

Umowa o dofinansowanie nr POIS.01.01.01-00-0001/20-00
Projekt „Budowa kotła na biomasę w ZC Czeczott”
POIS.01.01.01-00-0001/20-00
w ramach Poddziałania 1.1.1. Wspieranie inwestycji dotyczących wytwarzania energii z
odnawialnych źródeł wraz z podłączeniem tych źródeł do sieci
dystrybucyjnej/przesyłowej, oś priorytetowa I Zmniejszenie emisyjności gospodarki
Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko 2014 – 2020



Katowice, dnia 03.01.2022r.

Znak sprawy: WENSE/PNBN/113/2021

Zamawiający:

WĘGLOKOKS ENERGIA NSE sp. z o.o.
ul. A. Mickiewicza 2
32- 620 Brzeszcze

Organizator Postępowania:

WĘGLOKOKS ENERGIA sp. z o.o.
ul. Mickiewicza 29
40-085 Katowice

**WYKONAWCY ZAINTERESOWANI POSTĘPOWANIEM O UDZIELENIE
PRZEDMIOTOWEGO ZAMÓWIENIA**

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego bez negocjacji pn.: **Wyłonienie Wykonawcy realizacji zadania „Budowa kotła na biomasę w ZC Czeczott”,**
Sygnatura Postępowania Zakupowego Nr WENSE/PNBN/113/2021.

Zamawiający, poniżej przedstawia treść zapytań złożonych w ww. postępowaniu o udzielenie zamówienia oraz przedkłada następujące wyjaśnienia / odpowiedzi:

Pytanie nr 31

Czy zastosowanie przenośników ślimakowych w innych układach poza oprowadzeniem pyłu lotnego jest dopuszczalne? W naszej technologii doprowadzenie paliwa do paleniska jest realizowane przez przenośniki ślimakowe, odprowadzenie popiołu dennego z rusztu również.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że komplet wymagań odnośnie przenośników zawarł w PFU. W zakresie przenośników paliwa w punkcie 4.1.3, zapis numer 7 i 8, natomiast w zakresie popiołu i pyłu w punkcie 4.1.6, zapis numer 4.

Pytanie nr 32

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o dopuszczenie możliwości powoływania się przez Wykonawcę na zasoby (doświadczenie) podmiotów trzecich celem wykazania spełnienia warunku udziału w zakresie posiadania niezbędnej wiedzy i doświadczenia.

Jest to powszechna praktyka rynkowa, stosowana przy realizacjach o różnej złożoności i dla różnych technologii, dlatego nie widzimy uzasadnienia dla wyłączenia tej możliwości przez Zamawiającego.



Ponadto brak takiej możliwości oznacza znaczące ograniczenie konkurencji, z uwagi na fakt, że dostawcy technologii, przeważnie nie występują i nie chcą występować w roli generalnego wykonawcy, a w rezultacie odstąpienie przez nich od składania oferty w tym postępowaniu.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ pkt. 4.1 ppkt 2) lit. a)

Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, iż w jego ocenie wymóg posiadania doświadczenia opisanego w pkt 4.1 ppkt 1) lit. a) SIWZ spełnia zarówno podmiot, który opisany w tym punkcie zakres prac wykonywał samodzielnie, jak i podmiot, który opisane zamówienie zrealizował przy udziale podwykonawców, jeśli jako wykonawca tego zamówienia (który część prac realizował za pomocą podwykonawców), zgodnie z zawartą przez niego umową kierował tymi pracami i je organizował, jak również ponosił pełną odpowiedzialność za ich wykonanie. W ocenie Zamawiającego taki wykonawca (koordynujący działania swoich podwykonawców) zdoływa w ten sposób własne doświadczenie, którym może posługiwać się w ramach przyszłych postępowań.

Adnotacja zawarta w pkt 4.1.ppkt 2) lit. a) tiret drugi SIWZ, odnosząca się do braku możliwości powoływania się przez Wykonawcę na zasoby (doświadczenie) podmiotów trzecich celem wykazania spełniania w/w warunku udziału, powinna być rozumiana w ten sposób, iż Zamawiający nie dopuszcza aby Wykonawca wykazywał doświadczenie poprzez sumowanie doświadczenia własnego i doświadczenia podmiotów trzecich, niestanowiącego zarazem jego własnego doświadczenia; czyli np. nieakceptowalną będzie dla Zamawiającego sytuacja powołania się przez Wykonawcę, iż posiada własne doświadczenie w zakresie wybudowania, dostawy, montażu, uruchomienia i przekazania do eksploatacji przedmiotowego kotła, ale np. w zakresie zaprojektowania powołania się przez Wykonawcę na doświadczenie podmiotu trzeciego, którego działań nie nadzorował, nie koordynował (tj. podmiot ten nie był jego podwykonawcą w ramach zamówienia wskazanego w Wykazie wykonanych zamówień).

Pytanie nr 33

Prośba o wskazanie miejsca wpięcia się do instalacji PPOŻ dla naszego zadania.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zgodnie z PFU punkt 3.2, tabela 3.2.1, podpunkt 6, lokalizacja wpięcia do istniejącej instalacji ppoż. będzie ustalona z Zamawiającym na etapie realizacji. Zamawiający ponadto wskazuje, że na terenie ZC Czeczott znajduje się istniejąca instalacja ppoż., która w zakresie nowej inwestycji ma być rozbudowana, tak aby wypełnić wszelkie przepisy i normy z tym związane. Zgodnie z załączonym projektem budowlanym, zasilanie instalacji ppoż. przewidziano z budynku uzdatniania wody i rozdzielni – jest to budynek oznaczony jako „i2” na rysunku 3.2.1 PFU.

Pytanie nr 34

Czy demontaże starych elementów w istniejącej rozdzielni oraz czy remont istniejącej komory transformatora jest w zakresie inwestycji.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wszystkie oczekiwania wraz z zakresem związane z demontażem, zawarte są w PFU, w szczególności w punktach 2.2 oraz 3.1.

Pytanie nr 35

Co wchodzi w zakres demontaży branży elektrycznej i AKPiA w istniejącej kotłowni.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie przeprowadził szczegółowej inwentaryzacji istniejącego budynku kotłowni pod kątem niezbędnych demontaży w zakresie branży elektrycznej i AKPiA. Zamawiający informuje, że komplet informacji oraz oczekiwań został zawarty w PFU. Ponadto, w ramach postępowania Zamawiający umożliwia przeprowadzenie wizji lokalnej w celu zorientowania się każdego z oferentów odnośnie warunków panujących w miejscu planowanej inwestycji.

Pytanie nr 36

Czy w zakres zadania są przewidziane prace demontażowe transformatorów zasilania elektrofiltra kotła WR-25 i rozdzielni budynku sąsiadującego z kotłownią (budynek magazynowy).

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wszystkie oczekiwania wraz z zakresem związane z demontażem, zawarte są w PFU, w szczególności w punktach 2.2 oraz 3.1.

Pytanie nr 37

Czy demontowane urządzenia i elementy wykonawca musi zutylizować na własny koszt czy tylko przekazać inwestorowi?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wszystkie oczekiwania wraz z zakresem związane z demontażem, zawarte są w PFU, w szczególności w punktach 2.2 oraz 3.1. Ponadto, zagadnienia dotyczące utylizacji odpadów omówione są również w projekcie umowy w paragrafie 6.

Pytanie nr 38

Czy jest możliwość wykorzystania rezerwy w istniejącej szafie IT w celu zabudowy nowych serwerów.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wszystkie oczekiwania wraz z zakresem związane z AKPiA, zawarte są w PFU, w szczególności w punkcie 4.3.

Pytanie nr 39

Czy system wizualizacji dla kotła ma być dostępny na istniejącym stanowisku czy też trzeba przewidzieć osobne stanowisko dla operatora.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wszystkie oczekiwania wraz z zakresem związane z AKPiA, zawarte są w PFU, w szczególności w punkcie 4.3.

Pytanie nr 40

Czy w zakresie zadania jest przebudowa istniejącej sieci ciepłowniczej w rejonie nowej kotłowni (rurociągi, zbiorniki, pompy i inne). Jeśli tak to prosimy o przekazanie projektu przebudowy sieci ciepłowniczej.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zgodnie z pkt. 1.2 PFU układ rurociągów wody ciepłowniczej wewnątrz istniejącej ciepłowni będzie modernizowany w celu jego uproszczenia, dostosowania do obecnego poboru ciepła oraz przygotowania przestrzeni dla inwestycji związanej z budową kotła na biomasę – modernizacja będzie realizowana w ramach odrębnego zadania inwestycyjnego – należy to rozumieć, że modernizacja jest wyłączona z zakresu dostaw inwestycji „Budowa kotła na biomasę w ZC Czeczott”.

Pytanie nr 41

Prosimy o udostępnienie rysunków zasobników węgla które należy zdemontować.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wszelką posiadaną dokumentację istniejącego budynku ciepłowni, udostępni po wyłonieniu Wykonawcy i podpisaniu umowy. Na obecnym etapie Zamawiający zakłada, że wystarczającym jest udostępnienie projektu budowlanego oraz możliwość przeprowadzenia wizji lokalnej w celu zorientowania się odnośnie warunków panujących w miejscu planowanej inwestycji.

Pytanie nr 42

Prosimy o udostępnienie rysunków konstrukcji istniejącego budynku kotłowni.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wszelką posiadaną dokumentację istniejącego budynku ciepłowni, udostępni po wyłonieniu Wykonawcy i podpisaniu umowy. Na obecnym etapie Zamawiający zakłada, że wystarczającym jest udostępnienie projektu budowlanego oraz możliwość przeprowadzenia wizji lokalnej w celu zorientowania się odnośnie warunków panujących w miejscu planowanej inwestycji.

Pytanie nr 43

Prosimy o określenie typu kontenera do odbioru pyłu. Jego gabaryt i rozwiązanie połączenia z odpylaczem będzie rzutować na gabaryt konstrukcji urządzenia odpylającego.

Odpowiedź:

Wykonawca ma dostosować typ kontenera oraz sposób jego połączenia z odpylaczem do zaprojektowanego urządzenia odpylającego. Należy zachować zapisy szczegółowe określone w pkt 4.1.6 PFU.

Pytanie 44

1. Lista załączników.

Wykonawca wnosi o dodanie Załącznika nr 14 – Oferty Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na dodanie kolejnego załącznika do Umowy, tj. Załącznika nr 15 – Oferta Wykonawcy, jednocześnie wskazując, iż w ocenie Zamawiającego wszystkie kwestie istotne z perspektywy wykonania Umowy, a wynikające z oferty Wykonawcy, takie jak: wysokość wynagrodzenia, parametry deklarowane przez Wykonawcę, wykaz podwykonawców znajdują odzwierciedlenie w postanowieniach Umowy i jej pozostałych załącznikach. Tym samym na etapie podpisywania Umowy Wykonawca będzie mógł zweryfikować czy podstawiono prawidłowe (wynikające z oferty) wartości i dane.

Mając na uwadze w/w zmianę Zamawiający postanawia zmienić postanowienie § 2 ust. 11 Umowy nadając lit. b) następujące brzmienie:

„b) Załączniki do Umowy (w tym PFU wraz z załącznikami), ale z wyłączeniem Załącznika nr 15 - Oferta Wykonawcy”

oraz dodając lit. e) w następującym brzmieniu:

„ e) oferta Wykonawcy”

Pytanie 45

2. Preambuła.

Wykonawca wnosi o dodanie klauzuli w zakresie posiadania statusu dużego przedsiębiorcy (zgodnie z Ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych) dotyczącej także Wykonawcy.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Oświadczenie można złożyć na etapie zawierania umowy (niekoniecznie w samej umowie) poza tym Zamawiający nie może z góry założyć, że Wykonawca, którego oferta zostanie wybrana będzie taki status posiadał.

Pytanie 46

3. Definicje.

Wykonawca wnosi o poprawienie treści Umowy w zakresie używanych definicji, np. wprowadza się definicję Robót Budowlanych, Projektu Budowlanego i Opracowań Dokumentacyjnych, a w treści Umowy wskazuje się na *Roboty budowlane*, *Projekt budowlany* i *Opracowania dokumentacyjne* (z małym liter). Dotyczy to także innych definicji. Skoro Zamawiający chce korzystać z tak rozbudowanego słownika definicji, to powinien go robić to prawidłowo.

W treści Umowy zdarza się także nieużywanie w ogóle przyjętych definicji, np.: *Dokumentacja Budowy* – należy przez to rozumieć pozwolenie na budowę wraz z załączonym *Projektem budowlanym*, *Dziennik Budowy*, *protokoły odbiorów częściowych i końcowych*, w miarę potrzeby, *rysunki i opisy służące realizacji*

obiekту, operaty geodezyjne i książkę obmiarów, a w przypadku realizacji obiektów metodą montażu – także dziennik montażu, lub **Dokumentacja Powykonawcza** – należy rozumieć jako dokumentację powykonawczą w rozumieniu art. 3 pkt 14 Prawa Budowlanego wraz z następującymi dokumentami: dokumentacją budowy, geodezyjną inwentaryzacją powykonawczą, pomiary powykonawcze, a także dokumentację techniczno-ruchową (DTR), instrukcję obsługi i konserwacji urządzeń zainstalowanych bądź wykonanych w toku realizacji robót, protokoły badań, uruchomień, dopuszczeń i odbiorów, atesty, certyfikaty, aprobaty techniczne, deklaracje zgodności, karty gwarancyjne oraz pozostałe dokumenty określonymi w PFU (rozdział 7), **Inżynier Kontraktu** – podmiot, który na mocy zawartej umowy z Zamawiającym reprezentuje jego interesy na budowie poprzez sprawowanie kontroli zgodności robót z dokumentacją projektową, specyfikacjami technicznymi, przepisami, zasadami wiedzy technicznej i postanowieniami warunków umowy. Polecenia Inżyniera Kontraktu (w tym osób, które w jego imieniu będą wykonywać poszczególne prace) mają moc Poleczeń Zamawiającego lub **Opracowania Dokumentacyjne** – oznaczają wszelkie projekty, rysunki, opisy opracowane przez Wykonawcę i zatwierdzone przez Zamawiającego, a także decyzje, uzgodnienia i pozwolenia niezbędne do realizacji Przedmiotu Umowy, a w szczególności do wykonania robót budowlanych przez Wykonawcę.

Odpowiedź:

Jak wynika z uwagi Oferenta ewentualne nieścisłości nie wpływają na należytą interpretację Umowy, niemniej jednak Zamawiający postanawia nadać § 1 zd.1 Umowy następujące brzmienie: „Określenia użyte w treści niniejszej Umowy pisane wielką lub małą literą należy rozumieć następująco:”

Pytanie 47

4. Definicje.

Wykonawca wnosi o poprawienie treści Umowy w zakresie używania definicji Prac w miejsce robót. W licznych zapisach Umowy pojawia się pojęcie robót, podczas gdy powinno się używać pojęcia Prac.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Jak widać ewentualne nieścisłości nie wpływają na należytą interpretację Umowy.

Pytanie 48

5. Definicje.

Wykonawca wnosi o dodanie do Umowy definicji Oferty, które to pojęcie jest używane w Umowie z wielkimi literami, jednak nie posiada swojej definicji.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dodać definicję o następującej treści:

„**Oferta** – oferta złożona przez Wykonawcę w postępowaniu o udzielenie zamówienia prowadzonym w Bazie Konkurencyjności na podstawie ogłoszenia nr 2021-30056-75703”.

Pytanie 49

6. Definicje – Umowa.

Wykonawca wnosi o wydzielenie z definicji Umowy osobnej definicji Przedmiotu Umowy. W Umowie używa się pojęcia Przedmiotu Umowy, natomiast nie został on zdefiniowany (choć w treści definicji Umowy został on wyjaśniony).

Czy Przedmiotem Umowy jest równoznaczny z Obiektem? W Umowie wymiennie używa się pojęcia Przedmiot Umowy i Obiekt, przy czym Wykonawca nie wie czy jest to celowy zabieg Zamawiającego (z uwagi na inne znaczenie tych dwóch pojęć), czy też Zamawiający uważa je za równoznaczne.

oznacza niniejszą umowę na budowę Obiektu, która została sporządzona przez Zamawiającego w wyniku postępowania o udzielenie zamówienia pn. Wyłonienie wykonawcy realizacji zadania „Budowa kotła na biomasę w ZC Czeczott” o nr referencyjnym WENSE/PNBN/113/2021, zgodnie z wzorem stanowiącym załącznik nr 2 do SIWZ wraz ze wszystkimi załącznikami do Umowy. Przedmiot Umowy obejmuje całość **R**obót** B**udowlanych**, D**el**ostaw **U**stług i **P**prac**, również jeżeli nie zostały one wyraźnie wskazane w Umowie, o ile ich wykonanie jest konieczne dla zapewnienia należytej eksploatacji Obiektu a ich wykonanie powinno być przewidziane przez działającego w obrocie profesjonalnym Wykonawcę już na etapie złożenia oferty, w oparciu o istniejące okoliczności, wskazane przez Zamawiającego w SIWZ dane

oraz przeprowadzone przez Wykonawcę oględziny miejsca wykonywania Przedmiotu Umowy, przy uwzględnieniu wszystkich właściwych powszechnie obowiązujących na etapie złożenia oferty przepisów prawa, w tym regulacji techniczno-budowlanych i administracyjnych, jak również wiedzy technicznej i doświadczenia Wykonawcy.

UZASADNIENIE:

Roboty Budowlane, Dostawy, Usługi i Prace posiadają swoje definicje, które powinny być zgodnie z Umową stosowane w całej jej treści.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Zakres pojęciowy Przedmiotu Umowy nie pokrywa się z definicją Obiektu, ale jest pojęciem szerszym na co jednoznacznie wskazują także postanowienia § 2 ust. 1 Umowy, w myśl którego Przedmiotem Umowy jest nie tylko budowa Obiektu, ale także m.in. Serwis Gwarancyjny, Dostawy, Usługi i Prace, nawet jeśli nie zostały wskazane wprost w Umowie, ale konieczność ich wykonania powinna zostać przewidziana przez Wykonawcę działającego z należytą starannością.

Pytanie 50

7. Definicje – Umowa o Dofinansowanie.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie znaczenia zapisu oraz określenie praw i obowiązków stron umowy związanych z realizacją projektu – czy zapis ten dotyczy stron Umowy o Dofinansowanie? Wykonawca zwraca uwagę, że nie wiąże go żadne postanowienia Umowy o Dofinansowanie.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że zapis dotyczy stron Umowy o Dofinansowanie.

Pytanie 51

8. Definicje – Koszty Kwalifikowane.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy Koszty Kwalifikowane nie powinny obejmować kosztów i wydatków wynikających z faktur wystawionych przez Wykonawcę przy realizacji Przedmiotu Umowy, a nie tylko Obiektu.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia iż postanowienie jest prawidłowe. Pojęcie Przedmiotu Umowy poza wykonaniem Obiektu obejmuje także m.in. Serwis Gwarancyjny realizowany po dokonaniu Odbioru Końcowego i Przejścia do Eksploatacji, a zatem po złożeniu przez Zamawiającego wniosku o płatność końcową do Instytucji Wdrażającej (NFOŚiGW).

Pytanie 52

9. Definicje – Budowa.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy Budowa oznacza miejsce wykonania Przedmiotu Umowy, czy też czynność polegającą na wykonaniu Obiektu.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia wykreślić definicję „Budowy” i nadać postanowieniu § 2 ust. 1 Umowy następujące brzmienie:

„Przedmiotem Umowy jest wykonanie w formule „zaprojektuj i wybuduj” Obiektu u Zamawiającego na terenie ZC Czeczott w zakresie określonym Umową i w sposób umożliwiający osiągnięcie rezultatów określonych w Umowie, w tym w szczególności osiągnięcie Parametrów Gwarantowanych określonych w PFU, a także Serwis Gwarancyjny.”

Pytanie 53

10. Definicje – Prace.

wszelkie czynności niezbędne do należytego wykonania Przedmiotu Umowy ~~i osiągnięcia celów Umowy~~, w szczególności Dostawy, Usługi i Roboty budowlane.

UZASADNIENIE:

Celem Umowy jest wykonanie Przedmiotu Umowy, więc niezrozumiałym jest oddzielanie celu Umowy od Przedmiotu Umowy. Wykonawca wnosi o wyjaśnienie zasadności takiego zapisu. Jaki jest inny cel Umowy, inny niż należyte wykonanie Przedmiotu Umowy?

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Jednocześnie Zamawiający potwierdza, iż celem Umowy jest należyte wykonanie Przedmiotu Umowy przez Wykonawcę.

Pytanie 54

11. Definicje – Usługi.

wszelkie prace wchodzące w zakres Przedmiotu Umowy, które nie są ani Dostawami ani Robotami budowlanymi, w szczególności prace projektowe, programistyczne, transport, ubezpieczenie, magazynowanie, nadzory, uruchomienia, rozruchy, badania odbiorowe i instrukcje, ~~pomiary parametrów gwarantowanych~~, szkolenie personelu Zamawiającego, czynności związane z uzyskiwaniem decyzji i zezwoleń administracyjnych i inne.

UZASADNIENIE:

Wykonawca zwraca uwagę, że Pomiary Gwarancyjne wykonuje, zgodnie z pkt 9.1 ppkt 1 PFU, uprawniona, niezależna firma zatrudniona przez Zamawiającego, która posiada akredytację Polskiego Centrum Akredytacji lub co najmniej równorzędną jednostkę zagraniczną, która nadaje akredytacje dla wykonywania prób i pomiarów w podobnych obiektach.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dokonać zmian w zakresie zlecenia pomiarów parametrów gwarantowanych ustalając, iż na etapie Pomiarów Gwarancyjnych będą one wykonywane na zlecenie i koszt Wykonawcy (zarówno pierwsze, jak i powtórzone pomiary). Jeżeli natomiast chodzi o pomiary Parametrów Gwarantowanych Grupy B w Okresie Gwarancji kwestia ponoszenia kosztów została uregulowana w § 9 ust. 5 Umowy, a pomiary te są dokonywane na zlecenie Zamawiającego w myśl § 9 ust. 4.

W tym stanie rzeczy Zamawiający uznaje, że brak jest podstaw do zmiany definicji Usługi, natomiast Zamawiający postanawia dokonać następujących zmian w pkt 9.1. ppkt 1 PFU

Pomiary gwarantowanych parametrów technicznych zostaną wykonane przez uprawnioną, niezależną firmę zatrudnioną przez Zamawiającego, która posiada akredytację Polskiego Centrum Akredytacji lub co najmniej równorzędną jednostkę zagraniczną, która nadaje akredytacje dla wykonywania prób i pomiarów w podobnych obiektach.

Pytanie 55

12. Definicje – Roboty Budowlane.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy definicja jest prawidłowa, gdyż Budowa posiada swoją osobną definicję. Z aktualnego brzmienia definicji wynika, że Roboty Budowlane są tym samym co Budowa, co nie wydaje się prawidłowym rozwiązaniem, tym bardziej, że definicja Budowy nie wskazuje na to, że jest także Robotami Budowlanymi.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dokonać zmiany definicji Robót Budowlanych poprzez zmianę słowa Budowa na „budowa”. Jednocześnie Zamawiający informuje, że zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 52 z Umowy została usunięta definicja „Budowy”

Pytanie 56

13. Definicje – Dziennik Budowy.

Wykonawca zwraca uwagę, że definicja Dziennika Budowy zawarta jest w art. 45 ust. 2 Ustawy Prawo budowlane: *Dziennik budowy stanowi urzędowy dokument przebiegu robót budowlanych oraz zdarzeń i okoliczności zachodzących w toku wykonywania tych robót*, a jego przeznaczenie opisane zostało w §2 ust. 1 Rozporządzenie Ministra Infrastruktury 1 z dnia 26 czerwca 2002 r. w sprawie dziennika budowy, montażu i rozbiórki, tablicy informacyjnej oraz ogłoszenia zawierającego dane dotyczące bezpieczeństwa pracy i ochrony zdrowia: *Dziennik budowy jest przeznaczony do rejestracji, w formie wpisów, przebiegu robót budowlanych oraz wszystkich zdarzeń i okoliczności zachodzących w toku ich wykonywania i mających znaczenie przy ocenie technicznej prawidłowości wykonywania budowy, rozbiórki lub montażu.*

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wyjaśnienie po co w Umowie tworzy się odmienną od ustawowej definicję Dziennika Budowy, którego treść i tak w całości jest regulowana przepisami prawa (w/w rozporządzenie).

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dokonać zmiany definicji „Dziennika Budowy” nadając mu następujące brzmienie:

„Dziennik Budowy – urzędowy dokument opisany w Prawie budowlanym i przepisach wykonawczych”.

Pytanie 57

14. Definicje – Opracowania Dokumentacyjne.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie jaki jest cel wprowadzenia odrębnej definicji dla Dokumentacji, którą Wykonawca ma stworzyć lub dostosować w związku z realizacją Przedmiotu Umowy i przekazać ją Zamawiającemu, oraz dla Opracowań Dokumentacyjnych, które też mają zostać opracowane przez Wykonawcę. Jaka jest różnica między tymi dokumentami?

Poza tym Wykonawcy wnosi o wyjaśnienie dlaczego definicja ta obejmuje *decyzje, uzgodnienia i pozwolenia*, które z założenie nie są opracowaniem, tym bardziej stworzonym przez Wykonawcę, a stanowią wydawane przez organy administracji akty prawne.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia wykreślić definicję „Opracowań Dokumentacyjnych” oraz dokonać następującej zmiany definicji Dokumentacji:

„Dokumentacja – komplet Dokumentacji Projektowej, Dokumentacji Budowy oraz Dokumentacji Powykonawczej wymienionych w treści Umowy i w PFU (rozdział 7), a także decyzje, uzgodnienia i pozwolenia niezbędne do realizacji Przedmiotu Umowy, a w szczególności do wykonania Robót budowlanych przez Wykonawcę oraz wszelkie opracowania dokumentacyjne, tworzone lub dostosowywane przez Wykonawcę w związku z realizacją Przedmiotu Umowy i przekazywane Zamawiającemu”.

Pytanie 58

15. Definicje – Części Remontowe/Zamienne.

oznaczają nowe części nie będące Częściami Eksploatacyjnymi, których wymiana jest niezbędna w ramach *czynności serwisowych usuwania Wad wykonywanych* przez Wykonawcę w Okresie Gwarancji, dla dotrzymania Parametrów Gwarantowanych

UZASADNIENIE:

Wykonawca w ramach udzielonej gwarancji tylko usuwa Wady, a nie świadczy czynności serwisowe, które mogą sugerować, że Wykonawca ma także serwisować Przedmiot Umowy.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Zamawiający potwierdza, że Wykonawca w ramach Przedmiotu Umowy zobowiązany jest prowadzić czynności serwisowe, co wprost wynika m.in. z postanowień § 3 ust. 3 lit. l) Umowy oraz § 14 ust. 5 Umowy w zw. z definicją Serwisu Gwarancyjnego.

Pytanie 59

16. Definicje – Parametry Techniczne.

parametry techniczne, *które powinien osiągnąć Obiekt*, deklarowane przez Wykonawcę i sprawdzane przez Zamawiającego w ramach Umowy, które dzielą się na:

UZASADNIENIE:

Podobnie jak w przypadku PG Grupy A i Grupy B, są to parametry, które powinien osiągnąć Obiekt, zatem jest to doprecyzowanie czego ono dotyczą.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Kwestia ta wynika wprost z dalszej części definicji (jest zawarta w kolejnych podpunktach, stąd wstęp do wyliczenia nie wymaga zmiany proponowanej przez Wykonawcę).

Pytanie 60

17. Definicje – Parametry Techniczne Grupy B.

parametry techniczne deklarowane przez Wykonawcę, szczegółowo określone w Załączniku nr 1 do Umowy oraz w PFU (Rozdział 9), które Obiekt powinien osiągnąć w trakcie Pomiarów Gwarancyjnych i utrzymywać w Okresie Gwarancji, z zastrzeżeniem parametru niezawodności, który winien zostać osiągnięty i być utrzymywany w Okresie Gwarancji. Nieosiągnięcie lub neutrzymanie tych parametrów w zakresach i wielkościach określonych w Umowie może skutkowaćje naliczeniem przez Zamawiającego kar umownych, zgodnie z §15 Umowy.

UZASADNIENIE:

Naliczenie kar umownych za nieosiągnięcie GP Grupy B może, ale nie musi nastąpić – jest to uprawnienie Zamawiającego, a nie jego obowiązek (zgodnie z §15 ust. 4). Zmiana wynika ze stanowiska niektórych zamawiających co do konieczności naliczenia kar umownych, jeśli umowy ich do tego zobowiązują (czyli bez możliwości podjęcia decyzji o naliczeniu kar umownych, nawet jeśli są do tego podstawy).

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę i zastępuje słowo "skutkuje" wyrażeniem "może skutkować".

Pytanie 61

18. Definicje – Projektant.

uprawniona osoba prawna lub fizyczna, należąca do personelu Wykonawcy lub działająca na jego zlecenie, posiadająca kwalifikacje wymagane na mocy przepisów zawartych w Rozdziale 2 Prawa Budowlanego będąca autorem Dokumentacji Projektowej i pełniąca funkcje przypisaną jej na mocy art. 20 (obowiązki Projektanta) oraz art. 21 (prawa Projektanta) Prawa Budowlanego.

UZASADNIENIE:

Projekt (osoba prawna lub fizyczna) niekoniecznie będzie należeć do personelu Wykonawcy, a raczej będzie to osobny podmiot, z którym Wykonawca zawrze umowę podwykonawczą na wykonanie prac projektowych w ramach Przedmiotu Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje następującej zmiany definicji Projektanta:

„Projektant – uprawniona osoba prawna działająca na zlecenie Wykonawcy lub uprawniona osoba fizyczna, należąca do personelu Wykonawcy, posiadająca kwalifikacje wymagane na mocy przepisów zawartych w Rozdziale 2 Prawa Budowlanego będąca autorem Dokumentacji Projektowej i pełniąca funkcje przypisane jej na mocy art. 20 (obowiązki Projektanta) oraz art. 21 (prawa Projektanta) Prawa Budowlanego”.

Jednocześnie Zamawiający potwierdza, że nie narzuca podstawy prawnej zaangażowania personelu przez Wykonawcę (w szczególności nie wskazuje, żeby Projektant będący osobą fizyczną musiał być zatrudniony na podstawie umowy o pracę).

Pytanie 62

19. Definicje – Polecenia Zamawiającego.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie celu wprowadzenia tej definicji. Polecenia Zamawiającego nie pojawiają się w żadnej dalszej treści Umowy, a tylko w pkt 5.6 ppkt 15 zd. pierwsze PFU – czy jest to jedyny zapis, do którego Polecenia Zamawiającego mają zastosowanie? Przy czym w PFU używa się pojęcia polecenia Zamawiającego, więc nie wiadomo czy jest to to samo co Polecenia Zamawiającego.

Dodatkowo Wykonawca wnosi o wyjaśnienie zapisu pkt 5.6 ppkt 15 zd. pierwsze PFU – umiejscowienie elementów robót będzie wynikało z dokumentacji projektowej, w tym wykonawczej, więc dłaczego może to także wynikać z poleceń Zamawiającego? Czy polecenia Zamawiającego w tym zakresie mogą wskazywać na odmienne umiejscowienie elementów robót w stosunku do dokumentacji projektowej, w tym wykonawczej?

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia wykreślić z projektu Umowy definicję „Polecenia Zamawiającego” i dokonać stosownych zmian w pkt. 5.6 ppkt 15 PFU:

„Wykonawca ponosi odpowiedzialność za dokładne umiejscowienie wszystkich elementów robót zgodnie z wymiarami i rzędnymi określonymi w dokumentacji technicznej lub przekazanymi na piśmie poleceniami Zamawiającego. Następstwa jakiegokolwiek błędu spowodowanego przez Wykonawcę w umiejscowieniu i wyznaczaniu robót zostaną poprawione przez Wykonawcę na własny koszt. Sprawdzenie umiejscowienia robót lub wyznaczenia wysokości przez Zamawiającego nie zwalnia Wykonawcy od odpowiedzialności za ich dokładność”

Pytanie 63

20. Definicje – Materiały.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy w związku z zapisem zaakceptowane przez Zamawiającego, każdy materiał, którego zamierza użyć Wykonawcy w celu wykonania Przedmiotu Umowy będzie musiał być, bez wyjątku, najpierw zaakceptowany przez Zamawiającego.

Jeśli tak, to Wykonawca zwraca uwagę, że może to sparaliżować wykonanie Przedmiotu Umowy. Zamawiający będzie musiał być cały czas zaangażowany w proces akceptacji każdego materiału i nie wiadomo w jakim czasie będzie musiał taką akceptację wydać. Natomiast Wykonawca będzie dostarczał dokumentację jakościową (np. Aprobaty Techniczne, Certyfikat Zgodności), która powinna być wystarczająca dla Zamawiającego, jako potwierdzenie użycia prawidłowych materiałów.

Z uwagi na powyższe Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu zaakceptowane przez Zamawiającego: wszelkie tworzywa niezbędne do wykonania robót, zgodne z Dokumentacją Projektową i specyfikacjami technicznymi, ~~zaakceptowane przez Zamawiającego~~. Materiały użyte do wykonania robót powinny być nowe i pełnowartościowe.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie zapisu proponowanego przez Wykonawcę. W konsekwencji definicja Materiałów otrzymuje brzmienie:

„Materiały – wszelkie tworzywa niezbędne do wykonania robót, zgodne z Dokumentacją Projektową i specyfikacjami technicznymi. Materiały użyte do wykonania robót powinny być nowe i pełnowartościowe”.

Pytanie 64

21. Definicje – Roboty Dodatkowe, pkt a), pkt d).

a) które dotyczą Obiektu Przedmiotu Umowy,

d) których konieczność lub zasadność wykonania - z punktu widzenia ekonomicznych i technicznych aspektów realizacji Obiektu Przedmiotu Umowy - została ujawniona w toku realizacji Umowy, oraz

UZASADNIENIE:

Podobnie jak w pkt b) i pkt e), zapisy te należy odnieść do Przedmiotu Umowy, a nie Obiektu, który ma węższe znaczenie, a Roboty Dodatkowe mogą dotyczyć ogólnie Przedmiotu Umowy, a nie samego Obiektu. Chyba że Obiekt jest tym samym co Przedmiotu Umowy, co zostanie wyjaśnione po wprowadzeniu definicji Przedmiotu Umowy, zgodnie z wnioskiem Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę.

Pytanie 65

22. Definicje – Ryzyka Terenu Budowy.

okoliczności fizyczne związane z Terenem Budowy, których wystąpienie istotnie wpływa na wykonanie Umowy, a których Wykonawca nie mógł przewidzieć przy zachowaniu należytej staranności i które nie powstały z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy; do Ryzyk Terenu Budowy zalicza się w szczególności: znajdujące się w gruncie kolidujące z Przedmiotem Umowy elementy infrastruktury, a także znajdujące się w ramach Terenu Budowy zanieczyszczenia i substancje niebezpieczne, niewybuchy lub znaleziska archeologiczne, których istnienia Wykonawca nie mógł przewidzieć na etapie składania Oferty, uwzględniając (o ile została przeprowadzona) wizję lokalną, treść PFU lub innych dokumentacji lub informacji udostępnionych Wykonawcy przed złożeniem Oferty. Ryzyka Terenu Budowy co do zasady są usuwane przez Wykonawcę w ramach Robót Dodatkowych.

UZASADNIENIE:

Ryzyka mogą dotyczyć nie tylko fizycznych przeszkód, ale także prawnych dotyczących Terenu Budowy, które mogą utrudniać lub uniemożliwiać wykonanie Umowy (np. zawarte umowy między Zamawiającym a osobami trzecimi, czy obciążające Teren Budowy prawa rzeczowe).

Każdy wpływ Ryzyk Terenu Budowy, a nie tylko istotny, powinien być traktowany jakie ryzyko. Po pierwsze ocennym będzie uznanie czy dany wpływ ma charakter istotny, czy też nie, co może prowadzić do nadużyć, a po drugie Wykonawca nie odpowiada za żadne ryzyka, a nie tylko takie, które istotnie wpływają na wykonanie Umowy.

Skoro wprowadza się opis Ryzyk Terenu Budowy, to wskazane okoliczności są jedynie przykładowymi i nie mogą stanowić katalogu zamkniętego. Dzięki opisowi tych ryzyk, Strony będą mogły ustalić czy dana okoliczność jest takim ryzykiem, czy też nie. Poza tym Strony na etapie zawierania Umowy nie są w stanie ustalić, że tylko te wymienione ryzyka mogą wystąpić, gdyż mogą także wystąpić inne okoliczności, które zgodnie z opisem zostaną zakwalifikowane jako takie ryzyka.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 66

23. Definicje – Wada.

każdy brak, usterka, uszkodzenie lub wykonanie niezgodnie z Umową (w tym wady natury prawnej) dowolnego elementu Przedmiotu Umowy, za którą odpowiedzialność ponosi Wykonawca.

UZASADNIENIE:

Wykonawca odpowiada tylko za takie Wady, które powstały z przyczyn, za które ponosi on odpowiedzialność.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 67

24. Definicje – Wada Limitująca, pkt II.

uniemożliwiająca używanie Obiektu zgodnie z przepisami prawa lub, decyzjami administracyjnymi lub takimi postanowieniami umów Zamawiającego, które warunkują sprzedaż energii cieplnej do odbiorców; lub

UZASADNIENIE:

Wykonawca nie zna treści umów zawartych przez Zamawiającego z jego odbiorcami energii cieplnej, więc taka okoliczność nie może stanowić Wady.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, iż chodzi o zachowanie ciągłości dostaw ciepła o określonych w PFU parametrach – to z kolei wynika ze zobowiązań Zamawiającego względem swoich klientów.

Pytanie 68

25. Definicje – Pomiary Gwarancyjne.

faza realizacji Umowy będąca częścią fazy dotyczącej ruchu próbnego, w trakcie której Wykonawca zewnętrzna firma pomiarowa przeprowadzi pomiary Parametrów Gwarantowanych Grupy A oraz Grupy B określonych w Załączniku nr 1 do Umowy, wykonywane zgodnie z wymaganiami i warunkami określonymi w PFU i Umowie.

UZASADNIENIE:

Wykonawca zwraca uwagę, że Pomiary Gwarancyjne wykonuje, zgodnie z pkt 9.1 ppkt 1 PFU, uprawniona, niezależna firma zatrudniona przez Zamawiającego, która posiada akredytację Polskiego Centrum Akredytacji lub co najmniej równorzędną jednostkę zagraniczną, która nadaje akredytacje dla wykonywania prób i pomiarów w podobnych obiektach.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na następującą zmianę w/w definicji:

„Pomiary Gwarancyjne - faza realizacji Umowy będąca częścią fazy dotyczącej ruchu próbnego, w trakcie której zewnętrzna firma pomiarowa - na koszt i zlecenie Wykonawcy - przeprowadzi pomiary Parametrów Gwarantowanych Grupy A oraz Grupy B określonych w Załączniku nr 1 do Umowy, wykonywane zgodnie z wymaganiami i warunkami określonymi w PFU i Umowie”.

wskazując jednocześnie, że postanowienie pkt 9.1.ppkt 1 PFU zostało zmienione w odpowiedzi na pytanie 54.

Ponadto Zamawiający postanawia dokonać zmiany w:

- § 9 ust. 2 „Przygotowanie i zgłoszenie Obiektu do przeprowadzenia Pomiarów Gwarancyjnych oraz ich zlecenie akredytowanej firmie pomiarowej spoczywa na Wykonawcy”.

- § 9 ust. 3 zd. 2 Umowy „Po wykonaniu odpowiednich zmian, napraw lub modyfikacji, Pomiary Gwarancyjne zostaną powtórzone na zlecenie i koszt Wykonawcy”.

Pytanie 69

26. Definicje – Serwis Gwarancyjny.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy Serwis Gwarancyjny to usuwanie Wad (w ramach odpowiedzialności Wykonawcy objętej gwarancją i rękojmią), czy też są to również czynności serwisowe mające na celu zapewnienie prawidłowej pracy Obiektu (np. wymiana części szybko zużywających się, okresowe przeglądy urządzeń, itp.).

Z treści samej definicji to wynika, podobnie jak pozostałych zapisów Umowy, np. w §3 ust. 3 pkt I) w zdaniu pierwszym jest mowa o Serwisie Gwarancyjnym, a w zdaniu drugim o działaniach naprawczych, które wskazują na usuwanie wad/usterek Przedmiotu Umowy. Zatem obowiązki te mieszają się ze sobą, co wymaga klaryfikacji ze strony Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, iż stosownie do definicji i pozostałych postanowień Umowy (m.in. § 3 ust. 3 lit. I) Serwis Gwarancyjny obejmuje wszelkie świadczenia wchodzące w zakres Przedmiotu Umowy, których celem jest zapewnienie prawidłowego działania Obiektu, a zatem zarówno czynności serwisowe, jak i czynności naprawcze w razie zaistnienia awarii. Jednocześnie Zamawiający zwraca uwagę, że Serwis Gwarancyjny realizowany jest w Okresie Gwarancji, w którym Wykonawca zobowiązany jest także usuwać Wady.

Pytanie 70

27. Definicje – Odbiór Końcowy i Przejęcie do Eksploatacji.

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie jakie zobowiązania Wykonawcy wynikające z Umowy go wiążą po przejęciu Obiektu do eksploatacji przez Zamawiającego.

W opinii Wykonawcy są to tylko zobowiązania wynikające z udzielonej Zamawiającemu gwarancji i rękojmi (zgodnie z §14 Umowy) – Wykonawca wnosi o potwierdzenie w tym zakresie.

Odpowiedź:

Zamawiający wskazuje, iż Wykonawca w ramach Przedmiotu Umowy zobowiązany jest prowadzić czynności serwisowe, co wprost wynika z postanowień § 14 ust. 5 lit b) Umowy w zw. z definicją Serwisu Gwarancyjnego. Wykonawca jest również zobowiązany w tytułu wykonywania czynności związanych z udzieloną gwarancją oraz rękojmią.

Pytanie 71

28. Definicje – Protokół Odbioru po usunięciu Wad.

protokół podpisany przez Zamawiającego i Wykonawcę potwierdzający usunięcie ~~W~~wady/awad w ramach gwarancji jakości i rękojmi za ~~W~~wady, w tym usunięcie Wad Nielimitujących ~~Przedmiotu Umowy~~ określonych w odpowiednich listach załączonych do Protokołu Odbioru Końcowego i Przejęcia do Eksploatacji Obiektu.

UZASADNIENIE:

Wady i Wady Nielimitujące mają swoją definicję, która powinna być używana w Umowie.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Jak widać sposób redakcji nie sprawia problemów interpretacyjnych, jednakowoż Zamawiający potwierdza, że w postanowieniu chodzi o Wady.

Pytanie 72

29. §2 ust. 2.

Szczegółowy opis Przedmiotu Umowy, zakres i granice, wymagane ~~P~~parametry ~~G~~warantowane (w tym ich wartości minimalne), a także wszystkie szczegóły techniczne i realizacyjne określa PFU, który stanowi Załącznik Nr 3 do Umowy.

UZASADNIENIE:

Parametry Gwarantowane mają swoją definicję, która powinna być używana w Umowie.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Jak widać sposób redakcji nie sprawia problemów interpretacyjnych, jednakowoż Zamawiający potwierdza, że w postanowieniu chodzi o Parametry Gwarantowane.

Pytanie 73

30. §2 ust. 3.

Zamawiający zobowiązuje się przekazać Wykonawcy Pozwolenie na budowę wydane w oparciu o Projekt Budowlany, który stanowi załącznik do PFU, niezwłocznie po zawarciu Umowy. Zamawiający nie wymaga wykonania Obiektu zgodnie z tym Projektem Budowlanym. Zakres wykorzystania udostępnionego Projektu Budowlanego leży w gestii Wykonawcy, przy czym w przypadku zastosowania rozwiązań wymagających uzyskania zamiennego pozwolenia na budowę zgodnie z odpowiednimi przepisami, całość obowiązków z tym związanych leży po stronie Wykonawcy. Wykonawca może przedstawić inne rozwiązania ~~budynku-Obiektu~~, niemniej musi uzgodnić je z Zamawiającym. Każdorazowo Wykonawca odpowiedzialny jest za takie zaprojektowanie i wybudowanie ~~budynkuObiektu~~, które będzie w pełni funkcjonalne, wykonalne i zgodne z PFU oraz będzie spełniało wszystkie przepisy i normy w tym będzie uwzględniało sąsiedztwo istniejących urządzeń, które w okresie budowy będą eksploatowane. W zakresie Wykonawcy każdorazowo będzie również zweryfikowanie wymiarów niezbędnych do posadowienia urządzeń i instalacji w poszczególnych pomieszczeniach z zachowaniem odpowiedniej przestrzeni do przeprowadzenia czynności serwisowych i remontowych.

UZASADNIENIE:

Parametry Gwarantowane mają swoją definicję, która powinna być używana w Umowie.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę słów „budynku” na „Obiektu” w § 2 ust. 3.

Pytanie 74

31. §2 ust. 7.

Zamawiający oświadcza, iż przekazał Wykonawcy na etapie postępowania o udzielenie zamówienia, poprzedzającym zawarcie niniejszej Umowy, wszelkie posiadane informacje mogące być użyteczne przy realizacji Przedmiotu Umowy. Pozostałe informacje Wykonawca uzyskuje we własnym zakresie i na własny koszt.

UZASADNIENIE:

Wykonawca zwraca uwagę, że nie wie on czy Zamawiający rzeczywiście przekazał mu wszystkie użyteczne, tak więc zapis może mieć charakter jednostronnego oświadczenia Zamawiającego w tym zakresie.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 75

32. §2 ust. 1 nowy pkt e).

Oferta

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o dodanie jego oferty jako załącznika do Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający wnioskuję, iż chodzi o zmianę w § 2 ust.11.

Zamawiający wyraził zgodę na zmianę w zakresie opisanym w odpowiedzi na pytanie 44.

Pytanie 76

33. §3 ust. 2 pkt i).

zapewnienie paliwa o parametrach podanych w Tabeli 2.4.2 (Parametry biomasy) i innych mediów, personelu eksploatacyjnego, a także odbiór wyprodukowanej energii cieplnej do momentu podpisania Protokołu Odbioru Końcowego i Przejęcia do Eksploatacji,

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie, że paliwo dostarczane przez Zamawiającego będzie miało parametry podane w w/w tabeli, gdyż Wykonawca projektuje i buduje Obiekt wyłącznie pod konkretne paliwo.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Kwestia ta jest w ocenie Zamawiającego oczywista.

Pytanie 77

34. §3 ust. 2 nowy pkt l).

niezwłoczne przekazanie Wykonawcy po zawarciu Umowy Pozwolenie na budowę wydane w oparciu o Projekt Budowlany, który stanowi załącznik do PFU,

UZASADNIENIE:

Zgodnie z §2 ust. 3 zd. pierwsze.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Obowiązek Zamawiającego został wyrażony wprost w § 2 ust. 3 Umowy.

Pytanie 78

35. §3 ust. 2 nowy pkt m).

udzielenie Wykonawcy pisemnych pełnomocnictw (z prawem udzielania dalszych pełnomocnictw) w celu uzyskania wymaganych Umową decyzji administracyjnych oraz uzgodnień potrzebnych dla realizacji Przedmiotu Umowy,

UZASADNIENIE:

Zgodnie z §3 ust. 3 pkt d).

Odpowiedź:

Zamawiający wskazuje, iż obowiązek udzielenia Wykonawcy niezbędnych pełnomocnictw został już uregulowany w § 3 ust. 2 lit. b) Umowy, wobec czego Zamawiający nie widzi potrzeby wprowadzania nowego postanowienia.

Pytanie 79

36. §3 ust. 2 nowy pkt n).

koordynowanie Prac Wykonawcy z pracami innych osób działających na zlecenie Zamawiającego,

UZASADNIENIE:

To Zamawiający, a nie Wykonawca, który nie ma wpływu na inne osoby, powinien koordynować wskazane prace.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę, przy czym Zamawiający nie neguje w/w zobowiązania.

Pytanie 80

37. §3 ust. 2 nowy pkt o).

ponoszenie odpowiedzialności za inne osoby działające na zlecenie Zamawiającego, jak za działania i zaniechania własne,

UZASADNIENIE:

Zamawiający ponosi odpowiedzialność za działania/zaniechania innych osób, które realizujących inne prace na w jego zakładzie.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 81

38. §3 ust. 2 nowy pkt p).

ponoszenie odpowiedzialności za przekazywaną Wykonawcy Dokumentację Zamawiającego oraz jakiegokolwiek innej informacji.

UZASADNIENIE:

Zamawiający ponosi odpowiedzialność za przekazywaną Wykonawcy dokumentację i informacje, na podstawie których realizowany jest Przedmiotu Umowy.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 82

39. §3 ust. 3 pkt f).

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czego dokładnie ma dotyczyć rozliczenia oraz cena, gdyż z zapisu to nie wynika. Domyślać się należy, że ma to dotyczyć zużytych mediów na potrzeby wykonania Przedmiotu Umowy, jednak zapis należy w tym zakresie sprecyzować.

Jeśli zapis ma dotyczyć mediów, to jaka jest jego relacja do §3 ust. 2 pkt i), zgodnie z którym do obowiązków Zamawiającego należy zapewnienie paliwa i innych mediów, personelu eksploatacyjnego, a także odbiór wyprodukowanej energii cieplnej do momentu podpisania Protokołu Odbioru Końcowego i Przejęcia do Eksploatacji – czy z zapisu tego nie wynika, że koszt paliwa oraz mediów pokrywa Zamawiający?

Jeśli Wykonawca ma pokryć koszty mediów, to wg jakich cen? Wykonawca powinien je znać, tak żeby mógł je wliczyć w swoje wynagrodzenie umowne.

Koszty paliwa pokrywa zawsze Zamawiający (przez cały okres wykonywania Umowy). Wykonawca nie ponosi tych kosztów.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, iż należy odróżnić media (w tym paliwo, energia elektryczna) niezbędne do funkcjonowania Obiektu, od mediów niezbędnych do korzystania z zaplecza budowy (czyli np. ciepło do ogrzewania i energia elektryczna dla biura budowy zorganizowanego przez Wykonawcę na miejscu, itp.). Postanowienie § 3 ust. 3 lit. f) Umowy jednoznacznie odnosi się do zaplecza budowy. Konkretnie regulacje zostaną zawarte w odrębnej umowie z Wykonawcą jednak Zamawiający planuje rozliczać media, np. energię elektryczną na podstawie wskazań podliczników wg stawki naliczonej przez operatora, a ciepło według obowiązującej taryfy Zamawiającego.

Pytanie 83

40. §3 ust. 3 pkt k), tiret drugi.

opracowanie lub dostarczenie Oprogramowania w zakresie określonym § 7 Umowy oraz w PFU,

UZASADNIENIE:

Wykonawca niekoniecznie będzie tworzył nowe oprogramowanie na potrzeby realizacji Przedmiotu Umowy, a może je dostarczyć z gotowych rozwiązań, co będzie zależało od danej sytuacji. Na pewno częściowo będzie dostarczane tylko gotowe rozwiązania, np. w zakresie poszczególnych urządzeń z zainstalowanym oprogramowaniem.

Odpowiedź

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę w/w zapisu. Wprowadzi stosowną modyfikację do Projektu Umowy.

Pytanie 84

41. §3 ust. 3 pkt k), tiret trzeci oraz pkt 10 ppkt 10 PFU.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie ile osób zostanie skierowanych przez Zamawiającego do szkolenia. Wykonawca musi znać chociaż orientacyjną liczbą na etapie składania Oferty.

Odpowiedź:

Liczba osób biorących udział w szkoleniu nie przekroczy 22.

Pytanie 85

42. §3 ust. 3 pkt l).

Wykonawca zwraca uwagę na nieścisłość w tym zapisie (zdanie pierwsze – Serwis Gwarancyjny, zdanie drugie – działania naprawcze), czego dotyczy pytanie Wykonawcy do definicji Serwisu Gwarancyjnego.

wykonywanie wszystkich czynności serwisowych w tym awaryjnych dla Obiektu w ramach Serwisu Gwarancyjnego z uwzględnieniem dostaw niezbędnych części zarówno eksploatacyjnych, jak i zamiennych. ~~Wykonawca podejmie odpowiednie działania naprawcze w celu ponownego uruchomienia Obiektu (elementów Obiektu) niezależnie od tego czy awaria wystąpiła z winy Zamawiającego czy nie (zgodnie z § 3 ust. 14) – Zamawiający oczekuje, że w pierwszej kolejności konieczne jest przywrócenie Obiektu do eksploatacji, a dopiero później dochodzenie, która ze Stron ponosi winę za awarię.~~

UZASADNIENIE:

Wykonawca nie godzi się na podejmowanie działań naprawczych także w przypadku, gdy nie ponosi on odpowiedzialności za wadę Obiektu w sytuacji, gdy Strony najpierw nie uzgodnią warunków przeprowadzenia takich prac, w tym wynagrodzenia Wykonawcy. W przeciwnym razie bierze na siebie zbyt duże ryzyko związane z ponoszeniem (często bardzo wysokich) kosztów prac naprawczych, licząc na to, że Zamawiający rozliczy się z nim z tych kosztów i nie będzie kwestionował stanowiska Wykonawcy o braku ponoszenia przez niego odpowiedzialności za daną wadę. Standardem jest, że przyczyny niezależne od Wykonawcy zwalniają go z odpowiedzialności umownej, a Strony mogą zawrzeć odrębną umowę na wykonanie takich prac naprawczych.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 86

43. §3 ust. 7.

Wykonawca ustali zasady postępowania na Terenie Budowy i będzie ich przestrzegał. Zasady te będą zgodne z wymaganiami określonymi w BIOZ (Plan Bezpieczeństwa i Ochrony Zdrowia), ujętymi w Projekcie Budowlanym, oraz wewnętrznymi instrukcjami Zamawiającego przekazanymi Wykonawcy, a także wymienionymi w Załączniku nr 12 do Umowy. Wykonawca będzie stosował się do ww. wewnętrznych instrukcji Zamawiającego, a w przypadku zmiany instrukcji, Zamawiający poinformuje i przekaże Wykonawcy kolejną wersję, która będzie wiążąca dla Wykonawcy; zmiany takie nie stanowią zmiany Umowy. Jeśli zmiany instrukcji będą wpływały na koszt wykonania Umowy, to Zamawiający zwróci Wykonawcy uzasadnione koszty poniesione z tego powodu. W takim przypadku może dojść do zmiany warunków Umowy, np. w zakresie terminów umownych.

UZASADNIENIE:

Wykonawca nie bierze na siebie ryzyka konsekwencji związanych ze zmianą instrukcji, co jest od niego całkowicie niezależne. Jeśli zmiany takie będą wpływać na warunki wykonania Umowy, to powinny one zostać uwzględnione przez Strony.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Dopuszczalne zmiany umowy zostały wskazane w § 22 Umowy.

Pytanie 87

44. §3 ust. 14.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy zapis ten odnosi się do Wad. Jeśli tak, to powinien się on znaleźć w §14, który reguluje gwarancję i rękojmię. Dlaczego zapis ten znajduje się w §3?

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czym są awaryjne zdarzenia serwisowe.

Wykonawca zwraca uwagę, że brak jest w Umowie definicji Awarii. Wykonawca wnosi o wyjaśnienie tego pojęcia.

Na potrzeby awaryjnych zdarzeń serwisowych w Okresie Gwarancji ustala się, że Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za Awarie wynikające z:

- a) eksploatacji Obiektu w sposób sprzeczny z instrukcjami eksploatacji,
- b) samodzielnej ingerencji Zamawiającego lub osób trzecich w urządzeniu Obiektu,
- c) negatywnych, niedających się przewidzieć oddziaływań na Obiekt pochodzących z zewnątrz (np. zakłócenia w sieci dystrybucyjnej elektrycznej lub ciepłowniczej).
- d) innych okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności lub które są od niego niezależne.

Na potrzeby Umowy, powyższe okoliczności są rozumiane jako wina Zamawiającego. Wykonawca każdorazowo jest jednak zobowiązany do wykazania winy Zamawiającego – udowodnienia, że wystąpiła jedna z wymienionych okoliczności.

UZASADNIENIE:

Wykonawca w żadnym wypadku nie odpowiada w ramach Umowy na zasadzie ryzyka, czyli także za okoliczności niezależne od niego, ale niewymienione w pierwotnej wersji zapisu. Jednocześnie enumeratywnie wszystkich tych okoliczności nie da się wymienić w zapisie, więc powinien w nim się znaleźć zapis ogólny (tj. nowy pkt d).

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dodać definicję Awarii, w następującym brzmieniu:

„Awaria – oznacza nieprawidłowe działanie Obiektu lub stwierdzenie wystąpienia stanu, który zgodnie z wiedzą techniczną nieuchronnie prowadzi do uszkodzenia bądź zaburzenia eksploatacji Obiektu (np. błąd Oprogramowania) i/lub innych urządzeń lub instalacji Obiektu lub wyłączenie Obiektu jakie następuje w efekcie uszkodzenia uniemożliwiającego jego dalszą pracę.”

Oraz dokonać zmiany § 3 ust. 14 poprzez wykreślenie słów: „Na potrzeby awaryjnych zdarzeń serwisowych” wyjaśniając jednocześnie, że w ocenie Zamawiającego okoliczności opisane w lit. a) i c) wyczerpują całe spektrum zdarzeń za które Wykonawca, ponoszący odpowiedzialność na zasadach ogólnych, nie odpowiada.

Pytanie 88

45. §4 ust. 5.

Wykonawca przedstawi Zamawiającemu Dokumentację w celu jej zatwierdzenia do realizacji. Zamawiający ma prawo do weryfikacji i zgłaszania uwag do Dokumentacji w terminie do 7 dni od dnia przekazaniu mu danej Dokumentacji, pod rygorem uznania, że nie posiada on uwag do Dokumentacji. Wykonawca nie odmówi uwzględnienia stanowiska Zamawiającego bez uzasadnionej przyczyny (uzasadnioną przyczyną może być także wzrost kosztów wykonania Przedmiotu Umowy).

- a) Zamawiający ma także prawo do nieprzyjęcia Dokumentacji, jeżeli jest istotnie niekompletna lub niezgodna z Umową. Nieistotne braki lub niezgodności zostaną niezwłocznie poprawione przez Wykonawcę.
- b) Niezależnie od weryfikacji Dokumentacji dokonanej przez Zamawiającego i/lub Inżyniera Kontraktu, całkowita odpowiedzialność za jej wykonanie, kompletność i poprawność ciąży wyłącznie na Wykonawcy. Wykonawca poniesie koszty skorygowania ewentualnych błędów projektowych i poniesie koszty niezbędnych Prac o charakterze naprawczym, jeśli ponosi on odpowiedzialność za przyczynę dany błąd projektowy.

UZASADNIENIE:

Zamawiający powinien mieć określony czas na weryfikację Dokumentacji i zgłaszanie do niej uwag, tak żeby nie wstrzymywać procesu budowlanego. W przeciwnym razie Dokumentacja będzie mogła być przez niego przetrzymywana przez nieokreślony czas, co negatywnie wpłynie na możliwość dotrzymania terminów umownych.

Dla uniknięcia wątpliwość należy wskazać, że przyczyną odmowy uwzględnienia stanowiska Zamawiającego może być także zwiększony koszt wykonania Przedmiotu Umowy wg wskazań Zamawiającego, co nie jest wliczane przez Wykonawcę w jego Wynagrodzenie.

W opinii Wykonawcy Dokumentacja z nieistotnymi brakami lub błędami, tj. takimi, które nie uniemożliwiają sprawdzenia merytorycznej treści (np. błędy w numeracji stron), powinna być odbierana przez Zamawiającego.

Wykonawca w żadnym wypadku nie odpowiada w ramach Umowy na zasadzie ryzyka, czyli ponosi odpowiedzialność za błędy projektowe na zasadach ogólnych.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia zapis § 4 ust. 5 Umowy, w następujący sposób:

„Wykonawca przedstawi Zamawiającemu Dokumentację w celu jej zatwierdzenia do realizacji. Zamawiający ma prawo do weryfikacji i zgłaszania uwag do Dokumentacji *w terminie do 14 dni od dnia przekazania mu danej Dokumentacji*. Wykonawca nie odmówi uwzględnienia stanowiska Zamawiającego bez uzasadnionej przyczyny.

- a) Zamawiający ma także prawo do nieprzyjęcia Dokumentacji, jeżeli jest niekompletna lub niezgodna z Umową.
- b) Niezależnie od weryfikacji Dokumentacji dokonanej przez Zamawiającego i/lub Inżyniera Kontraktu, całkowita odpowiedzialność za jej wykonanie, kompletność i poprawność ciąży wyłącznie na Wykonawcy. Wykonawca poniesie koszty skorygowania ewentualnych błędów projektowych i poniesie koszty niezbędnych Prac o charakterze naprawczym”.

Zamawiający wprowadzi odpowiednie zmiany w projekcie umowy

Pytanie 89

46. §4 ust. 6 pkt a).

Wykonawca będzie sporządzał, przedstawiał do akceptacji Zamawiającemu (uwagi Zamawiającego powinny być przekazane Wykonawcy w terminie do 7 dni od dnia przekazaniu mu danej dokumentacji, pod rygorem uznania, że nie posiada on uwag do dokumentacji) i składał właściwym organom i urzędom wszystkie wymagane dokumenty.

UZASADNIENIE:

Zamawiający powinien mieć określony czas na weryfikację dokumentacji i zgłaszanie do niej uwag, tak żeby nie wstrzymywać procesu budowlanego. W przeciwnym razie dokumentacja będzie mogła być przez niego przetrzymywana przez nieokreślony czas, co negatywnie wpłynie na możliwość dotrzymania terminów umownych.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 90

47. §4 ust. 7 pkt e).

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie dlaczego zapis o udziale w odbiorze Przedmiotu Umowy znajduje się w ust. 7 dotyczącym nadzoru. Czynności odbiorowe są niezależne od nadzoru.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia nadać postanowieniu § 4 ust. 7 lit. e) Umowy, następujące brzmienie: „udział projektanta sprawującego nadzór autorski w odbiorze Przedmiotu Umowy, w szczególności w rozruchu, ruchu próbnym i Pomiarach Gwarancyjnych”

Pytanie 91

48. §5 ust. 1.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie jakich dokładnie części potrzebne do osiągnięcia zakładanego rezultatu, o którym mowa w Umowie na okres Serwisu Gwarancyjnego dotyczy ten zapis. Czy części te nie powinny być wyszczególnione w osobnym załączniku do Umowy?

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie co oznacza wg Zamawiającego osiągnięcia zakładanego rezultatu, o którym mowa w Umowie – czy zapis dotyczy Parametrów Gwarantowanych? Przy czym istnieje sprzeczność z ust. 12 pkt a), w którym jest mowa o dostarczeniu Części Eksploatacyjnych w ramach Serwisu Gwarancyjnego *na potrzeby bieżącej eksploatacji Obiektu*, co jest czymś innym niż osiągnięcia zakładanego rezultatu, o którym mowa w Umowie. Konieczne jest wyjaśnienie tej kwestii.

Odpowiedź:

Zakładany rezultat to Obiekt który osiąga określone w PFU parametry techniczne, gwarantowane oraz jest sprawny, inaczej mówiąc działa prawidłowo. Wykonawca, jako podmiot profesjonalny, powinien na mocy Umowy określić jakich części (Części Eksploatacyjnych) będzie potrzebował Zamawiający i jakich części (Części Remontowych/Zamiennych) będzie potrzebował Wykonawca dla zapewnienia należytej pracy Obiektu w Okresie Gwarancji.

Pytanie 92

49. §5 ust. 3.

Razem z urządzeniami i wyposażeniem Wykonawca dostarczy dokumentację techniczno-ruchową tych urządzeń i wyposażenia, sporządzoną w języku polskim lub w angielskim (jeśli brak jest tej dokumentacji w języku polskim), w zakresie niezbędnym do realizacji Umowy oraz prawidłowej eksploatacji, naprawy i remontów Obiektu przez Zamawiającego lub podmioty trzecie przez niego zatrudnione.

UZASADNIENIE:

Wykonawca zwraca uwagę, że przy tego typu inwestycjach część Dostaw pochodzi od dostawcy zagranicznego, który nie zawsze posiada polską wersję dokumentacji, a taka dokumentacja jest standardową dokumentacją, którą dostawca dołącza do Dostaw.

Odpowiedź:

Zamawiający wprowadza następującą zmianę § 5 ust.3 Umowy:

„Razem z urządzeniami i wyposażeniem Wykonawca dostarczy dokumentację techniczno-ruchową tych urządzeń i wyposażenia, sporządzoną w języku polskim, w zakresie niezbędnym do realizacji Umowy oraz prawidłowej eksploatacji, naprawy i remontów Obiektu przez Zamawiającego lub podmioty trzecie przez niego zatrudnione. *W razie, gdy dokumentacja techniczno-ruchowa, o której mowa w zd. 1 sporządzona została jedynie w języku obcym, dopuszcza się możliwość złożenia przez Wykonawcę dokumentacji w oryginalnym języku wraz z jej tłumaczeniem na język polski, przy czym w takim przypadku Wykonawca odpowiada za prawidłowość przedłożonego tłumaczenia, a w stosunkach pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą (w szczególności z perspektywy oceny zgodności eksploatacji z udzielonymi instrukcjami) za wiążącą uznaje się wersję polską (przedłożone tłumaczenie).*”

Pytanie 93

50. §5 ust. 5 pkt a).

Dostawy winny być realizowane przez Wykonawcę w sposób nieograniczający osobom trzecim możliwości korzystania z dojazdowych dróg publicznych i prywatnych, chyba że z uwagi na cechy danego transportu nie jest to możliwe.

UZASADNIENIE:

Wykonawca nie jest w stanie zagwarantować, że żadne Dostawy nie będą ograniczały korzystania z dróg, co dotyczy np. transportu ponadgabarytowego, który przy tego typu inwestycjach może wystąpić. Przy czym Wykonawca odpowiada zawsze za odpowiednią organizację takiego transportu, w tym zgodnie z przepisami.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na dokonanie następującej zmiany:

Dostawy winny być realizowane przez Wykonawcę w sposób nieograniczający osobom trzecim możliwości korzystania z dojazdowych dróg publicznych i prywatnych, z uwzględnieniem postanowień § 6 ust. 3 lit. e) Umowy.

Pytanie 94

51. §5 ust. 5 pkt b).

Wykonawca zabezpieczy Zamawiającego przed jakimikolwiek zniszczeniami, roszczeniami podmiotów trzecich, postępowaniami sądowymi, czy innymi negatywnymi skutkami swojej działalności i poniesie wszelkie koszty w tym zakresie oraz zaspokoi ewentualne roszczenia. W razie zgłoszenia wobec Zamawiającego takich roszczeń, Zamawiający natychmiast pisemnie powiadomi o tym Wykonawcę. Wykonawca wesprze Zamawiającego w jakimkolwiek postępowaniu lub procesie sądowym, który może być wszczęty przeciwko Zamawiającemu za domniemane naruszenia (w tym zwłaszcza wstąpi do postępowania w miejsce Zamawiającego, a gdy taka zmiana nie będzie możliwa wstąpi do postępowania w charakterze interwenienta ubocznego, a w razie prawomocnego uwzględnienia opozycji udzieli wszelkiego możliwego faktycznego wsparcia Zamawiającemu). Wykonawca poniesie wszystkie uzasadnione koszty, wydatki i konsekwencje prawne obrony Zamawiającego przed roszczeniami, a także zwróci Zamawiającemu wszelkie kwoty wypłacone przez Zamawiającego w ramach takich roszczeń. Zamawiający nie zawrze ugody lub innego podobnego porozumienia z drugą stroną bez zgody Wykonawcy.

UZASADNIENIE:

Wykonawca pokrywa uzasadnione koszty i wydatki, a nie każde, które są poza jego kontrolą. Jeśli Wykonawca ma na siebie wziąć opisane ryzyko, to Zamawiający nie może zawierać ugód z drugą stroną sporu bez zgody Wykonawcy, które nie zawsze może uznać jej roszczenie.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na dodanie w § 5 ust. 5 lit. b) Umowy słowa „uzasadnione” w miejscu proponowanym przez Wykonawcę. W pozostałym zakresie brak zgody na zmianę.

Pytanie 95

52. §5 ust. 6 pkt a).

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że zapis dotyczy opakowań Dostaw, a nie samych Dostaw (np. urządzeń).

Odpowiedź:

Zamawiający nie potwierdza. Zapis należy interpretować stosownie do definicji Dostaw, w myśl której są to wszelkie urządzenia, maszyny, wyposażenie, materiały budowlane i inne artykuły (łącznie z częściami zamiennymi), w tym egzemplarze dokumentacji i nośniki Oprogramowania, które Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć w ramach Umowy.

Pytanie 96

53. §5 ust. 8.

Jeżeli przesyłka ulegnie uszkodzeniu / zagubieniu w czasie transportu - Wykonawca wymieni uszkodzony lub dośle zagubiony w czasie transportu element lub jego część i dołoży wszelkich starań, aby zminimalizować opóźnienia harmonogramu realizacji wynikającego z Harmonogramu Rzeczowo-Finansowego, przy czym Wykonawca nie odpowiada za opóźnienia wynikające z uszkodzenia / zagubienia przesyłki w czasie transportu z przyczyn niezależnych od niego lub od przewoźnika.

UZASADNIENIE:

Wykonawca na swój koszt dostarczy nową Dostawą, która została uszkodzona / zagubiona w transporcie, jednak nie może on odpowiadać za opóźnienia powstałe w wyniku uszkodzenia / zagubienia przesyłki z przyczyn od niego niezależnych (np. spowodowany przez osobę trzecią wypadek drogowy).

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 97

54. §5 ust. 11.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czym jest okres Serwisu Gwarancyjnego. Czy pokrywa się on z Okresem Gwarancji wskazanym w §14 ust. 4 pkt a) (24 miesiące)?

Odpowiedź:

Okres Serwisu Gwarancyjnego odpowiada Okresowi Gwarancji, na co jednoznacznie wskazuje definicja Serwisu Gwarancyjnego.

Pytanie 98

55. §5 ust. 13 pkt a), tiret pierwszy.

Będą dostarczane przez Wykonawcę w ramach wynagrodzenia Umowy na potrzeby bieżących zdarzeń serwisowych. Wyjątkiem od tej reguły jest awaryjne zdarzenie serwisowe wynikające z ~~winy Zamawiającego~~ zgodnie z przyczyn wskazanymi w § 3 ust. 14, wówczas ich koszt jest częścią wynagrodzenia przedstawionego w postaci osobnej oferty przez Wykonawcę za usunięcie awarii – Zamawiający ma jednak prawo do weryfikacji oferty Wykonawcy (w szczególności oczekiwanego wynagrodzenia) na rynku i w oparciu o tą weryfikację może negocjować finalne wynagrodzenie z Wykonawcą (Wykonawca może oczekiwać wynagrodzenia, które przekracza wartość średnią takiej samej usługi dostępnej na rynku o maksymalnie 10%) – dla porządku przyjmuje się, że w Okresie Gwarancji jedynym Wykonawcą czynności serwisowych dla Obiektu może być Wykonawca, chyba że Strony postanowią inaczej.

UZASADNIENIE:

Wykonawca zwraca uwagę, że §3 ust. 14 nie powinien odnosić się tylko do winy Zamawiającego. Wykonawca bowiem w żadnym wypadku nie odpowiada w ramach Umowy na zasadzie ryzyka, czyli także za okoliczności niezależne od niego, ale niewymienione w §3 ust. 14. Jednocześnie enumeratywnie wszystkich tych okoliczności nie da się wymienić w zapisie, więc powinien w nim się znaleźć zapis ogólny (tj. dodano nowy pkt d).

Strony mogą postanowić każdorazowo, że daną pracę serwisową może wykonać osoba trzecia, dlatego ograniczenie wynikającego z tego zapisu nie jest wskazane.

Odpowiedź:

Zamawiający wskazuje na postanowienie § 3 ust.14 zdanie ostatnie, w myśl którego na potrzeby umowy, okoliczności wskazane w § 3 ust. 14 rozumiane są jako wina Zamawiającego.

W zakresie możliwości podzlecenia czynności serwisowych Zamawiający wprowadza następującą zmianę w/w postanowienia:

„Będą dostarczane przez Wykonawcę w ramach wynagrodzenia Umowy na potrzeby bieżących zdarzeń serwisowych. Wyjątkiem od tej reguły jest *Awaria* wynikająca z winy Zamawiającego zgodnie z §3 ust. 14, wówczas koszt *jej usunięcia* jest częścią wynagrodzenia przedstawionego w postaci osobnej oferty przez Wykonawcę za usunięcie awarii – Zamawiający ma jednak prawo do weryfikacji oferty Wykonawcy (w szczególności oczekiwanego wynagrodzenia) na rynku i w oparciu o tą weryfikację może negocjować finalne wynagrodzenie z Wykonawcą (Wykonawca może oczekiwać wynagrodzenia, które przekracza wartość średnią takiej samej usługi dostępnej na rynku o maksymalnie 10%) – dla porządku przyjmuje się, że w Okresie Gwarancji jedynym Wykonawcą czynności serwisowych dla Obiektu może być Wykonawca, *chyba że Strony w odniesieniu do konkretnej czynności serwisowej postanowią inaczej w formie pisemnej pod rygorem nieważności lub w przypadku, gdy Wykonawca nie podejmie się, odmówi, pozostaje w opóźnieniu z wykonaniem konkretnej czynności serwisowej lub oferuje jej wykonanie po cenach wyższych niż ceny średnie (rynkowe), w takim przypadku Zamawiający może skorzystać z innego podmiotu (wykonanie zastępcze) bez konieczności uzyskiwania zgody sądu. Skorzystanie z wykonania zastępczego nie wymaga postanowienia Stron w formie pisemnej, jak również nie ogranicza w żaden sposób odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu gwarancji oraz rękojmi, które utrzymywane są w pełnym zakresie*”.

Pytanie 99

56. §5 ust. 14.

Jeśli będzie to możliwe, to sSpecyfikacje techniczne, o których mowa powyżej nie mogą być skonstruowane w sposób ograniczający konkurencję i w efekcie powodujące, że Zamawiający zmuszony będzie dokonywać zakupów części konkretnego producenta, mimo że na rynku dostępne będą części o zbliżonych parametrach, nadające się funkcjonalnie do potrzebnego zastosowania.

UZASADNIENIE:

Wykonawca zwraca uwagę, że być może nie będzie możliwości zakupu danej części od więcej niż jednego producenta (np. części dedykowane; części ograniczone w produkcji z powodu zastrzeżenia praw własności przemysłowej), dlatego też może on tylko w ramach możliwości uwzględnić przedmiotowe zobowiązanie.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Postanowienie jasno wskazuje, iż zakaz odnosi się wyłącznie do sytuacji, w której istnieje możliwość nabycia części od więcej niż jednego producenta.

Pytanie 100

57. §6 ust. 3 pkt e).

zorganizuje Roboty Budowlane w taki sposób, aby nie utrudniały one normalnej, bieżącej pracy Zamawiającego (*chyba że z procesu budowlanego wynika wpływ Robót Budowlanych na normalną lub bieżącą pracę Zamawiającego, co jednak będzie każdorazowo z nim uzgadniane*), w szczególności nie tarasowały dróg komunikacyjnych i przeciwpożarowych (za wyjątkiem krótkookresowych operacji transportowych, o których Wykonawca każdorazowo poinformuje Zamawiającego z 7-dniowym wyprzedzeniem i uzyska akceptację Zamawiającego, której Zamawiający nie odmówi bez uzasadnionej przyczyny)

UZASADNIENIE:

Wykonawca zwraca uwagę, że mogą być prowadzone Roboty Budowlane (oprócz operacji transportowych, których dotyczy druga część zapisu), które mogą wpływać na normalną lub bieżącą pracę zakładu Zamawiającego. W momencie zawierania Umowy Wykonawca nie jest w stanie tego wykluczyć, jednak przy tego typu inwestycji powinno być to akceptowane przez Zamawiającego. Będzie to jednak uzgadniane z Zamawiającym.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na następującą zmianę § 6 ust. 3 lit. e) Umowy:

„zorganizuje Roboty Budowlane w taki sposób, aby nie utrudniały one normalnej, bieżącej pracy Zamawiającego (*chyba że z procesu budowlanego wynika wpływ Robót Budowlanych na normalną lub bieżącą pracę Zamawiającego, co jednak będzie każdorazowo z nim uzgadniane, a Wykonawca podejmie wszelkie środki celem minimalizacji wpływu Robót Budowlanych na normalną, bieżącą pracę Zamawiającego, w tym zastosuje się do poleceń Zamawiającego*), w szczególności nie tarasowały dróg komunikacyjnych i przeciwpożarowych (za wyjątkiem krótkookresowych operacji transportowych, o których Wykonawca każdorazowo poinformuje Zamawiającego z 7-dniowym wyprzedzeniem i uzyska akceptację Zamawiającego, której Zamawiający nie odmówi bez uzasadnionej przyczyny)”

Pytanie 101

58. §6 ust. 3 pkt i).

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy Zamawiający udostępni Wykonawcy na czas wykonywania Umowy (ale nie tylko czas Robót Budowlanych) pomieszczenia biurowe, sanitarne, szatnie, itp. Jeśli tak, to czy odpłatnie, czy nieodpłatnie?

Odpowiedź:

Zamawiający wskazuje, iż wprost z § 6 ust. 3 Umowy wynika, iż „W zakresie Terenu Budowy, Wykonawca własnym staraniem i na własny koszt” zapewnia w/w kwestie.

Pytanie 102

59. §6 ust. 7.

Wykonawca zobowiązuje się odkładać odpady powstające w toku prac objętych Przedmiotem Umowy w miejscach (*na terenie ZC Czeczott*) i na zasadach uzgodnionych z Zamawiającym. Wykonawca oznakuje miejsca odkładcze w sposób trwały, zabezpieczony przed wpływem warunków atmosferycznych. Oznakowanie powinno zawierać w szczególności : nazwę firmy Wykonawcy i rodzaj odpadów.

UZASADNIENIE:

Doprecyzowanie miejsca składania odpadów, tak aby Wykonawca nie był zobowiązany do ich wywozu poza zakład Zamawiającego, co wpływałoby na koszty wykonania Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę.

Pytanie 103

60. §7 ust. 1.

W ramach Wynagrodzenia Wykonawca opracuje, lub dostarczy, oraz zainstaluje oraz-i skonfiguruje oprogramowanie sterujące pracą Obiektu i oprogramowanie narzędziowe w zakresie określonym w Umowie, w tym w szczególności w PFU (Rozdział 4.3).

UZASADNIENIE:

Wykonawca niekoniecznie będzie tworzył nowe oprogramowanie na potrzeby realizacji Przedmiotu Umowy, a może je dostarczyć z gotowych rozwiązań, co będzie zależało od danej sytuacji. Na pewno częściowo będzie dostarczane tylko gotowe rozwiązania, np. w zakresie poszczególnych urządzeń z zainstalowanym oprogramowaniem.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na następującą zmianę:

„W ramach Wynagrodzenia Wykonawca dostarczy, zainstaluje oraz skonfiguruje oprogramowanie sterujące pracą Obiektu i oprogramowanie narzędziowe w zakresie określonym w Umowie, w tym w szczególności w PFU (Rozdział 4.3).”

Pytanie 104

61. §7 ust. 3.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie co Zamawiający dokładnie rozumie przez kody dostępu do Oprogramowania.

Odpowiedź:

Zamawiający rozumie kody dostępu jako kody źródłowe aplikacji wytworzonych np. dla sterownika/ów PLC oraz dla SCADA, realizujących algorytmy (logika sterowania, GUI, etc.) oraz spełniających wszystkie wymagania zawarte w PFU, umożliwiające korzystanie z ich funkcjonalności w zakresie niezbędnym dla Przedmiotu Umowy (w szczególności dla wykonywania czynności, o których mowa w § 7 ust. 2 Umowy).

Zamawiający pragnie zaznaczyć, że wg jego wiedzy zdecydowana większość dostępnych na rynku rozwiązań dotyczących oprogramowania regulacji i nadzoru (pracy kotłów) obejmuje aplikacje SCADA oraz aplikacje sterowania. Aplikacje te uruchamiane w środowisku tzw. uruchomieniowym tj. na oprogramowaniu systemowym, narzędziowym, edycyjnym, konfiguracyjnym itd. Zamawiający w praktyce użytkownika kotłów zetknął się wyłącznie z taką architekturą oprogramowania do regulacji i nadzoru. Zatem przedmiotem zamówienia w obszarze oprogramowania sterowania i nadzoru będą:
- aplikacje wytworzone w celu realizacji konkretnych funkcji sterowania i nadzoru.
- oprogramowanie systemowe producentów SCADA i sterowników dostarczane zgodnie z wymaganiami PFU.

Pytanie 105

62. §7 nowy ust. 5.

W zakresie, w jakim Wykonawca nie będzie mógł udzielić Zamawiającemu stosownego uprawnienia do korzystania z Oprogramowania, w szczególności z uwagi na ograniczenia umowne lub ustawowe, Wykonawca udzieli praw do Oprogramowania 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 pozwoli na realizację Obiektu oraz na eksploatację, diagnozowanie, naprawy i remonty Obiektu.

UZASADNIENIE:

Dostawcy oprogramowania stosują własne warunki licencyjne, których nie można zmieniać lub można to robić jedynie w bardzo ograniczonym zakresie, co dotyczy przede wszystkim systemów sterowania (np. DCS) oraz oprogramowania pochodzącego od korporacji międzynarodowych.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Zamawiający zwraca uwagę na uregulowania § 17 ust. 15 Umowy.

Pytanie 106

63. §8 nowy ust. 6.

W razie niestawienia się Zamawiającego na odbiór lub nieuzasadnionej odmowy dokonania odbioru, Wykonawca może dokonać odbioru jednostronnie ze wszystkimi skutkami odbioru dwustronnego.

UZASADNIENIE:

Wykonawca ma prawo do dokonania jednostronnego odbioru w przypadkach opisanych w propozycji zapisu. W przeciwnym razie Zamawiający może blokować procedurę odbiorową, a tym samym wstrzymać możliwość wystawienia faktury VAT za należne Wykonawcy wynagrodzenia z tytułu wykonania przedmiotu Umowy oraz negatywnie wpływać na tempo Prac i możliwość dotrzymania terminów umownych.

Poza tym, zgodnie z utrwalonym orzecznictwem, brak przystąpienia do odbioru przez Zamawiającego lub nieuzasadniona odmowa jego dokonania, nie może być podstawą odmowy dokonania odbioru i wystawienia faktury VAT.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 107

64. §8 nowy ust. 7.

Wady Nielimitujące nie mogą stanowić podstawy do odmowy dokonania odbioru. W przypadku ich zaistnienia, Strony w protokole odbioru wpiszą listę Wad Nielimitujących, które Wykonawca będzie zobowiązany usunąć w terminie ustalonym przez Strony.

Wady Limitujące mogą stanowić podstawę do odmowy dokonania odbioru. Jeśli Zamawiający dokona jednak odbioru z Wadami Limitującymi, to Strony w protokole odbioru wpiszą listę Wad Limitujących, które Wykonawca będzie zobowiązany usunąć w terminie ustalonym przez Strony

UZASADNIENIE:

Zgodnie z utrwalonym orzecznictwem, wady nieistotne nie mogą stanowić podstawy do odmowy dokonania odbioru przez Zamawiającego (jak w §9 ust. 7). W przypadku wad istotnych, wybór co do dokonania odbioru należy do Zamawiającego.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. W zakresie odbioru Obiektu posiadającego Wady Nielimitujące Zamawiający odsyła do postanowienia § 9 ust. 7 Umowy.

Pytanie 108

65. §9.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie która Strona ponosi koszt pomiarów wstępnych opisanych w art. 147 ust. 4 Ustawy Prawo ochrony środowiska (jeśli będą wymagane).

Odpowiedź:

Pomiary, o których mowa w Ustawie Prawo Ochrony Środowiska stanowią jedno z pomiarów Parametrów Gwarantowanych Grupy A (dotyczące emisji), w związku z czym pomiary te są obowiązkowe, a zastosowanie do nich znajdują zapisy Umowy i PFU. Koszt pomiarów wstępnych opisanych w art. 147 ust. 4 ustawy Prawo ochrony środowiska ponosi Wykonawca.

Pytanie 109

66. §9 ust. 3, akapit pierwszy.

W przypadku niedotrzymania Parametrów Gwarantowanych Grupy A i B określonych w Załączniku nr 1 do Umowy podczas Pomiarów Gwarancyjnych, z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, Wykonawca jest zobowiązany na swój koszt usunąć przyczyny niedotrzymania tych parametrów, w terminie uzgodnionym przez Strony, po przedstawieniu propozycji technicznej i

harmonogramu usunięcia przyczyn niedotrzymania. Po wykonaniu odpowiednich zmian, napraw lub modyfikacji, Pomiarów Gwarancyjne zostaną powtórzone na koszt Wykonawcy, jednak tylko w zakresie niedotrzymanych Parametrów Gwarantowanych Grupy A lub B. Zamawiający nie ogranicza ilości powtórzeń ze względu na niedotrzymanie w pomiarach Parametrów Gwarantowanych niemniej ogranicza czas możliwości ich powtarzania zgodnie z ust. 6. Jeśli w tym czasie Parametry Gwarantowane nie zostaną osiągnięte, to Zamawiający będzie miał prawo:

UZASADNIENIE:

Wykonawca odpowiada na zasadach ogólnych, tj. za okoliczności, za które wg nich ponosi odpowiedzialność.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie jakie koszty ma ponieść w ramach powtórzonych Pomiarów Gwarancyjnych. Czy tylko koszt firmy pomiarowej, zgodnie z pkt 9.1 PFU?

Wykonawca wnosi, aby powtórzone Pomiarów Gwarancyjne dotyczyły tylko niedotrzymanych Parametrów Gwarantowanych Grupy A lub B w poprzednich Pomiarach Gwarancyjnych.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Jednocześnie Zamawiający podkreśla, że w ramach powtórzonych Pomiarów Gwarancyjnych odnosić się będzie do wszystkich Parametrów Gwarantowanych Grupy A i B.

Zamawiający wyjaśnia nadto, iż w ramach powtórzonych Pomiarów Gwarancyjnych Wykonawca zobowiązany będzie ponieść koszty wynagrodzenia firmy pomiarowej. W myśl § 3 ust.2 lit i) Umowy do obowiązków Zamawiającego należy zapewnienie paliwa i innych mediów (...) a także odbiór wyprodukowanej energii cieplnej do momentu podpisania Protokołu Odbioru Końcowego i Przejęcia do Eksploatacji (podobnie w § 9 ust.11 Umowy).

Pytanie 110

67. §9 ust. 3 i ust. 6.

Wykonawca zauważa, że z uwagi na specyfikę i skomplikowanie Prac okres 960 godzin (dwukrotność czasu trwania ruchu próbnego w razie konieczności wykonania powtórzonych Pomiarów Gwarancyjnych) może być niewystarczający. Trudno ocenić na dzień zawarcia Umowy jaka będzie ewentualna przyczyna nieosiągnięcia Parametrów Gwarantowanych. W zależności od tej przyczyny, okres na wykonanie prac naprawczych może okazać się dłuższy. 40 dni to w opinii Wykonawcy krótki czas, przy uwzględnieniu konieczności np. zakupu i montażu innych elementów Obiektu pozwalających na osiągnięcie tych parametrów.

Wykonawca proponuje, aby czas na przeprowadzenie prac naprawczych i wykonanie ponownych Pomiarów Gwarancyjnych był każdorazowo uzgadniany przez Strony.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 111

68. §9 ust. 9.

W każdym przypadku nieusunięcia Wad Nielimitujących w terminie określonym w protokole, w tym zgodnie z powyższymi postanowieniami, Zamawiający wezwie Wykonawcę do ich wykonania lub usunięcia wyznaczając Wykonawcy dodatkowy termin. Po bezskutecznym upływie tego terminu, Zamawiający może zlecić wykonanie tych Prac/usunięcie Wad osobie trzeciej na koszt i ryzyko Wykonawcy bez potrzeby uzyskania zgody sądu powszechnego (wykonanie zastępcze). Zamawiający ma również prawo dochodzić od Wykonawcy odszkodowania w związku z nieusunięciem takich Wad Nielimitujących przez Wykonawcę. Zamiast wykonania zastępczego w zakresie usunięcia Wad Nielimitujących, Zamawiający lub może dokonać odpowiedniego obniżenia Wynagrodzenia Wykonawcy (obniżone Wynagrodzenie powinno pozostawać w takiej proporcji do ceny wynikającej z Umowy, w jakiej wartość danej części Przedmiotu Umowy z Wadą Nielimitującą pozostała do wartości tej części bez tej wady). Ustalając część Wynagrodzenia Wykonawcy podlegającą zatrzymaniu, Zamawiający będzie stosował odpowiednio zasady opisane w ust. 7 zdanie 5. powyżej.

UZASADNIENIE:

Wykonawca zwraca uwagę, że Zamawiający nie może mieć zarówno prawa do zastępczego usunięcia Wad Nielimitujących na koszt Wykonawcy, a jednocześnie prawa do obniżenia Wynagrodzenia. Uprawnienia te powinny być rozłączne, gdyż w przeciwnym razie Zamawiający nie dość, że przełoży na

Wykonawcę koszt wykonawstwa zastępczego, to jeszcze dodatkowo obniży Wynagrodzenie, czyli Wykonawca dwa razy zapłaciłbym za to samo.
Obniżenie Wynagrodzenia powinna następować na tych samych zasadach co obniżenie ceny w ramach rękojmi.

Odpowiedź:

Zamawiający wprowadza następującą zmianę § 9 ust. 9 Umowy:

„W każdym przypadku nieusunięcia Wad Nielimitujących w terminie określonym w protokole, w tym zgodnie z powyższymi postanowieniami, Zamawiający wezwie Wykonawcę do ich wykonania lub usunięcia wyznaczając Wykonawcy dodatkowy termin. Po bezskutecznym upływie tego terminu, Zamawiający może zlecić wykonanie tych Prac/usunięcie Wad osobie trzeciej na koszt i ryzyko Wykonawcy bez potrzeby uzyskania zgody sądu powszechnego (wykonanie zastępcze) *albo odpowiednio obniżyć Wynagrodzenie Wykonawcy.* Zamawiający ma również prawo dochodzić od Wykonawcy odszkodowania w związku z nieusunięciem takich Wad Nielimitujących przez Wykonawcę ~~lub dokonać odpowiedniego obniżenia Wynagrodzenia Wykonawcy.~~ Ustalając część Wynagrodzenia Wykonawcy podlegającą zatrzymaniu, Zamawiający będzie stosował odpowiednio zasady opisane w ust. 7 zdanie 5. powyżej.”

Pytanie 112

69. §9 nowy ust. 12.

Pomiary Gwarancyjne zostaną przeprowadzone z uwzględnieniem niepewności pomiarowych urządzeń i metod pomiarowych.

UZASADNIENIE:

Każde urządzenie i metoda pomiarowa ma pewien margines błędu (niezależny od Wykonawcy), który powinien być uwzględniany podczas opracowywania wyników z Pomiarów Gwarancyjnych.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Kwestia tolerancji niepewności pomiarowych została opisana w PFU.

Pytanie 113

70. §10 ust. 1.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie do kiedy najpóźniej Zamawiający planuje zawarcie Umowy. Jeśli termin 31 lipca 2023 r. ma zostać dotrzymany, to Wykonawca musi wiedzieć kiedy rozpocznie się wykonywanie Umowy i czy dotrzymanie tego terminu jest realne.

Odpowiedź:

Zamawiający zamierza zawrzeć umowę w terminie związania ofertą. Zamawiający przewiduje, że będzie to koniec lutego/początek marca 2022 r. przy czym Zamawiający zwraca uwagę, że data zawarcia będzie uzależniona także od terminowości i sprawności wywiązania się obowiązków po stronie Wykonawcy (m.in. wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy).

Pytanie 114

71. §10 ust. 3.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie dlaczego Harmonogram Rzeczowo-Finansowy nie może być załącznikiem do Umowy w dniu jej zawarcia. Wykonawca powinien widzieć w momencie składania oferty na jakich warunkach finansowych Umowa zostanie rozliczona.

Dodatkowo Wykonawca zwraca uwagę, że w PFU brak jest wytycznych dotyczących sporządzenia HRF. Poza tym HRF został określony w §11 ust. 4, więc czego ma dotyczyć HRF sporządzony po zawarciu Umowy zgodnie z niniejszym zapisem?

W terminie do 20 dni od Daty Wejścia w Życie Umowy, biorąc pod uwagę założenia terminowe określone w ust. 1 oraz wynikające z PFU, Wykonawca przekaże do weryfikacji, z możliwością wniesienia uwag i zatwierdzenia przez Zamawiającego (uwagi Zamawiającego powinny być przekazane Wykonawcy w terminie do 7 dni od dnia przekazaniu mu Harmonogramu Rzeczowo – Finansowego, pod rygorem uznania, że nie posiada on do niego uwag), Harmonogram Rzeczowo – Finansowy sporządzony zgodnie z wytycznymi określonymi w Załączniku nr 2 do Umowy. Po zatwierdzeniu przez Zamawiającego, Harmonogram Rzeczowo – Finansowy stanie się integralnym elementem Umowy. Jeżeli Wykonawca nie

przedłoży Harmonogramu Rzeczowo – Finansowego w terminie określonym w zdaniu powyżej lub przedłoży Harmonogram Rzeczowo – Finansowy niezgodnie z wymogami zawartymi w Załączniku nr 2 do Umowy, Zamawiający przygotowuje Harmonogram Rzeczowo - Finansowy we własnym zakresie zgodnie z ww. wymogami oraz przekaze ze skutkiem wiążącym dla Wykonawcy do stosowania.

UZASADNIENIE:

Zamawiający powinien mieć określony czas na weryfikację HRF i zgłaszanie do niego uwag, tak żeby nie wstrzymywać procesu budowlanego. W przeciwnym razie HRF będzie mógł być przez niego przetrzymywany przez nieokreślony czas, co negatywnie wpłynie na możliwość dotrzymania terminów umownych.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, iż Załącznikiem nr 2 do Projektu Umowy są Wytyczne dla Wykonawcy do sporządzenia Harmonogramu Rzeczowo-Finansowego, z których jednoznacznie wynika czego ma dotyczyć HRF.

Jednocześnie Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie następujących zmian do § 10 ust. 3 Umowy. „W terminie do 20 dni od Daty Wejścia w Życie Umowy, biorąc pod uwagę założenia terminowe określone w ust. 1 oraz wynikające z PFU, Wykonawca przekaze do weryfikacji, z możliwością wniesienia uwag i zatwierdzenia przez Zamawiającego (uwagi Zamawiającego powinny być przekazane Wykonawcy w terminie do 14 dni od dnia przekazania mu Harmonogramu Rzeczowo – Finansowego), Harmonogram Rzeczowo – Finansowy sporządzony zgodnie z wytycznymi określonymi w Załączniku nr 2 do Umowy. Po zatwierdzeniu przez Zamawiającego, Harmonogram Rzeczowo – Finansowy stanie się integralnym elementem Umowy. Jeżeli Wykonawca nie przedłoży Harmonogramu Rzeczowo – Finansowego w terminie określonym w zdaniu powyżej lub przedłoży Harmonogram Rzeczowo – Finansowy niezgodnie z wymogami zawartymi w Załączniku nr 2 do Umowy, Zamawiający przygotowuje Harmonogram Rzeczowo - Finansowy we własnym zakresie zgodnie z ww. wymogami oraz przekaze ze skutkiem wiążącym dla Wykonawcy do stosowania.”

Pytanie 115

72. §10 ust. 4.

W terminie do 20 dni od daty zatwierdzenia i przyjęcia do stosowania Harmonogramu Rzeczowo-Finansowego, Wykonawca opracuje Program Odbiorowy zgodnie z wytycznymi zawartymi w PFU (Rozdział 8), który będzie zgodny z zatwierdzonym Harmonogramem Rzeczowo-Finansowym. Wymagania dotyczące Programu Odbiorowego zawarte w PFU (Rozdział 8) są wiążące dla Wykonawcy. Program Odbiorowy będzie podlegał weryfikacji z możliwością wniesienia uwag i zatwierdzeniu przez Zamawiającego (uwagi Zamawiającego powinny być przekazane Wykonawcy w terminie do 7 dni od dnia przekazaniu mu Programu Odbiorowego, pod rygorem uznania, że nie posiada on do niego uwag).

UZASADNIENIE:

Zamawiający powinien mieć określony czas na weryfikację Programu Odbiorowego i zgłaszanie do niego uwag, tak żeby nie wstrzymywać procesu budowlanego. W przeciwnym razie Program Odbiorowy będzie mógł być przez niego przetrzymywany przez nieokreślony czas, co negatywnie wpłynie na możliwość dotrzymania terminów umownych.

Odpowiedź:

Zamawiający wprowadza następującą zmianę do § 10 ust. 4

„W terminie do 20 dni od daty zatwierdzenia i przyjęcia do stosowania Harmonogramu Rzeczowo-Finansowego, Wykonawca opracuje Program Odbiorowy zgodnie z wytycznymi zawartymi w PFU (Rozdział 8), który będzie zgodny z zatwierdzonym Harmonogramem Rzeczowo-Finansowym. Wymagania dotyczące Programu Odbiorowego zawarte w PFU (Rozdział 8) są wiążące dla Wykonawcy. Program Odbiorowy będzie podlegał weryfikacji z możliwością wniesienia uwag i zatwierdzeniu przez Zamawiającego (uwagi Zamawiającego powinny być przekazane Wykonawcy w terminie do 7 dni od dnia przekazaniu mu Programu Odbiorowego)”.

Pytanie 116

73. §10 nowy ust. 7.

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

UZASADNIENIE:

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

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę

Pytanie 117

74. §10 nowy ust. 8.

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:

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:

Brak zgody na zmianę. Warunki zmiany Umowy, w tym w zakresie wysokości wynagrodzenia, określa § 22.

Pytanie 118

75. §11 ust. 3.

Wynagrodzenie, o którym mowa w § 11 ust. 1 oraz 2, stanowi całkowite wynagrodzenie Wykonawcy z tytułu należytego wykonania Przedmiotu Umowy, jest stałe i niezmienne w trakcie realizacji Umowy, z zastrzeżeniem sytuacji określonych w Umowie i przepisach prawa. Wynagrodzenie obejmuje wszelkie Prace, w szczególności: ~~R~~roboty ~~B~~udowlane i ~~D~~elostawy, wszelkie opłaty bankowe, ubezpieczenia, transport, cło, koszty przeszkolenia personelu Zamawiającego, uzyskania decyzji administracyjnych i dozorowych, wynagrodzenie z tytułu udzielonych licencji, sublicencji do programów komputerowych oraz wynagrodzenie z tytułu przeniesienia na Zamawiającego autorskich praw majątkowych do wykonanej na podstawie Umowy Dokumentacji Projektowej oraz innych dokumentacji, koszty przeprowadzenia wszelkich prób (w tym rozruchu, ruchu próbnego) oraz Pomiarów Gwarancyjnych, ~~w tym~~ powtarzanych z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, koszty przekazania do eksploatacji (w zakresie czynności leżących po stronie Wykonawcy), usuwania wad w okresie gwarancji i rękojmi, koszty Serwisu Gwarancyjnego (z wyłączeniem awarii wynikających z winy Zamawiającego), koszty zorganizowania, wyposażenia i przywrócenia właściwego stanu Terenu Budowy oraz niezbędnej infrastruktury, sprzed rozpoczęcia realizacji Przedmiotu Umowy (w zakresie czynności leżących po stronie Wykonawcy).

UZASADNIENIE:

Możliwość zmiany Wynagrodzenia przewidują także przepisy ogólne (np. art. 357¹ i art. 632 §2 Kodeksu cywilnego).

Koszt pierwszy Pomiarów Gwarancyjnych pokrywa Zamawiający (pkt 9.1 ppkt 1 PFU).

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie jakie koszty ma ponieść w ramach powtórzonych Pomiarów Gwarancyjnych. Czy tylko koszt firmy pomiarowej, zgodnie z pkt 9.1 PFU?

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi konieczności zmiany postanowienia w sytuacji, gdy przepisy ogólne znajdują i tak zastosowanie.

W pozostałym zakresie Zamawiający odsyła do odpowiedzi na pytanie nr 54, w myśl której Wykonawca pokrywa koszty wynagrodzenia firmy pomiarowej na etapie Pomiarów Gwarancyjnych (zarówno pierwszych, jak i powtarzanych) oraz odpowiedzi na pytanie 109.

Pytanie 119

76. §11 ust. 4.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy ust. 4 zawiera tylko ramy HRF i poszczególne procenty z pkt od a) do e) będą mogły zostać rozbite na mniejsze etapy i wartości (w HRF sporządzonym zgodnie §10 ust. 3).

Odpowiedź:

Postanowienie § 11 ust. 4 Umowy jest zbieżne z wytycznymi zawartymi w pkt 7 ppkt 3 Załącznika nr 2 do projektu Umowy. Stosownie do postanowień Załącznika nr 2 do projektu Umowy w ramach ustalonych przez Zamawiającego (niezmiennych) Etapów Realizacji Wykonawca powinien dokonać odpowiednich rozwinięć (w myśl pkt 7 ppkt 4), przy czym płatności określone w § 11 ust. 4 Umowy następują wyłącznie po zakończeniu danego Etapu Realizacji. Zamawiający nie przewiduje większej ilości płatności częściowych niż przewidziana w par. 11 ust. 4, a zatem płatność będzie realizowana na podstawie 4 płatności częściowych i jednej płatności końcowej.

Pytanie 120

77. §11 ust. 7.

Wykonawca w terminie 2 miesięcy przed planowaną datą podpisania Protokołu Odbiór Końcowego i Przejęcia do Eksploatacji, chyba że Strony uzgodnią inny termin, zobowiązany jest w sposób uzgodniony z Zamawiającym, rozbić Wynagrodzenie określone w ust. 1, co najmniej na elementy odpowiadające klasyfikacji rodzajowej środków trwałych i wartości niematerialnych i prawnych, zgodnie z obowiązującymi przepisami i wymogami Zamawiającego, przy czym wykaz środków trwałych będzie uwzględniał podział na budynki, budowle, urządzenia techniczne, wraz z określeniem powierzchni użytkowej budynków oraz informacją o lokalizacji urządzeń (wewnątrz lub na zewnątrz budynku/budowli). Rozbicie wynagrodzenia będzie podlegało zatwierdzeniu przez Zamawiającego. Z uwagi na konieczność określenia przez Zamawiającego podstawy opodatkowania podatkiem od nieruchomości, będzie on wymagał, aby sporządzony wykaz środków trwałych, o którym mowa powyżej zawierał również wszystkie niezbędne informacje pozwalające na prawidłowe ujęcie ich w deklaracji podatkowej. Rozbicie Wynagrodzenia wynikającego z Umowy będzie podlegało zatwierdzeniu i przyjęciu przez Zamawiającego (uwagi Zamawiającego powinny być przekazane Wykonawcy w terminie do 7 dni od dnia przekazaniu mu rozbitcia Wynagrodzenia, pod rygorem uznania, że nie posiada on do niego uwag), pod warunkiem uzyskania przez Wykonawcę akceptacji Inżyniera Kontraktu (uwagi Inżyniera Kontraktu powinny być przekazane Wykonawcy w terminie do 7 dni od dnia przekazaniu mu rozbitcia Wynagrodzenia, pod rygorem uznania, że nie posiada on do niego uwag). Uzgodniona końcowa wersja wykazu będzie załącznikiem do Protokołu Odbioru Końcowego i Przejęcia do Eksploatacji Obiektu.

UZASADNIENIE:

Zamawiający i Inżynier Kontraktu powinni mieć określony czas na weryfikację rozbitcia Wynagrodzenia i zgłaszanie do niego uwag, tak żeby nie wstrzymywać rozliczenia Umowy. W przeciwnym razie rozbicie Wynagrodzenia będzie mogło być przez nich przetrzymywane przez nieokreślony czas, co negatywnie wpłynie na możliwość dotrzymania terminów umownych.

Wynagrodzenie ma swoją definicję, którą należy stosować w Umowie.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie następującej zmiany § 11 ust.7 Umowy:

„Wykonawca w terminie 2 miesięcy przed planowaną datą podpisania Protokołu Odbiór Końcowego i Przejęcia do Eksploatacji, chyba że Strony uzgodnią inny termin, zobowiązany jest w sposób uzgodniony z Zamawiającym, rozbić Wynagrodzenie określone w ust. 1, co najmniej na elementy odpowiadające klasyfikacji rodzajowej środków trwałych i wartości niematerialnych i prawnych, zgodnie z obowiązującymi przepisami i wymogami Zamawiającego, przy czym wykaz środków trwałych będzie uwzględniał podział na budynki, budowle, urządzenia techniczne, wraz z określeniem powierzchni użytkowej budynków oraz informacją o lokalizacji urządzeń (wewnątrz lub na zewnątrz budynku/budowli). Rozbicie wynagrodzenia będzie podlegało zatwierdzeniu przez Zamawiającego. Z uwagi na konieczność określenia przez Zamawiającego podstawy opodatkowania podatkiem od nieruchomości, będzie on wymagał, aby sporządzony wykaz środków trwałych, o którym mowa powyżej zawierał również wszystkie niezbędne informacje pozwalające na prawidłowe ujęcie ich w deklaracji podatkowej. Rozbicie Wynagrodzenia będzie podlegało zatwierdzeniu i przyjęciu przez Zamawiającego (uwagi Zamawiającego powinny być przekazane Wykonawcy w terminie do 21 dni od dnia przekazania mu rozbitcia Wynagrodzenia), pod warunkiem uzyskania przez Wykonawcę akceptacji Inżyniera Kontraktu (uwagi Inżyniera Kontraktu

powinny być przekazane Wykonawcy w terminie do 21 dni od dnia przekazania mu rozbiecia Wynagrodzenia). Uzgodniona końcowa wersja wykazu będzie załącznikiem do Protokołu Odbioru Końcowego i Przejęcia do Eksploatacji Obiektu.”

Pytanie 121

78. §11 ust. 9.

Udzielenie zaliczki następuje na pisemny wniosek Wykonawcy, który zawierać będzie, co najmniej: wnioskowaną kwotę zaliczki i termin jej udzielenia (opisany datą) wraz z oświadczeniem, że zostanie ona przeznaczona na finansowanie Prac wskazanych w ust. 8, ~~a także oświadczeniem potwierdzającym wypełnienie przez Wykonawcę postanowień §16 w zakresie udokumentowania rozliczeń z podwykonawcami.~~

UZASADNIENIE:

Przedmiotem zapisu jest zaliczka wypłacana na początku wykonywania Umowy, więc na tym etapie nie będzie żadnych rozliczeń z podwykonawcami.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanej zmiany. Umowa - wbrew temu co twierdzi wykonawca - nie zawiera nigdzie wskazania, że zaliczka może być udzielona tylko na początku inwestycji.

Pytanie 122

79. §11 ust. 10.

Warunkiem wypłaty zaliczki przez Zamawiającego jest otrzymanie, na co najmniej 3 Dni Robocze przed ustalonym terminem udzielenia zaliczki, nieodwołalnej i bezwarunkowej, płatnej na pierwsze żądanie gwarancji bankowej lub ubezpieczeniowej na zwrot zaliczki, wystawionej na kwotę odpowiadającą wartości zaliczki. W przypadku, gdy zabezpieczenie zostanie wniesione w kwocie niższej od planowanej kwoty zaliczki, zaliczka zostanie wypłacona do kwoty zabezpieczenia. Gwarancja bankowa lub ubezpieczeniowa może zostać wniesiona w częściach przez poszczególnych członków Konsorcjum Wykonawcy tak, że suma wniesionych gwarancji pokryje 100% wymaganej kwoty. Gwarancje mogą być wystawione w języku polskim lub języku angielskim z dołączonym przez Wykonawcę tłumaczeniem na język polski poświadczonym za zgodność z oryginałem przez tłumacza przysięgłego. Dokument gwarancji zwrotu zaliczki może zostać przekazany Zamawiającemu z podpisem elektronicznym na następujący adres poczty elektronicznej Zamawiającego:

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o dodanie takiej możliwości, która ułatwi przekazywanie dokumentu gwarancji zwrotu zaliczki.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie następującej zmiany:

„Warunkiem wypłaty zaliczki przez Zamawiającego jest otrzymanie, na co najmniej 3 Dni Robocze przed ustalonym terminem udzielenia zaliczki, nieodwołalnej i bezwarunkowej, płatnej na pierwsze żądanie gwarancji bankowej lub ubezpieczeniowej na zwrot zaliczki, wystawionej na kwotę odpowiadającą wartości zaliczki. W przypadku, gdy zabezpieczenie zostanie wniesione w kwocie niższej od planowanej kwoty zaliczki, zaliczka zostanie wypłacona do kwoty zabezpieczenia. Gwarancja bankowa lub ubezpieczeniowa może zostać wniesiona w częściach przez poszczególnych członków Konsorcjum Wykonawcy tak, że suma wniesionych gwarancji pokryje 100% wymaganej kwoty. Gwarancje mogą być wystawione w języku polskim lub języku angielskim z dołączonym przez Wykonawcę tłumaczeniem na język polski poświadczonym za zgodność z oryginałem przez tłumacza przysięgłego. Dokument gwarancji zwrotu zaliczki wydany w formie elektronicznej (tj. z elektronicznym podpisem kwalifikowanym wystawcy gwarancji) zostanie przekazany Zamawiającemu w oryginale (tj. z podpisem elektronicznym wystawcy) na następujący adres poczty elektronicznej Zamawiającego:”

Pytanie 123

80. §11 ust. 11, ust. 13 i ust. 15.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie jakie są zasady rozliczenia zaliczki. Czy zaliczka będzie rozliczana proporcjonalnie z każdą wystawianą przez Wykonawcę fakturą VAT?

Odpowiedź:

Zasady rozliczania zaliczki zostały opisane w § 11 ust. 15 Umowy oraz rozpisane w tabeli zamieszczonej w pkt 7 Załącznika nr 2 do Umowy.

Pytanie 124

81. §11 ust. 14.

Wykonawca jest zobowiązany do przedłużenia ważności gwarancji bankowej lub ubezpieczeniowej na zwrot zaliczki w przypadku, gdy czas realizacji Umowy zostanie wydłużony, a zaliczka nie została rozliczona. W przypadku konieczności wydłużenia terminu obowiązywania gwarancji zwrotu zaliczki (na skutek konieczności przedłużenia terminów wykonywania Umowy), koszty przedłużenia i utrzymania gwarancji zwrotu zaliczki w wydłużonym okresie ponosi Wykonawca (jeśli przedłużenie wynika z jego odpowiedzialności), albo Zamawiający (jeśli przedłużenie wynika z jego odpowiedzialności), albo obie Strony po 50% kosztów (jeśli przedłużenie wynika z przyczyn niezależnych od Stron).

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o podział kosztów między Stronami w związku z przedłużeniem obowiązywania zabezpieczenia, w zależności od tego która Stron ponosi za to odpowiedzialność. Wykonawca nie widzi uzasadnienia dla ponoszenia takich kosztów także w przypadku, gdy to Zamawiający doprowadził do przedłużenia trwania Umowy bez winy Wykonawcy. Wykonawca nie odpowiada na zasadzie ryzyka.

Odpowiedź:

Zamawiający wprowadza następującą zmianę w/w postanowienia:

„Wykonawca jest zobowiązany do przedłużenia ważności gwarancji bankowej lub ubezpieczeniowej na zwrot zaliczki w przypadku, gdy czas realizacji Umowy zostanie wydłużony, a zaliczka nie została rozliczona. *Postanowienia § 18 ust. 13 zd. 2-4 znajdują odpowiednie zastosowanie*”.

Pytanie 125

82. §11 ust. 17.

~~Wykonawca będzie utrzymywał zabezpieczenie zaliczki w wysokości:~~

- ~~— 100% wartości zabezpieczenia w okresie od terminu jej udziolenia przez Zamawiającego do dnia ustalonego przez Strony w HRF planowanego terminu zakończenia Etapu Realizacji — Zakończenie prac projektowych, przedłużonego o 30 dni;~~
- ~~a) 85 % wartości zabezpieczenia w okresie od 31. dnia po upływie ustalonego przez Strony w HRF planowanego terminu zakończenia Etapu Realizacji — Zakończenie prac projektowych do dnia ustalonego przez Strony w HRF planowanego terminu zakończenia Etapu Realizacji — Zakończenie montażu części ciśnieniowej kotła na biomasę, przedłużonego o 30 dni;~~
- ~~a) 60 % wartości zabezpieczenia w okresie od 31. dnia po upływie ustalonego przez Strony w HRF planowanego terminu zakończenia Etapu Realizacji — Zakończenie montażu części ciśnieniowej kotła na biomasę do dnia ustalonego przez Strony w HRF planowanego terminu zakończenia Etapu Realizacji — Zakończenie wszystkich robót budowlano-montażowych, przedłużonego o 30 dni;~~
- ~~a) 20 % wartości zabezpieczenia w okresie od 31. dnia po upływie ustalonego przez Strony w HRF planowanego terminu zakończenia Etapu Realizacji — Zakończenie wszystkich robót budowlano-montażowych do dnia ustalonego przez Strony w HRF planowanego terminu zakończenia Etapu Realizacji — Zakończenie rozruchu, przedłużonego o 30 dni;~~

~~W przypadku przesunięcia ustalonych przez Strony w HRF planowanych terminów zakończenia poszczególnych Etapów Realizacji Wykonawca zobowiązany będzie do odpowiedniej zmiany terminów w jakich zobowiązany jest do utrzymywania zabezpieczenia zaliczki.~~

~~Wysokość gwarancji zwrotu zaliczki będzie się zmniejszała o kwotę zaliczki rozliczonej zgodnie z ust. 11. Zmniejszenie będzie następowało na podstawie pisma Wykonawcy, skierowanego do wystawcy gwarancji za pośrednictwem beneficjenta gwarancji zwrotu zaliczki, który potwierdzi na tym piśmie zasadność zmniejszenia kwoty gwarancji zwrotu zaliczki.~~

UZASADNIENIE:

Wykonawca proponuje, aby wartość gwarancji zwrotu zaliczki pomniejszała się razem z jej rozliczeniem w ramach poszczególnych faktur VAT.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody, gdyż z doświadczenia Zamawiającego wynika, iż instytucje wystawiające gwarancje posługują się datami dziennymi dla określenia zakresu czasowego swojej odpowiedzialności.

Co więcej, w ocenie Zamawiającego, proponowane przez Wykonawcę ukształtowanie zapisów dot. gwarancji jest niekorzystne dla Wykonawców pod kątem finansowym, ponieważ gwarant ustalając stawkę za udzielenie gwarancji nie ma pojęcia czy Zamawiający zwolni czy nie zwolni jakiegokolwiek części gwarancji, a więc najpewniej ustali tę stawkę jak za 100% wartości gwarancji przez cały okres jej utrzymania.

Pytanie 126

83. §11 nowy ust. 20.

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 o udzielenie zamówienia do dnia zakończenia wszystkich Prac, w stosunku do cen towarów i usług przed dniem złożenia przez niego Oferty (o co najmniej%), jeśli taka zmiana cen towarów i usług ma wpływ na koszt realizacji Przedmiotu Umowy. Zmiana cen towarów i usług nastąpi na podstawie wskaźnika ustalonego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego lub porównania cen towarów i usług. Postanowienie nie wyłącza możliwości stosowania art. 357¹, art. 632 §2 oraz innych Kodeksu cywilnego.

UZASADNIENIE:

Z uwagi na liczne zmiany cen towarów i usług, koniecznym jest wprowadzenie klauzuli waloryzacyjnej Wynagrodzenie. Przedmiot Umowy realizowany będzie do 31 lipca 2023 r., zatem przed ok 1,5 roku (licząc od końca 2021 r.) i w tym czasie może dojść do istotnych zmian tych cen, co jest zbyt dużym ryzykiem po stronie Wykonawcy.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 127

84. §12 ust. 3.

Zapis odnosi się do §10 ust. 2, natomiast powinien się odnosić się HRF sporządzonym albo na podstawie §10 ust. 3, albo zgodnie z §11 ust. 4. Wykonawca wnosi o wyjaśnienie tej kwestii.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, iż Etapy Realizacji zostały przez niego sztywno ustalone w Załączniku nr 2 do Umowy, co znalazło odzwierciedlenie w § 11 ust.4. Zarówno § 10 ust. 2 jak i § 10 ust. 3 Umowy dotyczą tożsamego dokumentu – HRF.

Niemniej Zamawiający postanawia dokonać następującej zmiany § 12 ust. 3 Umowy:

„ 3. Wykonawca będzie wystawiać faktury na kwoty netto wskazane w § 11 ust. 4, zgodnie z Etapami Realizacji określonymi na podstawie § 10 ust.2, powiększone o podatek VAT w wysokości obowiązującej w dniu wystawienia faktury, przy czym w każdej fakturze wystawionej przez Wykonawcę będzie wykazana kwota netto zaliczki rozliczanej w danej fakturze, kwota rozliczanej w danej fakturze podatku VAT od udzielonej przez Zamawiającego zaliczki i kwota brutto rozliczanej zaliczki. Tym samym Wykonawca wskaże na fakturze między innymi: wartość sprzedaży netto; kwotę sprzedaży brutto; kwotę podatku VAT; kwotę netto i brutto rozliczanej w danej fakturze zaliczki; kwotę rozliczanej w danej fakturze podatku VAT od udzielonej przez Zamawiającego zaliczki; kwotę do zapłaty przez Zamawiającego (kwotę należności ogółem, stanowiącą różnicę pomiędzy kwotą sprzedaży brutto a rozliczoną zaliczką brutto). Dodatkowo faktura VAT rozliczająca ostatnią ratę zaliczki powinna zawierać dopisek, że zaliczkę rozliczono do 0,00 zł. W przypadku wystawienia przez Wykonawcę faktury niezgodnej z powyższymi wymaganiami lub błędnej, Zamawiający może wstrzymać zapłatę należności wskazanych w takiej fakturze do czasu wyjaśnienia sprawy i ewentualnego otrzymania od Wykonawcy odpowiedniej faktury korygującej lub akceptacji przez Wykonawcę noty korygującej wystawionej przez Zamawiającego. Błędne faktury w rozumieniu niniejszego ustępu obejmują w szczególności formalnie prawidłowo wystawione faktury, opiewające jednakże na kwoty przekraczające odpowiednie kwoty przypisane w Harmonogramie Rzeczowo-Finansowym do danego Etapu realizacji”.

Pytanie 128

85. §13 ust. 7.

W przypadku zwłoki-opóźnienia w płatności Wynagrodzenia, Wykonawca uprawniony jest do wstrzymania realizacji Przedmiotu Umowy do czasu zapłaty przez Zamawiającego całego zaległego Wynagrodzenia, po wcześniejszym wezwaniu Zamawiającego do zapłaty i upływie dodatkowego terminu do zapłaty. 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:

Nie tylko zwłoka, ale także opóźnienie w zapłacie Wynagrodzenia powinno stanowić podstawę do wstrzymania realizacji Przedmiotu Umowy. Z punktu widzenia Wykonawcy zawsze powinna nastąpić zapłata jego Wynagrodzenia, niezależnie od tego jakie są przyczyny opóźnienia. Dodatkowo, takie wstrzymanie zawsze skutkuje przesunięciem terminów umownych i koniecznością zwrotu przez Zamawiającego kosztów przedłużenia wykonania Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie następującej zmiany § 13 ust. 7 Umowy:

„W przypadku zwłoki w płatności Wynagrodzenia, Wykonawca uprawniony jest do wstrzymania realizacji Przedmiotu Umowy do czasu zapłaty przez Zamawiającego całego zaległego Wynagrodzenia, po wcześniejszym wezwaniu Zamawiającego do zapłaty i upływie dodatkowego terminu do zapłaty. *W takim przypadku terminy umowne ulegają przedłużeniu o wskazany wyżej czas uprawnionego wstrzymania realizacji Przedmiotu Umowy.*”

Pytanie 129

86. §13 ust. 13.

Wykonawca zobowiązuje się, że w przypadku wystąpienia przez Wykonawcę do Zamawiającego z żądaniem udzielenia gwarancji zapłaty za Roboty Budowlane, o której mowa w art. 649¹ Kodeksu cywilnego, nie wyznaczy Zamawiającemu na uzyskanie takiej gwarancji terminu krótszego niż 4590 (dziewięćdziesiątczterydzieści pięć) dni, od dnia otrzymania przez Zamawiającego od Wykonawcy pisemnego żądania w tym względzie. Strony potwierdzają, że podmiotem uprawnionym do wyboru formy żądanej gwarancji zapłaty oraz określenia jej treści, w tym w szczególności w postaci warunków skorzystania z niej, jest Zamawiający, przy czym warunki te nie mogą się sprzeciwiać istocie udzielenia gwarancji zapłaty za Roboty Budowlane i powinny dawać Wykonawcy realną możliwość skorzystania z niej w razie braku zapłaty przez Zamawiającego.

UZASADNIENIE:

Z uwagi na fakt, iż okres wykonania Umowy to ok. 1,5 roku (licząc od końca 2021 r.), to 3-miesięczny okres na udzielenie tej gwarancji jest zbyt długi (stanowi aż 1/5 całego okresu wykonania Umowy). Skoro to Zamawiający decyduje o warunkach skorzystania z tej gwarancji, to Umowa powinna wytyczać ogólne ramy w tym zakresie, stąd dodany fragment na końcu zapisu.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dokonać następującej modyfikacji § 13 ust.13 Umowy:

„Wykonawca zobowiązuje się, że w przypadku wystąpienia przez Wykonawcę do Zamawiającego z żądaniem udzielenia gwarancji zapłaty za Roboty Budowlane, o której mowa w art. 649¹ Kodeksu cywilnego, nie wyznaczy Zamawiającemu na uzyskanie takiej gwarancji terminu krótszego niż 60 (sześćdziesiąt) dni, od dnia otrzymania przez Zamawiającego od Wykonawcy pisemnego żądania w tym względzie. Strony potwierdzają, że podmiotem uprawnionym do wyboru formy żądanej gwarancji zapłaty oraz określenia jej treści, w tym w szczególności w postaci warunków skorzystania z niej, jest Zamawiający.”

Wskazując jednocześnie iż kwestie objęte pozostałymi proponowanymi zapisami są dla Zamawiającego oczywiste.

Pytanie 130

87. §13 nowy ust. 14.

Zamawiający może potrącać swoje należności wynikające z Umowy z należnościami Wykonawcy wynikającymi wyłącznie z Umowy.

UZASADNIENIE:

Z uwagi na fakt, iż okres wykonania Umowy to ok. 1,5 roku (licząc od końca 2021 r.), to 3-miesięczny okres na udzielenie tej gwarancji jest zbyt długi (stanowi aż 1/5 całego okresu wykonania Umowy).

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 131

88. §14 ust. 1.

Wykonawca jest odpowiedzialny za Dostawy, Roboty Budowlane oraz Usługi związane z realizacją Przedmiotu Zamówienia do czasu podpisania Protokołu Odbioru Końcowego i Przejęcia do Eksploatacji oraz w zakresie Serwisu Gwarancyjnego do czasu zakończenia Okresu Gwarancji. Jeżeli w tym okresie nastąpi uszkodzenie przedmiotu Dostawy lub Robót Budowlanych lub jakiegokolwiek ich części lub elementów, niezależnie od tego z jakiej przyczyny, za którą odpowiada Wykonawca – Wykonawca na własny koszt i ryzyko naprawi uszkodzenie i usunie jego skutki w taki sposób, aby realizacja Przedmiotu Umowy odpowiadała postanowieniom Umowy. W przypadku, gdy uszkodzenie powstało z przyczyn, za które nie Zamawiający – Wykonawca ponosi odpowiedzialność – koszty związane z usunięciem uszkodzenia pokrywa Zamawiający.

UZASADNIENIE:

Wykonawca w żadnym wypadku nie odpowiada za Przedmiot Umowy na zasadzie ryzyka. Jedynie w przypadku, gdy ponosi odpowiedzialność za przyczynę uszkodzenia, to wtedy pokryje koszt w tym zakresie. To Zamawiający jest inwestorem i to on ponosi odpowiedzialność za okoliczności zależne od niego, ale także niezależne od Stron.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dokonać następującej zmiany § 14 ust. Umowy:

„1. Wykonawca jest odpowiedzialny za Dostawy, Roboty budowlane oraz Usługi związane z realizacją Przedmiotu Zamówienia do czasu podpisania Protokołu Odbioru Końcowego i Przejęcia do Eksploatacji oraz w zakresie Serwisu Gwarancyjnego do czasu zakończenia Okresu Gwarancji. Jeżeli w tych okresach nastąpi uszkodzenie przedmiotu Dostawy lub Robót budowlanych lub jakiegokolwiek ich części lub elementów, niezależnie od tego z jakiej przyczyny – Wykonawca na własny koszt i ryzyko naprawi uszkodzenie i usunie jego skutki w taki sposób, aby realizacja Przedmiotu Umowy odpowiadała postanowieniom Umowy. W przypadku, gdy uszkodzenie powstało z przyczyn, za które Zamawiający ponosi odpowiedzialność – koszty związane z usunięciem uszkodzenia pokrywa Zamawiający”.

Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, iż sformułowanie „za które Zamawiający ponosi odpowiedzialność” w Okresie Gwarancji powinno być interpretowane tożsamo z okolicznościami zawinionymi przez Zamawiającego, wskazanymi w § 3 ust.14 Umowy.

Pytanie 132

89. §14 ust. 4 pkt a).

24 miesiący (słownie: dwudziestu czterech miesięcy) odpowiednio na Dostawy i Usługi oraz Parametry Gwarantowane od daty podpisania przez Zamawiającego Protokołu Odbioru Końcowego i Przejęcia do Eksploatacji – okres ten jest rozumiany jako Okres Gwarancji,

UZASADNIENIE:

Dla uniknięcia wątpliwości należy dodać, że podstawowy Okres Gwarancji (24 miesiące) obejmuje odpowiedzialność Wykonawcy w ramach gwarancji także za osiągnięcie przez Przedmiot Umowy Parametrów Gwarantowanych, gdyż w żadnym innym zapisie Umowy nie ma o tym mowy.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia uwzględnić proponowaną zmianę § 14 ust. 4 lit. a) Umowy.

Pytanie 133

90. §14 ust. 5 pkt c).

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy w ramach Wynagrodzenia ma zapewnić przez okres 2 lat inżynierów, którzy przez 24 godziny na dobę przez cały rok mają nadzorować czynności obsługi technicznej (3 lub 4 zmiany). Jeśli tak, to koszt ten zostanie doliczony do Wynagrodzenia i będzie on bardzo wysoki.

Wykonawca wnosi także o wyjaśnienie, których dokładnie czynności obsługi technicznej ma dotyczyć ten nadzór.

Wykonawca wnosi o przemyślenia przez Zamawiającego zasadności tego obowiązku.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia usunąć postanowienie § 14 ust. 5 lit. c) Umowy

Pytanie 134

91. §14 ust. 8.

Wykonawca przystąpi do usunięcia Wad w niżej wymienionych terminach:

~~b) a)~~ w przypadku Wad Limitujących: do ~~24-48~~ (~~dwudziestu-czterech~~czterdziestu ośmiu) godzin po otrzymaniu zawiadomienia;

~~e) b)~~ w przypadku wystąpienia Wad Nielimitujących: do ~~12072~~ (~~siedemdziesięciu-dwóch~~stu dwudziestu godzin) godzin po otrzymaniu zawiadomienia.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o wydłużeniu czasów reakcji.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 135

92. §14 ust. 13.

W przypadku gdy usunięcie Wady nie będzie wykonalne lub jej usunięcie wiązałoby się z poniesieniem niewspółmiernie wysokich kosztów, Zamawiającemu będzie przysługiwał od Wykonawcy zwrot części Wynagrodzenia odpowiadającej obniżeniu wartości Przedmiotu Umowy. Obniżone Wynagrodzenie powinno pozostawać w takiej proporcji do ceny wynikającej z Umowy, w jakiej wartość danej części Przedmiotu Umowy z Wadą Nielimitującą pozostaje do wartości tej części bez tej wady.

UZASADNIENIE:

Obniżenie Wynagrodzenia powinna następować na tych samych zasadach co obniżenie ceny w ramach rękojmi.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na następującą zmianę §14 ust. 13 Umowy:

„W przypadku gdy usunięcie Wady nie będzie wykonalne lub jej usunięcie wiązałoby się z poniesieniem niewspółmiernie wysokich kosztów, Zamawiającemu będzie przysługiwał od Wykonawcy zwrot części Wynagrodzenia odpowiadającej obniżeniu wartości Przedmiotu Umowy. Obniżone Wynagrodzenie powinno pozostawać w takiej proporcji do ceny wynikającej z Umowy, w jakiej wartość danej części Przedmiotu Umowy z Wadą pozostaje do wartości tej części bez tej Wady.”

Pytanie 136

93. §14 ust. 14.

Okres Gwarancji zostanie przedłużony o czas trwania każdorazowej przerwy w eksploatacji Obiektu ~~lub jego dowolnej części~~ powstałej na skutek Wady. Okres Gwarancji tylko na wadliwą część Przedmiotu Umowy zostanie przedłużony o czas trwania każdorazowej przerwy w eksploatacji wadliwej części Obiektu powstałej na skutek Wady W odniesieniu do elementów wymienianych w ramach gwarancji, bieg odpowiedniego okresu gwarancji rozpoczynać się będzie od nowa, poczynszysy od daty Protokołu Odbioru potwierdzającego pomyślne dokonanie wymiany (Protokołu Odbioru po usunięciu Wad). Łączny okres gwarancji wynikający z przedłużenia okresu gwarancji nie będzie trwał dłużej niż odpowiednio 48 miesięcy (w odniesieniu do Dostaw i Usług oraz Parametrów Gwarantowanych) albo 72 miesiące (w odniesieniu do

Robót budowlanych). Ewentualne wydłużenie okresu gwarancji nie wpływa na sposób weryfikowania niezawodności w ramach sprawdzania Parametrów Gwarantowanych.

UZASADNIENIE:

Wykonawca podnosi, że Okres Gwarancji na cały Obiekt powinien ulegać wydłużeniu tylko wtedy, gdy Wada skutkuje przerwą w eksploatacji całego Obiektu, natomiast w pozostałych przypadkach wydłużenie to powinno dotyczyć tylko wadliwej części Obiektu (gdyż w takim przypadku Obiekt może być eksploatowany).

Odpowiedź:

Zamawiający wprowadza następującą zmianę w § 14 ust. 14 Umowy:

„Stosowny okres gwarancji zostanie przedłużony o czas trwania każdorazowej przerwy w eksploatacji Obiektu ~~lub jego dowolnej części~~ powstałej na skutek Wady. Okres gwarancji tylko na wadliwą część Przedmiotu Umowy zostanie przedłużony o czas trwania każdorazowej przerwy w eksploatacji wadliwej części Obiektu powstałej na skutek Wady. W odniesieniu do elementów wymienianych w ramach gwarancji, bieg odpowiedniego okresu gwarancji rozpoczynać się będzie od nowa, poczynawszy od daty Protokołu Odbioru potwierdzającego pomyślne dokonanie wymiany (Protokołu Odbioru po usunięciu Wad). Łączny okres gwarancji wynikający z przedłużenia okresu gwarancji nie będzie trwał dłużej niż odpowiednio 48 miesięcy (w odniesieniu do Dostaw i Usług oraz Parametrów Gwarantowanych) albo 72 miesiące (w odniesieniu do Robót budowlanych). Ewentualne wydłużenie okresu gwarancji nie wpływa na sposób weryfikowania niezawodności w ramach sprawdzania Parametrów Gwarantowanych.

Pytanie 137

94. §14 ust. 15.

Gwarancje Wykonawcy nie mają zastosowania, gdy Wady powstały na skutek okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, w tym w przypadku wykonywania obsługi i eksploatacji Obiektu niezgodnie z pisemnymi instrukcjami eksploatacji przekazanymi Zamawiającemu przez Wykonawcę oraz w przypadku niewykonywania przeglądów gwarancyjnych poszczególnych elementów Obiektu. W takim przypadku Wykonawca jest zobowiązany usunąć Wadę odpłatnie na warunkach uzgodnionych przez Strony, chyba, że zachodzą podstawy do przyjęcia odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu rękojmi.

UZASADNIENIE:

Wykonawca w żadnym wypadku nie odpowiada za Przedmiot Umowy na zasadzie ryzyka. Jeśli Wada powstała z przyczyn od niego niezależnych, to na swój koszt nie będzie on jej usuwał.

Wykonawca nie odpowiada w ramach gwarancji, jeśli Zamawiający nie wykonuje przeglądów gwarancyjny elementów Obiektu, w tym przede wszystkim poszczególnych urządzeń, co jest warunkiem utrzymania gwarancji przed dostawców tych urządzeń.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 138

95. §14 ust. 17.

~~*Z chwilą podpisania Protokołu Zakończenia Okresu Gwarancji, odpowiedzialność za Obiekt przejęty przez Zamawiającego (w tym odpowiedzialność za wykonywanie czynności wskazanych w ust. 5) wraz z ryzykiem przypadkowej utraty lub uszkodzenia Obiektu lub jego części (z zastrzeżeniem udzielonej gwarancji jakości na roboty budowlane) przechodzi na Zamawiającego.*~~

UZASADNIENIE:

Wykonawca w żadnym wypadku nie może się zgodzić na ponoszenie odpowiedzialności za Obiekt w Okresie Gwarancji, co do którego ryzyko przypadkowej utraty lub uszkodzenia przechodzi na Zamawiającego z chwilą podpisania Protokołu Odbioru Końcowego i Przejęcia do Eksploatacji (zgodnie z §14 ust. 1).

Być może Wykonawca nie rozumie jednak istoty tego zapisu, dlatego wnosi o wyjaśnienie jaki jest jego cel i jaka jest jego relacja do §14 ust. 1.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, iż w myśl § 14 ust. 1 zd. 2 Umowy w Okresie Gwarancji Wykonawca ponosi m.in. ryzyko i koszty naprawy uszkodzenia Obiektu (z zastrzeżeniem zdania kolejnego), a także jest zobowiązany m.in. wykonywać czynności określone § 14 w ust. 5 Umowy.

Mając powyższe na uwadze Zamawiający postanawia nadać § 14 ust. 17 Umowy następujące brzmienie: „Z chwilą podpisania Protokołu Zakończenia Okresu Gwarancji, odpowiedzialność za wykonywanie czynności wskazanych w ust. 5 (z zastrzeżeniem udzielonej gwarancji jakości na roboty budowlane) przechodzi na Zamawiającego.”

Pytanie 139

96. §15 ust. 2 pkt a).

niedotrzymania ustalonego w Umowie terminu Odbioru Końcowego i Przejęcia do Eksploatacji z przyczyn, za które zgodnie z Umową Wykonawca ponosi odpowiedzialność – w wysokości ~~640~~ 000 zł (słownie: ~~dziesięć-sześć~~ tysięcy złotych) za każdy ~~rozpoczęty-zakończony~~ dzień zwłoki,

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej i liczenie jej od każdego zakończenia dnia zwłoki.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 140

97. §15 ust. 2 pkt b).

niedotrzymania ustalonego zgodnie z Umową terminu usunięcia Wad Nielimitujących podlegających usunięciu zgodnie listą załączoną do Protokołu Odbioru Końcowego i Przejęcia do Eksploatacji, z przyczyn, za które zgodnie z Umową Wykonawca ponosi odpowiedzialność – w wysokości ~~2-5000~~ zł (słownie: ~~dwa-tysiąc-pięć~~ złotych) za każdy ~~rozpoczęty-zakończony~~ dzień zwłoki w usunięciu każdej z takich Wad,

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej (jest to Wada Nielimitująca, a nie Limitująca korzystanie z Przedmiotu Umowy) i liczenie jej od każdego zakończenia dnia zwłoki.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 141

98. §15 ust. 2 pkt c).

niedotrzymania ustalonego zgodnie z Umową terminu usunięcia Wad Limitujących, które wystąpiły w Okresie Gwarancji lub rękojmi, z przyczyn, za które zgodnie z Umową Wykonawca ponosi odpowiedzialność – w wysokości ~~12~~ 000 zł (słownie: ~~dwa-jeden~~ tysięcy złotych) za każdy ~~rozpoczęty-zakończony~~ dzień zwłoki w usunięciu każdej z takich Wad; niedotrzymania ustalonego zgodnie z Umową terminu usunięcia Wad Nielimitujących, które wystąpiły w Okresie Gwarancji lub rękojmi, z przyczyn, za które zgodnie z Umową Wykonawca ponosi odpowiedzialność – w wysokości 500 zł (słownie: pięćset złotych) za każdy zakończony dzień zwłoki w usunięciu każdej z takich Wad,

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o podział kary umownej za zwłokę w usunięciu osobno Wady Limitujących i Nielimitującej i rozróżnienie jej wysokości od rodzaju Wady, w tym obniżenie kar umownej za Wadę Limitującą.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 142

99. §15 ust. 2 pkt d).

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy kara ta za każdy przypadek naliczana jest za każde nieuwzględnienie każdej uwagi z osobna przekazanej w ramach jednego pakietu uwag (czyli kara byłaby mnożona przez

ilość nieuwzględnionych uwag), czy też za nieuwzględnienie uwag niezależnie od ilości przekazanych w ramach jednego pakietu uwag (czyli kara byłaby naliczona jednorazowo w kwocie 2.000 zł niezależnie od ilości nieuwzględnionych uwag).

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że postanowienie § 15 ust. 2 pkt d) Umowy uprawnia do naliczenia kary umownej w w/w wysokości za nieuwzględnienie każdej uwagi z osobna. Jednocześnie Zamawiający zwraca uwagę na treść § 15 ust. 9 przewidującą łączne maksymalne wymiary kar umownych.

Pytanie 143

100. §15 ust. 3 pkt a).

braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego Podwykonawcy lub dalszemu Podwykonawcy - w wysokości 5 000 zł (słownie: pięć tysięcy złotych) za każdy pełny miesiąc zwłoki, lecz nie więcej niż 100 000 zł (słownie: sto tysięcy złotych) przypadek braku lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego Podwykonawcy lub dalszemu Podwykonawcy,

UZASADNIENIE:

Standardowo w takich umowach kara umowna jest jednorazowa, a nie liczona co pewien okres czasu. Jeśli Wykonawca będzie przez długi czas w sporze z Podwykonawcą co do zasadności zapłaty na jego rzecz wynagrodzenia, który to spór zostanie rozstrzygnięty na korzyść Podwykonawcy, to Zamawiający będzie mógł naliczyć bardzo wysoką karę umowną, być może nawet niewspółmierną do wysokości wynagrodzenia Podwykonawcy.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 144

101. §15 ust. 4, akapit pierwszy.

Jeżeli podczas Pomiarów Gwarancyjnych, które zostaną uznane za wiążące zgodnie z Umową, Obiekt nie osiągnie Parametrów Gwarantowanych Grupy B określonych w Załączniku nr 1 do Umowy (za wyjątkiem parametru niezawodności), z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, wówczas Zamawiający będzie uprawniony do naliczenia Wykonawcy następujących kar umownych:

UZASADNIENIE:

Wykonawcy mogą być naliczone przedmiotowe kary umowne tylko w przypadku, gdy odpowiada on za nieosiągnięcie przez Obiekt Parametrów Gwarantowanych Grupy B.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 145

102. §15 ust. 4 pkt a).

Kara za niedotrzymanie Parametru Gwarantowanego Grupy B: Moc cieplna brutto:

Za niedotrzymanie przez kocioł gwarantowanej mocy cieplnej brutto zgodnie z wartością określoną w Załączniku nr 1 do Umowy – w wysokości 2540 000 zł (słownie: czterdzieści-dwadzieścia pięć tysięcy złotych) za każde ~~rozpoczęto~~ pełne 50 kW poniżej poziomu gwarantowanego,

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej i liczenie jej od każdego pełnego przekroczenia wartości parametru.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 146

103. §15 ust. 4 pkt b).

Kara za niedotrzymanie Parametru Gwarantowanego Grupy B: Sprawność cieplna brutto:

Za niedotrzymanie przez kocioł gwarantowanej sprawności cieplnej brutto zgodnie z wartością określoną w Załączniku nr 1 do Umowy – w wysokości 350 000 zł (słownie: pięćdziesiąt trzydzieści tysięcy złotych) za każde ~~rozpoczęte~~ pełne 0,2 punktu procentowego (dalej także „p.p.”) poniżej poziomu gwarantowanego,

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej i liczenie jej od każdego pełnego przekroczenia wartości parametru.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 147

104. §15 ust. 4 pkt c).

Kara za niedotrzymanie Parametru Gwarantowanego Grupy B: Potrzeby własne elektryczne:

Za niedotrzymanie przez kocioł gwarantowanych potrzeb własnych elektrycznych zgodnie z wartością określoną w Załączniku nr 1 do Umowy – w wysokości 1530 000 zł (słownie: trzydzieści piętnaście tysięcy złotych) za każde ~~rozpoczęte~~ pełne 102 kW powyżej poziomu gwarantowanego.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej i liczenie jej od każdego pełnego przekroczenia wartości parametru, przy czym standardowo kara umowna za zużycie energii elektrycznej naliczana po przekroczeniu 10 kW, a nie już 2 kW, co jest wartością nieakceptowalną.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 148

105. §15 ust. 5.

~~*Jeżeli którykolwiek Parametr Gwarantowany Grupy B zmierzony podczas Pomiarów Gwarancyjnych będzie przekraczał wartości graniczne określone w Załączniku nr 1 do Umowy (w Załączniku nr 1 ujawnione są obydwie wartości – graniczna i zadeklarowana przez Wykonawcę), to Zamawiającemu będzie przysługiwało prawo do obciążenia Wykonawcy karą umowną w wysokości podwójnej stawki określonej dla danej kary umownej zgodnie z § 15 ust. 4 powyżej za całą różnicę pomiędzy wartością deklarowaną a osiągniętą w Pomiarach Gwarancyjnych.*~~

UZASADNIENIE:

Standardowo wysokość kar umownych za Parametry Techniczne Grupy B nie są uzależnione od przekroczenia wartości granicznej lub zadeklarowanej. Jest to jedna kara umowna, którą przyjmuje na siebie Wykonawca.

W zał. nr 1 do Umowy (PFU) jest mowa w Tabeli 9.4.4.1 tylko o wartościach oczekiwanych, a nie także o wartościach granicznych i deklarowanych. O deklarowanej wartości będzie mowa w Ofercie, a nie w PFU, natomiast Wykonawca nie wie gdzie opisane są wartości graniczne. Wykonawca wnosi o wyjaśnienie tej kwestii.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane wykreślenie. Jednocześnie Zamawiający dokonuje następującej modyfikacji §15 ust. 5 Umowy oraz zmiany w Załączniku nr 1 do Umowy „Parametry Gwarantowane” uwidocznionej w treści dokumentu Załącznik nr 1 do Umowy po zmianach z dnia 03.01.2022r.

„Jeżeli którykolwiek Parametr Gwarantowany Grupy B zmierzony podczas Pomiarów Gwarancyjnych (za wyjątkiem mocy cieplnej brutto, dla której wartość graniczna nie została przewidziana) będzie

przekraczał wartości graniczne określone w Załączniku nr 1 do Umowy (w Załączniku nr 1 ujawnione są *co do zasady* obydwie wartości – graniczna i zadeklarowana przez Wykonawcę), to Zamawiającemu będzie przysługiwało prawo do obciążenia Wykonawcy karą umowną w wysokości podwójnej stawki określonej dla danej kary umownej zgodnie z § 15 ust. 4 powyżej za całą różnicę pomiędzy wartością deklarowaną a osiągniętą w Pomiarach Gwarancyjnych.”

Pytanie 149

106. §15 ust. 7.

Jeżeli podczas Pomiarów Gwarancyjnych prowadzonych w Okresie Gwarancji Obiekt nie osiągnie Parametrów Gwarantowanych Grupy B określonych w Załączniku nr 1 do Umowy z uwzględnieniem korekty ich wartości dokonanej zgodnie z ust. 6, wówczas Zamawiający będzie uprawniony do naliczenia Wykonawcy kar umownych zgodnie z ust. 4 i 5, jednak dopiero po bezskutecznych czynnościach naprawczych wykonywanych przez Wykonawcę mających na celu osiągnięcie Parametrów Gwarantowanych Grupy B określonych w Załączniku nr 1 do Umowy z uwzględnieniem korekty ich wartości dokonanej zgodnie z ust. 6.

UZASADNIENIE:

Podobnie jak w przypadku Pomiarów Gwarancyjnych, Wykonawca powinien mieć najpierw możliwość wykonania prac naprawczych w powyższym zakresie (w ramach udzielonej gwarancji), a dopiero po nieudanych pracach naprawczych Zamawiający może naliczyć kary umowne.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na dokonanie następującej zmiany w § 15 ust. 7

Jeżeli podczas pomiarów Parametrów Gwarantowanych prowadzonych w Okresie Gwarancji Obiekt nie osiągnie Parametrów Gwarantowanych Grupy B określonych w Załączniku nr 1 do Umowy z uwzględnieniem korekty ich wartości dokonanej zgodnie z ust. 6, wówczas Zamawiający będzie uprawniony do naliczenia Wykonawcy kar umownych zgodnie z ust. 4 i 5, *jednak dopiero po bezskutecznych czynnościach naprawczych (wykonywanych przez Wykonawcę w okresie nie dłuższym aniżeli 14 dni kalendarzowych liczonych od pomiarów, w ramach których stwierdzono nie osiągnięcie któregoś z Parametrów Gwarantowanych Grupy B) mających na celu osiągnięcie Parametrów Gwarantowanych Grupy B określonych w Załączniku nr 1 do Umowy z uwzględnieniem korekty ich wartości dokonanej zgodnie z ust. 6.*

jednocześnie Zamawiający wprowadza zmianę w § 9 ust. 5 Umowy i § 15 ust. 10 Umowy

§ 9 ust. 5:

„ W przypadku niedotrzymania Parametrów Gwarantowanych Grupy B określonych w Załączniku nr 1 do Umowy uznanych za wiążące w myśl Umowy, podczas pomiarów w Okresie Gwarancji Wykonawca jest zobowiązany:

- a) podjąć, w okresie wskazanym w § 15 ust. 7, czynności naprawcze mające na celu osiągnięcie wiążącej wartości Parametrów Gwarantowanych Grupy B,
- b) pokryć wszystkie koszty Zamawiającego związane z przeprowadzeniem dodatkowych pomiarów,
- c) do zapłaty kar umownych na zasadach określonych w § 15 Umowy”.

§ 15 ust. 10:

„Wykonawca nie może, bez zgody Zamawiającego, zwolnić się od usunięcia Wady przez zapłatę kary umownej, czy też odszkodowania. Na Wykonawcy ciąży przede wszystkim obowiązek naprawy, przy czym w zakresie Parametrów Gwarantowanych Grupy B Wykonawca uprawniony, a zarazem zobowiązany jest wykonywać czynności naprawcze jedynie w okresie opisanym w § 9 ust. 3 oraz § 15 ust. 7, nawet jeśli do tego czasu nie przyniosł one oczekiwanego rezultatu.”

Pytanie 150

107. §15 ust. 8.

Jeżeli podczas Pomiarów Gwarancyjnych prowadzonych w Okresie Gwarancji, Obiekt nie osiągnie Parametru Gwarantowanego Grupy B: Wskaźnik niezawodności, gwarantowanego zgodnie z wartością

określoną w Załączniku nr 1 do Umowy, Zamawiającemu przysługuje prawo do obciążenia Wykonawcy karą umowną w wysokości 640 000 zł (słownie: dziesięć sześć tysięcy złotych) za każde rozpoczęte pełne zmniejszenie niezawodności o 0,2 p.p. w każdym z kolejnych okresów eksploatacji Obiektu w Okresie Gwarancji. Kara umowna może być naliczona przez Zamawiającego osobno za każdy okres eksploatacji w Okresie Gwarancji.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej i liczenie jej od każdego pełnego przekroczenia wartości parametru.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 151

108. §15 ust. 9.

Strony ustalają, że łączna suma kar umownych wynikających z tytułu zwłoki przewidzianych Umową nie przekroczy 10% (słownie: dziesięć procent) Wynagrodzenia. Strony ustalają, że łączna suma kar umownych wynikających z tytułu nieosiągnięcia Parametrów Gwarantowanych Grupy B przewidzianych Umową nie przekroczy 10% (słownie: dziesięć procent) Wynagrodzenia. Strony ustalają, że łączna suma kar umownych, wynikających ze wszystkich tytułów przewidzianych niniejszą Umową nie przekroczy 20% (słownie: dwadzieścia procent) Wynagrodzenia ~~netto~~, o którym mowa w § 11 ust. 1 Umowy.

UZASADNIENIE:

Wymaganiem przez Wykonawcę jest wprowadzenie osobnego limitu kar umownych za zwłokę i za Parametry Gwarantowane Grupy B.

Umowa posiada swoją definicję, którą należy stosować w Umowie.

Wynagrodzenie posiada swoją definicję, którą należy stosować w Umowie.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 152

109. §15 ust. 12.

W przypadku, gdy kary umowne określone w Umowie nie pokrywają poniesionych przez Stronę szkód, Strona ta ma prawo do dochodzenia na zasadach ogólnych odszkodowania uzupełniającego przewyższającego zastrzeżone kary umowne, co nie dotyczy kar umownych za Parametry Gwarantowane Grupy B, które są jedynym odszkodowaniem należnym Zamawiającemu w przypadku nieosiągnięcia przez Przedmiot Umowy tych parametrów.

UZASADNIENIE:

Kary umowne za Parametry Gwarantowane Grupy B są zawsze jedynym odszkodowaniem za ich nieosiągnięcie. Odszkodowanie powyżej tych kar umownych jest nieakceptowalne przez Wykonawcę.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 153

110. §15 ust. 15.

Żadna ze Stron nie ponosi odpowiedzialności za utracone korzyści drugiej Strony, szkody pośrednie i wynikowe.

UZASADNIENIE:

Koniecznym jest wyłączenie odpowiedzialności Stron nie tylko za utracone korzyści, ale także za szkody pośrednie i wynikowe.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 154

111. §15 nowy ust. 19.

Zamawiającemu nie jest należne kary umowne za zwłokę w usuwaniu Wad w postaci nieosiągnięcia Parametrów Gwarantowanych Grupy B, jeśli naliczył karę umowną za nieosiągnięcie Parametrów Gwarantowanych Grupy B.

UZASADNIENIE:

Wykonawca nie godzi się na podwójne naliczanie kar umownych – raz za zwłokę w usunięciu w/w Wady, a drugi raz za nieosiągnięcie Parametrów Gwarantowanych Grupy B, jeśli są do tego podstawy (tj. prace naprawcze mającego na celu usunięcie w/w Wady nie będą skuteczne).

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 155

112. §15 nowy ust. 20.

Kara umowna zaliczona zostanie na poczet kosztów wykonawstwa zastępczego, którego koszt zgodnie z Umową ma ponieść Wykonawca, jeśli przyczyna naliczenia kar umownej pokrywa się z przyczyną skorzystania przez Zamawiającego z wykonawstwa zastępczego.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wymaga, aby kary umowne zostały zaliczone w w/w przypadku na poczet kosztów wykonawstwa zastępczego, tak aby nie ponosił dwa razy odpowiedzialności za to samo.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 156

113. §15 nowy ust. 21.

Strony mogą miarkować wysokość kary umowne na zasadach ogólnych.

UZASADNIENIE:

Dla uniknięcia wątpliwości, Wykonawca wnioskuję o dodanie powyższego zapisu, gdyż niektórzy zamawiający stoją na stanowisku, że tylko sąd może miarkować karę umowną, które to stanowisko nie jest prawidłowe.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 157

114. §15 nowy ust. 22.

Wszelkie ograniczenia odpowiedzialności Wykonawcy pozostają w mocy w razie rozwiązania Umowy, niezależnie na jakiej podstawie (np. odstąpienie od Umowy).

UZASADNIENIE:

Wykonawca wymaga, aby zapisy dotyczące ograniczenia jego odpowiedzialności pozostały w mocy w razie rozwiązania Umowy (np. w przypadku odstąpienia od Umowy w całości, które w założeniu skutkuje uznaniem Umowy za niebyłą).

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 158

115. §15 nowy ust. 23.

Wykonawca pokrywa jedynie uzasadnione i udokumentowane koszty wykonawstwa zastępczego ustalone na zasadach rynkowych.

UZASADNIENIE:

Wykonawca zobowiązany jest w przypadkach opisanych w Umowie do pokrycia kosztów wykonawstwa zastępczego, z czym się godzi, jednak wymaga wprowadzenia ogólnych ram ustalania tych kosztów, w tym przede wszystkim o rynkowych zasadach ustalania kosztów.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 159

116. §16 ust. 4.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie jakich dokładnie *informacji na temat nowych Podwykonawców* oczekuje Zamawiający.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że chodzi o podstawowe dane takie jak: firma, siedziba i adres Podwykonawcy, numer NIP, a w przypadku spółek prawa handlowego – numer pod którym spółka jest wpisana do rejestru KRS wraz ze wskazaniem zakresu Prac powierzonych Podwykonawcom. Jednocześnie Zamawiający zwraca uwagę, że przypadku Podwykonawców Dostaw lub Usług znajdują zastosowanie postanowienia § 16 ust. 9 Umowy, a w przypadku Podwykonawców Robót budowlanych - postanowienia § 16 ust.12 i n. Umowy.

Pytanie 160

117. §16 ust. 9.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie jaki jest cel tego zapisu. Umowa nie jest zawierania w ramach Ustawy PZP (która nakłada taki obowiązek), a Kodeks cywilny nie wymaga przedkładania *poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są Dostawy lub Usługi.*

Wykonawca wnosi o wykreślenie tego zapisu z Umowy.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 161

118. §16 ust. 11 i ust. 14.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie jaki jest cel tego zapisu. Art. 647¹ Kodeksu cywilnego wymaga tylko zgłoszenia szczegółowy przedmiot został zgłoszony inwestorowi. W poprzednim stanie prawnym wymagane było przedkładanie projektu umowy o roboty budowlane zawieranej z ich podwykonawcą.

Odpowiedź:

Zamawiający przewidział w ust. 15 okoliczności, które upoważnią go do zgłoszenia zastrzeżeń do projektu umowy podwykonawczej lub sprzeciwu do zawartej już umowy podwykonawczej.

Wykonawca zobowiązany jest do zawarcia w projekcie umowy podwykonawczej postanowień wymaganych przez Zamawiającego oraz do niezawierania postanowień, których stosowania Zamawiający zakazał.

Zawarta umowa podwykonawcza musi być zgodna z projektem tej umowy, do której Zamawiający nie zgłosił zastrzeżeń.

Pytanie 162

119. §16 ust. 16 pkt b).

dowody potwierdzające zapłatę wynagrodzenia na rzecz Podwykonawców lub Dalszych Podwykonawców, wymagalnego i bezspornego do dnia wystawienia faktury.

UZASADNIENIE:

Wynagrodzenie Podwykonawcy może być wymagalne, ale niekoniecznie będzie bezsporne. Zmiana odnoszą się do treści §16 ust. 26.

Odpowiedź:

Brak zgody na proponowaną zmianę. Postanowienia § 16 ust. 17 Umowy regulują kwestię braku przedstawienia przez wykonawcę dowodów zapłaty spornego wynagrodzenia Podwykonawcy, przy czym

zauważyć należy, iż Wykonawca jest uprawniony do zgłoszenia Zamawiającemu pisemnych uwag odnoszących się do wierzytelności Podwykonawcy. Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, iż postanawia zmienić § 16 ust. 26 w sposób zaproponowany w odpowiedzi na pyt. 166.

Pytanie 163

120. §16 ust. 22.

Konieczność wielokrotnego dokonywania bezpośredniej zapłaty Podwykonawcy lub Dalszemu Podwykonawcy lub konieczność dokonania bezpośrednich zapłat na sumę większą niż 0,5% Wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 11 ust. 1, może stanowić podstawę do odstąpienia od Umowy w części niewykonanej przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

UZASADNIENIE:

Wykonawca zwraca uwagę, że kara umowna w wysokości 5% Wynagrodzenia jest stanowczo za wysoka i wnosi o jej obniżenie do 0,5%.

Wynagrodzenie posiada swoją definicję, którą należy stosować w Umowie.

Odstąpienie w tym przypadku powinno mieć skutek na przyszłość, gdyż jego podstawą nie jest nienależyte wykonanie dotychczas wykonanych Prac, a okoliczność poboczna, która nie ma wpływu na prawidłowość Prac (zgodnie zresztą z §23 ust. 6 pkt g).

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę – Zamawiający zwraca uwagę, że postanowienie w ogóle nie dotyczy kar umownych.

Pytanie 164

121. §16 ust. 24.

~~Wykonawca zobowiązuje się do niedokonywania potrąceń wierzytelności własnej z wierzytelnością Podwykonawcy o zapłatę za Prace objęte Umową, chyba że Podwykonawca złoży pisemnie, pod rygorem nieważności, oświadczenie o wyrażeniu zgody na dokonanie potrącenia. Wykonawca zobowiązany jest do wprowadzania powyższego zakazu do umów zawieranych przez niego z Podwykonawcami i zobowiązań swoich Podwykonawców do jego wprowadzenia do umów zawieranych z Dalszymi Podwykonawcami.~~

UZASADNIENIE:

Wykonawca w żadnym wypadku nie może się zgodzić na ograniczanie jego prawa do dokonywania potrąceń swoich wierzytelności względem Podwykonawcy z jego wynagrodzeniem wynikającym z umowy o podwykonawstwo zawartej w ramach inwestycji. Po pierwsze Umowa nie jest zawierana w ramach Ustawy PZP, więc taki wymóg nie dotyczy tego projektu, a po drugie z Ustawy PZP nie wynika taki zakaz. W art. 465 ust. 4 zd. ostatnie UstPZP ostatnie znajduje się jedynie zapis, zgodnie z którym: *W uwagach nie można powoływać się na potrącenie roszczeń wykonawcy względem podwykonawcy niezwiązanych z realizacją umowy o podwykonawstwo*, jednak ograniczenie to nie jest tak daleko idące jak proponuje to w Umowie Zamawiający, gdyż przepis ustawy stanowi tylko i wyłącznie o roszczeniach wykonawcy względem podwykonawcy niezwiązanych z realizacją umowy o podwykonawstwo. Oznacza to zatem, że Wykonawca może dokonywać potrąceń związanych z realizacją umowy o podwykonawstwo (np. roszczenia o zapłatę odszkodowań lub kar umownych wynikających z umowy o podwykonawstwo). Natomiast zapis umowny wprowadza zakaz całkowitego dokonywania potrąceń, niezależnie od tego jakie jest źródło roszczenia Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia § 16 ust. 24 Umowy.

Jednocześnie - w celu uchylenia jakichkolwiek wątpliwości w zakresie wykładni sformułowania „dowody potwierdzające zapłatę”/„dowody zapłaty” oraz co do poczytywania umorzenia zobowiązania wskutek dokonanego jednostronnego potrącenia, za równoważnego zapłacie -Zamawiający postanawia dokonać następującej zmiany w § 16 ust. 17 Umowy:

„17. Warunkiem zapłaty przez Zamawiającego Wynagrodzenia jest, niezależnie od innych postanowień Umowy, przedstawienie przez Wykonawcę dokumentów, o których mowa w ust. 16 powyżej. W

przypadku nieprzedstawienia przez Wykonawcę wszystkich dowodów zapłaty, o których mowa powyżej albo przedstawienia jako dowodu zapłaty jednostronnego oświadczenia Wykonawcy o potrąceniu wiarytelności własnej z wiarytelnością Podwykonawcy o zapłatę za Prace objęte Umową Zamawiający może wstrzymać wypłatę Wynagrodzenia należnego za wykonane Prace w części równej odpowiednio sumie kwot wynikających z nieprzedstawionych dowodów zapłaty albo sumie kwot należnych Podwykonawcy tytułem wynagrodzenia za Prace potrąconych przez Wykonawcę albo sumie wszystkich w/w kwot. Zamawiającemu przysługuje prawo bezpośredniego zapytania Podwykonawcy o płatności dokonane przez Wykonawcę oraz o opóźnienia w ich regulowaniu. Podwykonawca zobowiązuje się do pisemnego informowania Zamawiającego o każdej zaległej płatności Wykonawcy względem Podwykonawcy."

Pytanie 165

122. §16 ust. 25.

~~Wykonawca, który ma status konsorcjum zobowiązuje się do zawierania umów z Podwykonawcami przez wszystkich członków konsorcjum (zakaz zawierania Umów z jednym lub niektórymi z członków konsorcjum).~~

UZASADNIENIE:

Wykonawca w żadnym wypadku nie może się zgodzić na taki zapis. Po pierwsze nie wiadomo czemu ma on służyć, a po drugie każdy konsorcjant odpowiada w ramach wewnętrznego podziału prac (w ramach konsorcjum) za swoją część Prac, tak więc jeśli tylko w zakresie jednego konsorcjanta jest wykonanie danych Robót Budowlanych, to pozostali konsorcjanci nie będą stroną takiej umowy podwykonawczej, gdyż nie biorą odpowiedzialności za te dane Roboty Budowlane (jednak tylko w stosunku do Podwykonawcy; w stosunku do Zamawiającego odpowiedzialność konsorcjantów jest zawsze solidarna). Wymóg taki nie ma nic wspólnego z panującymi na rynku standardami i jest oderwany od rzeczywistości.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie w/w postanowienia.

Jednocześnie Zamawiający wskazuje na postanowienia § 25 ust. 11 Umowy, w myśl których Członkowie konsorcjum ponoszą solidarną odpowiedzialność względem Zamawiającego za roszczenia zwrotne przysługujące Zamawiającemu z tytułu zaspokojenia roszczeń osób trzecich (w tym Podwykonawców) wynikających ze szkód lub zaległych płatności powstałych przy lub w związku z wykonywaniem Umowy, za które odpowiada którykolwiek z konsorcjantów. Członkowie konsorcjum ponoszą solidarną odpowiedzialność względem Zamawiającego za zwrot uiszczonych przez Zamawiającego kwot podatków, opłat sądowych lub administracyjnych albo innych danin publicznoprawnych, które zgodnie z Umową zobowiązany był uiszczyć którykolwiek z członków konsorcjum.

Pytanie 166

123. §16 ust. 26.

Po zakończeniu realizacji każdej umowy z Podwykonawcą lub dalszym Podwykonawcą, o których mowa powyżej, Wykonawca przedłoży w terminie 14 dni od dnia jej zakończenia oświadczenie Podwykonawcy lub dalszego Podwykonawcy, że wymagalne i bezsporne płatności z tytułu umowy o roboty budowlane, ~~dostawy lub usługi~~ zawartej z Wykonawcą, Podwykonawcą lub dalszym Podwykonawcą zostały dokonane ~~wraz z tymi lub~~ kopiami potwierdzeń przelewu na rzecz Podwykonawcy lub dalszego Podwykonawcy, o których mowa w ust. 16 powyżej, potwierdzających dokonanie płatności, które nie były jeszcze dostarczone Zamawiającemu przez Wykonawcę.

UZASADNIENIE:

Ust. 16 (jak wszystkie ustępy od 10 do 31) dotyczy tylko Podwykonawców Robót Budowlanych, więc oświadczenia nie dotyczą Podwykonawców Dostaw i Usług.

Podwykonawca może nie wydać wskazanego oświadczenia (nawet bez uzasadnienia, co zresztą często się dzieje w przypadku mniejszych firm podwykonawczych), dlatego Wykonawca powinien mieć prawo w zastępstwie przedstawić kopie potwierdzeń przelewów tytułem zapłaty ich wynagrodzenia. Z §16 ust. 16 pkt b) jest także mowa o dowodach, a nie tylko o oświadczeniach Podwykonawców.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na dokonanie następującej zmiany do umowy:

„Po zakończeniu realizacji każdej umowy z Podwykonawcą lub dalszym Podwykonawcą, o których mowa powyżej, Wykonawca przedłoży w terminie 14 dni od dnia jej zakończenia oświadczenie Podwykonawcy lub dalszego Podwykonawcy, że wymagalne i bezsporne płatności z tytułu umowy podwykonawczej zawartej z Wykonawcą, Podwykonawcą lub dalszym Podwykonawcą zostały dokonane lub kopie potwierdzeń przelewu na rzecz Podwykonawcy lub dalszego Podwykonawcy, o których mowa w ust. 16 powyżej, potwierdzających dokonanie płatności, które nie były jeszcze dostarczone Zamawiającemu przez Wykonawcę. W oświadczeniu Podwykonawca wskaże również wszystkie płatności niewymagalne oraz sporne, a w przypadku gdy Wykonawca przedstawia potwierdzenia przelewu - Wykonawca dołącza również wykaz płatności niewymagalnych oraz spornych.”

Pytanie 167

124. §16 ust. 27.

Jeśli Podwykonawca wyrazi na to zgodę, to Strony umowy podwykonawczej wyrażają zgodę na przeniesienie wszystkich praw i obowiązków Wykonawcy (Podwykonawcy) wynikających z tej umowy na Zamawiającego w przypadku rozwiązania Umowy z Wykonawcą i/lub w przypadku nierealizowania przez Wykonawcę (Podwykonawcę) należnych płatności z tytułu wynagrodzenia Podwykonawcy (dalszego Podwykonawcy).

UZASADNIENIE:

Wykonawca zwraca uwagę, że nie zawarł jeszcze (co wydaje się oczywiste) żadnej umowy podwykonawczej, więc nie wie on czy Podwykonawcy wyrażą na powyższe zgodę, choć oczywiście będzie zawierał taki zapis w projektach umów podwykonawczych, jednak nie jest on w stanie złożyć takiego oświadczenia na etapie zawierania Umowy.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 168

125. §16 ust. 29.

W razie wytoczenia powództwa przez któregokolwiek z Podwykonawców przeciwko Zamawiającemu w związku z wykonaniem przez tego Podwykonawcę części Prac objętych umową podwykonawczą, Wykonawca – na żądanie Zamawiającego – weźmie udział na swój koszt w postępowaniu w zakresie niezbędnym do ochrony praw i interesów Zamawiającego przed odpowiedzialnością wobec Podwykonawcy, w szczególności w charakterze interwenienta ubocznego po stronie Zamawiającego.

UZASADNIENIE:

Z pierwotnego brzmienia zapisu wynikało, że niezależnie z jakiego tytułu Zamawiający zostanie pozwany przez Podwykonawcę, to Wykonawca zawsze musi wstąpić do postępowania, natomiast należy założyć, że zapis ma dotyczyć sytuacji pozwania Zamawiającego w związku z tym konkretnym zamówieniem i wykonywaniem Prac przez Podwykonawcę na podstawie umowy podwykonawczej zawartej z Wykonawcą na potrzeby realizacji tego danego zamówienia.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Wątpliwości Wykonawcy powinna rozwiązać definicja Podwykonawcy (zawarta w definicjach umownych), która odnosi się do podmiotu realizującego niniejsze zamówienie.

W przypadku, gdy ten sam podmiot występuje do Zamawiającego z jakimikolwiek roszczeniami niezwiązanymi z realizacją zamówienia - nie ma statusu "Podwykonawcy"

Pytanie 169

126. §17 ust. 2.

Wykonawca oświadcza, że jest lub w odpowiednim czasie będzie upoważniony do korzystania z praw własności intelektualnej w zakresie koniecznym do realizacji Przedmiotu Umowy oraz, że jest uprawniony do przekazania prawa do korzystania z tych praw Zamawiającemu lub ich przeniesienia na Zamawiającego, jak określono w Umowie.

UZASADNIENIE:

Wykonawca na dzień zawarcia Umowy nie będzie miał zawartych umów podwykonawczych, z których wynikać będzie udzielenie mu lub Zamawiającemu określonych praw własności intelektualnej. Takie umowy będą zawierane dopiero po zawarciu Umowy, więc na dzień zawarcia Umowy oświadczenie to z założenia będzie nieprawdziwe i Wykonawca nie może go złożyć.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Kwestia ta jest w ocenie Zamawiającego oczywista.

Pytanie 170

127. §17 ust. 3.

Wykonawca zobowiązany jest uzyskać pisemną zgodę autorów poszczególnych utworów (w zakresie: projektu budowlanego zamiennego, projektów wykonawczych i dokumentacji powykonawczej) na niewykonywanie przez nich autorskich praw osobistych oraz wyrażenie zgody na wykonywanie autorskich praw osobistych i praw zależnych przez osoby trzecie. Wykonawca zapewnia, że wykonywanie przez twórców poszczególnych utworów ich autorskich praw osobistych nie uniemożliwi Zamawiającemu korzystania z praw własności intelektualnej, oraz że twórcy poszczególnych utworów wyrazili odpowiednie zgody umożliwiające realizację zobowiązań i uprawnień wynikających z niniejszego postanowienia.

UZASADNIENIE:

Wykonawca zwraca uwagę, że tylko w zakresie projektu budowlanego zamiennego, projektów wykonawczych i dokumentacji powykonawczej może uzyskać takie upoważnienie od autorów tej dokumentacji. W ramach Umowy Wykonawca będzie przekazywał setki, jak nie tysiące, dokumentów, pochodzących także od Podwykonawców, i nie jest możliwe technicznie (ale także autorzy ci nie wyrażą na to zgody), aby uzyskać takie upoważnienia.

Wymaganie Zamawiającego w pierwotnej wersji zapisu jest nierealne i oderwane od rzeczywistości, a przede wszystkim niewykonalne.

Wykonawca wnosi o uregulowanie zapisów dotyczących praw własności intelektualnej w sposób odpowiadający panującym warunkom rynkowym.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Rolą Wykonawcy jest, aby w zawieranych przez Wykonawcę umowach (np. z podwykonawcami lub z innymi twórcami utworów) zawrzeć tożsame postanowienia i w efekcie uzyskać od twórców odpowiednie zapewnienie - o niewykonywaniu praw autorskich osobistych i wyrażeniu zgody na ich wykonywanie przez Zamawiającego.

Pytanie 171

128. §17 ust. 5.

Z uwzględnieniem postanowień zawartych w ust. 19 i 20 poniżej, w ramach Wynagrodzenia i na warunkach określonych w Umowie Wykonawca przekazuje Zamawiającemu:

a) majątkowe prawa autorskie do Dokumentacji (w zakresie: projektu budowlanego zamiennego, projektów wykonawczych i dokumentacji powykonawczej);

a)b) licencje do pozostałej Dokumentacji;

b)c) licencje na Oprogramowanie i jego dokumentację;

b) swoją pełną wiedzę know-how związaną z eksploatacją, naprawami i remontami Obiektu, w tym wszystkie doświadczenia techniczne potrzebne do korzystania z Przedmiotu Umowy;

UZASADNIENIE:

Ad. a) i b). Wykonawca wyraźnie zaznacza, że jego Podwykonawcy nie wyrażą zgody na przeniesienie majątkowych praw autorskich do całej swojej Dokumentacji, która następnie będzie przekazywana Zamawiającemu, co wiązałoby się w praktyce z wyzbyciem się tych praw. To samo zresztą dotyczy Dokumentacji stworzonej przez Wykonawcę na potrzeby wykonania Umowy. Zatem Wykonawca może przenieść majątkowe prawa autorskiej w zakresie projektu budowlanego zamiennego, projektów wykonawczych i dokumentacji powykonawczej (pkt a), a w pozostałym zakresie udzielić licencji (pkt b).

Ad. c). Wykonawca nie przekazuje Zamawiającemu żadnej wiedzy know-how. Wykonawca buduje Obiekt i przekazuje Zamawiającemu instrukcje eksploatacji, w tym DTR urządzeń. Na podstawie tych

dokumentów Zamawiający eksploatuje Przedmiotu Umowy. Wszystko inne pozostaje po stronie Wykonawcy.

Wymaganie Zamawiającego w pierwotnej wersji zapisu jest nierealne i oderwane od rzeczywistości, a przede wszystkim niewykonalne.

Wykonawca wnosi o uregulowanie zapisów dotyczących praw własności intelektualnej w sposób odpowiadający panującym warunkom rynkowym.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Postanowienie wyraźnie odsyła do ust. 19 i 20, które dopuszczają możliwość realizacji w/w obowiązków poprzez udzielenie licencji.

Pytanie 172

129. §17 ust. 11.

Wraz z odbiorem Dokumentacji przez Zamawiającego lub w przypadku braku odbioru z chwilą rozwiązania Umowy (w tym jednostronnego, wskutek odstąpienia od Umowy), Zamawiający nabywa autorskie prawa majątkowe do Dokumentacji wykonanej w ramach realizacji Przedmiotu Umowy wraz z prawem własności do przekazanych egzemplarzy Dokumentacji (w zakresie: projektu budowlanego zamiennego, projektów wykonawczych i dokumentacji powykonawczej, co dotyczy także następnych ustępów).

UZASADNIENIE:

Wykonawca wyraźnie zaznacza, że jego Podwykonawcy nie wyrażą zgody na przeniesienie majątkowych praw autorskich do całej swojej Dokumentacji, która następnie będzie przekazywana Zamawiającemu, co wiązałoby się w praktyce z wyzbyciem się tych praw. To samo zresztą dotyczy Dokumentacji stworzonej przez Wykonawcę na potrzeby wykonania Umowy. Zatem Wykonawca może przenieść majątkowe prawa autorskiej w zakresie projektu budowlanego zamiennego, projektów wykonawczych i dokumentacji powykonawczej (pkt a), a w pozostałym zakresie udzielić licencji (pkt b).

Wymaganie Zamawiającego w pierwotnej wersji zapisu jest nierealne i oderwane od rzeczywistości, a przede wszystkim niewykonalne.

Wykonawca wnosi o uregulowanie zapisów dotyczących praw własności intelektualnej w sposób odpowiadający panującym warunkom rynkowym.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje następującej zmiany § 17 ust. 11 Umowy:

„11. Wraz z odbiorem Dokumentacji przez Zamawiającego lub w przypadku braku odbioru z chwilą rozwiązania Umowy (w tym jednostronnego, wskutek odstąpienia od Umowy), Zamawiający nabywa autorskie prawa majątkowe do Dokumentacji wykonanej w ramach realizacji Przedmiotu Umowy oraz licencje wraz z prawem własności do przekazanych egzemplarzy Dokumentacji - zgodnie z ust. 5.”

Pytanie 173

130. §17 ust. 12, akapit pierwszy.

Zamawiający będzie mógł bez zgody Wykonawcy i bez dodatkowego wynagrodzenia na rzecz Wykonawcy oraz bez żadnych ograniczeń czasowych i ilościowych, ale tylko dla potrzeb tego Obiektu (budowa, eksploatacji, modernizacja i remonty):

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o sprecyzowanie co oznacza *tylko dla potrzeb tego Obiektu*. Standardowo są to wskazane czynności.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną przez Wykonawcę zmianę. Czynności dopuszczone do wykonywania wskazano w kolejnych częściach ust. 12.

Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, że sformułowanie "tylko dla potrzeb tego Obiektu" oznacza, że na podstawie Dokumentacji nie zostanie wybudowany żaden inny obiekt, ani nie będzie eksploatowany żaden inny obiekt, jak również że na podstawie Dokumentacji nie zostaną wybudowane żadne inne

urządzenia (niewchodzące w skład Obiektu), ani nie będą serwisowane takie urządzenia (niewchodzące w skład Obiektu).

Pytanie 174

131. §17 ust. 19, akapit ostatni.

realizacja przez Wykonawcę obowiązku przeniesienia na Zamawiającego autorskich praw majątkowych do Dokumentacji oraz prawa do opracowań Dokumentacji może nastąpić poprzez udzielenie Zamawiającemu przez Wykonawcę lub działającą na jego zlecenie osobę trzecią, której przysługują autorskie prawa majątkowe, niewyłącznych licencji lub dalszych licencji (sublicencji) na czas 5 lat, przekształcających się po upływie tego okresu automatycznie w licencje bądź sublicencje udzielone na czas nieoznaczony z 5-letnim okresem wypowiedzenia (ze skutkiem na koniec roku kalendarzowego) ograniczonym w stosunku do udzielającego licencji (sublicencji) w ten sposób, iż będzie on mógł dokonać wypowiedzenia licencji (sublicencji) wyłącznie z powodu rażącego i uporczywego naruszenia przez Zamawiającego warunków licencji (sublicencji). W każdym przypadku, określonym w zdaniu poprzednim, udzielona licencja lub dalsza licencja (sublicencja) musi gwarantować Zamawiającemu prawo do ~~rozporządzania~~ i korzystania z utworów dostarczonych Zamawiającemu przez Wykonawcę w wykonaniu Umowy, w celach eksploatacji, konserwacji, remontów i modernizacji każdego z urządzeń, w tym w szczególności w zakresie określonym w ust. 4 powyżej. Wraz z licencją lub dalszą licencją (sublicencją) Wykonawca lub działająca na jego zlecenie osoba trzecia, której przysługują autorskie prawa majątkowe, udziela Zamawiającemu zezwolenia na ~~rozporządzanie~~, wykonywanie i korzystanie z opracowań utworów, wraz z prawem na udzielanie takich zezwoleń osobom trzecim (zgodą na wykonywanie autorskich praw zależnych) tj. w szczególności na wykonywanie, ~~rozporządzanie~~ i korzystanie z tłumaczeń, zmian, przeróbek, uzupełnień Utworów itp., w celach i na polach eksploatacji wskazanych w poprzednim zdaniu. Wykonawca zobowiązuje się i gwarantuje, że w ramach powyższej licencji Zamawiający lub wskazany przez niego podmiot będzie miał prawo w szczególności wykorzystywać utwory lub ich opracowania do przeprowadzenia postępowań przetargowych mających na celu wybór wykonawcy remontów lub modernizacji instalacji lub każdego z urządzeń wchodzących w jej skład. Postanowienia ust. 3-4 powyżej stosuje się odpowiednio do licencji lub dalszych licencji (sublicencji).

UZASADNIENIE:

Wykonawca wyraźnie zaznacza, że zarówno on, ja i jego Podwykonawcy, nie wyraża zgody na rozporządzenie ich Dokumentacją (co do której nie przeniósł na Zamawiającego autorskich praw majątkowych), a Zamawiający może tylko korzystać z Dokumentacji na cele związane bezpośrednio z Przedmiotem Umowy.

Wymaganie Zamawiającego w pierwotnej wersji zapisu jest nierealne i oderwane od rzeczywistości, a przede wszystkim niewykonalne.

Wykonawca wnosi o uregulowanie zapisów dotyczących praw własności intelektualnej w sposób odpowiadający panującym warunkom rynkowym.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Przez rozporządzenie rozumie się również przekazanie tej Dokumentacji podmiotowi, który będzie realizował czynności na podstawie tej Dokumentacji w ramach Obiektu (np. dokończy realizację Obiektu, będzie wykonywał remonty lub konserwacje Obiektu, itd.).

Pytanie 175

132. §17 ust. 20.

~~W przypadku, gdy z wykonaniem Przedmiotu Umowy, jak również z późniejszym korzystaniem przez Zamawiającego z Obiektu wiąże się korzystanie przez Zamawiającego z praw osób trzecich objętych ochroną na podstawie przepisów ustawy z dnia 30 czerwca 2000 r. Prawo własności przemysłowej lub stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa (know-how) Wykonawca — z chwilą wydania każdej części Dokumentacji, co potwierdzone zostanie protokołem oraz w ramach wynagrodzenia, o którym mowa w § 11 ust. 1 powyżej, udziela Zamawiającemu licencji lub dalszych licencji (sublicencji) na czas 5 lat, przekształcających się po upływie tego okresu automatycznie w licencje lub sublicencje na czas nieoznaczony z 10-letnim okresem wypowiedzenia (ze skutkiem na koniec roku kalendarzowego) ograniczonym w stosunku do udzielającego licencji lub dalszej licencji (sublicencji) w ten sposób, iż będzie~~

~~on mógł dokonać wypowiedzenia licencji lub dalszej licencji (sublicencji) wyłącznie z powodu rażącego i uporczywego naruszenia przez Zamawiającego warunków licencji lub dalszej licencji (sublicencji). W każdym przypadku, określonym w zdaniu poprzednim, udzielona licencja lub dalsza licencja (sublicencja) musi gwarantować Zamawiającemu prawo do rozporządzania i korzystania z praw udostępnionych Zamawiającemu przez Wykonawcę w wykonaniu Umowy, w celach eksploatacji, konserwacji, remontów i modernizacji Obiektu oraz każdego z urządzeń, w tym w szczególności w zakresie określonym w ust. 12 powyżej.~~

UZASADNIENIE:

Wykonawca wyraźnie zaznacza, że zarówno on, ja i jego Podwykonawcy, nie udzielił Zamawiającemu żadnych licencji dotyczących praw własności przemysłowej, która w żadnym wypadku nie jest potrzebna Zamawiającemu w celu korzystania z Przedmiotu Umowy. Powstaje pytanie czy Zamawiający w ogóle zdaje sobie sprawę czego oczekuje od Wykonawcy – np. rozporządzanie w ramach licencji prawami własności przemysłowej, czy też nabycie praw do tajemnicy przedsiębiorstwa?

Wymaganie Zamawiającego w pierwotnej wersji zapisu jest nierealne i oderwane od rzeczywistości.

Wykonawca wnosi o uregulowanie zapisów dotyczących praw własności intelektualnej w sposób odpowiadający panującym warunkom rynkowym.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie.

Treść postanowienia wydaje się zrozumiała – licencji takiej należy udzielić Zamawiającemu w przypadku, gdy do prawidłowego wykonania Przedmiotu Umowy i/lub do prawidłowego korzystania z Przedmiotu Umowy przez Zamawiającego konieczne jest wykorzystywanie przez Zamawiającego praw osób trzecich objętych ochroną lub know-how osób trzecich.

W przypadku, gdy nie ma konieczności takiego wykorzystywania, lub jeżeli do korzystania nie jest potrzebne udzielenie licencji - Wykonawca licencji takiej udzielać nie musi.

Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, iż przedmiotem zamówienia w kontekście poruszonym w tym pytaniu jest wykonanie usług, polegających na wykonaniu aplikacji sterowania i nadzoru do konkretnej instalacji Zamawiającego kotła na biomasę w ZC Czeczott. Zamawiający wymaga przy tym spełnienia jego indywidualnych wymagań szczegółowo określonych w PFU oraz spełnienia wymagań wynikających z PFU (np. określony przez Zamawiającego stopień automatyzacji instalacji) . Zamawiający wymaga zatem napisania aplikacji o konkretnej zawartości funkcjonalnej. W praktyce oznacza to napisanie programu składającego się z sekwencji bloków funkcjonalnych realizujących algorytmy sterowania, które są jawne i wynikają z zastosowanych urządzeń wykonawczych i koncepcji sterowania. Zamawiający wymaga, aby Wykonawca przed przystąpieniem do prac programistycznych przedstawił do akceptacji Zamawiającego koncepcję sterowania, która spełni wymagania użytkowe oraz technologiczne (np. zgodność z projektem wykonawczym).

Wykonawca za tak wykonane usługi skalkuluje wszystkie koszty związane z wytworzeniem i implementacją aplikacji, które uwzględni w wynagrodzeniu za przedmiot zamówienia. Dla tak wykonanych aplikacji Zamawiający wymaga odpowiednich zapisów licencyjnych, które zaproponowane są w umowie. Zamawiający nie uważa, że jego wymagania są nierealne. Skoro Zamawiający wymaga wytworzenia aplikacji na jego indywidualne potrzeby, to wymaga również indywidualnych warunków, dzięki którym utrzymanie i rozwój kodu źródłowego aplikacji oraz w przyszłości jego integracja z systemami innych instalacji zamawiającego na warunkach opisanych w PFU będą możliwe.

Zamawiający uważa, że aplikacje sterowania i nadzoru (dla sterownika i SCADA) muszą spełniać, co najmniej: indywidualne wymagania technologiczne dla budowanego kotła, indywidualne wymagania eksploatacji a w tym łatwość obsługi GUI przez personel obsługi i nadzoru Zamawiającego, wymagania zapewnienia ciągłości serwisowania -zwłaszcza w przypadku niemożności wykonywania usług przez twórcę aplikacji lub jego służby serwisowe, wymagania ekonomiczne związane z optymalizacją kosztów utrzymania w gotowości i obsługi, jak również optymalizacją kosztów związanych z regulacją sprawdzaną wskaźnikami efektywnościowymi, wymagania rozwoju aplikacji tj. możliwość integracji z obecnie eksploatowanymi systemami przemysłowymi w ramach obiektu, spółki i grupy kapitałowej integracja z sterownikiem nadrzędnym, integracja z systemem nadrzędnym grupy kapitałowej, wymagania cyberbezpieczeństwa itp. Innymi słowy oprogramowanie aplikacyjne musi realizować cele biznesowe Zamawiającego wynikające z wymagań PFU.

Na rynku dostępnych jest wiele rozwiązań i to niezależnie od branży, w której te rozwiązania są rozpatrywane. Można znaleźć wiele rozwiązań nowoczesnych, rozwojowych, elastycznych i otwartych na potrzeby użytkownika jak również w optymalnych kosztach utrzymania w całym cyklu życia produktu. Można także znaleźć wiele rozwiązań przestarzałych, zamkniętych, nierozwijalnych, prototypowych etc. Zamawiający nie preferuje rozwiązań tych ostatnich a przede wszystkim przestarzałych rozwiązań aplikacji tzw. „pudełkowych”, które charakteryzują się wadami: są zamknięte w zakresie kodów źródłowych, ustawień i konfiguracji, są zwykle nieaktualizowane (zamknięcie kodu nie pozwala na weryfikację np. wersji oprogramowania uruchomieniowego), są nieintegrowalne z innymi rozwiązaniami przemysłowymi (przeznaczone wyłącznie dla pojedynczej instalacji, a w przypadku kilku instalacji na obiekcie integracja jest niemożliwa) oraz nie są rozwijane pod kątem podatności na cyberataki.

Pytanie 176

133. §17 nowy ust. 21.

W zakresie, w jakim Wykonawca nie będzie mógł udzielić Zamawiającemu stosownego uprawnienia do korzystania z Oprogramowania, w szczególności z uwagi na ograniczenia umowne lub ustawowe, 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 pozwoli na realizację Przedmiotu Umowy, korzystanie z Przedmiotu Umowy, modernizację, remont, rozbudowę lub usunięcie Przedmiotu Umowy, bez dodatkowych kosztów dla Zamawiającego.

UZASADNIENIE:

Dostawcy oprogramowania stosują własne warunki licencyjne, których nie można zmieniać lub można to robić jedynie w bardzo ograniczonym zakresie, co dotyczy przede wszystkim systemów DCS. Wykonawca jako doświadczona firma w branży energetycznej, która zrealizowała wiele podobnych inwestycji, informuje, że nie będzie możliwe uzyskanie od np. dostawcy systemu DCS licencji w zakresie określonym w Umowie. Jednocześnie zapewnia, że zakres licencji będzie wystarczający.

Wykonawca wnosi o uregulowanie zapisów dotyczących praw własności intelektualnej w sposób odpowiadający panującym warunkom rynkowym.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Kwestie odnoszące się do Oprogramowania zostały uregulowane w § 17 ust. 15 Umowy.

Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, iż w ramach przedmiotu umowy wymaga wykonania usług, polegających na wykonaniu aplikacji sterowania i nadzoru do konkretnej instalacji Zamawiającego kotła na biomasę w ZC Czeczott. Zamawiający wymaga przy tym spełnienia jego indywidualnych wymagań szczegółowo określonych w PFU oraz spełnienia wymagań wynikających z PFU (np. określony przez Zamawiającego stopień automatyzacji instalacji). Zamawiający wymaga zatem napisania aplikacji o konkretnej zawartości funkcjonalnej. W praktyce oznacza to napisanie programu składającego się z sekwencji bloków funkcjonalnych realizujących algorytmy sterowania, które są jawne i wynikają z zastosowanych urządzeń wykonawczych i koncepcji sterowania. Zamawiający wymaga, aby Wykonawca przed przystąpieniem do prac programistycznych przedstawił do akceptacji Zamawiającego koncepcję sterowania, która spełni wymagania użytkowe oraz technologiczne (np. zgodność z projektem wykonawczym).

Wykonawca za tak wykonane usługi skalkuluje wszystkie koszty związane z wytworzeniem i implementacją aplikacji, które uwzględni w wynagrodzeniu za przedmiot zamówienia. Dla tak wykonanych aplikacji Zamawiający wymaga odpowiednich zapisów licencyjnych, które zaproponowane są w umowie. Zamawiający nie uważa, że jego wymagania są nierealne. Skoro Zamawiający wymaga wytworzenia aplikacji na jego indywidualne potrzeby, to wymaga również indywidualnych warunków, dzięki którym utrzymanie i rozwój kodu źródłowego aplikacji oraz w przyszłości jego integracja z systemami innych instalacji zamawiającego na warunkach opisanych w PFU będą możliwe.

Zamawiający uważa, że aplikacje sterowania i nadzoru (dla sterownika i SCADA) muszą spełniać, co najmniej: indywidualne wymagania technologiczne dla budowanego kotła, indywidualne wymagania eksploatacji a w tym łatwość obsługi GUI przez personel obsługi i nadzoru Zamawiającego, wymagania zapewnienia ciągłości serwisowania -zwłaszcza w przypadku niemożności wykonywania usług przez twórcę aplikacji lub jego służby serwisowe, wymagania ekonomiczne związane z optymalizacją kosztów

utrzymania w gotowości i obsługi, jak również optymalizacją kosztów związanych z regulacją sprawdzaną wskaźnikami efektywnościowymi, wymagania rozwoju aplikacji tj. możliwość integracji z obecnie eksploatowanymi systemami przemysłowymi w ramach obiektu, spółki i grupy kapitałowej integracja z sterownikiem nadrzędnym, integracja z systemem nadrzędnym grupy kapitałowej, wymagania cyberbezpieczeństwa itp. Innymi słowy oprogramowanie aplikacyjne musi realizować cele biznesowe Zamawiającego wynikające z wymagań PFU.

Na rynku dostępnych jest wiele rozwiązań i to niezależnie od branży, w której te rozwiązania są rozpatrywane. Można znaleźć wiele rozwiązań nowoczesnych, rozwojowych, elastycznych i otwartych na potrzeby użytkownika jak również w optymalnych kosztach utrzymania w całym cyklu życia produktu. Można także znaleźć wiele rozwiązań przestarzałych, zamkniętych, nierozwijalnych, prototypowych etc. Zamawiający nie preferuje rozwiązań tych ostatnich a przede wszystkim przestarzałych rozwiązań aplikacji tzw. „pudełkowych”, które charakteryzują się wadami: są zamknięte w zakresie kodów źródłowych, ustawień i konfiguracji, są zwykle nieaktualizowane (zamknięcie kodu nie pozwala na weryfikację np. wersji oprogramowania uruchomieniowego), są nieintegrowalne z innymi rozwiązaniami przemysłowymi (przeznaczone wyłącznie dla pojedynczej instalacji, a w przypadku kilku instalacji na obiekcie integracja jest niemożliwa) oraz nie są rozwijane pod kątem podatności na cyberataki.

Pytanie 177

134. §18 ust. 12 pkt b).

30% wartości zabezpieczenia w okresie do dnia upływu Okresu Gwarancji (wskazanego w § 14 ust. 4 lit. a) bez wydłużonego Okresu Gwarancji przedłużonym o 30 dni – na zabezpieczenie roszczeń z Zamawiającego z tytułu rękojmi za wady i gwarancji.

UZASADNIENIE:

Wykonawca nie udziela zabezpieczenia na wydłużony Okres Gwarancji zgodnie z §14 ust. 14.

Odpowiedź:

W myśl postanowień § 18 ust. 13 Umowy zabezpieczenie ulega przedłużeniu w razie wydłużenia Okresu Gwarancji. Stosownie do tych zapisów Zamawiający postanawia dokonać następującej zmiany w §18 ust. 12 lit. b) Umowy:

30% wartości zabezpieczenia w okresie do dnia upływu Okresu Gwarancji przedłużonego o 30 dni – na zabezpieczenie roszczeń z Zamawiającego z tytułu rękojmi za wady i gwarancji.

oraz w definicji Okresu Gwarancji:

Okres Gwarancji – okres, wskazany w § 14 ust. 4 lit. a) Umowy i mogący ulec wydłużeniu na podstawie § 14 ust. 14, na który Wykonawca udziela Zamawiającemu gwarancji jakości i w którym zobowiązuje się nie tylko do usuwania Wad, ale również do innych świadczeń określonych w Umowie, w szczególności Serwisu Gwarancyjnego.

Pytanie 178

135. §18 ust. 13.

Jeżeli Zabezpieczenie jest udzielane w formie niepieniężnej, w przypadku przedłużenia terminu wykonywania Przedmiotu Umowy lub przedłużenia okresu obowiązywania gwarancji zgodnie z § 14 ust. 14, Wykonawca, zobowiązany jest do przedłożenia Zamawiającemu dokumentu zawierającego przedłużenie terminu ważności Zabezpieczenia na okres do planowanego terminu zakończenia wykonywania Przedmiotu Umowy lub do wniesienia nowego Zabezpieczenia na okres do planowanego terminu zakończenia wykonywania Przedmiotu Umowy, zgodnej z określonymi powyżej wymaganiami. Aneks do Zabezpieczenia lub nowe Zabezpieczenie powinny być przedłożone Zamawiającemu najpóźniej na 15 Dni Roboczych przed upływem terminu ważności dotychczasowego Zabezpieczenia. Wykonawca poniesie koszty związane z uzyskaniem aneksu do Zabezpieczenia lub nowego Zabezpieczenia, chyba że wykaże, że przedłużenie okresu wykonywania Umowy wynika z przyczyn, za które nie ponosi on odpowiada odpowiedzialności wyłącznie Zamawiający – wówczas koszty poniesie Zamawiający (jeśli przedłużenie okresu wykonywania Umowy wynika z przyczyn niezależnych od Stron lub za które odpowiedzialność ponoszą obie Strony – koszty zawarcia aneksu lub nowego Zabezpieczenia Strony poniosą po połowie). W przypadku nie przedłożenia przez Wykonawcę aneksu do Zabezpieczenia w terminie wskazanym powyżej, Zamawiający jest uprawniony do skorzystania z Zabezpieczenia i zatrzymania uzyskanych środków jako Zabezpieczenie w pieniądzu (w takim

przypadku wypłata z zabezpieczenia, następuje nie później niż w ostatnim dniu ważności dotychczasowego zabezpieczenia).

UZASADNIENIE:

Wykonawca może pokryć w całości koszt wydłużonego zabezpieczenia, tylko jeśli ponosi odpowiedzialności za przyczynę wydłużenia okresu wykonywania Umowy.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Postanowienie jasno wskazuje zarówno sytuacje, kiedy koszty wydłużonego zabezpieczenia ponoszą obie strony po połowie, jak i takie, kiedy koszt ponosi w całości Zamawiający.

Pytanie 179

136. §18 nowy ust. 16.

Dla uniknięcia wątpliwości, zabezpieczenie nie będzie uzupełniane przez Wykonawcę w razie skorzystania z niego przez Zamawiającego.

UZASADNIENIE:

Standardowo zabezpieczenie nie jest uzupełniane przez Wykonawcę, co wymaga zapisu w Umowie w celu uniknięcia wątpliwości.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dodać § 18 ust. 16 w następującym brzmieniu:

„Dla uniknięcia wątpliwości, zabezpieczenie nie będzie uzupełniane przez Wykonawcę w razie skorzystania z niego przez Zamawiającego”.

Pytanie 180

137. §18 nowy ust. 17.

Dokument zabezpieczenia w formie gwarancji bankowej lub ubezpieczeniowej może zostać przekazany Zamawiającemu z podpisem elektronicznym na następujący adres poczty elektronicznej Zamawiającego:

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o dodanie takiej możliwości, która ułatwi przekazywanie dokumentu gwarancji bankowej lub ubezpieczeniowej.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na dodanie §18 ust. 17 Umowy w następującym brzmieniu:

„Dokument zabezpieczenia w formie gwarancji wydany w formie elektronicznej (tj. z elektronicznym podpisem kwalifikowanym wystawcy gwarancji) zostanie przekazany Zamawiającemu w oryginale (tj. z podpisem elektronicznym wystawcy) na następujący adres poczty elektronicznej Zamawiającego:

Pytanie 181

138. §19 ust. 1.

Siła Wyższa oznacza zdarzenie niezawinione przez żadną ze Stron i od żadnej ze Stron niezależne, o charakterze zewnętrznym, których Strona nie mogła przewidzieć ani zapobiec, przewyciężyć ich ani ograniczyć w całości lub w części, a które w sposób istotny i niekorzystny oddziałują na wykonywanie zobowiązań wynikających z niniejszej Umowy przez tę Stronę (zwana dalej Stroną Dotkniętą).

UZASADNIENIE:

Siła Wyższa niekorzystnie wpływającą na wykonanie Umowy zawsze powinna mieć swoje określone w Umowie konsekwencje, a nie tylko Siła Wyższa istotnie wpływająca na wykonanie Umowy, co jest ocenne, a poza tym nieuzasadnione, gdyż jest ona zawsze niezależna od Wykonawcy i Wykonawca nie ponosi za nią odpowiedzialności w każdym przypadku.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 182

139. §19 ust. 3 pkt a).

temperatura powietrza zewnętrznego, z wyjątkiem sytuacji, w której średnia temperatura powietrza na Terenie Budowy (tj. na zewnątrz budynków), mierzona codziennie pomiędzy godziną 6.00 a 18.00, spada poniżej minus 45°C albo przekracza plus 30°C przez okres co najmniej tygodniadwóch dni;

UZASADNIENIE:

Wykonawca zwraca uwagę, że w obecnie panującym klimacie rzadko kiedy zdarza się, że temperatura spada poniżej minus 15°C, a tym bardziej, że taka temperatura utrzymuje się przez okres jednego pełnego tygodnia, tym bardziej, że ma to być temperatura średnia.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 183

140. §19 ust. 3 pkt b).

nie uzyskanie lub nieterminowe uzyskanie przez Wykonawcę decyzji, uzgodnień, opinii, itp., chyba że Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za ich nieuzyskanie lub nieterminowe uzyskanie;

UZASADNIENIE:

Wykonawca zwraca uwagę, że procedury uzyskiwania decyzji, uzgodnień, opinii, itp., są po części niezależne od niego (np. wydłużająca się procedura administracyjna z winy urzędów; jak w §22 ust. 2 pkt d).

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Uregulowanie w § 22 ust. 2 d) Umowy uprawniające do dokonania zmian umowy w/w okolicznościach wystarczająco chroni Wykonawcę i nie ma konieczności klasyfikowania takich zdarzeń jako Siły Wyższej.

Pytanie 184

141. §19 nowy ust. 9.

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 pandemii COVID-19 (koronawirusa) zapoczątkowanej w latach 2019/2020. Strony zgodnie oświadczają, iż pandemia COVID-19 (koronawirusa), jej rozmiar i skutki są całkowicie niezależne od Wykonawcy i niemożliwe do przewidzenia.

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

UZASADNIENIE:

Z uwagi na zaistniałą pandemię koronawirusa, która wpływa lub może wpływać na realizację Umowy, a która już wystąpiła, jednak jej skutki nie są znane i Wykonawca nie jest w stanie ich przewidzieć, koniecznym jest wprowadzenie wnioskowanego zapisu.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Pandemia jest wymieniona jako przejaw siły wyższej w § 19 ust. 2 lit a) Umowy. Jednocześnie zaznacza się, że pandemia COVID-19 sama w sobie nie powoduje możliwości wprowadzania zmian do umowy, a jedynie jej realne i nieuniknione oddziaływanie na możliwość wykonania Umowy.

Stronom znane są obecne ograniczenia i reżimy związane z epidemią COVID-19 i nie stanowią one sytuacji niemożliwej do przewidzenia. Wyłączenie zaostrzenie reżimów lub wprowadzenie dodatkowych ograniczeń, bądź zaistnienie rzeczywistej przeszkody uniemożliwiającej Wykonawcy wypełnienie zobowiązań umownych z powodu epidemii COVID-19 może uzasadniać wprowadzenie zmiany do umowy.

Pytanie 185

142. §19 nowy ust. 10.

Niezależnie od zaistnienia Siły Wyższej, Zamawiający zobowiązany jest zawsze do zapłaty Wynagrodzenia za wykonaną przez Wykonawcę część Prac.

UZASADNIENIE:

Siła wyższa nie może zwalniać Zamawiającego z obowiązku zapłaty Wynagrodzenia. Zamawiający zawsze powinien zapłacić Wynagrodzenie za wykonaną część Prac, nawet jeśli wpływa na niego Siła Wyższa, gdyż w przeciwnym razie ryzyko w tym zakresie brałby na siebie Wykonawca, a nie on jest investorem w ramach tego zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie zapisu, jednak potwierdza, iż pomimo zaistnienia Siły Wyższej jest zobowiązany do zapłaty Wynagrodzenia należnego za wykonaną i odebraną w myśl Umowy część Prac.

Pytanie 186

143. §20 ust. 2 pkt 2).

okres ubezpieczenia będzie obejmował okres trwania Umowy oraz okres rękojmi (określony zgodnie z §14 ust. 16) i gwarancji (określony zgodnie z §14 ust. 4). Wykonawca jest zobowiązany do zawarcia przed dniem wygaśnięcia ubezpieczenia umowy ubezpieczeniowej na kolejny okres w taki sposób, aby przez cały czas obowiązywania Umowy i przez okres rękojmi oraz gwarancji trwała nieprzerwanie ochrona ubezpieczeniowa. Warunki kolejnych umów ubezpieczenia powinny spełniać wymagania Umowy. Dopuszczalne jest przedstawienie posiadanej rocznej polisy odpowiedzialności cywilnej z tytułu prowadzenia działalności gospodarczej spełniającej wymogi określone w par. 20 pkt. 2 pod warunkiem jej kontynuowania i zachowania ciągłości do upływu okresu rękojmi i gwarancji wynikającego z umowy.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o dodanie zapisu mającego na celu możliwość przedstawiania posiadanej polisy OC ogólnej rocznej kontynuowanej również w okresie gwarancji i rękojmi.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Jednocześnie Zamawiający potwierdza, że dopuszczalne jest przedstawianie dokumentów, o których mowa powyżej.

Pytanie 187

144. §20 ust. 7.

W przypadku przedstawienia dokumentów ubezpieczenia potwierdzających zawarcie umowy ubezpieczenia na okres krótszy niż wymagany okres ubezpieczenia Wykonawca lub podwykonawca zobowiązany będzie do przedstawienia Zamawiającemu dokumentów ubezpieczenia potwierdzających kontynuację ochrony ubezpieczeniowej najpóźniej 14 dni roboczych przed wygaśnięciem umowy ubezpieczenia. Kolejne umowy ubezpieczenia powinny być zawarte na warunkach spełniających wymogi określone w par. 20 pkt. 2 umowy i podlegają akceptacji zaakceptowanych przez Zamawiającego.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o zmianę zapisu:

1. Polisa wymagana jest od Wykonawcy, Wykonawca wnosi o wykreślenie słów: lub podwykonawcy,
2. Wykonawca zawiera kolejne polisy roczne, z uwagi na negocjacje warunków niekiedy polisy są wystawiane tuż przed ich upływem, Wykonawca wnosi o zmianę zapisu i możliwość przedstawienia kolejnej polisy rocznej przez jej wygaśnięciem,
3. Wykonawca wnosi o doprecyzowanie, iż kolejne polisy roczne mają spełniać wymogi określone w §20 ust. 2 Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na dokonanie w/w zmian w § 20 ust. 7 Umowy.

Pytanie 188

145. §20 ust. 8.

Wykonawca na żądanie Zamawiającego lub podwykonawca zobowiązany jest przedłożyć Zamawiającemu kopie dowodu wpłaty składki ubezpieczeniowej lub każdej jej raty, nie później niż 14 dni po upływie terminu zapłaty.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o zmianę zapisu, Wykonawca terminowo reguluje płatności składek, potwierdzenia opłaty oczywiście będą przekazane na wniosek Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie słów „lub podwykonawca” w § 20 ust.8 Umowy , w pozostałym zakresie brak zgody na zmianę.

Pytanie 189

146. §20 nowy ust. 10.

Wykonawca może wykazać wykonanie zapewnienia ubezpieczeń, do których posiadania jest zobowiązany powyższymi zapisami par. 20, poprzez okazanie polis/certyfikatów ubezpieczeniowych poświadczających istnienie ochrony ubezpieczeniowej w ramach posiadanych przez siebie polis i programów ubezpieczeniowych, w których występuje jako ubezpieczony. Certyfikaty/polis muszą określać elementy ubezpieczenia wymagane jako minimalne dla spełnienia wymogów ubezpieczeniowych zawartych w niniejszej umowie.

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o dodanie zapisu mającego na celu możliwość przedstawienia posiadanych ogólnych, odnawianych polis rocznych.

Odpowiedź:

Brak zgody na dodanie postanowienia. Jednocześnie Zamawiający dopuszcza w/w możliwość, pod warunkiem spełnienia przez takie ubezpieczenie wszystkich wymogów określonych w Umowie.

Pytanie 190

147. §22 ust. 2 pkt a).

w przypadku, gdy po dniu złożenia Oferty przez Wykonawcę, a przed podpisaniem przez Strony Protokołu Odbioru Końcowego i Przejęcia do Eksploatacji nastąpi zmiana prawa mająca istotny wpływ na realizację Przedmiotu Umowy; przez zmianę prawa Strony rozumieją wejście w życie przepisów powodujących zmianę lub wprowadzenie nowych bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa, norm technicznych i ekologicznych, a także zmianę decyzji administracyjnych wydanych w związku z realizacją Przedmiotu Umowy, o ile zmiana decyzji nie jest następstwem okoliczności, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność, chyba że powyższe przepisy były należycie ogłoszone przed dniem złożenia Oferty Wykonawcy; o ile wprost w Umowie nie przewidziano inaczej, za zmianę prawa nie uważa się ustanowienia nowych lub dokonania zmian w wysokości obciążeń publiczno-prawnych;

UZASADNIENIE:

Każda zmiana prawa, a nie tylko taka, która ma istotny wpływ na realizację Przedmiotu Umowy, nie jest niezależna od Wykonawcy, więc w każdym przypadku zmiany prawa Strony mogą zdecydować o zmianie Umowy. Poza istotny wpływ jest ocenny, co może prowadzić do nadużyć.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 191

148. §22 ust. 10 i ust. 11.

10. Zmiana wysokości Wynagrodzenia, może wystąpić wyłącznie w przypadku zwiększenia/modyfikacji zakresu Prac wynikającego z przesłanek określonych ust. 1 i 2 powyżej jeżeli konieczność zmiany Umowy nie wynika z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

~~11. Zmiana Umowy w zakresie zmiany Wynagrodzenia na zasadach określonych w ust. 10 powyżej skutkuje zmianą Wynagrodzenia jedynie w zakresie płatności realizowanych po dacie zawarcia Aneksu do Umowy.~~

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o wykreślenie tego zapisu, który kłóci się z ust. 2, zgodnie z którym może dojść do zmiany Wynagrodzenia w każdym przypadku zmiany Umowy, oczywiście pod warunkiem, że zmiana ta ma wpływ na koszty wykonania Umowy.

Poza tym Wykonawca nie godzi się na to, aby tylko zwiększenie/modyfikacja zakresu Prac stanowiła podstawę zmiany Wynagrodzenia, gdyż także inne okoliczności mogą na nie wpływać, np. wydłużenie czasu wykonania Umowy, wykonanie czynności innych niż Prace, ale niezbędnych co zachowania ciągłości wykonywania Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia § 22 ust. 11 Umowy. W pozostałym zakresie brak zgody na zmianę.

Pytanie 192

149. §23 ust. 1 pkt c) i pkt d).

~~c) Zamawiający może odstąpić od Umowy w zakresie niewykonanej części Umowy lub zlecić osobie trzeciej na koszt Wykonawcy dokończenie realizacji Przedmiotu Umowy z obowiązkiem zwrotu przez Wykonawcę różnicy w jego Wynagrodzeniu za niewykonaną część Przedmiotu Umowy a wynagrodzeniem osoby trzeciej za tę część Przedmiotu Umowy, która jest przez nią wykonywana na zlecenie Zamawiającego (nie więcej jednak niż 5% Wynagrodzenia za te Prace) (w ramach swojej ewentualnej odpowiedzialności odszkodowawczej);~~

~~d) Zamawiający może bez odstąpienia od Umowy powierzyć poprawienie lub dalsze wykonanie nienależycie wykonanej części Umowy osobie trzeciej na koszt Wykonawcy z obowiązkiem zwrotu przez Wykonawcę różnicy w jego Wynagrodzeniu za niewykonaną część Przedmiotu Umowy a wynagrodzeniem osoby trzeciej za tę część Przedmiotu Umowy, która jest przez nią wykonywana na zlecenie Zamawiającego (nie więcej jednak niż 5% Wynagrodzenia za te Prace) (w ramach swojej ewentualnej odpowiedzialności odszkodowawczej).~~

UZASADNIENIE:

Wykonawca w żadnym wypadku nie godzi się na ponoszenia kosztów dokończenia Przedmiotu Umowy, nawet jeśli to z jego przyczyny dochodzi do odstąpienia od Umowy w części niewykonanej. Wykonawca może jedynie zwrócić różnicę w wynagrodzeniach zgodnie z dodanymi zapisami.

Odpowiedź

Brak zgody na zmianę. Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, iż sformułowanie „na koszt Wykonawcy” winno być interpretowane stosownie do art. 636 k.c.

Pytanie 193

150. §23 ust. 3.

~~Poza przypadkami wynikającymi z powszechnie obowiązujących przepisów prawa, Wykonawca jest uprawniony do odstąpienia od Umowy w zakresie niewykonanej części Umowy w przypadku, gdy Zamawiający pozostaje w zwłoce w płatnościach, jeśli zwłoka nieprzerwanie trwa dłużej niż 30 (trzydzieści) dni, pomimo udzielenia Zamawiającemu dodatkowego rozsądnego terminu do spełnienia niewykonanego w terminie świadczenia.~~

UZASADNIENIE:

Podobnie jak w ust. 1 dotyczących możliwości odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego na podstawie przepisów ogólnych, Wykonawca także powinien nie być ograniczony w tym zakresie.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Zamawiający zwraca uwagę na postanowienie § 23 ust. 1 zd. 1 Umowy, w którym uczyniono w odniesieniu do całego paragrafu zastrzeżenie dot. przypadków wynikających z powszechnie obowiązujących przepisów prawa.

Pytanie 194

151. §23 ust. 6 pkt a).

Wykonawca, ze względu na okoliczności, za które ponosi odpowiedzialność zgodnie Umową, opóźnia pozostaje w zwłoce się z realizacją Umowy w stosunku do terminu przekazania Obiektu do eksploatacji zgodnie z Harmonogramem Rzeczowo-Finansowym o ponad 90 (dziewięćdziesiąt) dni;

UZASADNIENIE:

Tak jak w pozostałych zapisach Umowy, Wykonawca odpowiada tylko za zwłokę, a nie także za opóźnienie. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności na zasadzie ryzyka.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, że Wykonawca odpowiada za jakiegokolwiek opóźnienie, poza przypadkami gdy podmiotem wyłącznie odpowiedzialnym za powstałe opóźnienie jest Zamawiający.

Pytanie 195

152. §23 ust. 6 pkt c).

Wykonawca bez uzasadnienia zatrzymał realizację Umowy na więcej niż 30 (trzydzieści) dni;

UZASADNIENIE:

Odstąpienie od Umowy na tej podstawie musi być wynikać z nieuzasadnionego zatrzymania realizacji Umowy, gdyż Wykonawca może ją zatrzymać z przyczyn od siebie niezależnych, np. niedopuszczenie go do Terenu Budowy, działanie Siły Wyższej, itp.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na następującą zmianę § 23 ust. 6 lit c):

„Wykonawca zatrzymał realizację Umowy bez podstawy do wstrzymania wynikającej wprost z Umowy na więcej niż 30 (trzydzieści) dni”.

Pytanie 196

153. §23 nowy ust. 16.

W przypadku, gdy Zamawiający, po odstąpieniu od Umowy, powierzy dokończenie Przedmiotu Umowy osobie trzeciej, to Wykonawca (w ramach swojej ewentualnej odpowiedzialności odszkodowawczej) będzie zobowiązany wyłącznie do zwrotu przez różnicę w jego Wynagrodzeniu za niewykonaną część Przedmiotu Umowy a wynagrodzeniem osoby trzeciej za tę część Przedmiotu Umowy, która jest przez nią wykonywana na zlecenie Zamawiającego (nie więcej jednak niż 5% Wynagrodzenia za te Prace).

UZASADNIENIE:

Wykonawca w żadnym wypadku nie godzi się na ponoszenia kosztów dokończenia Przedmiotu Umowy, nawet jeśli to z jego przyczyny dochodzi do odstąpienia od Umowy w części niewykonanej. Wykonawca może jedynie zwrócić różnicę w wynagrodzeniach zgodnie z dodanym zapisem.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 197

154. §25 ust. 2.

Wykonawca nie może dokonać zastawienia lub przeniesienia, w szczególności: cesji, przekazu, sprzedaży, jak również innych czynności mających na celu zmianę wierzyciela Zamawiającego; jakiegokolwiek wierzytelności wynikającej z Umowy lub jej części na osoby trzecie bez uprzedniej, pisemnej pod rygorem nieważności zgody Zamawiającego za wyjątkiem banku finansującego Wykonawcę lub ubezpieczyciela ubezpieczającego Wykonawcę.

UZASADNIENIE:

Wykonawca zwraca uwagę, że nie tylko bank może oczekiwać zabezpieczenia na wierzytelnościach Wykonawcy, ale także jego ubezpieczyciel.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Pytanie 198

155. §25 ust. 7.

~~Wykonawca nie może bez uprzedniej pisemnej zgody Zamawiającego dokonywać potrąceń własnych wierzytelności wynikających z Umowy z wzajemnymi wierzytelnościami Zamawiającego, ani też dokonywać potrąceń z wierzytelnościami Zamawiającego wynikającymi z Umowy.~~

UZASADNIENIE:

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie celu tego zapisu. Skoro Zamawiający może dokonywać takich potrąceń, to dlaczego bez jego zgody nie może tego robić także Wykonawca?

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę. Uprawnienie Zamawiającego do dokonywania potrąceń nawet bez zgody Wykonawcy jest oczywiste w świetle odpowiedzialności Zamawiającego wynikającej z art. 647¹ k.c.

Pytanie 199

156. §25 nowy ust. 19.

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 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 dodanie powyższego zapisu, tak aby mógł wykorzystywać informacje na temat realizowanych przez siebie prac w ramach swojej działalności marketingowej.

Odpowiedź:

Brak zgody na zmianę.

Powyższe zmiany stanowią integralną część SIWZ i należy je uwzględnić przy sporządzaniu ofert.

Węgłokoks Energia NSE sp. z o.o.

PREZES Zarządu

.....Bogdan Gordol.....

Podpis Zamawiającego

