

Wszyscy zainteresowani,
(strona prowadzonego konkursu)

dotyczy: konkursu

Nazwa zadania: „Jednoetapowy realizacyjny Konkurs na opracowanie koncepcji projektowej Wystawy Muzeum Westerplatte i Wojny 1939 – Oddziału Muzeum II Wojny Światowej w Gdańsku na Westerplatte”

Gdańsk,
4 listopad 2024
PA.280.17.2024

WYJAŚNIENIA TREŚCI REGULAMINU KONKURSU

Szanowni Państwo,

Zamawiający – Muzeum II Wojny Światowej w Gdańsku, w związku ze złożeniem przez Wykonawcę zapytania dotyczącego Regulaminu Konkursu, udziela stosownych wyjaśnień na podstawie art. 284 w zw. z art. 341 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych:

Pytania z dnia 31.10.2024 r.

1. Wnosimy o doprecyzowanie zapisów § 1 ust 3 wzoru umowy w poniższy sposób:
Propozycja zapisu:

Wykonawca oświadcza, iż przed zawarciem niniejszej Umowy zapoznał się z udostępnionymi przez Zamawiającego dokumentami i uznaje w/w dokumenty i dokumentację za kompletne i wystarczające do realizacji Przedmiotu niniejszej Umowy. ~~Zamawiający nie jest zobligowany do przekazania innych dodatkowych dokumentów, opracowań, ekspertyz itp.~~ Wszelkie inne materiały i dane wyjściowe do projektowania niezbędne dla wykonania Przedmiotu zamówienia, **których konieczność pozyskania Wykonawca powinien przewidzieć przy dochowaniu należytej staranności przed zawyciem Umowy**, Wykonawca uzyska własnym staraniem, a koszty z tym związane uwzględni w wynagrodzeniu ryczałtowym.

Zwracamy uwagę, że Zamawiający nie może przenosić ciężaru odpowiedzialności za opis przedmiotu Umowy na Wykonawcę, to niezgodne z Ustawą Prawo Zamówień Publicznych oraz utrwalonym orzecznictwem KIO. Ponadto w wyroku Sądu Najwyższego z dnia 24 marca 2017 r., I CSK 443/16, stwierdzono, że wątpliwości interpretacyjne, niedające się usunąć w drodze ogólnych zasad wykładni oświadczeń woli, powinny być interpretowane na niekorzyść autora tekstu umowy wywołującego wątpliwości. Strona, która korzysta z faktycznej swobody formułowania tekstu umowy, ponosi bowiem ryzyko jego niejasnej redakcji.

Wobec powyższego wnosimy o doprecyzowanie zapisu § 1 ust 3 wzoru umowy poprzez wskazanie, że Wykonawca będzie ponosił koszt pozyskania dodatkowej dokumentacji,

tylko w sytuacji, gdy był w stanie to przewidzieć przy dochowaniu należytej staranności na podstawie udostępnionej przez Zamawiającego dokumentacja przed podpisaniem Umowy.

Czy wobec powyższego Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany sposób?

ODPOWIEDŹ 1:

*Zamawiający **nie wyraża zgody** na ww. zmianę. Wykonawca jako podmiot profesjonalny winien uwzględnić wszelkie niezbędne koszty realizacji przedmiotu Umowy.*

2. Wnosimy o doprecyzowanie zapisów § 1 ust 9 wzoru umowy w poniższy sposób:

Propozycja zapisu:

Wykonawca jest świadomy, iż prace projektowe Inwestycji „Muzeum Westerplatte i Wojny 1939 – Oddziału Muzeum II Wojny Światowej w Gdańsku na Westerplatte” będą odbywać się równolegle z przedmiotem zamówienia, w związku z czym, w trakcie prac projektowych Inwestycji, mogą pojawiać się zmiany mające wpływ na projektowaną Wystawę. Wykonawca zobowiązuje się w takiej sytuacji do ~~bezkosztowego~~ wprowadzania tych zmian do swojej dokumentacji, przy uzgodnieniu zakresu zmian z Projektantem Inwestycji przy uwzględnieniu zapisów § 11 i 12 poniżej.

Na tym etapie Wykonawca nie powinien być zmuszany do założenia z góry, że w opisanej sytuacji w § 1 ust 9 wzoru umowy zmiany takie będą bez kosztowe. W każdym takim przypadku, gdy konieczność wprowadzenia zmian wynika z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, zmiany i konsekwencje ich wprowadzenia powinny zostać wspólnie ocenione przez strony Umowy zgodnie z § 11 i 12 Umowy, które to zapisy ustalają zasady wprowadzania zmian do Umowy oraz zlecenia usług o charakterze podobnym.

Czy wobec powyższego Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany sposób?

ODPOWIEDZ 2:

*Zamawiający **nie wyraża zgody** na ww. zmianę.*

3. Wnosimy o potwierdzenie zapisów § 2 ust 6 wzoru umowy, że Dokumentacja ma zostać opracowana przez Wykonawcę w sposób zgodny z obowiązującymi przepisami i normami budowlanymi na dzień zawarcia Umowy? Umowa zakłada bardzo długi czas na możliwość zlecenie Wykonawcy nadzoru autorskiego a następnie czas rękojmi. W związku z tym potwierdzenie powyższych założeń jest niezbędne do podjęcia przez Wykonawcę decyzji o wzięci udziału w

niniejszym zamówieniu. Aktualizacja dokumentacji to podstaw do dodatkowego odpłatnego zlecenia

ODPOWIEDZ 3:

Zamawiający wskazuje, że zgodnie z § 6 ust. 11 Dokumentacja ma być zgodna ze stanem prawnym aktualnym na dzień jej odbioru.

4. Wnosimy o doprecyzowanie zapisów § 2 ust 8 wzoru umowy w poniższy sposób:

Propozycja zapisu:

W trakcie trwania Umowy Zamawiający będzie kontynuował prace archeologiczne na terenie Półwyspu Westerplatte. W związku z tym, w trakcie realizacji mogą pojawiać się nowe eksponaty, które Wykonawca umieści w swoim projekcie, w ramach Umowy, przy uwzględnieniu zapisów § 11 i 12 poniżej.

Zapis wymaga uszczegółowienia, aby nie było wątpliwości, że w takiej sytuacji dodatkowe prace projektowe mieszczą się w ramach wynagrodzenia dla Wykonawcy.

Czy wobec powyższego Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany sposób?

ODPOWIEDZ 4:

*Zamawiający **nie wyraża zgody** na ww. zmianę. Zamawiający potwierdza, że ewentualne zmiany w powyższym zakresie mają być wprowadzone w ramach umowy, w tym wynagrodzenia wskazanego w umowie.*

5. Wnosimy o doprecyzowanie zapisów § 2 ust 12 pkt 4) wzoru umowy poprzez ograniczenie ilości takich spotkań do maksymalnie 1 (jednego) razu w tygodniu.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany sposób?

ODPOWIEDZ 5:

*Zamawiający **nie wyraża zgody** na ww. zmianę.*

6. Wnosimy o doprecyzowanie zapisów § 2 ust 12 pkt 7) wzoru umowy poprzez ograniczenie ilości takich wizyt na budowie do maksymalnie 1 (jednego) razu w miesiącu. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany sposób?

ODPOWIEDZ 6:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na ww. zmianę.

7. Wnosimy o doprecyzowanie zapisów § 2 ust 12 pkt 10) wzoru umowy, poprzez wskazanie, że naniesienie zmian w zatwierdzonej dokumentacji projektowej dokonanych podczas realizacji, oraz pisemne potwierdzenie tych zmian będzie odbywać się za dodatkowym wynagrodzeniem dla Wykonawcy, w sytuacji, gdy zmiany te nie wynikają z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy. W każdym takim przypadku, gdy konieczność wprowadzenia zmian w już zatwierdzonej Dokumentacji wynikać będzie z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, to wówczas ich wprowadzenia powinno zostać wspólnie ocenione przez strony Umowy zgodnie z § 11 i 12 Umowy, które to zapisy ustalają zasady wprowadzania zmian do Umowy oraz zlecenia usług o charakterze podobnym. Czy Zamawiający wyraża zgodę na doprecyzowanie wzoru umowy we wnioskowany sposób?

ODPOWIEDZ 7:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na ww. zmianę.

8. Wnosimy o wykreślenie zapisu § 2 ust 12 pkt 18) wzoru umowy, gdyż to obowiązkiem wykonawcy robót budowlanych powinno być zgłaszanie Zamawiającemu konieczności wykonania takich robót dodatkowych czy zamiennych, rolą projektanta jest oceny wpływu takich zmian na dotychczasową Dokumentację. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany sposób?

ODPOWIEDZ 8:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na ww. zmianę.

9. Wnosimy o wydłużenie terminu z § 5 ust 6 wzoru umowy do 30 dni od dnia podpisania Umowy na zgłaszanie Zamawiającemu błędów, braków i zastrzeżenia do dokumentów przekazanych przez Zamawiającego oraz wykreślenie rygору utraty prawa do powołania się na te błędy, braki i zastrzeżenia w terminie późniejszym. Obecny termin 3 dni jest rażąco krótki i de facto nierealny. Ponadto taka konstrukcja zapisu i jego konsekwencje mogą zostać ocenione jako naruszające art. 119 K. cywilnego. Czy zatem Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany sposób?

ODPOWIEDZ 9:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na ww. zmianę. Jednocześnie Zamawiający informuje, że w obecnie prowadzonym konkursie termin wynosi 14 dni, a nie jak wskazuje powyżej wnioskujący 3 dni.

10. Oferent wnosi o doprecyzowanie zapisów § 6 wzoru umowy poprzez wskazanie, że w zapisach procedury odbiorowej chodzi o usunięcie wad czy uwag istotnych, wpływających na możliwość korzystania z przedmiotu Umowy zgodnie z przeznaczeniem. Jakiegokolwiek uwagi nieistotne nie powinny wstrzymać

procedury odbiorowej, zatem koniecznym jest dopracowanie wszędzie i zmianę z „bez uwag” lub „bez dalszych uwag” - na „bez uwag istotnych” lub „bez dalszych uwag istotnych”,

Ponadto wnosimy o dodanie do § 6 ust 1 wory umowy zapisy jak poniżej:

Uwagi nieistotne nie będą wstrzymywać procedury odbiorowej i zostaną usunięte przez Wykonawcę w terminie wyznaczonym w protokole obioru Przedmiotu Umowy przez Zamawiającego w ramach udzielonej przez Wykonawcę rękojmi.

Obecny zapis jest niejednoznaczny i jako taki jest niegodny z obowiązującą linią orzecznictwem, a mianowicie:

„Oddanie dzieła nie powoduje wymagalności wierzytelności przyjmującego zamówienie o wynagrodzenie, gdy oddane dzieło jest dotknięte wadą istotną, czyniącą je niezdatnym do zwykłego użytku lub sprzeciwiającą się wyrażnie umowie. Jeżeli natomiast dzieło ma tylko wadę nieistotną, jego oddanie powoduje, w myśl art. 642 § 1 k.c., wymagalność wierzytelności przyjmującego zamówienie o wynagrodzenie za dzieło.”

OSNC 1998/10/167, Biul.SN 1998/7/10, Pr.Gosp. 1998/10/15, M.Prawn. 1999/11/28

Zgodnie natomiast z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Warszawie – V Wydział Cywilny z dnia 27 czerwca 2018 r. o sygn. V ACa 1302/17, gdy przedmiot umowy został wykonany zgodnie z zakresem przedmiotowym umowy, odmowa odbioru znajduje uzasadnienie jedynie w przypadku, gdy przedmiot umowy będzie mógł być kwalifikowany jako wykonany niezgodnie z dokumentacją i zasadami wiedzy technicznej lub wady będą na tyle istotne, że przedmiot umowy nie będzie się nadawał do użytkowania. **„Pozostałe wady, świadczą jedynie o nienależyтым wykonaniu zobowiązania determinując zaktualizowanie uprawnień zamawiającego z tytułu rękojmi lub gwarancji.”**

Czy wobec powyższego Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany sposób?

ODPOWIEDZ 10:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na ww. zmianę.

11. Oferent wnosi o dodanie na końcu do § 6 ust 5 wzoru umowy, zapisu o poniższej treści:

Propozycja zapisu:

W ramach powtórnej procedury odbioru Przedmiotu Umowy Zamawiający może zgłaszać uwagi wyłącznie do zakresu uprzednio objętego zastrzeżeniami.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany przez Oferenta sposób?

ODPOWIEDZ 11:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na ww. zmianę.

12. Oferent wnosi o zmianę zapisu § 7 ust 1 wzoru umowy, poprzez zmianę chwili przekazania praw autorskich do przedmiotu Umowy na chwilę podpisania protokołu odbioru Przedmiotu Umowy. Obecny zapis powoduje, że Wykonawca przekazuje Zamawiającemu Dokumentację wraz z prawami autorskimi nie mając zagwarantowanego jej odbioru a tym samym zapłaty wynagrodzenia. Czy zatem Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany sposób?

ODPOWIEDZ 12:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na ww. zmianę.

13. Wnosimy o skrócenie okresu rękojmi za wady Dokumentacji z § 8 ust 2 wzoru umowy do 12 miesięcy od zakończenia realizacji robót objętych Dokumentacją projektową stanowiącą Przedmiot niniejszej Umowy. Obecny termin 5 lat jest za długi i nie ma uzasadnienia w odniesieniu do przepisów kodeksu cywilnego dotyczących rękojmi za wykonane dzieło. W kodeksie cywilnym ani w innych przepisach pokrewnych nie występuje pojęcie wprost „rękojmią za prace projektowe”. Zaliczając jednak dokumentację projektową jako dzieło, należy uznać, że jest ona objęta rękojmią. Dokumentacja projektowa w momencie jej tworzenia, w ramach umowy, jest dziełem, a ustawowy termin rękojmi określa art. 646 k.c.: Roszczenia wynikające z umowy o dzieło przedawniają się z upływem **lat dwóch** od dnia oddania dzieła, a jeżeli dzieło nie zostało oddane – od dnia, w którym zgodnie z treścią umowy miało być oddane. Tak więc dokumentacja projektowa jako dzieło ma ustawowy termin rękojmi – dwa lata od dnia wydania. Zasadnym jest zatem skrócenie proponowanego przez Zamawiającego terminu aż 5 lat od zakończenia realizacji robót objętych Dokumentacją projektową stanowiącą Przedmiot niniejszej Umowy do 12 miesięcy od ww. zdarzenia, co i tak jest znaczącym wydłużeniem ustawowego czasu rękojmi dla dzieła. Czy zatem Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany sposób?

ODPOWIEDZ 13:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na ww. zmianę.

14. Wnosimy o zmniejszenie wartości kary umownej z § 9 ust 5 wzoru umowy za odstąpienie od umowy do 10 % łącznego wynagrodzenia ustalonego w § 4 ust. 1 niniejszej Umowy. Wartość ta jest rynkowo przyjętą w tego typu realizacjach wysokością kary umownej za odstąpienie od Umowy. Czy zatem Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany

ODPOWIEDZ 14:

*Zamawiający **nie wyraża zgody** na ww. zmianę. Zamawiający jednocześnie informuje, że zmniejszył już do 15 % karę umowną w stosunku do poprzedniego konkursu.*

15. Wnosimy o zmianę § 9 ust 10 wzoru Umowy, poprzez ograniczenie odpowiedzialności odszkodowawczej do wartości rzeczywistej szkody, z wyłączeniem utraconych korzyści.

Wykonawca wnosi o ograniczenie odszkodowania do wysokości rzeczywiście powstałej (faktycznie wyrządzonej) straty w razie ewentualnego naruszenia warunków umowy. W granicach określonych w umowie Wykonawca będzie ponosił odpowiedzialność odszkodowawczą za normalne następstwa swoich zachowań, ale z ograniczeniem jego odpowiedzialności do poniesionej przez Zamawiającego straty (szkody), z wyłączeniem utraconych korzyści. Przepis art. 361 § 2 k.c., pozwala stronom umowy określić reguły przypisania odpowiedzialności za szkodę i zakres obowiązku jej naprawienia. Zaproponowany przez Oferenta zapis ma na celu zrównoważenie interesów stron umowy w myśl zasady, iż celem odpowiedzialności odszkodowawczej nie jest wzbogacenie strony poszkodowanej, lecz wyłącznie usunięcie uszczerbku wywołanego określonym zdarzeniem. Dodatkowo przedmiotowy zapis pozwala precyzyjniej określić ryzyka i ewentualne koszty finansowe, które bierze na siebie wykonawca w związku z zawarciem umowy. Wobec powyższego, zaproponowany zapis, który w dalszym ciągu chroni Zamawiającego, uwzględnia również uzasadniony interes drugiej strony umowy.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany sposób?

ODPOWIEDZ 15:

*Zamawiający informuje, że dokonał już modyfikacji w poprzednio prowadzonym konkursie, zapisy te obowiązują i w obecnym konkursie, **czyli dotyczą rzeczywistej szkody, z wyłączeniem utraconych korzyści***

16. Wnosimy o dodanie do § 11 ust 2 wzoru umowy kolejnego podpunktu uprawiającego Wykonawcę do wnioskowania o zmianę Umowy w każdy przypadku, gdy znajdą okoliczności niezawinione przez Wykonawcę, których Wykonawca nie był w stanie przewidzieć przy dochowaniu należytej staranności przed podpisaniem Umowy. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany sposób?

ODPOWIEDZ 16:

*Zamawiający **nie wyraża zgody** na ww. zmianę.*

17. Wnosimy o wydłużenie terminu na wnioskowanie o zmianę umowy z § 11 ust 4 wzoru umowy do 30 dni od dnia, w którym Wykonawca powziął lub przy zachowaniu należytej staranności mógł powziąć wiedzę o takiej okoliczności (w zależności od tego, która z okoliczności nastąpiła później) oraz wykreślenie rygору utraty prawa do dodatkowego wynagrodzenia lub przedłużenia terminu realizacji Umowy. Obecny termin 7 dni jest rażąco krótki i de facto nierealny.

Ponadto taka konstrukcja zapisu i jego konsekwencje mogą zostać ocenione jako naruszające art. 119 K. cywilnego. Czy zatem Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany sposób?

ODPOWIEDZ 17: *Zamawiający nie wyraża zgody na ww. zmianę. Jednocześnie Zamawiający informuje, że w obecnie prowadzonym konkursie termin wynosi 14 dni, a nie jak wskazuje powyżej wnioskujący 7 dni.*

18. Wnosimy o zmianę zasad waloryzacji wynagrodzenia dla Wykonawcy co najmniej na takie jak były w poprzednim Konkursie a te sam przedmiot tj. o przywrócenie zapisów o możliwości waloryzacji wynagrodzenia dla Wykonawcy, zgodnie z poprzednio opublikowanym wzorem umowy podczas poprzedniego Konkursu. Obecne zapisy są tylko z korzyścią dla Zamawiającego i nie uwzględniają uzasadnionego interesu Wykonawcy. Przede wszystkim wprowadzenie maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia do 5% wartości netto wynagrodzenia określonego w § 4 ust. 1 niniejszej umowy jest rażąco niekorzystne dla Wykonawcy. Doświadczenie z ostatnich lat pokazuje, że ta wartość może być dalece niewystarczająca w obliczu obecnej sytuacji geopolitycznej. To samo dotyczy wprowadzenia jedynie jednokrotnej waloryzacji wynagrodzenia przez cały czas realizacji umowy, przy czym czas nadzorów autorskich jest skarnie wydłużony ponad standardy rynkowe. Ponadto wprowadzenie do Ustawy PZP obowiązku dla Zamawiającego co do waloryzacji wynagrodzenia miało być z korzyścią dla Wykonawcy a obecna formuła z Państwa wzoru umowy rażąco temu przeczy.

Propozycja zapisów :

§ 11 ust 15:

Strony dopuszczają zmianę wynagrodzenia należnego Wykonawcy, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia z uwzględnieniem następujących reguł:

- 1) podstawą do ustalenia poziomu zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia jest wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszany w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego obowiązujący w miesiącu, **w którym upłynął termin składania ofert**,
- 2) minimalny poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów wyliczony w oparciu o wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych wskazany w pkt 1), uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia wynosi **5 punktów procentowych** ;

3) maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający wynosi **15% wartości netto wynagrodzenia określonego** w § 4 ust. 1 niniejszej umowy.

§11 ust 17.

Zmiany, o których mowa w ust. 15, mogą być wprowadzane nie częściej niż raz w roku poprzez zestawienie kosztów świadczenia poszczególnych usług wymienionych w PFU oraz wskaźnika o którym mowa w ust. 15 pkt 1). Strony będą uprawnione do wnioskowania o dokonanie kolejnej zmiany pod warunkiem, że wskaźnik o którym mowa w ust. 15 pkt 1) ulegnie zmianie o minimum **5 punktów** procentowych w stosunku do miesiąca w którym dokonano poprzedniej zmiany.

Czy zatem Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany sposób?

ODPOWIEDZ 18:

Zamawiający nie dokonuje zmian treści projektu umowy w powyższym zakresie.

19. Wnosimy o wydłużenie terminu na poinformowanie o konieczności wykonania usług o charakterze podobnym z § 12 ust 1 wzoru umowy do 30 dni od dnia, od dnia ustalenia konieczności wykonania takich usług oraz wykreślenie rygoru utraty roszczenia o zapłatę wynagrodzenia z tytułu powtórzenia usług podobnych. Obecny termin 7 dni jest rażąco krótki i de facto nierealny. Ponadto taka konstrukcja zapisu i jego konsekwencje mogą zostać ocenione jako naruszające art. 119 K. cywilnego. Czy zatem Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany sposób?

ODPOWIEDZ 19:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na ww. zmianę

Powyższe udzielone wyjaśnienia treści Regulaminu Konkursu stanowią integralną część Regulaminu Konkursu i są wiążące dla wszystkich Uczestników.

Termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie nie ulega zmianie i upływa w dniu **08.11.2024 roku o godz. 12:00.**

Sekretarz konkursu

/-/ Anna Długosz