
PRZETARG

435/2014/2

**DOTYCZĄCY MODERNIZACJI ISTNIEJĄCEGO SYSTEMU PODTORZA, ETAP I –
MODERNIZACJA TOROWISKA SUWNIC NABRZEŻOWYCH STS**

No	Pytania	Odpowiedzi
1	Prosimy o potwierdzenie, że w zakresie wymaganego doświadczenia należy wykazać się 3 robotami wykonanymi w okresie ostatnich 5 lat polegającymi na budowie, remoncie lub modernizacji podtorzy suwnicowych <u>lub</u> kolejowych lub tramwajowych w systemie elastycznym na łącznej długości torów nie mniejszej niż odpowiednio 200m dla torów suwnicowych i 1000m dla torów kolejowych lub tramwajowych.	Dokładnie tak. Niniejszy zapis mówi o modernizacji, budowie, remoncie podtorzy suwnicowych lub kolejowych lub tramwajowych.
2	Zamawiający wymaga od Wykonawcy wykazania się 3 robotami wykonanymi w okresie ostatnich 5 lat polegającymi na budowie, remoncie lub modernizacji podtorzy suwnicowych, kolejowych lub tramwajowych w systemie elastycznym na łącznej długości torów nie mniejszej niż odpowiednio 200m dla torów suwnicowych i 1000m dla torów kolejowych lub tramwajowych. Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający pod pojęciem „system elastyczny” ma na myśli materiały elastyczne, tj. tor w nawierzchni bitumicznej lub betonowej klejony na żywicach?	Pod pojęciem „system elastyczny” Zamawiający rozumie system elastycznego mocowania szyny oparty na zastosowaniu: <ul style="list-style-type: none"> • blach ślizgowych mocowanych na kotwy i zatopionych w podlewce betonowej lub żywicznej, • podkładki elastycznej tłumiącej drgania • kłem mocujących zapewniających boczną regulację ułożenia szyn
3	Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający udostępnił całą dokumentację projektową i techniczną potrzebną do wykonania przedmiotu zamówienia oraz że dokumentacja ta jest kompletna i odzwierciedla stan faktyczny w zakresie warunków realizacji zamówienia, zaś brak jakichkolwiek dokumentów istotnych dla oceny warunków realizacji inwestycji nie obciąża Wykonawcy.	Zamawiający na swojej stronie internetowej udostępnił materiały, które wedle Zamawiającego są niezbędne do realizacji projektu lub opisał je w opublikowanej Dokumentacji Przetargowej, oferując do udostępnienia (w szczególności dotyczy to Dokumentacji technicznej, o której mowa w pkt. 4 Specyfikacji przetargowej). Zamawiający zwraca uwagę, iż projekt budowlany, o którym mowa w pkt. 4 Specyfikacji przetargowej stanowi jedynie koncepcję, zaś Oferent przejmuje na siebie pełną odpowiedzialność za rozwiązania, które zastosuje, jak również jest zobowiązany uwzględnić w wynagrodzeniu wszelkie koszty konieczne do wykonania niezbędnej dodatkowej dokumentacji, analiz oraz pozyskania danych, jeżeli okaże się to konieczne. Zamawiający wskazuje, że obowiązkiem Oferenta jest dokonanie oceny kompletności Dokumentacji Przetargowej na potrzeby realizacji inwestycji.
4	Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dysponuje wszelkimi wymaganymi prawem decyzjami administracyjnymi oraz uzgodnieniami potrzebnymi w celu wykonania zamówienia, które zachowują ważność na okres wykonania zadania, a skutki ewentualnych braków w tym zakresie nie obciążają wykonawcy.	Zamawiający dysponuje wymaganymi uzgodnieniami potrzebnymi w celu wykonania zamówienia, które zachowują ważność na okres wykonania zadania. Jednocześnie Zamawiający informuje, że decyzja administracyjna o pozwoleniu na budowę nie jest w świetle Prawa budowlanego wymagana dla realizacji przedmiotu Zamówienia.
5	Prosimy o potwierdzenie, że a ewentualne braki w zakresie dysponowania nieruchomością na cele budowlane w zakresie całego terenu, na którym będzie realizowana inwestycja, nie obciążają wykonawcy.	Zamawiający posiada prawo dysponowania nieruchomością na cele budowlane w zakresie całego terenu, na którym będzie realizowana inwestycja.
6	W nawiązaniu do postanowienia § 2 ust. 14 projektu umowy prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca nie będzie miał obowiązku zawarcia umowy na roboty dodatkowe czy uzupełniające w przypadku niedojścia Stron do porozumienia w zakresie istotnych postanowień umowy, w szczególności w zakresie wynagrodzenia.	Zamawiający nie potwierdza tej informacji.

7	<p>W nawiązaniu do postanowienia § 2 ust. 14 projektu umowy prosimy o wyjaśnienie, co Zamawiający rozumie pod pojęciem robót dodatkowych i robót uzupełniających?</p>	<p>Zamawiający nie definiuje jednoznacznie pojęcia robót dodatkowych i uzupełniających z uwagi na ich trudny do przewidzenia zakres oraz charakter. Zamawiający niewiążąco wskazuje w dobrej wierze, iż roboty uzupełniające mogą dotyczyć prac polegających na powtórzeniu tego samego rodzaju robót, które były przewidziane w ramach Zamówienia, natomiast roboty dodatkowe, to wszelkie roboty, które nie były przewidziane w ramach Zamówienia podstawowego, bowiem nie można ich było wcześniej przewidzieć, lecz w toku realizacji Zamówienia ujawniły się i są niezbędne dla prawidłowego wykonania Zamówienia. Co do zasady celem Zamawiającego jest realizacja Zamówienia, zaś zlecenie robót dodatkowych i/lub uzupełniających służyć ma prawidłowemu wykonaniu tego Zamówienia.</p>
8	<p>W nawiązaniu do postanowienia § 2 ust. 11 projektu umowy prosimy o udostępnienie Załącznika nr 7 do umowy.</p>	<p>Zamawiający informuje, że Załącznik nr 7 do projektu umowy został opublikowany na stronie internetowej Zamawiającego.</p>
9	<p>W nawiązaniu do postanowienia § 2 ust. 12 projektu umowy prosimy o wykreślenie zwrotu „w miarę możliwości”. Obecne brzmienie tego postanowienia powoduje, iż <u>od uznania</u> Zamawiającego będzie uzależnione to, czy sprawdzi on i potwierdzi wyczerpanie robót dodatkowych sporządzone przez wykonawcę, co nie znajduje żadnego uzasadnienia.</p>	<p>Zamawiający informuje, że postanowienia § 2 ust. 12 projektu umowy nie zawierają zwrotu „w miarę możliwości”. Jednocześnie Zamawiający zwraca uwagę na brzmienie postanowienia § 2 ust. 18 projektu umowy, który odpowiada na wątpliwości Oferenta.</p>
10	<p>W nawiązaniu do postanowienia § 3 ust. 1 lit. a) projektu umowy prosimy o wykreślenie z tego postanowienia fragmentu: „z chwilą podpisania Umowy Zamawiający nie będzie odpowiedzialny za żadne błędy, niedoprecyzowania, niekompletność lub pominięcia w tej dokumentacji. Tym samym Wykonawca potwierdza, że Zamawiający dostarczył wszystkie dane oraz dokumentację, które są niezbędne do realizacji przedmiotu Umowy lub mogą mieć wpływ na okoliczności i ryzyka związane z realizacją Umowy”. Fragment ten jest niezgodny z obowiązującymi przepisami i ugruntowanym orzecznictwem. Wykonawca nie może ponosić skutków finansowych niewłaściwego przygotowania inwestycji i wad projektowych w dostarczonej dokumentacji.</p> <p>Zgodnie ze stanowiskiem Sądu Najwyższego, wykonawca jako profesjonalista w zakresie wykonywania robót budowlanych musi mieć umiejętność odczytania dokumentacji i posłużenia się nią do realizacji swoich zadań. Nie może zaś odpowiadać i ponosić konsekwencji finansowych za błędy w dokumentacji projektowej. Profesjonalistą posiadającym odpowiednią wiedzę i doświadczenie w przedmiocie opracowywania dokumentacji projektowej jest projektant. To on powinien ponosić odpowiedzialność za błędy w dokumentacji, która przygotowaw dla potrzeb realizacji robót budowlanych. W wyroku w sprawie o sygn. akt: III CKN 629/98 Sąd Najwyższy wskazał, że „Wykonawca nie ma obowiązku szczegółowego sprawdzania dostarczonego projektu w celu wykrycia jego wad (art. 651 KC). Wykonawca robót budowlanych nie musi bowiem dysponować specjalistyczną wiedzą z zakresu projektowania; musi jedynie umieć odczytać projekt i realizować inwestycję zgodnie z tym projektem oraz zasadami sztuki budowlanej. Obowiązek nałożony na wykonawcę przez art. 651 KC należy rozumieć w ten sposób, że musi on niezwłocznie zawiadomić inwestora o niemożliwości realizacji inwestycji na podstawie otrzymanego projektu lub też o tym, że realizacja dostarczonego projektu spowoduje powstanie obiektu wadliwego. W tym ostatnim przypadku chodzi jednak tylko</p>	<p>Zamawiający dokonuje modyfikacji projektu umowy i zwraca uwagę na nowe brzmienie postanowienia § 3 ust. 1 lit. a) projektu umowy.</p>

	<p>o sytuacje, w których stwierdzenie nieprawidłowości dostarczonej dokumentacji nie wymaga specjalistycznej wiedzy z zakresu projektowania”.</p> <p>Powyższe stanowisko znajduje także odzwierciedlenie w orzecznictwie KIO (np. w wyroku w sprawie KIO/UZP 184/10):</p> <p>„Nie jest dopuszczalne i możliwe zawarcie z góry (...) we wzorze umowy, zastrzeżenia, iż umowa obejmuje zakres prac, który obojętnie z jakich przyczyn został pominięty na etapie projektowania lub też obejmuje bez obustronnego porozumienia zakres wszelkich prac dodatkowych czy zamiennych, wynikający z ujawnionych w trakcie budowy wad projektu oraz wynikających ze znacząco odmiennych warunków geologiczno - gruntowych, niż zakładane przy opracowaniu dokumentacji projektowej. (...) Prace nieprzewidziane w dokumentacji projektowej nie stanowią przedmiotu zamówienia, objętego ceną oferty.”</p> <p>W powyższym wyroku Izba stwierdziła, iż:</p> <p>a) „Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za błędy w dokumentacji. Odpowiedzialność przedmiotowa ciąży na projektancie, z którym Zamawiający podpisał umowę na sporządzenie dokumentacji projektowej. Jeśli Zamawiający chciał nałożyć odpowiedzialność za dokumentację na wykonawcę winien przeprowadzić postępowanie, którego przedmiotem będzie „zaprojektuj i wybuduj”;</p> <p>b) Wykonawca może przyjąć na siebie odpowiedzialność szerszą, niż wynikająca z przepisów prawa, jednakże może przyjąć odpowiedzialność w zakresie nienależytego wykonania, a nie odpowiedzialność za błędy podmiotów trzecich;</p> <p>c) wykonawca nie może skalkulować w cenie oferty ryzyka odmiennych warunków geologicznych w zakresie rodzaju gruntu i w zakresie prowadzenie prac geologicznych;</p> <p>d) Zakres przedmiotu zamówienia objęty dokumentacją projektową stanowi podstawę skalkulowania ceny oferty (...).</p>	
11	<p>W nawiązaniu do postanowienia § 3 ust. 1 lit. a) projektu umowy prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dostarczył Wykonawcom wszelkie dane oraz dokumenty niezbędne dla realizacji umowy i mogące mieć wpływ na okoliczności i ryzyka związane z realizacją umowy, zaś jakiegokolwiek braki w tym zakresie nie obciążają Wykonawcy.</p>	<p>Zamawiający wskazuje na odpowiedź na pytanie 3 w niniejszej tabeli.</p>
12	<p>Z tych samych, co wskazane w powyżej względów, prosimy o wykreślenie z § 3 ust. 1 lit. b) projektu umowy fragmentu „Z uwagi na możliwość swobodnej analizy dokumentacji oraz oględzin Terenu Budowy Wykonawca nie będzie powoływał się na jakiegokolwiek okoliczności dotyczące dokumentacji lub Terenu Budowy w celu uzyskania przedłużenia terminu wykonania Umowy w stosunku do Harmonogramu lub żądania dodatkowego wynagrodzenia nawet w sytuacji gdy dokumentacja zawierać będzie obiektywne wady. Ryzyko ich nie wykrycia przed podpisaniem Umowy obciążą Wykonawcę”.</p>	<p>Zamawiający wskazuje, że cytowany przez Oferenta fragment nie jest zawarty w projekcie umowy.</p>
13	<p>Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku napotkania na niezainwentaryzowane lub błędnie zainwentaryzowane instalacje podziemne, w stosunku do stanu wynikającego z dokumentacji projektowej załączonej do SIWZ i stanowiącej podstawę wyceny oferty, w</p>	<p>Zamawiający nie potwierdza tej informacji. W przypadku, gdy Wykonawca uzna, iż zaistniała konieczność wykonania prac dodatkowych/uzupełniających ma prawo wnioskować o ich realizację do Zamawiającego stosownie do § 2 ust. 15 projektu umowy. Kwestie dotyczące</p>

	<p>przypadku konieczności dokonania ich przebudowy lub naprawy, Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.</p>	<p>dodatkowego wynagrodzenia oraz potencjalnego opóźnienia związanego z realizacją prac dodatkowych/uzupełniających regulują m.in. postanowienia § 2 ust. 19-21 projektu umowy.</p>
14	<p>Prosimy o potwierdzenie, że przypadku napotkania na niewybuchy, niewypały lub obiekty o znaczeniu historycznym, będzie to skutkowało stosownym przedłużeniem terminu wykonania zamówienia, co najmniej o czas, w którym wykonawca nie mógł realizować robót, a w przypadku konieczności wykonania robót nieprzewidzianych w dokumentacji załączonej do SIWZ na skutek zaistnienia ww. okoliczności, Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe.</p>	<p>Zamawiający nie potwierdza tej informacji. W przypadku, gdy Wykonawca uzna, iż zaistniała konieczność wykonania prac dodatkowych/uzupełniających ma prawo wnioskować o ich realizację do Zamawiającego stosownie do § 2 ust. 15 projektu umowy. Kwestie dotyczące dodatkowego wynagrodzenia oraz potencjalnego opóźnienia związanego z realizacją prac dodatkowych/uzupełniających regulują m.in. postanowienia § 2 ust. 19-21 projektu umowy.</p>
15	<p>Prosimy o potwierdzenie, iż w przypadku stwierdzenia odmiennych od wskazanych w dokumentacji warunków geologicznych lub gruntowo-wodnych, w szczególności w przypadku konieczności wykonania robót odwodnieniowych lub ziemnych w zakresie przekraczającym zakres przyjęty do wyceny oferty na podstawie załączonej do SIWZ dokumentacji, Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.</p>	<p>Zamawiający nie potwierdza tej informacji. W przypadku, gdy Wykonawca uzna, iż zaistniała konieczność wykonania prac dodatkowych/uzupełniających ma prawo wnioskować o ich realizację do Zamawiającego stosownie do § 2 ust. 15 projektu umowy. Kwestie dotyczące dodatkowego wynagrodzenia oraz potencjalnego opóźnienia związanego z realizacją prac dodatkowych/uzupełniających regulują m.in. postanowienia § 2 ust. 19-21 projektu umowy.</p>
16	<p>Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku wystąpienia braków lub błędów w zakresie opisu przedmiotu zamówienia określonego w dokumentacji załączonej do SIWZ i stanowiącej podstawę wyceny oferty, w przypadku konieczności wykonania robót wynikających z zaistnienia ww. okoliczności wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.</p>	<p>Zamawiający nie potwierdza tej informacji. W przypadku, gdy Wykonawca uzna, iż zaistniała konieczność wykonania prac dodatkowych/uzupełniających ma prawo wnioskować o ich realizację do Zamawiającego stosownie do § 2 ust. 15 projektu umowy. Kwestie dotyczące dodatkowego wynagrodzenia oraz potencjalnego opóźnienia związanego z realizacją prac dodatkowych/uzupełniających regulują m.in. postanowienia § 2 ust. 19-21 projektu umowy. Ponadto Zamawiający zwraca uwagę na odpowiedzi na pytanie 3, 10, 11 w niniejszej tabeli.</p>
17	<p>W nawiązaniu do postanowienia § 3 ust. 1 lit. d) projektu umowy prosimy o wyjaśnienie o jakich dokładnie przesunięciach mowa w tym postanowieniu umowy?</p>	<p>Przesunięcia Typowego Okresu Wstrzymania Realizacji Przedmiotu Umowy, o których mowa w § 3 ust. 1 lit. d) projektu umowy związane są z obsługą statków oceanicznych. Z przyczyn niezależnych od Zamawiającego statki oceaniczne mogą doznać opóźnień w przybyciu na terminal kontenerowy Zamawiającego, co może skutkować opóźnieniem wobec planowego opuszczenia terminalu przez statek.</p> <p>Typowy Okres Wstrzymania Realizacji Przedmiotu Umowy w dobrej wierze zdefiniowany został w § 3 ust. 1 lit. c) projektu umowy jako orientacyjnie standardowy czas obsługi statku oceanicznego, jednak Zamawiający dopuszcza możliwość przesunięć tego okresu.</p>
18	<p>W nawiązaniu do postanowienia § 4 ust. 2 projektu umowy prosimy o wyjaśnienie, w jakim sensie zakaz podpisania umowy z podwykonawcą przed uzyskaniem zgody Zamawiającego na jego zatrudnienie ma dotyczyć również dalszych podwykonawców? Wykonawca nie jest stroną umowy z dalszym podwykonawcą. Na czym ma polegać obowiązek Wykonawcy w tym zakresie?</p>	<p>Zamawiający pozostawia Wykonawcy swobodę w organizacji obowiązku wynikającego z postanowienia § 4 ust. 2 projektu umowy, wiążąc nim Wykonawcę co do celu. Zamawiający niewiążąco wskazuje, że obowiązek uzyskania zgody Zamawiającego na zawarcie przez podwykonawcę Wykonawcy umowy z dalszym podwykonawcą może być realizowany poprzez odpowiednie ukształtowanie umowy zawartej pomiędzy Wykonawcą a podwykonawcą, z której wynikać będzie obowiązek tego podwykonawcy do uzgadniania z Wykonawcą wszelkich związanych z inwestycją umów podwykonawczych zawieranych przez podwykonawcę Wykonawcy. Wykonawca, związany z Zamawiającym umową, obowiązany będzie przed uzgodnieniem projektu umowy swego podwykonawcy z jego podwykonawcą, uzgodnić tę umowę z Zamawiającym i uzyskać jego zgodę.</p>

19	W nawiązaniu do postanowienia § 4 ust. 14 i ust. 17 projektu umowy prosimy o udostępnienie regulaminu, o którym mowa w tym postanowieniu.	Zamawiający informuje, że dokumenty zostały opublikowane na stronie internetowej Zamawiającego.
20	W nawiązaniu do postanowienia § 4 ust. 29 oraz § 10 ust. 1 projektu umowy prosimy o potwierdzenie, że w tym postanowieniu mowa jest wyłącznie o poleceniach zgodnych z obowiązującymi przepisami i zasadami sztuki budowlanej.	Zamawiający nie potwierdza w pełni tej informacji, wskazując jednocześnie, że Zamawiający powstrzyma się od wydawania poleceń niezgodnych z obowiązującymi przepisami i zasadami sztuki budowlanej, a gdyby polecenie Zamawiającego mogło zostać uznane na niezgodne z tymi przepisami i zasadami, Wykonawca obowiązany będzie poinformować o tym Zamawiającego i zasugerować właściwe rozwiązanie.
21	W nawiązaniu do postanowienia § 4 ust. 32 projektu umowy prosimy o sprecyzowanie, o jakich „wszelkich czynnościach, w tym także nieprzewidzianych wprost w Umowie” jest mowa w tym postanowieniu? Katalog obowiązków Wykonawcy winien być precyzyjnie sformułowany.	Zamawiający informuje, że jego intencją jest zagwarantowanie, iż Wykonawca zrealizuje przedmiot umowy zgodnie z jej treścią i osiągnie oczekiwane przez Zamawiającego cele oraz rezultaty. Dążeniem Zamawiającego jest skuteczna realizacja Zamówienia, zaś przywołane przez Oferenta postanowienie umowy ma na celu zapewnienie, iż Wykonawca podejmie wszelkie niezbędne czynności, które umożliwią prawidłowe wykonanie Zamówienia.
22	W nawiązaniu do postanowienia § 5 projektu umowy prosimy o dodanie obowiązku terminowej zapłaty wynagrodzenia za wykonane Roboty – jest to najważniejszy obowiązek Zamawiającego względem Wykonawcy wynikający z charakteru umowy o roboty budowlane.	Zamawiający informuje o modyfikacji postanowień § 5 projektu umowy.
23	W nawiązaniu do postanowienia § 6 ust. 1 projektu umowy prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca nie ma obowiązku rozpoczęcia prac przed przekazaniem dostępu do Terenu Budowy.	Stosownie do postanowień § 5 projektu umowy Zamawiający przekaze Wykonawcy Protokołem Teren Budowy oraz warunki dostępu do niego w terminie 7 dni od podpisania Umowy. Powyższe nie wyłącza prawa Wykonawcy do rozpoczęcia prac przygotowawczych do realizacji umowy, które mogą być zrealizowane bez dostępu do Terenu Budowy.
24	W nawiązaniu do treści § 6 ust. 14 lit. a) projektu umowy, prosimy o potwierdzenie, że uprawnienie Zamawiającego do odmowy odbioru robót, dotyczy wad istotnych, polegających na niewykonaniu przedmiotu umowy, a nie wad i usterek innego rodzaju. Wykryte podczas odbioru wady podlegają bowiem usunięciu zgodnie z art. 637 i 638 k.c., ale nie ma to wpływu na obowiązek inwestora do odbioru robót (stanowisko to znajduje potwierdzenie w ugruntowanym orzecznictwie sądowym, w szczególności: wyrok SN z dnia 22.06.2007 r., sygn. akt V CSK 99/07 oraz wyroku z dnia 05.03.1997 r. w sprawie II CKN 28/97).	Zamawiający nie potwierdza tej informacji i podtrzymuje obecne brzmienie § 6 ust. 14 lit. a) projektu umowy.
25	W nawiązaniu do postanowienia § 6.1 ust. 8 projektu umowy prosimy o wyjaśnienie i potwierdzenie, że w przypadku niepotwierdzenia polecenia na piśmie przestaje ono wiązać wykonawcę.	Zamawiający nie potwierdza tej informacji. Ustne polecenie jest wiążące dla Wykonawcy i powinno zostać potwierdzone dla celów dowodowych, zaś ewentualny brak potwierdzenia nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku stosowania się do takiego polecenia.
26	W nawiązaniu do postanowienia § 6 ust. 5 projektu umowy prosimy o potwierdzenie, iż Zamawiający wyznaczy datę odbioru nie później niż w terminie 14 dni od zgłoszenia przez Wykonawcę gotowości do odbioru. W nawiązaniu do postanowienia § 7 ust. 1 projektu umowy prosimy o potwierdzenie, że wynagrodzenie ryczałtowe pozostaje stałe w zakresie robót ujętych w dokumentacji przedłożonej przez Zamawiającego, natomiast nie obejmuje robót tam nieprzewidzianych, a ponadto, iż obowiązek uwzględnienia w wynagrodzeniu wszelkich kosztów związanych z realizacją przedmiotu umowy i wszelkich ryzyk dotyczy wyłącznie kosztów możliwych do oszacowania na podstawie dostarczonej przez Zamawiającego dokumentacji, nie obejmuje	Zamawiający nie potwierdza informacji w stosunku do postanowienia § 6 ust. 5 projektu umowy. Powołane postanowienie umowne nie dotyczy zgłoszenia przez Wykonawcę gotowości do odbioru, lecz uznania przez Zamawiającego, iż Wykonawca wykonał Roboty. Zamawiający rozumie, że Oferent rzeczywiście odnosi się nie do § 6 ust. 5 projektu umowy, lecz do § 6 ust. 4 projektu umowy w związku z czym postanowienie to ulega modyfikacji. W odniesieniu do postanowienia § 7 ust. 1 projektu umowy Zamawiający nie potwierdza tej informacji i odsyła do analizy treści § 7 ust. 2 projektu umowy.

	<p>zaś kosztów niemożliwych do przewidzenia na etapie złożenia oferty, w szczególności wynikających z błędów/braków w dokumentacji, odmiennych od wskazanych w dokumentacji warunków gruntowych, wodnych, archeologicznych, ujawnienia się niezinventaryzowanych lub błędnie zinventaryzowanych instalacji podziemnych itp., oraz że w przypadku konieczności wykonania robót wynikających z zaistnienia ww. okoliczności wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, zaś Zamawiający stosownie przedłuży termin realizacji.</p>	
27	<p>W nawiązaniu do postanowienia § 6 ust. 6 projektu umowy prosimy o potwierdzenie, iż Zamawiający zakończy czynności odbiorowe nie później niż w terminie 14 dni od rozpoczęcia odbioru.</p>	<p>Zamawiający nie potwierdza tej informacji i nie wyraża zgody na wprowadzenie ograniczenia czasowego w przypadku odbiorów częściowych i odbioru końcowego. Stanowisko Zamawiającego jest podyktowane faktem, iż w czasie odbiorów mogą zostać zgłoszone uwagi, których nie da się wypełnić w terminie 7 lub 14 dni.</p>
28	<p>W nawiązaniu do postanowienia § 6 ust. 7 projektu umowy prosimy o potwierdzenie, iż termin na usunięcie wad zostanie wyznaczony z uwzględnieniem wymogów technologicznych towarzyszących usunięciu danej wady oraz panującym w dacie jej usuwania warunków atmosferycznych.</p>	<p>Zamawiający nie potwierdza tej informacji, jednakże wskazuje, iż wyznaczony Wykonawcy termin na usunięcie wad zostanie zdefiniowany racjonalnie przy uwzględnieniu wszystkich okoliczności związanych z powstaniem, zakresem i wymogami usunięcia danej wady oraz dostępnością do miejsca, w którym powstała wada.</p>
29	<p>W nawiązaniu do postanowienia § 7.1 ust. 2 akapit drugi prosimy o wyjaśnienie i potwierdzenie, że oświadczenia, o których mowa w tym postanowieniu umowy nie obejmują kaucji zatrzymanych tytułem zabezpieczenia należytego wykonania umowy.</p>	<p>Jeżeli umowa zawarta pomiędzy Wykonawcą a jego podwykonawcą zawierać będzie postanowienia dotyczące kwoty zatrzymanej tytułem zabezpieczenia należytego wykonania umowy i potrącenia płatności Wykonawcy na rzecz podwykonawcy dokonane zostaną zgodnie z postanowieniami tej umowy, Zamawiający uzna, że wszystkie należne roszczenia podwykonawców za dany okres zostały zaspokojone.</p>
30	<p>W nawiązaniu do postanowienia § 10 ust. 1 projektu umowy prosimy o potwierdzenie, że skutek w postaci odstąpienia Zamawiającego od umowy może nastąpić w przypadku przerwania przez Wykonawcę Robót z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.</p>	<p>Zamawiający nie potwierdza tej informacji.</p>
31	<p>W nawiązaniu do postanowienia § 10 ust. 9 lit. e) projektu umowy prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający będzie miał prawo naliczyć tę karę jedynie w przypadku, gdy wydłużenie terminu realizacji nastąpi z przyczyn zależnych od Zamawiającego.</p>	<p>Zamawiający nie potwierdza tej informacji.</p>
32	<p>W nawiązaniu do postanowienia § 10 ust. 9 projektu umowy prosimy o zastąpienie słowa „opóźnienie” słowem „zwłoka”. W uzasadnieniu wskazujemy, iż nie każde przekroczenie terminu (opóźnienie) wynika z okoliczności zależnych od wykonawcy, zatem nie każde opóźnienie jest jednoznaczne z niewłaściwym wykonaniem zobowiązania przez Wykonawcę. Zgodnie z zasadą ogólną wyrażoną w art. 471 kc, Wykonawca ponosi odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania powstałe wskutek okoliczności, za które ponosi on odpowiedzialność. Tym samym, prawo Zamawiającego do naliczenia kary umownej (stanowiącej surogat odszkodowania) powinno zostać ograniczone do przypadków opóźnienia powstałego z przyczyn, za które wykonawca ponosi odpowiedzialność (tj. przypadków zwłoki). Wykonawca nie powinien ponosić ryzyka zastosowania kar umownych zastrzeżonych na tę okoliczność w każdym przypadku powstania przekroczenia terminu niezależnego od wykonawcy.</p>	<p>Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w projekcie umowy i nie wprowadza wnioskowanych zmian.</p>

33	<p>Pytanie 1: Umowa w § 3 ust. 1 pkt a zdanie 2 stanowi, że „Z chwilą podpisania Umowy Zamawiający nie będzie odpowiedzialny za zadne błędy, niedoprecyzowania, niekompletność lub pominięcia w dokumentacji i informacjach”.</p> <p>Wykonawca podkreśla, iż zgodnie z treścią ar. 647 w zw. z art. 651 Kodeksu cywilnego podczas realizacji robót budowlanych to Zamawiający ponosi odpowiedzialność za sporządzenie prawidłowej dokumentacji projektowej, a na Wykonawcy ciąży jedynie obowiązek niezwłocznego poinformowania Zamawiającego o zaistniałych błędach projektowych. Wyłączenie odpowiedzialności Zamawiającego za błędy, niedoprecyzowania, niekompletność lub pominięcia z chwilą podpisania Umowy stanowi daleko idące przeniesienie ciężaru odpowiedzialności za zaistniałą sytuację na Wykonawcę. Co więcej, zgodnie z orzeczeniem Sądu Okręgowego w Poznaniu z dnia 28.04.2006 r. sygn. II Ca 455/06, Wykonawca nie ma obowiązku szczegółowego sprawdzania dokumentacji projektowej. Oświadczenie wykonawcy, że zapoznał się z całą dokumentacją przedmiotą Umowy nie może zatem stanowić przesłanki wyłączającej odpowiedzialność Zamawiającego za ewentualne błędy projektowe. W związku z powyższym Wykonawca prosi o wykreślenie niniejszego zapisu.</p>	<p>Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w projekcie umowy i nie wprowadza wnioskowanych zmian. Ponadto Zamawiający zwraca uwagę na odpowiedzi na pytanie 3, 10, 11 oraz 16 w niniejszej tabeli.</p>
34	<p>Pytanie 2: W treści Umowy Zamawiający powołuje się w szczególności na dwa załączniki do Umowy – załącznik nr 7 Wzór Karty Gwarancyjnej oraz załącznik nr 8 Wzór Gwarancji Bankowej lub Ubezpieczeniowej. Dokumenty niniejsze oraz inne załączniki wskazane w spisie załączników nie zostały załączone do Umowy. W związku z powyższym Wykonawca prosi o udostępnienie wszystkich dokumentów wymienionych w spisie załączników do Umowy.</p>	<p>Zamawiający informuje, że Załącznik nr 7 oraz Załącznik nr 8 do projektu umowy został opublikowany na stronie internetowej Zamawiającego.</p>
35	<p>Pytanie 3: Umowa w § 6 ust. 7 i 14 dotyczy wad lub usterek stwierdzonych przed odbiorem lub w trakcie odbioru prac.</p> <p>Wykonawca wskazuje, że zgodnie art. 647 k.c. obowiązkiem wykonawcy jako strony umowy o roboty budowlane jest wykonanie obiektu zgodnie z dokumentacją projektową, z zasadami wiedzy technicznej, z obowiązującymi normami i przepisami techniczno - budowlanymi.</p> <p>a następnie oddanie gotowego obiektu do użytku - w zależności od umowy - w całości lub części, w określonym w umowie terminie. Korelatem tego obowiązku jest obowiązek zamawiającego odebrania gotowego obiektu lub robót i zapłaty wynagrodzenia wykonawcy. W art. 647 K.c. ustawodawca posłużył się jednak tylko pojęciem odbioru robót, nie zaś bezustarkowego odbioru. Obowiązku dokonania odbioru wykonanych prac, a co za tym idzie zapłaty wynagrodzenia nie znosi, co do zasady sytuacja, w której przedmiot umowy zrealizowany przez wykonawcę jest dotknięty wadami wykonawczymi albowiem z chwilą odbioru zamawiający (Inwestor) nabywa wobec drugiej strony umowy, wobec ich stwierdzenia, roszczenia z tytułu rękojmi i ewentualnie gwarancji jakości, o ile taka była umownie przewidziana (wyrok Sądu Apelacyjnego w Krakowie z dnia 12 września 2012 r. I ACa 803/12).</p> <p>W sytuacji wystąpienia wad lub usterek możliwych do usunięcia, Zamawiającemu będą przysługiwały roszczenia z tytułu rękojmi oraz gwarancji, Wykonawca prosi zatem o wykreślenie niniejszych zapisów z Umowy.</p>	<p>Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w projekcie umowy i nie wprowadza wnioskowanych zmian.</p>

36	<p>Pytanie 4: §10 ust. 9 Umowy przewiduje kary umowne dla Wykonawcy za opóźnienie w wykonywaniu czynności wymienionych w poszczególnych punktach ustępu 9. Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o zamianę <u>wszystkich</u> zapisów dotyczących opóźnienia na zwłoke.</p> <p>Oba pojęcia są definiowane na gruncie ustawy Kodeks cywilny. Różnica pomiędzy opóźnieniem, a zwłoką sprowadza się do tego, że przy świadczeniach pieniężnych wierzyciel (Zamawiający) może odstąpić od umowy i żądać naprawienia szkody, jeśli dłużnik (Wykonawca) pozostaje w zwłoce, natomiast odsetki należą się wierzycielowi w przypadku uchybienia terminowi płatności przez dłużnika, choćby to uchybienie nastąpiło z przyczyn, za które dłużnik odpowiedzialność nie ponosi. Oznacza to, że zarówno zwłoka jak i opóźnienie dotyczą sytuacji prawnej dłużnika spóźniającego się ze spełnieniem świadczenia, różnica polega jedynie na tym, że o zwłoce można mówić, gdy to spóźnienie następuje z przyczyn zależnych od dłużnika, natomiast opóźnienie, występuje w każdym przypadku uchybienia terminowi nie zależnie od tego czy było ono zawinione przez dłużnika czy też nie. Pojęcie opóźnienia jest zatem pojęciem szerszym i obejmuje także przypadek zwłoki, która jest w rzeczywistości kwalifikowanym przypadkiem opóźnienia.</p>	Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w projekcie umowy i nie wprowadza wnioskowanych zmian.
37	<p>Pytanie 5: W nawiązaniu do zapisu §2 ust. 10 Umowy, Wykonawca zwraca się z prośbą o uwzględnienie możliwości odkupienia przez Zamawiającego zapasowej szyny po zakończeniu realizacji przedmiotu Umowy. Niestandardowe wymiary szyny i jej przeznaczenie powodują bowiem, że Wykonawca nie znalazł dla niej zastosowania w toku innych prowadzonych inwestycji i w przypadku jej niewykorzystania będzie narażony na znaczną stratę.</p>	Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w projekcie umowy i nie wprowadza wnioskowanych zmian.

Wyjaśnienia Zamawiającego

Dla uniknięcia wątpliwości Zamawiający przedstawia następujące wyjaśnienia:

1. W nawiązaniu do zawartego w pkt. III Ogłoszenia wymogu posiadania przez Oferenta doświadczenia polegającego na wykonaniu robót budowlanych potwierdzonych protokołem końcowym bez uwag istotnych, z których każda polegała na budowie, remoncie lub modernizacji podtorzy suwnicowych, kolejowych lub tramwajowych w systemie elastycznym Zamawiający informuje, iż bez uszczerbku dla powyższego uzna za spełniające wymóg udziału w postępowaniu także takie zadania, w ramach których torowiska wykonywane były w technologii szyn kotwionych na sprężystym podlewie.
2. Zamawiający dopuszcza sytuację, w której Oferent posłuży się podwykonawcą do realizacji prac specjalistycznych związanych z Zamówieniem, jednakże zastosowanie znajdują postanowienia projektu umowy dotyczące warunków realizacji prac przez podwykonawców Wykonawcy oraz – ewentualnie – podwykonawców podwykonawcy. W szczególności zawarcie umowy podwykonawstwa wymagać będzie skonsultowania tej umowy z Zamawiającym i uzyskania zgody.
3. Zamawiający informuje, że na potrzeby ubiegania się o udzielenie Zamówienia Zamawiający dopuszcza poleganie przez Oferenta na potencjale podmiotów trzecich z zastrzeżeniem, że Oferent oraz te podmioty złożą oświadczenie o zobowiązaniu do uczestnictwa w realizacji Zamówienia na zasadzie podwykonawstwa zgodnie z postanowieniami projektu umowy w tym zakresie. W przypadku, gdy w toku realizacji Zamówienia Wykonawca zrezygnuje ze współpracy z podwykonawcą będącym podmiotem trzecim, na potencjale którego polegał, ubiegając się o udzielenie

Zamówienia, Wykonawca na własny koszt i ryzyko oraz bez prawa do jakichkolwiek roszczeń z tytułu wzrostu kosztów lub opóźnień, respektując postanowienia projektu umowy w zakresie podwykonawstwa, zawrze nową umowę z innym podwykonawcą o potencjale nie mniejszym niż poprzedni podwykonawca.