

Chorzów, dnia 01.06.2012r.

MAO/JRP/286/12

Dotyczy: przetargu nieograniczonego o numerze sprawy UE/JRP/390/2012

W związku z pytaniami Wykonawców odnośnie treści SIWZ do postępowania pn.: **Inżynier Kontraktu** dla zadań inwestycyjnych objętych Projektem pn.: Modernizacja infrastruktury tramwajowej i trolejbusowej w Aglomeracji Górnośląskiej wraz z infrastrukturą towarzyszącą” POIS.07.03.00-00-012/11 współfinansowanym przez Unię Europejską ze środków Funduszu Spójności w ramach Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko wyjaśniamy:

Pytanie 1

W odniesieniu do zapisu SIWZ w rozdziale VI pkt. 3.10.1 dotyczącego wymagań dla Projektanta czy Zamawiający uzna warunek za spełniony jeżeli Wykonawca wykaże na ww. stanowisku osobę, która posiada w swoim doświadczeniu co najmniej 1 projekt budowy lub przebudowy torowiska tramwajowego lub sprawowała nadzór autorski nad budową lub przebudową torowiska tramwajowego ale posiada uprawnienia w specjalności kolejowej.

Odpowiedź

Zgodnie z zapisami rozdziału VI pkt. 3.10.1 zamawiający wymaga posiadanie przez projektanta uprawnień w specjalności drogowej bez ograniczeń. W związku z powyższym Zamawiający nie uzna warunku za spełniony w przypadku wykazania przez Wykonawcę osoby posiadającej uprawnienia w specjalności kolejowej.

Pytanie 2

W nawiązaniu do zapisów § 3 pkt 10 Wzoru Umowy „Wykonawca oświadcza, że jest płatnikiem podatku od towarów i usług VAT”, prosimy o zmianę w/w zapisu na podatnikiem. Według definicji płatnika dla celów podatkowych z art. 8 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997r. – Ordynacja podatkowa (tekst jedn. Dz.U. z 2005r., nr 8, poz. 60 z późn. zm.) – „płatnikiem jest osoba fizyczna, osoba prawna lub jednostka organizacyjna niemająca osobowości prawnej, obowiązana na podstawie przepisów prawa podatkowego do obliczenia i pobrania od podatnika podatku i wpłacenia go we właściwym terminie organowi podatkowemu”

Natomiast według art. 15.1. Podatnikami są osoby prawne, jednostki organizacyjne niemające osobowości prawnej oraz osoby fizyczne, wykonujące samodzielnie działalność gospodarczą, o której mowa w ust. 2, bez względu na cel lub rezultat takiej działalności.

2. Działalność gospodarcza obejmuje wszelką działalność producentów, handlowców lub usługodawców, w tym podmiotów pozyskujących zasoby naturalne oraz rolników, a także działalność osób wykonujących wolne zawody, również wówczas, gdy czynność została wykonana jednorazowo w okolicznościach wskazujących na zamiar wykonania czynności w sposób częstotliwy. Działalność gospodarcza obejmuje również czynności polegające na wykorzystywaniu towarów lub wartości niematerialnych i prawnych w sposób ciągły dla celów zarobkowych.

Odpowiedź

Zamawiający w par. 3 pkt 10 wzoru umowy zastępuje słowo „płatnik” na wyraz „podatnik” w odpowiednim przypadku gramatycznym.

Pytanie 3

W § 5 Wzoru Umowy Zamawiający napisał, że wybrany „Wykonawca zobowiązany jest do

posiadania przez cały okres realizacji przedmiotu Umowy oraz przez okres 30 dni po upływie tego okresu, ważnej umowy ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej deliktowej i kontraktowej od wszystkich ryzyk” oraz, że „Zamawiający będzie wskazany w polisie lub innym dokumencie potwierdzającym zawarcie umowy jako podmiot uprawniony (...)”.

Czy zwrot „ubezpieczenie kontraktowe” oznacza, że Zamawiający wymaga dokumentu ubezpieczenia dedykowanego do przedmiotowej umowy?

Czy Zamawiający uzna za spełniający jego oczekiwania dokument będący zaświadczeniem o ubezpieczeniu od odpowiedzialności cywilnej obejmującym działalność Oferenta, w tym również tą związaną z przedmiotem zamówienia.

Odpowiedź

Zamawiający oczekuje ubezpieczenia, między innymi, odpowiedzialności kontraktowej i zapewnienia mu możliwości bezpośredniego dochodzenia pokrycia ewentualnej szkody w stosunku do zakładu ubezpieczeń. Pod tym kątem Zamawiający będzie oceniał przedstawione mu przez Wykonawcę dokumenty. Jeśli Wykonawca uczyni temu zadość przy pomocy polisy obejmującej ogół ryzyk kontraktowych związanych z jego działalnością, to Zamawiający uzna to za wystarczające.

Pytanie 4

W związku z odpowiedziami Zamawiającego z dnia 24.05.2012r. sygn. ND/FZ/1499/12 na pyt. Nr 9 i 10 popieramy w całości stanowisko Wykonawcy w poruszonym zakresie. Zwracamy również uwagę, iż przygotowany wzór umowy dla ww. postępowania jest obciążony wadą prawną, co może skutkować jej nieważnością.

Przyjęte przez Zamawiającego rozwiązanie w postaci „wskaźnika procentowego” liczonego od wartości robót budowlanych przy przyjętym wynagrodzeniu ryczałtowym stoi w sprzeczności z art. 353¹ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964r. Kodeks cywilny (Dz. U. nr 16 poz. 93 z późn. zm.) (dalej kc.) art. 632 § 1 i 2 kc. w związku z treścią art. 139 Ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010r. nr 113, poz. 759 z późn. zm.) (dalej Pzp) oraz z art. 3 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 5 lipca 2001r. o cenach (Dz. U. nr 97, poz. 1050, z późn. zm.) wnosimy zatem o wykreślenie zapisów z § 3 ust. 1, 2, 3 Umowy.

Zgodnie z doktryną co do zasady wynagrodzenie ryczałtowe nie podlega zmianie w związku ze zmniejszeniem lub zwiększeniem kosztów wykonania. Zmiany wynagrodzenia nie uzasadnia także zmiana zakresu prac w porównaniu do wcześniej umówionego. Zgodnie z sentencją wyroku Sądu Apelacyjnego w Poznaniu z dnia 6 marca 2001r. Sygn. I ACa 1147/00, w myśl którego zmiany wynagrodzenia w związku ze zmianą kosztów lub rozmiaru prac nie może się domagać zarówno wykonawca, jak i zamawiający. Powyższe oznacza, że w przypadku zmiany okoliczności stanowiących podstawę ustalenia wysokości wynagrodzenia ryczałtowego żadnej ze stron nie służy jednostronne roszczenie dotyczące zmiany wynagrodzenia.

Chcemy również zaznaczyć, iż zakres obowiązków Inżyniera Kontraktu przy zachowaniu pełnego zakresu przedmiotowych robót budowlanych pozostaje ten sam bez względu na cenę robót. Wycena usług Inżyniera Kontraktu nie powinna odnosić się do wartości nadzorowanych robót a li tylko do zakresu powierzonych obowiązków. W świetle przytoczonych argumentów nieporozumieniem wydaje się odesłanie Inżyniera Kontraktu aby oszacował cenę usługi w oparciu o wartość szacunkową robót budowlanych netto zgodnie z załącznikiem nr 1 do SIWZ.

Nadmieniamy, że przyjęte przez Zamawiającego rozwiązanie liczone w postaci „wskaźnika procentowego” od wartości robót budowlanych było wykorzystywane w poprzednim systemie ekonomicznym i prawnym, gdzie obowiązywały ceny urzędowe na roboty budowlane i w tamtym systemie nie istniało niebezpieczeństwo dla Zamawiającego zawyżenia podstawy naliczania wynagrodzenia za pełnienie funkcji Inżyniera Kontraktu.

Zwracamy uwagę na błąd, wadę prawną w zapisach SIWZ w Formularzu stanowiącym załącznik nr 7 do siwz oraz Wzorce Umowy stanowiącym załącznik nr 9 do siwz. Zamawiający wymaga aby Wykonawca w Formularzu podał % szacunkowej wartości robót budowlanych natomiast we Wzorze umowy w § 3 ust. 1 wymaga podania % wartości netto robót budowlanych. Zwracamy uwagę, iż wprowadzone zapisy w umowie nie mogą spowodować, że zakres świadczenia umownego wykonawcy wykroczy poza zobowiązanie zawarte w jego ofercie. W przeciwnym wypadku umowa w tej części jest nieważna (art. 140 ust. 3 ustawy Pzp). W przypadku nie uwzględnienia naszej prośby jak we wstępie, w celu uniknięcia unieważnienia tej części umowy jako wykraczającej poza zakres złożonej oferty wnosimy o ujednoczenie zapisów we Wzorze umowy (załącznik nr 9) poprzez dodanie słów „szacunkowej” i zmianę zapisu § 3 ust. 1 wzoru umowy do następującej treści: Za prawidłowe i zgodne z postanowieniami niniejszej Umowy wykonanie przedmiotu Umowy Wykonawca otrzyma łączne wynagrodzenie w wysokości % szacunkowej wartości robót budowlanych netto, tj. nie więcej niż cena:

- a) netto złotych, (słownie:),
- b) podatek VAT w kwocie: złotych, (słownie:.....),
- c) brutto: złotych (słownie: złotych).

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia powołane w zapytaniu Wykonawcy zapisy bez zmian.

Pytanie 5

Zamawiający w OPZ pkt 5 ppkt 1) określił, iż obowiązkiem Inżyniera będzie m.in.: „b) wykonanie obowiązków i uprawnień Inżyniera zgodnie z niniejszą umową oraz umowami o roboty budowlane”. W związku z powyższym prosimy o udostępnienie umów na roboty budowlane, gdyż bez tego nie jest możliwa prawidłowa wycena naszej oferty.

Odpowiedź

W ramach realizacji Projektu pn. „*Modernizacja infrastruktury tramwajowej i trolejbusowej w Aglomeracji Górnośląskiej wraz z infrastrukturą towarzyszącą*”, POIS.07.03-00-00-012/11 Zamawiający na dzień dzisiejszy nie zawarł żadnej umowy na roboty budowlane. Zamawiający dysponuje wzorem umowy, którym będzie się posługiwał na etapie wyboru wykonawcy robót budowlanych. W związku z powyższym Zamawiający udostępnił wzór umowy na roboty budowlane na stronie internetowej, na której dostępna jest SIWZ.