

Modernizacja instalacji mechaniczno – biologicznego przetwarzania odpadów w Olsztynie

Olsztyn, dnia 11 maja 2020 roku

**Do wszystkich Wykonawców**  
biorących udział w postępowaniu

L.dz.: ZP/BB/.....2917...../2020

**Przedmiot zamówienia:** Dostawa i montaż systemu sygnalizacji pożaru – system zasysający - na terenie hal produkcyjnych ZUOK Olsztyn

**Numer referencyjny nadany sprawie przez Zamawiającego:** ZGOK/PN/28/2020

**ODPOWIEDŹ ZAMAWIAJĄCEGO  
NA PYTANIA WYKONAWCY Z DNIA 22 KWIETNIA 2020 ROKU  
[ZESTAW NR 6]**

**WNIOSEK**

**o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia**

Na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.) (dalej: Pzp), w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę i montaż systemu sygnalizacji pożaru – system zasysający – na terenie hal produkcyjnych ZUOK Olsztyn, nr sprawy: ZGOK/PN/28/2020 (dalej: postępowanie o udzielenie zamówienia, zamówienie), **zwracam się do Zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia** (dalej: SIWZ):

**1. Opis przedmiotu zamówienia – rozdział III.1. IDW, OPZ.**

1) Skoro opis przedmiotu zamówienia stanowi przepisany obowiązek Zamawiającego, na jakiej podstawie prawnej i w jakim celu Zamawiający przewidział wizję lokalną, a następnie Zamawiający zorganizował dwa terminy tej wizji, skoro (zwłaszcza wobec epidemii COVID-19) wizja taka nie jest dostępna dla wykonawców spoza Olsztyna, co zakłóca uczciwą konkurencję i równe traktowanie wykonawców – por. § 6 ust. 5 projektu umowy? [Wykonawca pomylił nr §, z treści pytania wynika, że chodzi o § 5 ust. 5]

**Na jakiej podstawie prawnej Zamawiający żąda od wykonawców oświadczenia, o którym mowa w § 6 ust. 4 projektu umowy?** *[przypis Zamawiającego: zgodnie z poprawioną numeracją paragrafów (patrz zmiana SIWZ z 11 maja 2020 r.) chodzi o § 5 ust. 4]*

Zgodnie z obowiązującą ustawą PZP (art. 9a ust. 2), Zamawiający ma prawo umożliwić Wykonawcom odbycie wizji lokalnej, a nawet wymagać jej odbycia. W niniejszym postępowaniu wizja lokalna nie ma charakteru obowiązkowego. W SIWZ Zamawiający umożliwił zainteresowanym Wykonawcom odbycie wizji lokalnej Zakładu. Na wnioski Wykonawców zostały zorganizowane i odbyły się jeszcze dwie dodatkowe wizje lokalne, o czym Zamawiający poinformował z wyprzedzeniem na swojej stronie internetowej BIP. Obowiązujące ograniczenia w przemieszczaniu się w związku z epidemią wirusa COVID-19 były identyczne dla wszystkich wykonawców i nie wykluczały udziału w wizji lokalnej w związku z prowadzeniem działalności gospodarczej przez wykonawców.

Zamawiający wskazuje, że oświadczenie zawarte w § 5 ust. 4 i 5 nie dotyczy obowiązku fizycznej obecności w trakcie wizji lokalnej, tym niemniej dla wykluczenia wątpliwości zmienia wzór umowy poprzez zastąpienie brzmienia z § 5 ust. 5 o treści: „szczegółowo zapoznał się z miejscem realizacji umowy” na „szczegółowo zapoznał się z dokumentacją przetargową”.

**2) Gdzie jest opis przedmiotu zamówienia – dokumentacja projektowa (budowlana) instalacji, zwłaszcza w kontekście § 8 ust. 3 projektu umowy?** *[przypis Zamawiającego: zgodnie z poprawioną numeracją paragrafów (patrz zmiana SIWZ z 11 maja 2020 r.) chodzi o § 7 ust. 3]*

Zamawiający nie posiada dokumentacji projektowej instalacji. W zakresie rzeczowym przyszłego Wykonawcy jest dobór i montaż urządzeń a następnie wykonanie dokumentacji powykonawczej.

**3) Na jakiej podstawie zostało wykonane zestawienie materiałów – pkt 13 OPZ?**

Pytanie nie dotyczy wyjaśnień treści siwz w rozumieniu art. 38 ust. 1 ustawy PZP.

**4) Co oznacza „realizacja w sposób kompleksowy zadania inwestycyjnego”?**

Kompleksowa realizacja zadania inwestycyjnego dla doświadczonego Wykonawcy nie powinna wymagać wyjaśnień. Do zadań Wykonawcy należy m.in. dobranie odpowiednich urządzeń, ich zainstalowanie, przygotowanie dokumentacji powykonawczej, przeprowadzenie rozruchu instalacji a następnie przekazanie Zamawiającemu, czyli realizacja całości przedmiotu zamówienia opisanego w siwz. Reasumując, obowiązkiem Wykonawcy jest kompleksowe, czyli całościowe wykonanie kompletnej, spójnej technicznie i technologicznie instalacji, jej uruchomienie, zapewnienie odbioru przez organy Państwowej Straży Pożarnej i przekazanie Zamawiającemu.

**5) Co oznacza „wykonanie () systemu (...)”?**

Odpowiedź jak w pkt. 4. Przez system należy rozumieć w szczególności, że dostarczone poszczególne elementy muszą stanowić spójną technicznie i technologicznie współpracującą ze sobą całość realizującą przypisane im w OPZ funkcje, a nie stanowić luźny zbiór elementów.

**6) Na podstawie jakich kryteriów Zamawiający będzie akceptował/zatwierdzał harmonogram rzeczowo-finansowy – pkt 2.3., 3.1) OPZ?**

Podstawą weryfikacji i akceptacji harmonogramu będą zapisy siwz, w szczególności opis przedmiotu zamówienia i postanowienia umowy.

**Dlaczego wszelkie zmiany harmonogramu podlegają pisemnej akceptacji Zamawiającego, zwłaszcza skoro w dobie epidemii COVID-19 forma pisemna nie jest uzasadniona?**

Zgodnie z art. 78<sup>1</sup> § 2. Kodeksu cywilnego: Oświadczenie woli złożone w formie elektronicznej opatrzone podpisem kwalifikowanym jest równoważne z oświadczeniem woli złożonym w formie pisemnej. Nie ma zatem potrzeby wymiany pism w formie tradycyjnej.

Stan epidemii COVID-19 nie stanowi w tym zakresie żadnej przeszkody. Zaznaczyć należy, że jest wysoce prawdopodobne, że inwestycja może być realizowana w okresie znaczącego złagodzenia ograniczeń związanych ze stanem epidemii lub po ich zniesieniu. Ustawodawca wprowadzając ograniczenia związane ze stanem epidemii nie założył zaprzestania prowadzenia działalności gospodarczej w zakresie objętym przedmiotem zamówienia.

Z własnego doświadczenia Zamawiającego, akceptacja w formie pisemnej zabezpiecza należycie interesy stron postępowania.

Zamawiający wskazuje nadto, że przepisy ustawy z dnia 2 marca 2020 roku o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych pozwalają stronom umowy w sprawie zamówienia publicznego na zmianę jej postanowień (por. zwłaszcza art. 15r tej ustawy) z uwagi na okoliczności związane z epidemią wirusa COVID-19.

**W jaki sposób Zamawiający ustali harmonogram - § 4 ust. 5 projektu umowy – i dlaczego ustalenie to nie będzie w uzgodnieniu z Wykonawcą? [przypis Zamawiającego: zgodnie z poprawioną numeracją paragrafów (patrz zmiana SIWZ z 11 maja 2020 r.) chodzi o § 3 ust. 5]**

Zgodnie z § 3 ust. 4 to Wykonawca sporządza i przedkłada Zamawiającemu Harmonogram Rzeczowo – Finansowy (HRF). Ww. harmonogram podlega akceptacji Zamawiającego, który ma prawo zgłosić uwagi do jego formy i/lub przyjętych założeń. Jedynie w razie nieuzgodnienia harmonogramu, Zamawiający ma prawo ustalić go samodzielnie.

**Dlaczego terminy określone w harmonogramie są terminami pośrednimi w rozumieniu § 14 ust. 5 projektu umowy, skoro terminy pośrednie wykonania umowy określają postanowienia § 4 ust. 2 projektu umowy? [przypis Zamawiającego: zgodnie z poprawioną numeracją paragrafów (patrz zmiana SIWZ z 11 maja 2020 r.) chodzi o § 13 ust. 5 i § 3 ust. 2]**

Zamawiający wyjaśnia, że zasadnicze terminy pośrednie zostaną określone w § 3 ust. 2 umowy, a harmonogram musi być zgodny z tymi terminami. Dodatkowe terminy pośrednie zostaną uzgodnione z Wykonawcą w harmonogramie i również będą miały status terminów pośrednich.

**2. Jak Zamawiający ustalił określony przez Zamawiającego termin wykonania zamówienia do 150 dni kalendarzowych, biorąc w szczególności pod uwagę obowiązek uzyskania przez Wykonawcę odbioru i uzgodnień z PSP?**

Pytanie nie jest wnioskiem o wyjaśnienie SIWZ. Termin wskazany do realizacji przez Zamawiającego w ilości 150 dni jest dla doświadczanego Wykonawcy wystarczający do przeprowadzenia wszystkich prac wynikających z zakresu rzeczowego zadania i możliwy do osiągnięcia.

**Dlaczego Zamawiający nie określił dolnej granicy skrócenia terminu wykonania zamówienia, co może prowadzić do absurdu – nieważności umowy na skutek niemożliwości świadczenia?**

Maksymalne skrócenie (najkrótszy możliwy) termin realizacji przez Wykonawcę zamówienia wynosi 129 dni.

Zamawiający doprecyzowuje brzmienie SIWZ w tym zakresie.



**3. Dlaczego okres rękojmi biegnie od podpisania protokołu odbioru, a nie od odbioru - § 9 ust. 3 projektu umowy?** [przypis Zamawiającego: zgodnie z poprawioną numeracją paragrafów (patrz zmiana SIWZ z 11 maja 2020 r.) chodzi o § 8 ust. 3]

Pytanie nie jest wnioskiem o wyjaśnienie SIWZ w rozumieniu art. 38 ust. 1 ustawy PZP, gdyż postanowienie umowy w tym zakresie jest precyzyjne. Zamawiający oznaczył początek biegu terminu rękojmi od daty podpisania przez Zamawiającego protokołu odbioru (§ 8 ust. 3 umowy).

**4. Dlaczego projekt umowy nie przewiduje symetrycznych postanowień odnośnie odstąpienia przez Wykonawcę od umowy?**

Pytanie nie jest wnioskiem o wyjaśnienie SIWZ.

**5. Mając na uwadze obecny stan epidemii COVID-19:**

**1) Czy Zamawiający dopuści składanie ofert, oświadczeń i dokumentów w innej formie niż forma pisemna, zgodnie z zaleceniem UZP <https://www.uzp.gov.pl/aktualnosci/komunikacja-elektroniczna-w-dobie-zagrozenia-epidemicznego> – rozdział VII.2.IDW?**

Patrz zmiana SIWZ z dnia 11 maja 2020 roku.

**2) Które oświadczenia i dokumenty składane przez Wykonawców wymagają formy pisemnej, a które oświadczenia i dokumenty składane przez Wykonawców nie wymagają formy pisemnej i mogą pozostawać złożone w drodze komunikacji elektronicznej?**

Patrz zmiana SIWZ z dnia 11 maja 2020 roku.

**3) Czy Zamawiający dopuści składanie wszelkich oświadczeń w drodze komunikacji elektronicznej, zgodnie z zaleceniem UZP <https://www.uzp.gov.pl/aktualnosci/komunikacja-elektroniczna-w-dobie-zagrozenia-epidemicznego>?**

Patrz zmiana SIWZ z dnia 11 maja 2020 roku.

**4) W jaki sposób Zamawiający publicznie otworzy oferty, skoro otwarcie ofert jest jawne, zgodnie z rozdziałem XI.5. IDW, a w związku ze stanem epidemii COVID-19 obowiązuje reżim społeczny i sanitarny – izolacja? czy będzie to transmisja on-line, zgodnie z zaleceniem UZP <https://www.uzp.gov.pl/aktualnosci/otwarcie-ofert-w-sytuacji-zagrozenia-epidemicznego>?**

Patrz zmiana SIWZ z dnia 11 maja 2020 roku.

**5) Czy wobec kryzysu wywołanego epidemią COVID-19 i pogarszającej się płynności finansowej/zdolności kredytowej/ zdolności ubezpieczeniowej wykonawców, Zamawiający dopuszcza rozważenie zmniejszenia stawki procentowej zabezpieczenia należytego wykonania umowy lub rezygnację z tego zabezpieczenia, a także zmniejszenie sumy ubezpieczenia OC Wykonawcy, co otworzyłoby niniejsze zamówienie na konkurencję, zwłaszcza wobec braku wadium – obecnie brak jest symetrii, gdyż nie ma wadium, a jest zabezpieczenie należytego wykonania umowy?**

Zamawiający pozostawia wymagania co do zabezpieczenia należytego wykonania bez zmian.

Zgodnie z art. 45 ust. 1 ustawy PZP: Zamawiający żąda od wykonawców wniesienia wadium, jeżeli wartość zamówienia jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8. Wartość szacunkowa przedmiotowego postępowania nie przekracza ww. kwoty.

Z kolei prawo żądania zabezpieczenia należytego wykonania umowy nie jest uzależnione od wartości zamówienia i jest pozostawione do decyzji Zamawiającego (patrz art. 147 ustawy PZP).

**6) Czy Zamawiający dopuści zawarcie i zmianę umowy w formie elektronicznej lub w formie dokumentowej?**

Zgodnie z ustawą PZP (art. 139 ust. 2): Umowa wymaga, pod rygorem nieważności, zachowania formy pisemnej, chyba że przepisy odrębne wymagają formy szczególnej.

Z kolei zgodnie z art. 78. § 1.: Kodeksu cywilnego Do zachowania pisemnej formy czynności prawnej wystarcza złożenie własnoręcznego podpisu na dokumencie obejmującym treść oświadczenia woli. Do zawarcia umowy wystarcza wymiana dokumentów obejmujących treść oświadczeń woli, z których każdy jest podpisany przez jedną ze stron, lub dokumentów, z których każdy obejmuje treść oświadczenia woli jednej ze stron i jest przez nią podpisany.

Zgodnie z art. 78<sup>1</sup> § 1. Kodeksu cywilnego: Do zachowania elektronicznej formy czynności prawnej wystarcza złożenie oświadczenia woli w postaci elektronicznej i opatrzenie go kwalifikowanym podpisem elektronicznym.

Z kolei zgodnie z art. 78<sup>1</sup> §§ 2. Kodeksu cywilnego: Oświadczenie woli złożone w formie elektronicznej jest równoważne z oświadczeniem woli złożonym w formie pisemnej.

Forma dokumentowa nie spełnia wymagań zawartych w art. 139 ust. 2 ustawy PZP i Zamawiający nie dopuszcza takiej formy.

**7) Czy i jakie zmiany umowy Zamawiający przewidział w związku z epidemią COVID-19, zwłaszcza w kontekście § 6 ust. 6 pkt 2) projektu umowy? Które postanowienia projektu umowy odnoszą się do epidemii COVID-19? [przypis Zamawiającego: zgodnie z poprawioną numeracją paragrafów (patrz zmiana SIWZ z 11 maja 2020 r.) chodzi o § 5 ust. 6 pkt 2]**

Zamawiający wskazuje, że zastosowanie mogą mieć § 15 ust. 3 pkt 3), § 16 umowy. Z uwagi na rozwiązania wprowadzone przepisami ustawy z dnia 2 marca 2020 roku o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych, w szczególności art. 15r tej ustawy, Zamawiający nie widzi potrzeby dalszej regulacji i dublowania rozwiązań ustawowych.

**8) W jaki sposób ma mieć miejsce wykonywanie przez Wykonawcę umowy w związku z epidemią COVID-19, skoro będzie to podczas normalnej pracy zakładu Zamawiającego, a rząd nakazuje izolację i reżim sanitarny? O jakich przepisach i instrukcja mowa w § 3 ust. 6 projektu umowy? [przypis Zamawiającego: zgodnie z poprawioną numeracją paragrafów (patrz zmiana SIWZ z 11 maja 2020 r.) chodzi o § 2 ust. 6]**

Zamawiający zwraca uwagę, że wprowadzone ograniczenia nie uniemożliwiają prowadzenia działalności gospodarczej w zakresie objętym przedmiotem zamówienia. Przeciwnie, przedsiębiorcy oraz organizacje przedsiębiorców wręcz apelują do Zamawiających o nie rezygnowanie z postępowań oraz ich prowadzenie, gdyż w przeciwnym razie przedsiębiorcom grożą negatywne skutki związane z brakiem zamówień.

Zamawiający pomimo stanu epidemii nie zaprzestał działalności; podobnie w kraju pomimo trudnień realizowane są zawarte kontrakty, a zapisy wskazanej w poprzedniej odpowiedzi specustawy zawierają narzędzia prawne umożliwiające modyfikację zawartej umowy w sytuacji negatywnego wpływu okoliczności związanych z epidemią COVID-19. Zamawiający deklaruje współpracę z Wykonawcą w realizacji zamówienia.

**9) Jak ma zostać wykonany instruktaż i szkolenie, skoro rząd nakazuje izolację i reżim sanitarny?**

Instruktaż i szkolenie odbędą się zgodnie z obowiązującymi wytycznymi ustawodawcy. Obowiązujące przepisy nie wyłączają takiej możliwości, a jedynie wymagają zachowania odpowiednich środków ostrożności.

**10) Czy Zamawiający dopuszcza opóźnienie, o jakim mowa w postanowieniach pkt 4 OPZ, a wynikające z epidemii COVID-19, jako nieuchybień warunkom umowy?**

Zamawiający wskazuje, że zgodnie z art. 471 kc, wykonawca nie odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania, jeżeli jest to następstwem okoliczności, za które wykonawca nie ponosi odpowiedzialności. O ile zatem Wykonawca wykaże, że w konkretnych okolicznościach uchybienie terminowi usunięcia wady/usterki jest następstwem takich okoliczności, to oczywiście Zamawiający w takim przypadku i w takim zakresie nie będzie tego uważał za uchybienie warunkom umowy.

Zamawiający wskazuje jednakże, że okoliczności związanych ze stanem epidemii COVID-19 nie należy traktować jako blankietowego usprawiedliwienia nienależytego wykonania zobowiązania i każda taka sytuacja będzie rozpoznawana przez Zamawiającego indywidualnie.

**11) Czy Zamawiający dopuszcza opóźnienie względem terminów określonych w projekcie umowy, w szczególności w postanowieniach § 9, § 11 projektu umowy, a wynikające z epidemii COVID-19, jako usprawiedliwione i nieobciążające odpowiedzialności Wykonawcy?**

*[przypis Zamawiającego: zgodnie z poprawioną numeracją paragrafów (patrz zmiana SIWZ z 11 maja 2020 r.) chodzi o § 8 ust. 10]*

Patrz odpowiedź na pytanie poprzednie.

**12) Czy Zamawiający będzie realizował fakultatywnie, względnie usunie, wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę – rozdział III.4. IDW, § 3 ust. 14, § 14 ust. 1 pkt 4 projektu umowy? *[przypis Zamawiającego: zgodnie z poprawioną numeracją paragrafów (patrz zmiana SIWZ z 11 maja 2020 r.) chodzi o § 2 ust. 14, § 13 ust. 1 pkt 4]***

Zamawiający nie zmienia zapisów SIWZ w ww. zakresie - obowiązek stosowania ww. zapisów jest narzucony ustawą PZP (patrz: art. 29 ust. 3a)

**13) Czy Zamawiający może zrezygnować z podzielonej płatności, która nie poprawia płynności finansowej wykonawców - § 5 ust. 11 projektu umowy?**

Zamawiający nie zmienia zapisów siwz w ww. zakresie.

**Czy Zamawiający będzie realizował bezpośrednie płatności na rzecz dostawców lub podwykonawców/dalszych podwykonawców?**

Patrz odpowiedź na pytanie nr 2 Zestaw nr 2

**14) Czy wobec faktycznego nierozpoznawania spraw przez sądy powszechne, Zamawiający dopuszcza Sąd Polubowny przy Prokuraturze Generalnej Skarbu Państwa, jako przemiennie właściwy do rozpatrzenia sporów wynikających z niniejszej umowy?**

Zamawiający pozostawia brzmienie umowy w tym zakresie bez zmian.

**15) Skoro przelew wierzytelności przez Wykonawcę i potrącenie przez Wykonawcę wymagają pisemnej zgody Zamawiającego pod rygorem nieważności, a umowa powinna pozostawać symetryczna, wnoszę o odpowiednią zmianę projektu umowy.**

Zamawiający pozostawia brzmienie umowy w tym zakresie bez zmian.

## WNIOSEK

### o zmianę ogłoszenia o zamówieniu oraz SIWZ

W mojej ocenie wyjaśnienia SIWZ na ww. pytania ewentualnie prowadzą do koniecznej zmiany SIWZ oraz ogłoszenia o zamówieniu, gdyż obecnie nie pozwalają one Wykonawcom na złożenie oferty, dlatego **wnoszę o odpowiednią zmianę ogłoszenia o zamówieniu oraz SIWZ, odpowiednio do wyjaśnień udzielonych przez Zamawiającego**. Wniosek ten pozostaje tym bardziej zasadny, że zamówienie pozostaje współfinansowane ze środków UE, zatem będzie przedmiotem kontroli IZ.

Nadto, o ile wyjaśnienia Zamawiającego będą odnosiły się do opisu przedmiotu zamówienia, w szczególności do dokumentacji projektowej lub STWiORB, których autorem nie jest

Zamawiający **wnoszę, aby wyjaśnienia te pozostały udzielone i opracowane w odpowiedniej formie przez kompetentne i uprawnione do tego osoby – autorów tychże opracowań lub osoby przez nich upoważnione**, a następnie przekazane Wykonawcom przez Zamawiającego.

Mając na uwadze powyższe wnioski i ich uzasadnienie, a także określone przez Zamawiającego: termin składania ofert do dnia 29 kwietnia 2020 r., formę składania ofert poprzez operatora pocztowego oraz formę pisemną ofert, **wnoszę o zmianę terminu składania ofert**, uwzględniającą zasadniczy charakter ww. wniosków o wyjaśnienie treści SIWZ, o czas niezbędny na przygotowanie ofert wedle SIWZ z uwzględnieniem wyjaśnień udzielonych przez Zamawiającego oraz ewentualnych zmian ogłoszenia o zamówieniu oraz SIWZ, **jednakże nie krótszy niż 14 dni od dnia udzielenia tychże wyjaśnień przez Zamawiającego**.

Patrz zmiana SIWZ z dnia 11 maja 2020 roku.

Z poważaniem

  
Michał Lubieniecki  
WICEPREZES ZARZĄDU



