

ZP.271.1.67.2023.RM

Kędzierzyn-Koźle, 03.10.2023r.

WSZYSCY WYKONAWCY
zainteresowani udziałem w postępowaniu

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn.:

Zakup 2 autobusów elektrycznych zeroemisyjnych wraz z niezbędną infrastrukturą ładowania pojazdów, celem zapewnienia obsługi obszaru śródmiejskiego w Kędzierzynie-Koźlu – etap II

I. Zamawiający działając na podstawie art. 135 ust. 5 w zw. z art. 135 ust. 1 ustawy oraz art. 137 ust. 1, 2, z dnia 11 września 2019 roku Prawo Zamówień Publicznych (*tekst jednolity Dz. U. z 2023r. poz. 1605 z późn. zm.*) odpowiada na pytania do treści SWZ, które wpłynęły do Zamawiającego w dniach 22.09.2023 r., 29.09.2023 r. jednocześnie modyfikując treść SWZ - jak wynika z udzielonych odpowiedzi.

III zestaw pytań z dnia 18.09.2023 r.

Pytanie 17

W załączniku nr 7 par. 11, ust. 4 wzoru umowy Zamawiający napisał:

4. W uzasadnionych przypadkach Zamawiający może odstąpić od umowy w części z innych przyczyn niż wskazane w ust. 3. W przypadku odstąpienia od umowy w części z przyczyn innych niż wskazane w ust. 3

Zamawiający gwarantuje Wykonawcy wykonanie robót o wartości nie mniejszej niż 50% wartości przedmiotu umowy. Z tytułu zmniejszenia zakresu umowy Wykonawcy nie przysługują żadne roszczenia.

Zwracamy się z wnioskiem o doprecyzowanie pojęcia „uzasadnione przypadki

Odpowiedź 17

Postanowienie § 11 ust. 4 PPU stanowi realizację wymogu wynikającego z art. 433 pkt 4 *Prawa zamówień publicznych*. Przepis ten zakazuje jednostronnego ograniczania przez Zamawiającego zakresu przedmiotu Umowy bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron. O ile w § 11 ust. 2 i 3 PPU wskazano przyczyny uzasadniające odstąpienie od Umowy z przyczyn zawnionych przez Wykonawcę lub przyczyn obiektywnych, niezależnych od obu Stron, o tyle § 11 ust. 4 PPU odnosi się do przyczyn, na które Zamawiający mógł mieć wpływ, np. trakcie realizacji zamówienia okaże się, że Zamawiający nie ma interesu w realizacji całego przedmiotu Umowy.

Pytanie 27

W Zał. nr 7 do SWZ, par. 5, ust. 7, Zamawiający napisał:

Poza uprawnieniami wynikającymi z gwarancji, Zamawiający ma prawo dochodzić od Wykonawcy uprawnień z tytułu rękojmi na zasadach ogólnych przewidzianych w Kodeksie cywilnym. Strony zgodnie oświadczają, iż Wykonawca odpowiada z tytułu rękojmi jeżeli wada fizyczna przedmiotu zamówienia zostanie stwierdzona przed upływem 5 lat od wydania przedmiotu zamówienia Zamawiającemu, licząc od daty odbioru końcowego.

Prosimy o zrównanie okresu rękojmi z okresem ustawowym, tj. 2 lat. Wydłużenie okresu rękojmi ponad okres podstawowy i zrównanie jej z okresem udzielonej gwarancji zwiększy koszty oferty, co przełoży się na podwyższenie ceny ofertowej.

Odpowiedź 27:

Zamawiający nie wyraża na powyższe zgody.

IV. Zestaw pytań z dnia 18.09.2023 r.

Pytanie 15.

Dot. Załącznik nr 7 do SWZ - PPU - (1) aktualizacja - 08.09.2023, § 3 ust. 8

8. W przypadku, gdy Wykonawca będzie realizował zamówienie objęte niniejszą umową bez należytej staranności, niezgodnie z obowiązującymi przepisami, normami technicznymi, niezgodnie z postanowieniami niniejszej umowy, Zamawiający ma prawo:

- 1) nakazać Wykonawcy zaprzestanie wykonywania prac, co nie będzie uzasadnieniem do przedłużenia terminu wykonania umowy;
- 2) odstąpić od umowy w całości lub w części z winy Wykonawcy w terminie 30 dni od dnia powzięcia wiadomości o przyczynie odstąpienia;
- 3) potrącić z wynagrodzenia Wykonawcy należności z tytułu kar umownych bez uprzedniego wzywania Wykonawcy do ich zapłaty;

Wykonawca wnosi o wykreślenie postanowienia w całości. Przesłanki, na podstawie których zamawiający mógłby odstąpić od umowy są ocenne i subiektywne, a sankcja odstąpienia – bez wcześniejszego poinformowania wykonawcy o zauważonych naruszeniach i bez umożliwienia wykonawcy obrony lub też usunięcia naruszeń – jest zbyt daleko idąca. Z kolei potrącenie kar umownych bez wezwania jest nie tylko wyrazem braku respektowania zasad gospodarki, ale również jest pozbawione podstaw prawnych, byłoby to powiem potrącenie roszczenia niewymagalnego.

Mimo, że umowa zawierana jest w trybie zamówień publicznych, zastosowanie mają do niej takie same zasady uczciwej gospodarki i staranności kupieckiej. Umowa jest zawierana przez dwie równorzędne strony i zamawiający nie może narzucać tak niesprawiedliwych, niemających żadnego uzasadnienia postanowień.

Takie ukształtowanie umowy spowoduje zawężenie konkurencyjności o brak złożonych ofert, na co z pewnością zwróci uwagę instytucja kontrolująca, przy dokonaniu rozliczenia projektu.

Odpowiedź 15:

Zamawiający nie wyraża na powyższe zgody. Jednocześnie Zamawiający informuje, iż w praktyce, zawsze – przed definitywnym odstąpieniem od umowy – wzywa Wykonawcę do prawidłowej realizacji przedmiotu Umowy, albowiem jako strona umowy jest również zainteresowany jej należyтым i definitywnym wykonaniem.

Postanowienie § 3 ust. 8 pkt 3 PPU określa przesłanki umownego potrącenia przez Strony wzajemnych wierzytelności i nie mają do niego zastosowania przesłanki potrącenia wynikające z art. 498 Kodeksu cywilnego. Możliwość odmiennego uregulowania w umowie przesłanek potrącenia dopuszcza literatura przedmiotu i orzecznictwo sądowe. Zamawiający wskazuje ponadto, iż kary umowne naliczane są w większości przypadków w przypadku zwłoki Wykonawcy. Jeżeli Wykonawca wykaże, iż nie ponosi winy w nienależyтым wykonaniu umowy, Zamawiający odstąpi od naliczenia kar umownych.

Pytanie 18.

Dot. Załącznik nr 7 do SWZ - PPU - (1) aktualizacja - 08.09.2023, § 11 ust. 3 pkt 5

5) w przypadku rozwiązania przedsiębiorstwa Wykonawcy, wydania nakazu zajęcia majątku Wykonawcy, wszczęcia postępowania restrukturyzacyjnego wobec Wykonawcy, postawienia go w stan likwidacji, lub złożenia wniosku o ogłoszeniu upadłości.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, co zamawiający rozumie pod pojęciem „wydano nakaz zajęcia majątku”. Wykonawca wskazuje, że w polskim prawie nie istnieje takie pojęcie, jak „nakaz zajęcia majątku”. Zamawiający przypuszczalnie miał a myśli zajęcie przez komornika majątku Wykonawcy w toku postępowania egzekucyjnego.

Wykonawca wnosi o **wykreślenie** postanowienia w zakresie przesłanki odstąpienia „złożenie wniosku o ogłoszenie upadłości”, ponieważ zgodnie z art. 83 prawa upadłościowego, postanowienia umowy zastrzegające na wypadek złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości lub ogłoszenia upadłości zmianę lub rozwiązanie stosunku prawnego, którego stroną jest upadły, **są nieważne**.

Odpowiedź 18 :

Zamawiający wyjaśnia, iż w istocie pod pojęciem tym rozumie zajęcie przez komornika majątku Wykonawcy w toku postępowania egzekucyjnego. Mając na względzie powyższe oraz odnosząc się do drugiej części pytania Zamawiający modyfikuje § 11 ust. 3 pkt 5 PPU w następujący sposób:

„5) w przypadku rozwiązania przedsiębiorstwa Wykonawcy, zajęcia przez komornika majątku Wykonawcy w toku postępowania egzekucyjnego, wszczęcia postępowania restrukturyzacyjnego wobec Wykonawcy lub postawienia go w stan likwidacji.”

W związku z powyższym Zamawiający zamieszcza zaktualizowaną wersję projektowanych postanowień umownych, z zaktualizowanym brzmieniem treści § 11 ust. 3 pkt 5 (zmiana zaznaczona kolorem zielonym).

Powyższe Zamawiający zamieszcza w pliku pn. „Załącznik nr 7 do SWZ – PPU – (3)aktualizacja 03.10.2023”

Pytanie 19.

Dot. Załącznik nr 7 do SWZ - PPU - (1) aktualizacja - 08.09.2023, § 14 ust. 2 pkt 2

2) w zakresie obrotu oryginałem albo egzemplarzami, na których utwór utrwalono – wprowadzenie do obrotu, użyczenie lub najem oryginału lub egzemplarzy;

Wnosimy o doprecyzowanie, w jakim celu i w jakim zakresie Zamawiający zamierza wprowadzać dokumentację do obrotu i ją komercjalizować? W naszej opinii uzasadniony zakres to jedynie użyczenie dokumentacji na potrzeby Zamawiającego, dystrybucja i sprzedaż dokumentacji (wprowadzanie do obrotu) czy najem i dzierżawa są zbędne.

Odpowiedź 19:

W chwili obecnej nie jest wiadome Zamawiającemu, aby musiał skorzystać z pola eksploatacji wskazanego w pkt. 2. Niemniej dla bezpieczeństwa prawnego Zamawiającego pola eksploatacji określone są w PPU w miarę szeroko, z uwzględnieniem treści art. 50 *ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych*.

Pytanie 21.

Dot. Załącznik nr 7 do SWZ - PPU - (1) aktualizacja - 08.09.2023, § 14

Prawa autorskie

[§ 14 wzoru umowy - załącznik 7]

Z uwagi na konieczność ochrony słuszných interesów autorów dokumentacji projektowej, wnosimy o zmianę postanowień § 14 Umowy w taki sposób, aby Wykonawca zamiast przeniesienia autorskich praw majątkowych do dokumentacji na Zamawiającego, udzielał na nią jedynie niewyłącznej licencji. Proponujemy następujące brzmienie tego punktu:

§ 14

PRAWA AUTORSKIE

1. Wykonawca oświadcza, iż opracowania składające się na przedmiot umowy (dokumentacja projektowa w zakresie o którym mowa w § 1 ust. 1 pkt 3) będą stanowiły utwór w rozumieniu ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych.

2. Z dniem ostatecznego odbioru przedmiotu zamówienia lub jego części Wykonawca udziela Zamawiającemu w ramach wynagrodzenia określonego w § 8 umowy niewyłącznej licencji do przedmiotu umowy (dokumentacji projektowej w zakresie o którym mowa w § 1 ust. 1 pkt 3) na zasadach opisanych w niniejszym paragrafie Licencja obejmuje prawo Zamawiającego do:

- 1) rozporządzania dokumentacją - lecz wyłącznie na własny użytek i wykorzystywania jej na własny użytek;
- 2) wykorzystywania dokumentacji lub jej dowolną część do prezentacji;
- 3) wprowadzania dokumentacji lub jej części do pamięci komputera na dowolnej liczbie stanowisk;
- 4) zwielokrotniania dokumentacji lub jej części dowolną techniką (w tym m.in. zapisów na płytach CD, DVD, pamięć RAM, taśmach magnetycznych, nośnikach magnetooptycznych, poprzez druk oraz urządzenia elektroniczne w tym tzw. papier elektroniczny), na własny użytek.

3. Licencja udzielana jest na czas określony pięciu lat, a po tym okresie uznana jest za udzieloną na czas nieokreślony, z pięcioletnim okresem wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec roku kalendarzowego.

4. Wykonawca wyraża zgodę na wykonywanie przez Zamawiającego prawa zależnego, tj. rozporządzania i korzystania z opracowań składających się na przedmiot umowy, w tym ich wersji obcojęzycznych.

5. Zamawiający może cedować nabyte prawo na rzecz innych podmiotów wyłoniionych w postępowaniu przetargowym na roboty budowlane, jak również inne podmioty realizujące w szczególności przyłącza do mediów lub przebudowę sieci wg osobnej procedury.

6. Wykonawca oświadcza, że w chwili udzielania Licencji, o której mowa w ust. 2, przysługiwać mu będą prawa własności przemysłowej lub intelektualnej albo know-how w niezbędnym zakresie, jeżeli rozwiązania objęte tymi prawami zostaną użyte przez Wykonawcę w wykonaniu umowy. Wykonawca zapewnia Zamawiającego, że udzielenie Licencji, o której mowa w niniejszym paragrafie, nie spowoduje naruszenia praw osób trzecich.

7. W przypadku, gdyby osoby trzecie wystąpiły przeciwko Zamawiającemu z roszczeniami z tytułu naruszenia prawa autorskiego lub praw pokrewnych, praw własności przemysłowej lub intelektualnej albo know-how, Wykonawca weźmie na swój koszt udział w ewentualnym procesie i zwolni Zamawiającego z wszelkich zobowiązań wobec takiej osoby trzeciej, a także zwróci mu wszelkie uzasadnione wydatki poniesione w związku z takimi roszczeniami. Zamawiający zobowiązany jest niezwłocznie zawiadomić Wykonawcę o roszczeniach osób trzecich.

8. Udzielenie Licencji, o której mowa w ust.2, powoduje przeniesienie na Zamawiającego własności egzemplarzy dokumentacji składającej się na przedmiot umowy.

Odpowiedź 21:

Zamawiający nie wyraża na powyższe zgody

XI. Zestaw pytań z dnia 22.09.2023 r.

Pytanie 1.

Dot. REFUNDA PFU MZKKK_skan

5.4 Stacja ładowania plug - in

7) inne, wynikające z Rozporządzenia Ministra Energii z dnia 26 czerwca 2019 r. Przewiduje się dla stacji ładowania fundament z możliwością swobodnego dojścia, wraz z wiatą służącą jako zadaszenie, przykładowe rozwiązanie przedstawiano na rys. 8.

Prosimy o informację, czy stacja ładowania Plug-in dostarczana na ul. Kozielską 2 ma zostać posadowiona na dedykowanym fundamencie, a kable zasilające stację mają zostać ułożone w ziemi?

Odpowiedź 1

Zamawiający nie wymaga, posadowienia na dedykowanym fundamencie. stacji ładowania Plug-in dostarczanej na ul. Kozielską 2, preferowane jest rozwiązanie analogicznie jak w obecnie istniejącej stacji ładowania na terenie MZK.

W zakresie podłączenia ładowarki mobilnej Zamawiający zgodnie z wcześniejszymi wyjaśnieniami informuje, iż, że uzyskał warunki przyłączenia i podpisał umowę o przyłączenie do sieci dystrybucyjnej TAURON Dystrybucja S.A. w związku z czym przystępuje do realizacji inwestycji związanej z budową stacji transformatorowej, z której Wykonawca ma wyprowadzić zasilanie pod ładowarkę mobilną. Zamawiający dodatkowo dołącza warunki przyłączenia dla wskazanej inwestycji.

Pytanie 2.

Dot. REFUNDA_PFU_MZKKK_skan

Prosimy o informację czy działka na której planuje się budowę pętli autobusowej przy. ul. al Partyzantów znajduje się na terenach objętych ochroną przyrody. Czy inwestycja objęta przetargiem została uzgodniona z odpowiednim wydziałem organu jednostki samorządu terytorialnego odpowiedzialnego za ochronę środowiska.

*Działka na której planuje się budowę pętli autobusowej przy ul. al. Partyzantów nie znajduje się na obszarze objętym ochroną przyrody. Zamawiający zgodnie z treścią wcześniej udzielonych wyjaśnień przypomina, iż do obowiązków wykonawcy „należy „opracowanie kompleksowej dokumentacji okołoprojektowej w tym **uzyskanie** aktualnych map, wpisów, Uzgodnień, decyzji , opinii , badań, **dokumentów niezbędnych do uzyskania zezwolenia na usunięcie drzewa lub krzewu kolidującego z inwestycją tj. inwentaryzacja zieleni (w razie konieczności) i innych dokumentów niezbędnych dla prawidłowego wykonania przedmiotu umowy i uzyskania prawomocnych zezwoleń na realizację przedsięwzięć**”*

Pytanie 3.

Dot. REFUNDA PFU MZKKK_skan

Czy w zakresie Wykonawcy jest wymiana nawierzchni miejsca postojowego przeznaczonego do ładowania się autobusów elektrycznych dla inwestycji zlokalizowanej na pętli autobusowej przy ul. Szkolnej? Jeżeli tak, to proszę o sprecyzowanie wymogu oraz podanie rodzaju planowanej nawierzchni.

Pytanie 4.

Dot. REFUNDA PFU MZKKK skan

Lokalizacja nr 3 - przejezdność pojazdu normatywnego

Prosimy o informację, czy w zakresie Wykonawcy będą prace związane z budową pętli autobusowej przy ul. Partyzantów.

Odpowiedź 3 i 4

Zgodnie z treścią wcześniejszych wyjaśnień – „Zamawiający informuje, że inwestycja obejmuje również prace (roboty budowlane) związane z wymianą/wykonaniem nawierzchni wokół planowanej infrastruktury ładowania pojazdów. Dla lokalizacji przy Al. Partyzantów należy wykonać nową nawierzchnię. Zamawiający nie stawia wymagań w tym zakresie, jednak oczekuje wykonania nawierzchni z kostki brukowej. Dla lokalizacji przy ul. Szkolnej należy wykonać prace związane z wymianą nawierzchni. W tym przypadku nie stawia wymagań w tym zakresie, jednak oczekuje również wykonania nawierzchni z kostki brukowej. Z uwagi na obciążenie (waga autobusów) ww. roboty drogowe winny być zaprojektowane zgodnie z obowiązującymi przepisami w zakresie projektowania, z uwzględnieniem tonażu autobusów”.

Pytanie 5.

Dot. REFUNDA PFU MZKKK skan

4. Inne posiadane informacje i dokumenty niezbędne do zaprojektowania robót budowlanych, w szczególności

- jeśli rozbiórkę będzie podlegała wiaty na autobusy przy ul. Szkolnej – lokalizacja nr 2 to należy przeprowadzić jej inwentaryzację oraz przeprowadzić prace rozbiórki.

Proszę o informację czy Zamawiający jest właścicielem wiaty.

Odpowiedź 5

Jeśli Wykonawca dokona wyboru wariantu uwzględniającego dokonanie rozbiórki wiaty, winien uwzględnić inwentaryzację i prace rozbiórkowe tej wiaty. Zamawiający informuje, iż Gmina Kędzierzyn-Koźle jest właścicielem działki na której znajduje się wiaty. Ewentualne uzgodnienia w tym zakresie należy dokonywać z Urzędem Miasta Kędzierzyn-Koźle, a konkretniej z Wydziałem Gospodarni Nieruchomościami i Planowania Przestrzennego (Wydział GNP) oraz Wydziałem Zarządzania Drogami (Wydział ZD).

Pytanie 6 (w przekazanym przez pytającego zestawie pytań, brak jest pytania oznaczonego numerem 6)

Pytanie 7.

Dot. REFUNDA PFU MZKKK skan

Czy inwestycja przy ul. al. Partyzantów, ze względu na wycinkę zieleni oraz drzew, została uzgodniona z wydziałem odpowiedzialnym za ochronę środowiska?

Odpowiedź 7

Powyższe zawiera się w zakresie przedmiotu zamówienia w części dotyczącej wykonania dokumentacji technicznej (w terminach wskazanych w SWZ - w szczególności w załączniku nr 10 do SWZ). Zamawiający zgodnie z treścią wcześniej udzielonych wyjaśnień przypomina, iż do obowiązków wykonawcy „należy „opracowanie kompleksowej dokumentacji okołoprojektowej w tym uzyskanie aktualnych map, wpisów, Uzgodnień, decyzji , opinii , badań, dokumentów niezbędnych do uzyskania zezwolenia na usunięcie drzewa lub krzewu kolidującego z inwestycją (w razie konieczności) i innych dokumentów niezbędnych dla prawidłowego wykonania przedmiotu umowy i uzyskania prawomocnych zezwoleń na realizację przedsięwzięć”

XIII. Zestaw pytań (pytanie) z dnia 22.09.2023 r.

Pytanie 1

„W nawiązaniu do otrzymanych odpowiedzi uprzejmie prosimy o udzielenie wyjaśnienia na następujące pytanie:

Dotyczy odpowiedzi:

„Zamawiający nie jest w stanie określić precyzyjnie czasu przeprowadzenia zadania inwestycyjnego w postaci budowy ścieżki rowerowej.(na obecnym etapie wydane jest pozwolenie na budowę). Decyzja o budowie uwarunkowana jest od posiadania odpowiednich środków budżetowych. Niezależnie od powyższego Zamawiający podtrzymuje zapis SWZ – dotyczący konieczności uniknięcia ewentualnych kolizji przy wykonywaniu prac projektowych.

Zamawiający nie widzi przeszkód natury prawnoformalnej dotyczącej możliwości wydania więcej niż jednej decyzji pozwolenia na budowę dla jednej działki.”

Pytanie 1.

Nie ma możliwości uzyskania kolejnej decyzji administracyjnej na działkę, na której prowadzone są prace w trybie Pozwolenia na Budowę. Możliwe jest uzyskanie kolejnej decyzji administracyjnej dopiero po zgłoszeniu Zawiadomienie o zakończeniu budowy.

Dodatkowe pytanie do Zamawiającego:

Nie ma możliwości uzyskania kolejnej decyzji administracyjnej na działkę, na której prowadzone są prace w trybie Pozwolenia na Budowę. Możliwe jest uzyskanie kolejnej decyzji administracyjnej dopiero po zgłoszeniu Zawiadomienie o zakończeniu budowy. W związku z tym Wykonawca prosi o wydłużenie terminu realizacji inwestycji.”

Odpowiedź 1

Zamawiający informuje, iż w zakresie inwestycji budowy ścieżki rowerowej uzyskał pozwolenie na budowę. Natomiast ze względu na brak środków budżetowych– nie jest znany termin rozpoczęcia robót budowlanych związanych z budową ścieżki rowerowej. Zamawiający w dalszym ciągu podtrzymuje zapisy SWZ w tym zakresie. Dotychczasowa praktyka orzecznicza tut. organu administracji architektoniczno-budowlanej w podobnych sprawach wskazuje, iż możliwym jest uzyskanie dwóch decyzji pozwolenia na budowę dla jednej działki. Zamawiający deklaruje współpracę z Wykonawcą w tym zakresie, celem wykonania niniejszego zamówienia.

Wykonawca przygotowując ofertę na przedmiotowe zamówienie powinien brać pod uwagę powyższe wyjaśnienie, jako stanowiącą integralną część SWZ. Zgodnie z art. 135 ust. 6 oraz art. 137 ust. 2 ustawy Pzp, stanowisko Zamawiającego zostało przekazane wszystkim wykonawcom biorącym udział w postępowaniu poprzez zamieszczenie niniejszej informacji na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

W imieniu Zamawiającego

Kierownik Wydziału Zamówień Publicznych
– ***Daniel Bul*** /-/