej 90 dni, to każda ze Stron może od niej odstąpić w terminie do 60 dni od dnia upływu 90. dnia trwania siły wyższej.

Wykonawca nie odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy, a także na każdej innej podstawie prawnej, jeśli przyczynami są jakiegokolwiek okoliczności wynikające bezpośrednio lub pośrednio z epidemii COVID-19 (koronawirusa) zapoczątkowanej w latach 2019/2020. Strony zgodnie oświadczają, iż epidemia COVID-19 (koronawirusa), jej rozmiar i skutki są całkowicie niezależne od Wykonawcy i niemożliwe do przewidzenia.

Epidemia COVID-19 (koronawirusa) może zostać także uznana przez Strony za siłę wyższą, do której zastosowanie będą miały wszystkie dotyczące jej postanowienia umowne.

UZASADNIENIE:

Koniecznym jest uregulowanie kwestii wpływu siły wyższej oraz epidemii koronawirusa na Umowę.

Odpowiedź 137

Definicji ustawowej siły wyższej nie ma strony mogą więc modyfikować te zapisy. Zamawiający uwzględnia fakt, że występowania stanu zagrożenia COVID 19 jednak rząd RP nie utożsamia na dzień dzisiejszy tego ze stanem klęski żywiołowej, co byłoby spójne z zaistnieniem siły wyższej. W opinii Zamawiającego na dzień dzisiejszy, skutki Covid 19 nie uniemożliwią wykonanie umowy, a zatem nie można uznać tego za siłę wyższą. Dlatego nie uważamy w dniu dzisiejszym za celowe wprowadzenia poszerzonej definicji stanu wyższego.

Pytanie 138

Nowy §55.

Wykonawca uprawniony jest do publikowania informacji na temat zrealizowanego przez siebie przedmiotu Umowy w ogłaszanych przez siebie komunikatach, stronie internetowej, mediach społecznościowych, prezentacjach, materiałach promocyjnych i marketingowych, w wersji papierowej i elektronicznej, które mogą zostać przekazane innym osobom, także w ramach konferencji i spotkań, co



Fundusze Europejskie
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita
Polska

Unia Europejska
Fundusz Spójności



dotyczy również zdjęć wykonywanego i wykonanego przedmiotu Umowy. Informacje takie mogą dotyczyć np. zakresu wykonanego przedmiotu Umowy oraz celów jego realizacji. Wykonawca może posługiwać się firmą oraz oznaczeniem słownym, graficznym i słowno-graficznym (np. logo) Zamawiającego, jednak tylko w celu wskazania miejsca realizacji przedmiotu Umowy. Publikacja takich informacji nie może prowadzić do naruszenia Umowy.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o udzielenie mu takiego uprawnienia, gdyż chciałby wykorzystywać powyższe informacje w ramach swojej działalności marketingowej.

Odpowiedź 138

Zakres ten może być uregulowany pomiędzy Stronami w późniejszym czasie, dlatego na dziś nie wyrażamy zgody na wprowadzenia proponowanego zapisu.

Pytanie 139

Wykaz załączników – nowy załącznik nr 1A – oferta Wykonawcy.

1.1. Załącznik nr 1A – oferta Wykonawcy

UZASADNIENIE:

Zgodnie z Ustawą PZP, oferta musi odpowiadać opisowi zamówienia, jeśli nie została odrzucona przez Zamawiającego, zatem zakres przedmiotu Umowy określa właśnie oferta, która jest bardziej szczegółowa niż pozostałe części Umowy (zawiera konkretne rozwiązania techniczne).

Odpowiedź 139

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

PREZES ZARZĄDU
DYREKTOR PRZEDSIĘBIORSTWA
Ireneusz Mroczek
Ireneusz Mroczek