

Zestaw pytań nr 7

Prosimy o wyjaśnienie/zmianę dokumentów zamówienia w następującym zakresie:

1. Zał. nr 1 do SWZ – Szczegółowy zakres prac Inżyniera Kontraktu, rozdział I, pkt 1.2 oraz 1.3

Zamawiający wymaga aby Wykonawca dysponował 7 inspektorami tj.

- a. konstrukcyjno-budowlanej;
- b. instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń ciepłych, wentylacyjnych, gazowych, wodociągowych i kanalizacyjnych;
- c. w zakresie sieci, instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych;
- d. w zakresie sieci, instalacji i urządzeń telekomunikacyjnych;
- e. drogowej;
- f. zakresie ds. techniki scenicznej i akustyki;

oraz 4 osobami w ramach Personelu pomocniczego:

- a. Specjalista ds. Nadzoru Geotechnicznego;
- b. Specjalista ds. Ochrony Środowiska;
- c. Prawnik;
- d. Specjalista ds. rozliczeń.

Z uwagi na to, iż doświadczenie inspektora ds. techniki scenicznej wchodzi tylko i wyłącznie zagadnienia dotyczące mechaniki scenicznej górnej i dolnej, bazując na informacjach zawartych w regulaminie konkursu architektonicznego na opracowanie koncepcji architektonicznej budynku Europejskiego Centrum Filmowego CAMERIMAGE w Toruniu w szczególności w załączniku nr 7b do konkursu architektonicznego przedmiotem dokumentacji projektowej i przyszłej realizacji będą następujące branże :

- technologia oświetlenia scenicznego
- technologia studia filmowego
- technologia elektroakustyczna
- technologia kinowa
- technologia multimedialna

Prosimy o wyjaśnienie czy wykonawca powinien zapewnić Inspektorów w zakresie ww. branż, ponieważ nie mieszczą się one w zakresie definicji oraz zakresie wiedzy i doświadczenia inspektora ds. techniki scenicznej.

2. Zał. nr 1 do SWZ – Szczegółowy zakres prac Inżyniera Kontraktu, rozdział I, pkt 26

Prosimy o wyjaśnienie, czy celem Zamawiającego było, aby Inżynier Kontraktu zapewnił licencje dostępowe do środowiska informatycznego Autodesk Construction Cloud na rzecz Zamawiającego, jak wynika z brzmienia postanowienia, czy też jest to omyłka i Zamawiający miał na myśli, że to Zamawiający zapewni licencje na rzecz Inżyniera Kontraktu, analogicznie do dostępu do środowiska projektowania BIM (zgodnie z pkt 27).

3. Zał. nr 1 do SWZ – Szczegółowy zakres prac Inżyniera Kontraktu, rozdział IV, lit. B, pkt 1

W związku z trwającym stanem pandemii i dużym ryzykiem rozprzestrzeniania COVID-19 związanym z organizowaniem bezpośrednich spotkań w dużym gronie, które może mieć znaczący negatywny wpływ na przebieg procesu inwestycyjnego, prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza prowadzenie porad koordynacyjnych, porad koordynacyjnych i innych spotkań w formie wideokonferencji.

4. Zał. nr 1 do SWZ – Szczegółowy zakres prac Inżyniera Kontraktu, rozdział VI

Prosimy o potwierdzenie, że opracowana dokumentacja projektowa (projekt budowlany, projekt wykonawczy, STWiORB, specyfikacje materiałowe) opracowane będą w sposób niezakłócający uczciwej konkurencji, kompletny, wyczerpujący i są zgodne z obowiązującymi przepisami Ustawy Prawo zamówień publicznych.

5. Zał. nr 1 do SWZ – Szczegółowy zakres prac Inżyniera Kontraktu, rozdział VI

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający posiada lub pozyska i przekaze Inżynierowi Kontraktu oraz wykonawcy robót budowlanych kompletne, pozwalające na rozpoczęcie, realizację i zakończenie robót projekty budowlane, wykonawcze, STWiORB, stosowne decyzje, uzgodnienia i pozwolenia, a także że Inżynier Kontraktu nie będzie ponosił odpowiedzialności za wady tych opracowań.

6. Zał. nr 10 do SWZ – Wzór umowy, § 3

Zgodnie z art. 434 ust.1 *Ustawy Prawo zamówień publicznych* umowę w sprawie zamówienia publicznego zawiera się na czas oznaczony. W związku z tym prosimy o potwierdzenie, że umowa zostaje zawarta na okres 64 miesięcy od daty podpisania umowy z Inżynierem Kontraktu oraz że taki okres trwania umowy wykonawca usługi Inżyniera winien uwzględnić w cenie oferty.

Zwracamy uwagę na wyrok Sądu Najwyższego z dnia 13 stycznia 2016 roku wydanego w sprawie o sygn. akt V CSK 277/15 na podstawie ówczesnie obowiązującej *Ustawy Prawo zamówień publicznych*, zachowującego jednak aktualność:

„Po pierwsze, zgodnie z art. 142 ust. 1 p.z.p., umowę w reżimie ustawy zawiera się na czas oznaczony (ustawowe wyjątki od tej zasady w okolicznościach sprawy nie występują). Terminem wykonania umowy zawartej na podstawie zamówienia publicznego może być zarówno data, oznaczona liczba jednostek czasu jak i oznaczone zdarzenie. Niemniej, jak wielokrotnie wskazano w orzecznictwie, dane przyszłe zdarzenie można traktować jako termin ustania stosunku prawnego tylko wówczas, gdy jest ono w ramach rozsądnych ludzkich oczekiwań oczywiście pewne (por. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 30 sierpnia 1990 r., IV CR 236/90, OSNC 1991, nr 10-12, poz. 125). Termin oznaczony jako „zakończenie inwestycji” nie jest w powyższym rozumieniu „pewny” zarówno co do faktu jak i chwili nadejścia. Brak podstaw do odstąpienia od tego bezwzględnie obowiązującego przepisu także wówczas, gdy w umowie strony przewidziały klauzule zabezpieczające wykonywanie usług inżyniera kontraktu przez czas niezbędny dla zakończenia przedsięwzięcia, w szczególności wobec wydłużenia terminu wykonania robót przez wykonawców. Termin wykonania umowy musi być bowiem wskazany wprost i odpowiadać SIWZ. Piśmiennictwo dotyczące prawa zamówień publicznych podkreśla, że postanowienia SIWZ i umowy zawartej na ich podstawie nie powinny zawierać sformułowań umożliwiających zamawiającemu przesuwanie terminu realizacji umowy na niekorzyść wybranego wykonawcy i uzależniać go od czynników niezależnych od stron tego kontraktu”.

7. Zał. nr 10 do SWZ – Wzór umowy, § 8 ust. 3 lit. c

Prosimy o ograniczenia łącznego wynagrodzenia miesięcznego do 5% wynagrodzenia wskazanego w § 8 ust. 1 pkt 2. W przypadku wynagrodzenia wypłacanego w okresie 48 miesięcy, ograniczenie do 2% jest zbędne, gdyż nawet w przypadku, gdyby wynagrodzenie było wypłacane równomiernie, wynagrodzenie zawsze przekraczałoby 2%. W przypadku pozostawienia takiego ograniczenia 2% nie byłoby zatem w żadnym wypadku możliwej sytuacji, że całe wynagrodzenie zostanie wypłacone przez okres trwania robót.

8. Zał. nr 10 do SWZ – Wzór umowy, § 8 ust. 6 w zw. z ust. 7

Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku, kiedy przedłużenie terminu realizacji umowy i/lub zakończenia robót wynika z przyczyn nieleżących po stronie Inżyniera Kontraktu, będzie mu przysługiwało prawo do dodatkowego wynagrodzenia za faktyczny okres pełnienia funkcji

wykraczający poza 16 miesięcy dla prac przygotowawczych i 48 miesięcy dla nadzoru nad realizacją robót budowlanych.

9. Zał. nr 10 do SWZ – Wzór umowy, § 8 ust. 6 w zw. z ust. 11

Prosimy o potwierdzenie, że wynagrodzenie Inżyniera Kontraktu w okresie zawieszenia realizacji umowy jest wynagrodzeniem dodatkowym, niepomniejszającym części wynagrodzenia, o którym mowa w § 8 ust. 1, pozostałego do wypłaty w momencie zawieszenia realizacji umowy.

10. Zał. nr 10 do SWZ – Wzór umowy, § 10 ust. 1

W celu zachowania równowagi ekonomicznej stron umowy, prosimy o dodanie w przywołanym postanowieniu zdania o następującej treści: Zamawiający zapłaci Inżynierowi Kontraktu karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 8 ust. 1 w przypadku odstąpienia od Umowy przez Inżyniera Kontraktu z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego lub za odstąpienie przez Zamawiającego z przyczyn nieleżących po stronie Inżyniera Kontraktu.

11. Zał. nr 10 do SWZ – Wzór umowy, § 10 ust. 9

Prosimy o zmianę kary umownej w przywołanym postanowieniu na 5.000 zł za każdy stwierdzony przypadek naruszenia. Biorąc pod uwagę, że § 5 ust. 13 mówi o niewykonaniu przez Inżyniera Kontraktu „któregokolwiek z obowiązków wynikających z Umowy”, w tym także błahych, mających niewielki realny wpływ na przebieg procesu inwestycyjnego, kara w wysokości 50.000 zł jest rażąco wygórowana.

12. Zał. nr 10 do SWZ – Wzór umowy, § 13 ust. 5

Prosimy o potwierdzenie, że Inżynier Kontraktu będzie także uprawniony do uzyskania wynagrodzenia na pokrycie udokumentowanych kosztów poniesionych lub konsekwencji udokumentowanych zobowiązań podjętych przed powzięciem wiadomości o rozwiązaniu umowy, wynikających z należytego działania Inżyniera Kontraktu w celu zapewnienia ciągłości należytej realizacji umowy.

13. Zał. nr 10 do SWZ – Wzór umowy, § 14 ust. 3

Zgodnie z art. 99 Ustawy Prawo zamówień publicznych przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. W związku z tym prosimy, aby Zamawiający jednoznacznie określił, na jaki okres Inżynier Kontraktu jest zobowiązany udzielić rękojmi i gwarancji na wykonane przez siebie usługi. Uzależnienie tego okresu od rękojmi i gwarancji udzielonych w przyszłości przez Wykonawcę Robót Budowlanych jest niedopuszczalne, gdyż Inżynier Kontraktu składając ofertę i kalkulując cenę ofertową, musi mieć jasność co do podejmowanego przez siebie zobowiązania. Okres rękojmi i gwarancji ma znaczący wpływ na sporządzenie oferty, gdyż zależy od niego możliwość pozyskania zabezpieczenia należytego wykonania umowy w formie gwarancji lub poręczenia, a także ich koszt.

14. Zał. nr 10 do SWZ – Wzór umowy, § 18 ust. 3 pkt 2

Prosimy o rezygnację ze wskaźnika przeciętnego wynagrodzenia za pracę (miesiąc do miesiąca roku poprzedniego). Wskaźnik ten dla miesiąca zawarcia umowy nie odzwierciedla sytuacji gospodarczej w momencie zawarcia umowy tylko zmianę w stosunku do sytuacji gospodarczej rok wcześniej. Nie może być więc adekwatnym punktem odniesienia dla oceny zmian kosztów realizacji umowy. Wnosimy o zmianę treści postanowienia na następującą:

2) zmiana wynagrodzenia dokonana zostanie na wniosek jednej ze Stron, w przypadku, gdy wysokość przeciętnego wynagrodzenia za pracę w sektorze przedsiębiorstw ogłaszana w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego na stronie internetowej <https://stat.gov.pl/sygnalne/komunikaty-i-obwieszczenia/> za ostatni miesiąc poprzedzający wniosek o waloryzację wzrosnie lub spadnie o co najmniej 8% w stosunku do wysokości przeciętnego wynagrodzenia za pracę w sektorze przedsiębiorstw w miesiącu zawarcia Umowy, a jeżeli zawarcie umowy nastąpiło po 180 dniach od upływu terminu składania ofert, w stosunku do wysokości przeciętnego wynagrodzenia za pracę w sektorze przedsiębiorstw w miesiącu składania ofert,

15. Zał. nr 10 do SWZ – Wzór umowy, § 18 ust.3 pkt 5

Prosimy o zmianę limitu korekt dla oddania wzrostu cen do 25%. Biorąc pod uwagę dynamikę wzrostu wysokości średniego wynagrodzenia za pracę w sektorze przedsiębiorstw, napędzanego dodatkowo przez inflację wynikającą m.in. z konsekwencji gospodarczych wybuchu wojny w Ukrainie, limit waloryzacji może zostać osiągnięty nawet już przy pierwszej waloryzacji, co oznaczałoby, że przez pozostały okres realizacji umowy postanowienia dotyczące waloryzacji pozostałyby *de facto* martwe. Prowadzi to do nieuzasadnionego uprzywilejowania pozycji Zamawiającego, który obarcza Wykonawcę całością kosztów ryzyka związanego ze zmianą kosztów realizacji usługi przez większą część okresu realizacji umowy, narażając Wykonawcę na straty wynikające z realizacji usługi za wynagrodzenie, które nie uwzględnia realnego wzrostu kosztów świadczenia usługi, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współżycia społecznego, naruszając tym samym w sposób rażący równowagę kontraktową stron. W przypadku, gdyby Zamawiający nie zaakceptował wniosku, prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający, działając z należytą starannością, oszacował, że wzrost przeciętnego wynagrodzenia w gospodarce w okresie realizacji umowy nie przekroczy 10%, a wyższy wzrost Zamawiający uzna za okoliczności, których nie mógł przewidzieć, działając z należytą starannością, w rozumieniu art. 455 ust. 1 pkt 4) Ustawy Prawo zamówień publicznych.

Odpowiedź na pytania (zestaw) nr 7

Ad. 1. Wykonawca powinien zapewnić Inspektorów zgodnie z zapisami i na zasadach określonych w Zał. nr 1 do SWZ – Szczegółowy zakres prac Inżyniera Kontraktu, rozdział I, pkt 1.2 - 1.3 oraz w rozdziale II pkt. 4 ppkt 4.3-4.4 SWZ

Ad. 2. Celem Zamawiającego było, aby Inżynier Kontraktu zapewnił licencje dostępowe do środowiska informatycznego Autodesk Construction Cloud na rzecz Zamawiającego, jak wynika z brzmienia postanowienia.

Ad. 3. Zamawiający dopuszcza w wyjątkowych sytuacjach (np. stan pandemii) prowadzenie narad koordynacyjnych i innych spotkań w formie wideokonferencji.

Ad. 4. Intencją Zamawiającego jest aby opracowywana dokumentacja projektowa była zgodna z obowiązującymi przepisami Ustawy Prawo zamówień publicznych w czym pomoc ma Inżynier Kontraktu w ramach niniejszego zamówienia.

Ad. 5. Zamawiający nie dysponuje na tym etapie dokumentacją projektową w tym PFU/Projektem Budowlanym, ponieważ ww. dokumentacja jest przedmiotem realizacji przez wykonawcę - tj. Baumschlager Eberle Lustenau GmbH. Za wady dokumentacji projektowej odpowiedzialność ponosi jej autor, natomiast rolą Inżyniera Kontraktu będzie zweryfikowanie jej prawidłowości w zakresie merytorycznym i formalno-prawnym określonym w Zał. nr 1 do SWZ – Szczegółowy zakres prac Inżyniera Kontraktu, rozdział I. pkt 1.1.1.

Ad. 6. Zgodnie z § 3 ust.1 wzoru umowy - załącznik nr 10 do SWZ - przedmiot umowy będzie realizowany od dnia zawarcia Umowy i będzie trwał maksymalnie do 64 miesięcy. Jest to termin maksymalny i taki okres trwania umowy wykonawca usługi Inżyniera winien uwzględnić w cenie oferty.

Ad. 7. Zamawiający przychyła się do wniosku w zakresie zwiększenia procentowego wynagrodzenia miesięcznego i dokonuje zmiany SWZ w **§ 8 ust.3 lit. c wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 10 do SWZ** w następujący sposób:

było:

„c. Łączna wysokość wynagrodzenia miesięcznego może wynosić maksymalnie 2% wynagrodzenia brutto wskazanego w ust. 1 pkt 2 powyżej.”

jest:

„c. Łączna wysokość wynagrodzenia miesięcznego może wynosić maksymalnie 4% wynagrodzenia brutto wskazanego w ust. 1 pkt 2 powyżej.”

Ad. 8. Zmiana wysokości wynagrodzenia Inżyniera Kontraktu (w tym jego zwiększenie) może nastąpić wyłącznie w przypadkach i na warunkach opisanych w postanowieniach Umowy (w szczególności § 18 wzoru Umowy) oraz przepisach ustawy Pzp określających dopuszczalne zmiany Umowy. Inżynierowi Kontraktu nie przysługuje dodatkowe wynagrodzenie w przypadku przedłużenia się terminu realizacji niniejszej umowy i/lub terminu zakończenia robót budowlanych, w przypadku gdy przedłużenie wynika z przyczyn leżących po stronie Inżyniera Kontraktu. W każdym wypadku Inżynier Kontraktu zobowiązany jest do nadzorowania robót budowlanych aż do czasu ich rzeczywistego zakończenia. Inżynierowi Kontraktu przysługuje wynagrodzenie za faktyczny okres pełnienia funkcji Inżyniera Kontraktu.

Ad. 9 Wynagrodzenie Inżyniera Kontraktu w okresie zawieszenia realizacji umowy nie jest wynagrodzeniem dodatkowym. Zgodnie z w § 8 ust.3 lit. d załącznika nr 10 do SWZ:

W ramach rozliczenia końcowego Umowy zostanie wypłacona ewentualna pozostała kwota, która nie została wypłacona w trakcie realizacji Umowy zgodnie z ww. zasadami, celem zachowania ryczałtowego charakteru wynagrodzenia.

Ad.10 Zamawiający nie zmienia wskazanego zapisu w § 10 ust. 1 załącznika nr 10 do SWZ

Ad. 11. Zamawiający dokonuje zmiany SWZ w **§ 10 ust. 9 wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 10 do SWZ** w następujący sposób:

było:

„9. Inżynier Kontraktu zapłaci Zamawiającemu karę umowną w przypadku niewykonania zobowiązania, o którym mowa w § 5 ust. 13 Umowy, w wysokości 50.000,00 zł za każdy stwierdzony przypadek naruszenia.”

jest:

„9. Inżynier Kontraktu zapłaci Zamawiającemu karę umowną w przypadku niewykonania zobowiązania, o którym mowa w § 5 ust. 13 Umowy, w wysokości 10.000,00 zł za każdy stwierdzony przypadek naruszenia.”

Ad. 12. Zgodnie z zapisami w § 13 ust. 5 wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 10 do SWZ:

Po zatwierdzeniu przez Zamawiającego sprawozdania końcowego z realizacji robót budowlanych Inżynier Kontraktu może żądać wyłącznie wynagrodzenia należnego z tytułu wykonanej części Umowy.

Ad. 13. Inżynier Kontraktu zgodnie z zapisami w § 14 ust. 3 wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 10 do SWZ jest zobowiązany udzielić rękojmi i gwarancji na wykonane przez siebie usługi co najmniej przez okres 36 miesięcy od dnia zatwierdzenia przez Zamawiającego Sprawozdania końcowego z realizacji robót budowlanych.

Ad. 14 Zamawiający nie zmienia wskazanego zapisu w § 18 ust. 3 pkt 2 wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 10 do SWZ

Ad.15. Zamawiający nie zmienia wskazanego zapisu w § 18 ust.3 pkt 5 wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 10 do SWZ.

Jednocześnie informujemy, że wyjaśnienia Ad.3; Ad 7; Ad. 11; stanowią odpowiednio zmianę ww. załącznikach które są integralną częścią SWZ i zgodnie z art. 137 Pzp zmienia się treści SWZ w powyższym.