

Dofinansowano ze środków Funduszu Modernizacyjnego

W/487/DST/24

**Zamawiający:**

Zakład Komunalny Sp. z o.o.  
ul. Podmiejska 69,  
45-574 Opole  
telefon: 77 456 25 69  
e-mail: [sekretariat@zk.opole.pl](mailto:sekretariat@zk.opole.pl)

Nr postępowania: RB/4/PN/2024

**Tryb postępowania: przetarg nieograniczony**

**Podstawa prawna – art. 129 ust. 1 pkt 1) w zw. z art. 129 ust. 2 oraz art. 132-139 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 z późn. zm.).**

**PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA:**

*„Budowa Instalacji Termicznego Przekształcania Odpadów wraz z odzyskiem energii jako elementu Centrum Zielonej Transformacji w Opolu”*

---

Opole, dnia 01.10.2024 r.

**WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ NR 3**

Na podstawie art. 135 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn.: Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 z późn zm. - „Pzp”), Zamawiający udostępnia treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia dla ww. postępowania wraz z wyjaśnieniami:

**Pytanie nr 117:**

*Wnosimy o zmianę wymogów zawartych w Załączniku nr 11 do SWZ dotyczących UBEZPIECZENIA ODPOWIEDZIALNOŚCI ZAWODOWEJ poprzez wykreślenie poniższego zapisu:*

*„Obowiązkowe ubezpieczenie OC architektów oraz inżynierów budownictwa.*

*Ubezpieczenie obejmuje swoim zakresem wszystkie czynności zawodowe i następstwa ewentualnych szkód powstałych w wyniku błędów w projekcie, m.in. szkody osób trzecich (w tym osobowe), błędy projektowe czy niedopełnienie obowiązków, ale tylko w zakresie posiadanych uprawnień.*

*Na podstawie Rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 11 grudnia 2003 r. w sprawie obowiązkowego ubezpieczenia OC architektów oraz inżynierów budownictwa.”,*

*i zastąpienie go poniższym:*

*„Wykonawca zobowiązany jest posiadać ubezpieczenie odpowiedzialności cywilnej projektanta, architektów i inżynierów budownictwa. Rodzaj ubezpieczonej działalności będzie zgodny z zakresem realizowanych prac i usług. Ubezpieczenie OC projektanta będzie obejmowało odpowiedzialność cywilną osób objętych ubezpieczeniem (Wykonawcy oraz osób, którymi posługuje się on w związku z realizacją Umowy, w tym także podwykonawców) za szkody na osobie (rozstrój zdrowia, uszkodzenie ciała, śmierć poszkodowanego), szkody na mieniu (uszkodzenie lub zniszczenie rzeczy) oraz ich następstwa oraz czyste szkody majątkowego (szkody nie będące następstwem szkód na osobie lub szkód na mieniu). Ubezpieczenie OC projektanta będzie obejmować wszelkie prace i usługi projektowe, w tym w szczególności sprawdzanie projektów architektoniczno-budowlanych, sprawowanie nadzoru autorskiego. Za prace i usługi projektowe uważa się wszystkie czynności i składowe, które tworzą ostateczny projekt, są niezbędne dla przygotowania ostatecznego projektu oraz kontroli i nadzoru nad nim.”*

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 117:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Jednocześnie Zamawiający informuje, że zmodyfikuje treść wymagań dotyczących umów ubezpieczenia w Załączniku nr 11 do SWZ (która to zmiana modyfikuje także wymogi dotyczące posiadania ubezpieczenia OC projektanta), o czym Zamawiający poinformuje odrębnym pismem.**

#### **Pytanie nr 118:**

*dot. Załącznik nr 11 do SWZ – UBEZPIECZENIE ODPOWIEDZIALNOŚCI CYWILNEJ – polisa ogólna OC*

*Wykonawca wnioskuję o doprecyzowanie oświadczenia. Wykonawca posiada ubezpieczenie z sumą gwarancyjną 100 mln PLN. Nie może jednak potwierdzić, że do polisy nie zostały zgłoszone roszczenia lub wypłacone odszkodowania, jednak może potwierdzić, że pomimo ich zgłoszenia suma gwarancyjna wolna od roszczeń i rezerw jest nie mniejsza niż wymagane 10 mln PLN.*

*Proponowana treść:*

*„Wykonawca oświadcza, że na dzień złożenia polisy potwierdzającej zawarcie umowy ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej dostępna suma gwarancyjna wskazana w polisie nr..... nie jest niższa niż 10 000 000 PLN – co oznacza, że nie zostały z tej polisy wypłacone odszkodowania oraz nie zostały zgłoszone do Wykonawcy roszczenia, które powodują utworzenie rezerwy szkodowej w ramach tej polisy i blokadę sumy gwarancyjnej na poczet zgłoszonych roszczeń do poziomu niższego niż 10 000 000 PLN.”*

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 118:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe doprecyzowanie. Jednocześnie Zamawiający informuje, że zmodyfikuje treść wymagań dotyczących umów ubezpieczenia w Załączniku nr 11 do SWZ, o czym poinformuje odrębnym pismem. Zmodyfikowana treść Załącznika nr 11 do SWZ nie będzie przewidywała złożenia przez Wykonawcę oświadczenia dotyczącego wyczerpania sumy gwarancyjnej w umowie ubezpieczenia OC.**

**Pytanie nr 119:**

Wymóg zawarcia przez Wykonawcę polisy obowiązkowej na podstawie Rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 11 grudnia 2003 r. w sprawie obowiązkowego ubezpieczenia OC architektów oraz inżynierów budownictwa jest wymogiem niemożliwym do spełnienia.

Wykonawca zwraca uwagę, że ubezpieczenie obowiązkowe może zostać zawarte wyłącznie przez osoby fizyczne prowadzące działalność w zakresie samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie. Wykonawca jako przedsiębiorca zatrudniający takie osoby jako pracowników może zawrzeć polisę ubezpieczenia dobrowolnego, a więc taka, której zakres nie jest regulowany rozporządzeniem.

Wniosek o zmianę:

„Obowiązkowe ubezpieczenie OC architektów oraz inżynierów budownictwa.

Ubezpieczenie obejmuje swoim zakresem wszystkie czynności zawodowe i następstwa ewentualnych szkód powstałych w wyniku błędów w projekcie, m.in. szkody osób trzecich (w tym osobowe), błędy projektowe czy niedopełnienie obowiązków, ale tylko w zakresie posiadanych uprawnień.

Na podstawie Rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 11 grudnia 2003 r. w sprawie obowiązkowego ubezpieczenia OC architektów oraz inżynierów budownictwa.”

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 119:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Jednocześnie Zamawiający informuje, że zmodyfikuje treść wymagań dotyczących umów ubezpieczenia w Załączniku nr 11 do SWZ odrębnym pismem. Zmiana zmodyfikuje także wymogi dotyczące posiadania ubezpieczenia OC projektanta.

**Pytanie nr 120:**

Wykonawca wnioskuję o istotne podniesienie wysokości maksymalnych fransyz. Biorąc pod uwagę przedmiot kontraktu oraz jego wartość pozyskanie ofert może być niemożliwe lub wiązać się z niewspółmiernym wzrostem kosztów ubezpieczenia, które jest elementem ceny ofertowej. Wnioski szczegółowe poniżej.

a) Franszyza podstawowa:

- 10% min. 10 000 zł 100 000 zł dla szkód powstałych na skutek żywiołów natury/sił przyrody

- 5 000 zł 50 000 zł dla pozostałych szkód

b) Włączenie klauzuli rozszerzającej zakres ochrony o szkody w mieniu znajdującym się na terenie budowy lub w jego bezpośrednim sąsiedztwie

Maksymalny udział własny: 10 000 zł 50 000 zł

c) Klauzule 003, 004, 201

Maksymalny udział własny:

- 10 000 zł

- dla klauzuli 201: do 10% wartości szkody, nie mniej niż 20 000 zł

10% wartości szkody, nie mniej niż 150 000 PLN

d) Klauzule 115 i 200

Maksymalny udział własny:

10 000 zł 10% wartości szkody, nie mniej niż 100 000 PLN

e) *Klauzula 100*

*Maksymalny udział własny:*

*10 000 zł 10% wartości szkody, nie mniej niż 100 000 PLN*

f) *Klauzula ubezpieczenia części wadliwych*

*brak wskazanego udziału własnego – wniosek o wprowadzenie:*

*10% wartości szkody, nie mniej niż 100 000 PLN*

g) *dot. Włączenie klauzuli 116 - ubezpieczenie wstrzymania prac*

*Wniosek o zmianę na: „Włączenie klauzuli ubezpieczenia wstrzymania prac”; klauzula 116 pokrywa inny rodzaj szkód.*

h) *dot. Klauzuli 201*

*Wykonawca wnioskuję o zmianę okresu ubezpieczenia na 12 miesięcy. Rynek ubezpieczeniowy nie oferuje co do zasady dłuższych okresów ubezpieczenia dla klauzuli 201. Ewentualnie wnioskujemy o możliwość wprowadzenia limitu odpowiedzialności na ostatnie 6 miesięcy obowiązywania klauzuli w wysokości 10 mln zł.*

i) *dot. Klauzula likwidacji szkód drobnych*

*Wniosek o zmianę na 50 000 PLN. Pozyskanie oferty z limitem 100 000 PLN może okazać się niemożliwe.*

j) *dot. Klauzula odtworzenia planów i dokumentów*

*W opinii wykonawcy oczekiwany limit jest za wysoki. Wniosek o zmianę na 500 000 PLN.*

k) *dot. Klauzula wynagrodzenia ekspertów*

*W opinii wykonawcy oczekiwany limit jest za wysoki. Wniosek o zmianę na 500 000 PLN.*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 120:**

*Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Jednocześnie Zamawiający informuje, że zmodyfikuje treść wymagań dotyczących umów ubezpieczenia w Załączniku nr 11 do SWZ (gdzie została również zmienione zapisy dot. wymaganych franszys i udziałów własnych oraz zapisy dot. wymaganych klauzul dodatkowych), o czym Zamawiający poinformuje odrębnym pismem.*

**Pytanie nr 121:**

*Rozdział 18.9 SWZ pkt 2) i 3).*

*Z uwagi na to, że gwarancja ma charakter abstrakcyjny a zobowiązanie gwaranta dotyczy wskazanego wcześniej zakresu prac oraz iż późniejsze zmiany Umowy wykonawczej nie wpływają na zakres zobowiązania o ile nie zostaną one przedstawione i uzgodnione z gwarantem zwracamy się uprzejmą prośbą o wykreślenie punktów 18.9. pkt. 2) oraz 3) lub akceptację projektów wskazanych przez Gwaranta.*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 121:**

*Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.*

**Pytanie nr 122:**

*Czy wobec treści par. 1 ust 10 projektu umowy: Wszystkie media niezbędne do wykonania Przedmiotu Umowy zapewni własnym staraniem i na koszt własny Wykonawca, Zamawiający nie udostępni Wykonawcy stosownych przyłączy?*

### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 122:**

Zamawiający informuje, że do wykonania Przedmiotu Umowy, Wykonawca własnym staraniem i na własny koszt zapewnia wszelkie media. Zamawiający informuje również, że nie posiada wolnych dostępnych mocy energii elektrycznej w celu udostępnienia Wykonawcy. Zamawiający umożliwi zrealizowanie przez Wykonawcę przyłącza wody z wodociągu będącego głównym źródłem zaopatrzenia w wodę terenu Zamawiającego.

### **Pytanie nr 123:**

*Par. 1 ust 11 - Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie, co Zamawiający rozumie pod pojęciem zobowiązania Wykonawcy do zapoznania się z „terenami sąsiadującymi, drogami dojazdowymi, faktycznym przebiegiem sieci i instalacji, w tym sieci i instalacji uzbrojenia terenu”. Czy Zamawiający przewiduje, iż istnieją rozbieżności pomiędzy dokumentacją dotyczącą terenu, który stanowić będzie Teren Budowy i oczekuje od Wykonawcy ustalenia faktycznego przebiegu sieci i instalacji?*

### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 123:**

Zamawiający informuje, że co do zasady nie przewiduje rozbieżności pomiędzy dokumentacją dotyczącą terenu, a stanem faktycznym terenu. Obowiązek, o którym mowa w pytaniu, ma na celu zapewnienie należytego przygotowania Wykonawcy do realizacji inwestycji oraz identyfikację ewentualnych nieprawidłowości w ww. zakresie. Jednocześnie Zamawiający pragnie wskazać, iż w umowie przewidziano przesłanki umożliwiające zmianę umowy w razie zastania odmiennych, od przyjętych w dokumentacji zamówienia, warunków terenowych.

### **Pytanie nr 124:**

*Par 1 ust 12 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób: „Wykonawca zobowiązuje się wykonać Przedmiot Umowy **z należytą ze szczególną (tj. najwyższą) starannością wynikającą z zawodowego charakteru prowadzonej działalności**”.*

### **Uzasadnienie**

*Zgodnie z art. 355 § 2 kodeksu cywilnego należytą staranność dłużnika w zakresie prowadzonej przez niego działalności gospodarczej określa się przy uwzględnieniu zawodowego charakteru tej działalności.*

*Wykonawca wskazuje, iż ustalenie miernika staranności przy wykonywaniu umowy poprzez wskazanie konieczności dochowania szczególnej, najwyższej staranności prowadzi do nałożenia na Wykonawcę ponadnormatywnych wymagań. Wykonawca wskazuje, iż powołanie się na miernik odpowiedzialności w postaci należytej staranności wynikającej z zawodowego charakteru prowadzonej działalności w zupełny sposób zabezpiecza interesy Zamawiającego.*

### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 124:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

### **Pytanie nr 125:**

*Par 3 ust 7 – co Zamawiający rozumie poprzez zobowiązanie, że projektanci będą do dyspozycji, aby uczestniczyć w dyskusjach z Zamawiającym we wszystkich uzasadnionych momentach, aż do daty upływu okresu gwarancji i rękojmi za wady na Dokumentację Projektową. Jakiego rodzaju uzasadnione momenty przewiduje Zamawiający?*

### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 125:**

Zamawiający nie jest w stanie dokonać enumeratywnego wyliczenia okoliczności, w których projektanci będą zobowiązani do uczestniczenia w dyskusjach z Zamawiającym, bowiem potrzeby w tym zakresie będą identyfikowane w toku realizacji zamówienia. Postanowienie ma na celu

zapewnienie Zamawiającemu możliwości konsultacji i omawiania rozwiązań projektowanych zarówno na etapie ich sporządzania, jak i ich późniejszej realizacji, bezpośrednio z ich autorami.

#### **Pytanie nr 126:**

Par 3 ust 8 – – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

*„Wykonawca oświadcza, że przed złożeniem Oferty zapoznał się z Dokumentami Zamówienia oraz uznał zawarte tam informacje za **prawidłowe i** wystarczające do zaprojektowania i wykonania prac oraz robót zgodnie z Umową. Gdyby Wykonawca po rozpoczęciu wykonywania umowy napotkał w Dokumentach Zamówienia, w tym w szczególności w PFU wraz z załącznikami, błędy, wady lub nieprawidłowości **niezwłocznie powiadomi Zamawiającego o wykryciu błędów, wad lub nieprawidłowości** , ~~spoczywa na nim ciężar dowodu, że takiego błędu, wady lub nieprawidłowości doświadczony Wykonawca nie mógł wykryć przed złożeniem Oferty. Wówczas Wykonawca jest zobowiązany przekazać Zamawiającemu stosowne powiadomienie, a Zamawiający jest uprawniony zwrócić się o dodatkowe dowody w wyżej wymienionym zakresie, za każdym razem, kiedy uzna to za stosowne.~~*

#### **Uzasadnienie**

Wykonawca wskazuje, iż nie może oświadczyć, iż uznaje informacje zawarte w Dokumentach Zamówienia za prawidłowe, bowiem wymagałoby to wiedzy dotyczącej przedmiotu zamówienia, jak też terenu budowy, której Wykonawca nie posiada oraz nie może posiadać. Wykonawca nie dysponuje możliwościami zweryfikowania prawidłowości wszystkich elementów Dokumentów Zamówienia, zatem nie może złożyć oświadczenia o zaproponowanej treści.

Ponadto – nie ma żadnego uzasadnienia przerwaniu na Wykonawcę ciężaru dowodu, że nie mógł wykryć ewentualnych błędów, wad lub nieścisłości przez złożeniem Oferty. W szczególności zaś przyznanie Zamawiającemu swobodnych uprawnień do żądania od Wykonawcy dowodów w każdym czasie prowadzi do nieuzasadnionego ukształtowania sytuacji prawnej Stron.

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 126:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.**

#### **Pytanie nr 127:**

Par 3 ust 9 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie zapisu w uwadze na zmiany zaproponowane w zakresie par 3 ust 8 powyżej.

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 127:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.**

#### **Pytanie nr 128:**

Par 3 ust 20 zdanie ostatnie – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

*„to w którejkolwiek z takich sytuacji Zamawiający **po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy wraz z wyznaczeniem dodatkowego nie krótszego niż 7 dni terminu** jest uprawniony powierzyć dokończenie lub usunięcie wad Dokumentacji Projektowej osobie lub osobom trzecim na koszt i ryzyko Wykonawcy bez konieczności uzyskiwania upoważnienia sądowego („Wykonawstwo Zastępcze Dokumentacji Projektowej”):*

#### **Uzasadnienie:**

Wykonawca wskazuje, iż skoro Zamawiający dysponuje szeroko zakrojonym uprawnieniem do zlecenia Wykonawstwu Zastępczego Dokumentacji Projektowej, niezbędne jest umożliwienie Wykonawcy

wykonania Dokumentacji Projektowej w sposób należyty oraz terminowy poprzez dodatkowe wezwanie wystosowane przez Zamawiającego.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 128:**

Zamawiający informuje, że dokona stosowanych zmian we wzorze umowy, o czym poinformuje odrębnym pismem.

**Pytanie nr 129:**

Par 3 ust. 22 -- Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

„Koszty Zamawiającego wynikające ze zlecenia Wykonawstwa Zastępczego Dokumentacji Projektowej stanowią różnicę pomiędzy określonym w Umowie Wynagrodzeniem Wykonawcy za wykonanie Dokumentacji Projektowej a całkowitymi, **uzasadnionymi** i udokumentowanymi kosztami poniesionymi przez Zamawiającego w celu uzyskania Dokumentacji Projektowej zgodnej z Umową. Koszty wynikające z Wykonawstwa Zastępczego Dokumentacji Projektowej Zamawiający jest uprawniony zaspokoić z jakiegokolwiek płatności na rzecz Wykonawcy lub z Zabezpieczenia

**Uzasadnienie:**

Wykonawca nie kwestionuje obowiązku zwrotu na rzecz Zamawiającego kosztów wykonawstwa zastępczego, jednakże postuluje, aby obowiązek zwrotu dotyczył wyłącznie udokumentowanych i uzasadnionych wydatków poniesionych przez Zamawiającego.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 129:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

**Pytanie nr 130:**

Par 4 ust.1 pkt b) i c)- Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

**b) „w celach związanych z eksploatacją, rozbudową, przebudową, adaptacją, modernizacją, dostosowywaniem do wymogów środowiskowych itp., remontami** przenosi na Zamawiającego autorskie prawa majątkowe do wszystkich utworów w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 4 lutego 1994 r. o prawie autorskim i prawach pokrewnych (t.j. Dz.U. z 2022 r. poz. 2509 ze zm. – „ustawa o Prawie autorskim i prawach pokrewnych”) wytworzonych w ramach realizacji Przedmiotu Umowy, w szczególności takich jak: projekty, rysunki, obliczenia, dokumentacje projektowe raporty, mapy, wykresy, plany, dane statystyczne, ekspertyzy, obliczenia i inne dokumenty przekazane Zamawiającemu w wykonaniu Przedmiotu Umowy (dalej: „Utwory”);

**c) „w celach związanych z eksploatacją, rozbudową, przebudową, adaptacją, modernizacją, dostosowywaniem do wymogów środowiskowych itp., remontami** udziela Zamawiającemu wyłącznego prawa do wykonywania i zezwalania na wykonywanie praw zależnych praw autorskich, w szczególności poprzez zezwolenie Zamawiającemu na dokonywanie opracowań i zmian Utworów, na korzystanie z opracowań Utworów oraz ich przeróbek oraz na rozporządzanie tymi opracowaniami wraz z przeróbkami, w szczególności w sytuacji, gdy zmiany w Utworach następują na skutek sprawowania nadzoru autorskiego w rozumieniu przepisów Prawa Budowlanego oraz gdy są konieczne i uzasadnione ze względu na realizację Przedmiotu Umowy lub optymalizację lub charakter zamówienia wprowadzenie zmian oraz nadzór autorski może zostać wykonane przez Zamawiającego lub powierzone dowolnej osobie bez pozbawienia autorów Utworów praw do korzystania z osobistych praw autorskich, a Wykonawca oświadcza, iż jest uprawniony do działania w imieniu autorów w zakresie tego potwierdzenia. Wykonawca zapewni także, że autorzy wszelkich Utworów stworzonych w ramach niniejszej Umowy, wyrażą zgodę na naruszanie integralności, w tym formy i treści Utworów, poprzez wprowadzanie do nich zmian – niezależnie od tego, jaki podmiot dokonywać będzie tych zmian.

Wykonawca zapewni, że osoby uprawnione z tytułu osobistych praw autorskich nie będą wykonywać takich praw w stosunku do Zamawiającego i jego następców prawnych”.

**Uzasadnienie:**

Czy Zamawiający zamierza korzystać z uzyskanej dokumentacji do innych celów niż eksploatacja/remonty Przedmiotu Umowy?. Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, iż prawa autorskie do wszystkich utworów wytworzonych przez Wykonawcę w ramach wykonywania Umowy będą wykorzystywane przez Zamawiającego do celów związanych z eksploatacją, rozbudową, przebudową, adaptacją, modernizacją, dostosowywaniem do wymogów środowiskowych itp., remontami, związanymi z działalnością Zamawiającego związaną z przekształcaniem odpadów i odzyskiwaniem energii. Na podstawie całości dokumentacji przekazanej Zamawiającemu, możliwe byłoby bowiem zlecenie wybudowania/modernizacji, zmiany technologii innego obiektu. W takim przypadku natomiast Wykonawca powinien należycie wycenić przekazywaną dokumentację, stąd prośba o doprecyzowanie.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 130:**

Zamawiający informuje, że dokona stosownych zmian we wzorze umowy, o czym poinformuje odrębnym pismem.

**Pytanie nr 131:**

Par 4 ust. 2 - - Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

„Nabycie przez Zamawiającego praw, o których mowa powyżej, następuje ~~w ramach~~ **w celach związanych z eksploatacją, rozbudową, przebudową, adaptacją, modernizacją, dostosowywaniem do wymogów środowiskowych itp., remontami, związanymi z działalnością Zamawiającego związaną z przekształcaniem odpadów i odzyskiwaniem energii. Strony wyłączają prawo dalszego przenoszenia praw autorskich przez Zamawiającego, z uwzględnieniem zapisów niniejszej umowy”.**

**Uzasadnienie:**

Czy Zamawiający zamierza korzystać z uzyskanej dokumentacji do innych celów niż eksploatacja/remonty Przedmiotu Umowy?. Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, iż prawa autorskie do wszystkich utworów wytworzonych przez Wykonawcę w ramach wykonywania Umowy będą wykorzystywane przez Zamawiającego do celów związanych z eksploatacją, rozbudową, przebudową, adaptacją, modernizacją, dostosowywaniem do wymogów środowiskowych itp., remontami, związanymi z działalnością Zamawiającego związaną z przekształcaniem odpadów i odzyskiwaniem energii. Na podstawie całości dokumentacji przekazanej Zamawiającemu, możliwe byłoby bowiem zlecenie wybudowania/modernizacji, zmiany technologii innego obiektu. W takim przypadku natomiast Wykonawca powinien należycie wycenić przekazywaną dokumentację, stąd prośba o doprecyzowanie

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 131:**

Zapowiedziana w odpowiedzi na pytanie 130 zmiana postanowienia § 4 ust. 1 lit. b) i c) Wzoru Umowy czyni zadość wnioskowi wykonawcy, ponieważ postanowienie § 4 ust. 2 Wzoru Umowy, którego dotyczy wniosek, nawiązuje wprost do praw, o których mowa w § 4 ust. 1 Wzoru Umowy, wobec powyższego Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowaną zmianę.

**Pytanie nr 132:**

Par 4 ust. 8 - Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób: „W przypadku, gdy wytoczone zostanie przeciwko Zamawiającemu powództwo w związku z zarzutem naruszenia przez Wykonawcę praw własności intelektualnej albo własności przemysłowej osób trzecich, Wykonawca jest zobowiązany do przystąpienia do postępowania w charakterze interwenienta ubocznego i do zwrócenia Zamawiającemu poniesionych przez niego **uzasadnionych** kosztów procesu. Zamawiający nie podejmie



żadnych działań bez pisemnego zawiadomienia i przeprowadzenia z Wykonawcą konsultacji dotyczących dalszego postępowania

**Uzasadnienie:**

Wykonawca nie kwestionuje swojej ewentualnej odpowiedzialności w przypadku zarzutu naruszenia praw własności intelektualnej. Wykonawca zwraca się jednakże z prośbą o potwierdzenie, że w takim przypadku będzie zobowiązany do zwrotu na rzecz Zamawiającego uzasadnionych ( a nie również ponadnormatywnych i nieuzasadnionych) kosztów procesu.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 132:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

**Pytanie nr 133:**

Par 5 ust. 2 pkt 21 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

**„zachowania—czystości uprzątnięcia ewentualnych zanieczyszczeń dróg publicznych spowodowanych przez pojazdy budowy,**

**Uzasadnienie:**

Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, iż przedmiotem zobowiązań Wykonawcy będzie uprzątnięcie ewentualnych zanieczyszczeń dróg publicznych spowodowanych przez pojazdy budowy, a nie ogólnie sformułowany obowiązek zachowania czystości dróg publicznych. Wykonawca wskazuje, iż cięży na nim odpowiedzialność za zachowanie czystości na terenie budowy, jednakże poza nim obowiązek utrzymywania czystości dróg publicznych ciąży na każdorazowym zarządcy drogi. Odpowiedzialność za zanieczyszczenia inne niż spowodowane przez pojazdy budowy nie obciąża Wykonawcy.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 133:**

Zamawiający potwierdza, że zobowiązanie ustanowione w § 5 ust. 2 pkt 21 Wzoru Umowy dotyczy zachowania czystości dróg publicznych, w zakresie w jakim Wykonawca będzie z nich korzystał w związku z realizacją zamówienia, Zamawiający informuje, że dokona stosownych zmian we wzorze umowy, o czym poinformuje odrębnym pismem.

**Pytanie nr 134:**

Par 5 ust. 5- – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

**„Roboty Budowlane zostaną wykonane na podstawie Dokumentacji Projektowej (opracowanej przez Wykonawcę) z najwyższą należyta starannością uwzględniając zawodowy charakter prowadzonej przez Wykonawcę działalności zawodową,** zgodnie z obowiązującymi przepisami, w tym techniczno-budowlanymi, obowiązującymi Polskimi Normami, przy uwzględnieniu zasad wiedzy technicznej i sztuki budowlanej, przez osoby posiadające wymagane uprawnienia

**Uzasadnienie:**

Wykonawca wskazuje, iż w odniesieniu do wykonywanego przedmiotu umowy zastosowanie powinien mieć miernik należytej staranności z uwzględnieniem zawodowego charakteru prowadzonej działalności Wykonawcy. Przyjęcie obowiązku wykonania przedmiotu umowy zgodnie z najwyższą starannością zawodową prowadzi de facto do uznania maksymalnej, niemożliwej do zdefiniowania odpowiedzialności Wykonawcy, a na takie jej określenie nie może być miejsca w kontrakcie realizowanym w oparciu o PZP.

### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 134:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

### **Pytanie nr 135:**

Par 5 ust 19 zdanie ostatnie – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

*„to w którejkolwiek z takich sytuacji Zamawiający jest uprawniony powierzyć dokończenie Przedmiotu Umowy osobie lub osobom trzecim na koszt i ryzyko Wykonawcy bez konieczności uzyskiwania upoważnienia sądowego („Wykonawstwo Zastępcze Robót”) **po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy do wykonania prac z zakreśleniem dodatkowego 7 dniowego terminu.***

### **Uzasadnienie:**

Wykonawca wskazuje, iż skoro Zamawiający dysponuje szeroko zakrojonym uprawnieniem do zlecenia Wykonawstwa Zastępczego, niezbędne jest umożliwienie Wykonawcy poprawy oraz wykonania umowy w sposób należyty oraz terminowy poprzez dodatkowe wezwanie wystosowane przez Zamawiającego.

### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 135:**

Zamawiający informuje, że dokona stosownych zmian we wzorze umowy, o czym poinformuje odrębnym pismem.

### **Pytanie nr 136:**

Par 5 ust 20 zdanie ostatnie – – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

*„Jeżeli pomimo zaakceptowania przez Zamawiającego Programu Naprawczego dla Robót, Wykonawca nie podejmie stosownych działań określonych w Programie Naprawczym dla Robót ~~lub nie usunie skutków opóźnień lub skutków nieprawidłowej jakości Przedmiotu Umowy~~ w terminie określonym w zaakceptowanym Programie Naprawczym dla Robót, to w takiej sytuacji Zamawiający jest uprawniony skorzystać z Wykonawstwa Zastępczego Robót.”*

### **Uzasadnienie**

Wykonawca w żadnej mierze nie unika wzięcia odpowiedzialności za skutki swoich ewentualnych nieprawidłowych działań lub braku działania. Jednakże, wskutek zaproponowanego przez Zamawiającego brzmienia Umowy Wykonawca zwraca uwagę, że (hipotetycznie), jeśli zostanie zaakceptowany Program Naprawczy dla Robót, to w Programie Naprawczym zostaną ujęte czynności i terminy w jakich powinny one zostać wykonane. Natomiast akceptacja Programu Naprawczego nie spowoduje automatycznie usunięcia skutków opóźnień lub nieprawidłowej jakości prac. Wykonawca będzie wykonywał założenia Programu Naprawczego, możliwa jest jednak taka sytuacja, że pomimo realizacji założeń Programu Naprawczego, nie spowodują one automatycznie usunięcia opóźnień czy ewentualnych nieprawidłowości. Wykonawca zwraca się zatem z prośbą o zmiany jak wyżej, tak aby nie doszło do sytuacji, że pomimo realizacji Programu Naprawczego, zostanie powołany wykonawca zastępczy z uwagi na istnienie opóźnień.

### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 136:**

Zamawiający informuje, że dokona stosownych zmian we wzorze umowy, o czym poinformuje odrębnym pismem

### **Pytanie nr 137:**

Par 5 ust 25 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

W ramach realizacji Przedmiotu Umowy Wykonawca wykona **ekspertyzy**, monitoring, a w razie potrzeby dokona usunięcia ewentualnych szkód spowodowanych realizacją Przedmiotu Umowy oraz – w przypadku skierowania roszczeń z tym związanych bezpośrednio do Zamawiającego – zwolnienie go z odpowiedzialności w tym zakresie.

**Uzasadnienie:**

Wykonawca zwraca uwagę, że zobowiązanie do wykonania ekspertyz jest tak ogólnikowym i szerokim zobowiązaniem, że może być trudne na wykazania – czy Wykonawca miałby obowiązek wykonania (lub zlecenia wykwalifikowanym podmiotom zewnętrznym) ekspertyz (kosztownych i czasochłonnych) dotyczących każdej z prac?

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 137:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

**Pytanie nr 138:**

Par 7 ust 3 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę terminu do zgłoszenia zastrzeżeń przez Zamawiającego na 7 dni?

**Uzasadnienie:**

Wykonawca wyjaśnia, że 14 - dniowy termin na zgłoszenie przez Zamawiającego ewentualnych zastrzeżeń do umów może negatywnie wpływać na terminowość realizacji poszczególnych części prac przez podwykonawców.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 138:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

**Pytanie nr 139:**

Par 8 ust 2 pkt 4 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

„~~żądania usunięcia z Terenu Budowy podmiotów lub osób, które w ocenie Zamawiającego nie legitymują się wymaganymi kwalifikacjami lub których obecność jest zbędna z punktu widzenia Przedmiotu Umowy,~~”

**Uzasadnienie**

Wykonawca wskazuje, iż żądanie usunięcia z Terenu Budowy osób lub podmiotów nie może być oparte o swobodną i dowolną ocenę Zamawiającego. Wykonawca jest profesjonalistą i będzie dobierał podwykonawców w taki sposób, aby ich kwalifikacje były realnie przydatne do wykonania Przedmiotu Umowy. Podobnie kwalifikacje poszczególnych pracowników Wykonawcy oraz podwykonawców weryfikowane będą w trakcie wykonywania umowy. Zamawiający natomiast nie ma środków do realnej i rzeczowej oceny kwalifikacji każdego pracownika, zatem uprawnienie do swobodnej oceny kwalifikacji i następnie żądania usunięcia danej osoby z budowy są zdecydowanie zbyt daleko idące.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 139:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

**Pytanie nr 140:**

Par 10 ust. 9 - Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

„Jeśli w trakcie czynności odbiorowych zostanie ujawnione, iż Przedmiot Umowy ~~nie został wykonany prawidłowo, został wykonany niekompletnie lub posiada~~ wady istotne Zamawiający ma prawo do odmowy odbioru.

#### **Uzasadnienie**

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisu, ponieważ w przeciwnym razie doprowadzi to do sytuacji, w której drobne wady wykonania Przedmiotu Umowy będą skutkowały odmową odbioru.

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 140:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, że tzw. wady nieistotne nie będą stanowiły przeszkód w dokonaniu odbioru.

#### **Pytanie nr 141:**

Par 10 ust. 13 pkt 2 ppkt b) – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

**„po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy do usunięcia wady w terminie nie krótszym niż 14 dni odpowiedniego obniżenia Wynagrodzenia, które nastąpi w takim stosunku, w jakim wartość i użyteczność robót wchodzących w skład Przedmiotu Umowy wolnych od jakichkolwiek wad pozostaje do jej wartości i użyteczności ocenionej z uwzględnieniem istniejących wad”**

#### **Uzasadnienie:**

Wykonawca wskazuje, że pierwszeństwo powinny posiadać uprawnienia Zamawiającego do zlecenia poprawy i prawidłowego Wykonania Przedmiotu Umowy, a uprawnienie do obniżenia ceny powinno zostać poprzedzone stosownym wezwaniem.

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 141:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

#### **Pytanie nr 142:**

Par 10 ust. 14 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

**„Odbiór końcowy Przedmiotu Umowy zostanie przeprowadzony przez Nadzór lub upoważnionego przedstawiciela Zamawiającego bądź komisję odbiorową. ~~Brak obecności przedstawiciela Wykonawcy nie stanowi przeszkody w przeprowadzeniu i dokonaniu odbioru końcowego Przedmiotu Umowy”~~**

#### **Uzasadnienie:**

Wykonawca wskazuje, iż odbiór końcowy stanowi jeden z najistotniejszych etapów wykonania Umowy. Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie zapisu dotyczącego braku obowiązku obecności przedstawiciela Wykonawcy podczas odbioru końcowego.

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 142:**

Zamawiający informuje, że dokona stosownych zmian we wzorze umowy, o czym poinformuje odrębnym pismem.

#### **Pytanie nr 143:**

Par. 11 ust. 8 - Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

**„W przypadku zatrudnienia przez Wykonawcę Podwykonawców, Wykonawca postępował będzie zgodnie z zapisami § 7 niniejszej Umowy, a warunkiem zapłaty przez Zamawiającego wynagrodzenia**

Wykonawcy jest przedstawienie **oświadczenia podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy o dokonaniu zapłaty wymagalnego wynagrodzenia lub dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcom oraz dalszym podwykonawcom biorącym udział w realizacji zamówienia, o których mowa w ust. 12 poniżej**

**Uzasadnienie:**

Wykonawca zwraca się zapytaniem, czy dowodem zapłaty wymagalnego wynagrodzenia może być nie tylko dowód zapłaty rozumiany jako kopia dokonania przelewu, ale również oświadczenie o dokonaniu zapłaty. Taka praktyka jest szeroko stosowana w budownictwie. Zapewnia zarówno bezpieczeństwo dla Zamawiającego, jak również jest szeroko praktykowana i pozwala na uzyskanie od podwykonawców i dalszych podwykonawców stosownych oświadczeń.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 143:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

**Pytanie nr 144:**

Par. 11 ust. 9 - Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

„Strony ustalają, iż zapłata następuje z dniem ~~obciążenia~~ **uznania** rachunku bankowego **Zamawiającego Wykonawcy**”

**Uzasadnienie:**

Wykonawca zwraca się z prośbą o uregulowanie zasad dotyczących chwili zapłaty zgodnie z art. 454 Kodeksu cywilnego.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 144:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

**Pytanie nr 145:**

Par. 11 ust. 10 - Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

„Wykonawca upoważnia Zamawiającego do potrącenia, na zasadzie potrącenia umownego, z Wynagrodzenia wszelkich należności przysługujących Zamawiającemu od Wykonawcy na podstawie Umowy, ~~choćby nie były one jeszcze wymagalne~~. Prawo do dokonania potrącenia umownego nie uchybia uprawnieniu Zamawiającego do dokonania potrącenia ustawowego.

**Uzasadnienie:**

Wykonawca wskazuje, iż uprawnienie Zamawiającego do potrącenia niewymagalnych należności przysługujących mu wobec Wykonawcy prowadzi do znacząco nierównego traktowania Stron umowy. Ponadto rodzi niebezpieczeństwo sporów pomiędzy Stronami w zakresie dokonanych potrąceń. Niewymagalne należności to również te, do których zasadności i wysokości Wykonawca się nie odniósł, nie upłynął również termin wymagalności. Możliwość ich potrącenia może mieć negatywny wpływ na realizację Umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 145:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

**Pytanie nr 146:**

Par. 12 ust. 1 - Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

„Strony postanawiają, że w przypadkach opisanych poniżej Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną:

- a) za zwłokę w wykonaniu Etapu I lub Etapu II - w wysokości ~~0,005%~~ **0,002%** Wynagrodzenia ~~netto brutto~~ wskazanego w § 11 ust. 1 za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, przy czym Zamawiający może odstąpić od naliczenia tej kary umownej lub anulować naliczoną karę umowną, jeżeli Wykonawca dotrzyma terminu wykonania wskazanego w § 2 ust. 1 lit. c);
- b) za zwłokę w wykonaniu Etapu III w odniesieniu do terminu wskazanego w § 2 ust. 1 lit. c) - w wysokości ~~0,005%~~ **0,002%** Wynagrodzenia ~~netto brutto~~ wskazanego w § 11 ust. 1 za każdy rozpoczęty dzień zwłoki;
- c) za zwłokę w wykonaniu zobowiązania Wykonawcy określonego w § 2 ust. 2, 3, 4 i 5 niniejszej Umowy - w wysokości ~~500 1000~~-zł za każdy rozpoczęty dzień zwłoki;
- d) za zwłokę w usunięciu wad Dokumentacji Projektowej stwierdzonych w protokole odbioru lub w okresie gwarancji i rękojmi za wady - w wysokości ~~0,005%~~ **0,002%** Wynagrodzenia ~~netto brutto~~ wskazanego w § 11 ust. 1, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki liczony od dnia wyznaczonego na usunięcie wady do dnia jej usunięcia, potwierdzonego na piśmie przez Zamawiającego;
- e) za zwłokę w usunięciu wad Robót Budowlanych (w tym urządzeń i instalacji) stwierdzonych w protokole odbioru lub w okresie rękojmi za wady i gwarancji jakości - w wysokości ~~0,005%~~ **0,002%** Wynagrodzenia ~~netto brutto~~ wskazanego w § 11 ust. 1 za każdy rozpoczęty dzień zwłoki liczony od dnia wyznaczonego na usunięcie wady do dnia jej usunięcia, potwierdzonego na piśmie przez Zamawiającego;
- f) za odstąpienie w części lub całości od Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 10 % Wynagrodzenia ~~netto brutto~~ wskazanego w § 11 ust. 1 Umowy;
- g) w razie stwierdzenia przez Zamawiającego wykonywania prac w sposób zagrażający zdrowiu lub życiu ludzkiemu, a także rażącego naruszenia przez Wykonawcę lub osoby pracujące w jego imieniu przepisów dotyczących bezpieczeństwa i higieny pracy, ochrony ppoż. zawartych w obowiązujących przepisach - w wysokości ~~3 000~~ **1 000** zł za każdy taki przypadek;
- h) za brak zapłaty lub za nieterminową zapłatę wynagrodzenia należnego Podwykonawcy (dalszemu Podwykonawcy) - w wysokości ~~3 000~~ **1 000** zł za każdy taki przypadek;
- i) za brak zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty - w wysokości ~~3 000~~ **1 000** zł za każdy taki przypadek;
- j) w przypadku nieprzedłożenia do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub projektu jej zmiany - karę umowną w wysokości ~~3 000~~ **1 000** zł za każdy taki przypadek,
- k) w przypadku nieprzedłożenia poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany - karę umowną w wysokości ~~3 000~~ **1 000** zł za każdy taki przypadek. Kara umowna jest należna Zamawiającemu również w przypadku nieprzedłożenia Zamawiającemu poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii aneksu do zawartej umowy o podwykonawstwo w terminie 7 dni od dnia jego zawarcia,
- l) w przypadku niespełnienia przez Wykonawcę wymogu określonego w § 17 Zamawiający będzie uprawniony do naliczenia kary umownej w wysokości ~~5 000~~ **2 000** zł za każde naruszenie Obowiązku Zatrudnienia,

- m) w przypadku naruszenia któregokolwiek obowiązków związanych z pełnieniem nadzoru autorskiego, o których mowa w § 9 ust. 2 Umowy- karę umowną w wysokości ~~3 000~~ **1 000** zł za każdy taki przypadek,
- n) w przypadku stwierdzenia braku realizacji Umowy przy pomocy osób wskazanych w wykazie osób złożonym w toku Postępowania lub w zgłoszeniu, o którym mowa w § 16 ust. 3 Umowy - w wysokości 15 000 zł za każdy stwierdzony przypadek, za każdą osobę,
- o) w przypadku braku realizacji przez Wykonawcę Polecenia, o którym mowa w § 8 ust. 3 i 4 karę umowną w wysokości ~~3 000~~ **1 000** zł za każdy taki przypadek,
- p) za brak zapłaty lub nieterminową zapłatę wynagrodzenia należnego podwykonawcy z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia zgodnie z pkt 8 Załącznika nr 3 do Umowy - w wysokości ~~8 000~~ **4 000** zł za każdy przypadek,
- q) za brak realizacji przez Wykonawcę obowiązków, o których mowa w § 5 ust. 2 pkt 3 i 7 w wysokości ~~3 000~~ **1 000** zł za każdy dzień zwłoki po terminie wyznaczonym przez Zamawiającego, za każdy przypadek,
- r) za brak realizacji przez Wykonawcę obowiązków, o których mowa w pkt 8 Załącznika nr 3 do Wzoru Umowy w wysokości ~~3 000~~ **1 000** zł za każdy przypadek,
- s) za każdy przypadek stwierdzenia przez Zamawiającego, że nie zostały osiągnięte przez Przedmiot Umowy Gwarantowane Parametry Operacyjne w wysokości **0,01 %** Wynagrodzenia **netto brutto** wskazanego w § 11 ust. 1;
- t) w razie nieosiągnięcia przez Przedmiot Umowy, wskazanego w Ofercie poziomu produkcji energii elektrycznej brutto, w przypadku gdy Wykonawca otrzymał punkty w kryterium oceny ofert „Produkcja energii elektrycznej brutto” kara wynosi **0,05 %** Wynagrodzenia **netto brutto** wskazanego w § 11 ust. 1 za każdy stwierdzony przez Zamawiającego przypadek;
- u) za każdy stwierdzony przypadek braku realizacji obowiązku, o którym mowa w § 14 ust. 27 - w wysokości ~~15 000~~ **7 000** zł;
- v) za każdą godzinę zwłoki w wymaganym Umową czasie reakcji na zgłoszenie Zamawiającego o awarii, o ile istnienie tej zwłoki będzie powodować konieczność wstrzymania pracy Przedmiotu Umowy - Zamawiający może naliczyć karę umowną w wysokości ~~2 000~~ **1 000** zł za każdą rozpoczętą godzinę zwłoki;
- w) za każdą godzinę zwłoki w wymaganym Umową czasie reakcji na zgłoszenie Zamawiającego o awarii, o ile istnienie tej zwłoki nie będzie powodować konieczności wstrzymania pracy Przedmiotu Umowy - Zamawiający może naliczyć karę umowną w wysokości ~~500~~ **100** zł za każdą rozpoczętą godzinę.

**Uzasadnienie:**

*Wykonawca zwraca się z prośbą o urealnienie i dostosowanie do stawek rynkowych wysokości kar umownych. W szczególności wskazuje na fakt, iż ustalenie wysokości kary umownej naliczanej od wynagrodzenia w kwocie brutto powoduje de facto, że kara umowna naliczana jest również od kwoty podatku VAT.*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 146:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę, jednocześnie informuje, że dokonał zmian wysokości kar umownych pismem z dnia 17.09.2024 r. opublikowanym na stronie internetowej prowadzonego**

postępowania. Jednocześnie Zamawiający pragnie wskazać, że kary umowne zostały określone we wzorze umowy w sposób proporcjonalny i adekwatny, w tym uwzględniający relację między wysokością kary umownej i wartością zobowiązania ustaloną w umowie, wagę naruszonych postanowień kontraktowych, czy ogół majątkowych i niemajątkowych interesów Zamawiającego, jakie ma on w wykonaniu danego zobowiązania.

**Pytanie nr 147:**

Par 12 ust. 3 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

*„Zamawiający uprawniony będzie do dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych do wysokości poniesionej szkody. **Dla uniknięcia wątpliwości Strony potwierdzają, że Wykonawca nie jest odpowiedzialności za utracone korzyści Zamawiającego.**”*

**Uzasadnienie:**

Wykonawca w celu uniknięcia wątpliwości proponuje wskazanie wprost, iż odpowiedzialność Wykonawcy dotyczy wyłącznie wykonania Umowy, nie ponosi on natomiast odpowiedzialności za utracone korzyści Zamawiającego.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 147:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

**Pytanie nr 148:**

Par 12 ust. 3 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

*„Ograniczenie odpowiedzialności nie ma zastosowania w przypadku odpowiedzialności Strony z tytułu szkód wyrządzonych umyślnie, odpowiedzialności Strony z tytułu szkód na osobie ~~oraz~~ **odpowiedzialności Strony z tytułu szkód w środowisku naturalnym.**”*

**Uzasadnienie:**

Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie braku ograniczenia odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu szkód w środowisku naturalnym. Zaproponowany zapis nie ma oparcia w zasadach kodeksu cywilnego ani w praktyce.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 148:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

**Pytanie nr 149:**

Par 13 ust 7 pkt a) – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

*„żądania usunięcia wady Przedmiotu Umowy, ~~a w przypadku, gdy dana rzecz wchodząca w zakres Przedmiotu Umowy była już dwukrotnie naprawiana i nadal ma wady, do żądania wymiany tej rzeczy na nową, wolną od wad;~~*

**Uzasadnienie:**

Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie zapisu, który kształtuje odpowiedzialność Wykonawcy w sposób znacznie odbiegający od zasad określonych odpowiedzialność pomiędzy przedsiębiorcami. Mając na uwadze zakres Przedmiotu Umowy, złożenie żądania dostarczenia nowej rzeczy, wolnej od wad w sytuacji jeśli będzie np. dotyczyć to elementów technologii – uczynienie zadość takiemu zapisowi może być niezwykle utrudnione.



#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 149:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

#### **Pytanie nr 150:**

Par 14 ust. 21 - Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

„Koszty Wykonania zastępczego usunięcia wad i usterek, o których mowa w ust. 20 obejmują wszelkie szkody (w tym w szczególności koszty lub straty) poniesione przez Zamawiającego w związku z koniecznością zastępczego powierzenia wykonania prac stanowiących Przedmiot Umowy. Strony ustalają, iż wszelkie **uzasadnione i udokumentowane** koszty poniesione przez Zamawiającego w związku z Wykonaniem zastępczym usunięcia wad i usterek Zamawiający może potrącić z wynagrodzenia Wykonawcy lub zaspokoić z Zabezpieczenia”

#### **Uzasadnienie**

Wykonawca wskazuje, że możliwość potrącenia poniesionych przez Zamawiającego kosztów powinna dotyczyć kosztów uzasadnionych i udokumentowanych – tylko za takie koszty może odpowiadać Wykonawca.

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 150:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę ww. postanowienia umownego w zakresie dodania słowa „uzasadnione”. Zamawiający dokona jednak stosownej zmiany wzoru umowy poprzez wskazanie, że koszty poniesione przez Zamawiającego w związku z Wykonaniem zastępczym usunięcia wad i usterek będą udokumentowane.

#### **Pytanie nr 151:**

Par 15 ust. 2 pkt 3 - Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w następujący sposób:

~~„w przypadku, gdy Wykonawca staje się niewypłacalny w ten sposób, że nie wykonuje swoich wymagalnych zobowiązań pieniężnych, niezależnie od wartości tych zobowiązań i przyczyny ich niewykonania lub, gdy zobowiązania Wykonawcy przekroczą wartość jego majątku, nawet wówczas, gdy na bieżąco te zobowiązania wykonuje – w takim przypadku Zamawiający będzie uprawniony do odstąpienia od Umowy począwszy od dnia powzięcia wiadomości o niewypłacalności Wykonawcy. Uważa się, że Wykonawca nie wykonuje swoich wymagalnych zobowiązań pieniężnych między innymi w następujących przypadkach:~~

~~a) wszczęte zostało postępowanie egzekucyjne z jakiegokolwiek ruchomości lub nieruchomości Wykonawcy,~~

b) Wykonawca przystąpi do faktycznej likwidacji lub sprzedaży swojego przedsiębiorstwa,

#### **Uzasadnienie:**

Wykonawca wyjaśnia, że zaproponowane zapisy mogą doprowadzić do uznania za niewypłacalnego (a zatem odstąpienia od Umowy, co stanowi najdalej idącą sankcję), w sytuacji gdy Wykonawca nie ureguluje w terminie dwóch różnych faktur lub w sytuacji gdy wszczęte zostanie postępowanie egzekucyjne dotyczące marginalnej wiarygodności wobec Wykonawcy, w żadnej mierze nie zagrażającej jego prawidłowemu funkcjonowaniu.

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 151:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

**Pytanie nr 152:**

Par 15 ust 2 pkt 4,5 7 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie wskazanych zapisów?

**Uzasadnienie:**

Wykonawca wyjaśnia, że wszystkie wskazane okoliczności skutkują możliwością zastosowania najdalej idącej sankcji umownej – odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego. Trzykrotny brak terminowej zapłaty na rzecz podwykonawcy nie powinien stanowić przesłanki do odstąpienia od Umowy. Podobnie Wykonawca wskazuje, że brak wydania przez organy administracji, osoby i podmioty trzecie uzgodnień, decyzji lub opinii powinien stanowić przesłankę do podjęcia odpowiednich kroków w celu ich uzyskania, a nie odstąpienia od Umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 152:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

**Pytanie nr 153:**

Par 15 ust 4 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę w następujący sposób:

„Odstąpienie od Umowy następuje za pośrednictwem listu poleconego za potwierdzeniem odbioru lub w formie pisma złożonego w siedzibie Wykonawcy za pokwitowaniem ~~lub w drodze korespondencji elektronicznej, z chwilą otrzymania oświadczenia o odstąpieniu przez Wykonawcę.~~ Oświadczenie o odstąpieniu powinno być złożone najpóźniej w terminie 60 dni od dnia, w którym zaistniała podstawa uprawniająca do odstąpienia.”

**Uzasadnienie:**

Wykonawca wskazuje, iż oświadczenie o odstąpieniu od Umowy z racji na ciężar gatunkowy nie powinno być przekazywane w drodze korespondencji elektronicznej.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 153:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

**Pytanie nr 154:**

Par 18 ust 8 - Czy Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie wskazanego zapisu?

**Uzasadnienie**

Wykonawca wskazuje, iż jego przedstawiciele wskazani w Umowie nie są umocowani do przyjmowania wszelkich oświadczeń Zamawiającego - w szczególności np. oświadczenia o odstąpieniu od Umowy. Mając to na uwadze Wykonawca sugeruje, że osoby wskazane do kontaktu powinny być wyznaczone do prowadzenia bieżącej współpracy pomiędzy Stronami.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 154:**

Kwestionowane postanowienie §18 ust. 8 wzoru umowy stanowi o tym, że korespondencja będzie kierowana na adresy wskazane w komparcji umowy, postanowienie to nie odnosi się natomiast do osób, do których będzie kierowana korespondencja, zatem wniosek o zmianę jest niezrozumiały i niezasadny oraz wynika prawdopodobnie z niezrozumienia tego postanowienia przez wykonawcę.

**Pytanie nr 155:**

§4 – prosimy o dodanie postanowienia o brzmieniu: „Autorskie prawa majątkowe z prawem do wykorzystania utworów na zasadach określonych w §4 Umowy przechodzą na Zamawiającego

wyłącznie dla lokalizacji Przedmiotu Umowy, tj. Zakład Komunalny sp. z o.o. z siedzibą w Opolu bez prawa do wykorzystania utworów w innych lokalizacjach, inwestycjach itd.”

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 155:**

Zgodnie z odpowiedzią Zamawiającego na pytanie nr 130 Zamawiający dokona modyfikacji postanowień § 4 ust. 1 lit. b) i c) Wzoru Umowy poprzez doprecyzowanie, że prawa autorskie zostaną przeniesione na Zamawiającego w zakresie, w jakim jest to niezbędne do wykonania Przedmiotu Umowy oraz użytkowania i korzystania z obiektu wykonanego w ramach Przedmiotu Umowy, w tym dla celów związanych z jego eksploatacją, rozbudową, przebudową, adaptacją, modernizacją, remontem, dostosowywaniem do wymogów środowiskowych oraz obowiązujących przepisów prawa.

**Pytanie nr 156:**

§4 ust. 2 – prosimy o wykreślenie następujących podpunktów: e), j), m), o, p).

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 156:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

**Pytanie nr 157:**

§5 – prosimy o dodanie postanowienia o brzmieniu: „W przypadku nieprzystąpienia przez Zamawiającego do odbioru częściowego/końcowego lub odmowy dokonania odbioru przez Zamawiającego bez uzasadnienia, lub nie zgłoszenia uwag w terminie 7 dni roboczych od dnia zgłoszenia przez Wykonawcę gotowości do odbioru, Wykonawca uprawniony będzie do dokonania jednostronnego protokołu odbioru i wystawienia na jego podstawie faktury VAT, a Zamawiający zobowiązany będzie do zapłaty wynagrodzenia.”

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 157:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

**Pytanie nr 158:**

§11 – „Wynagrodzenie i płatności”. Zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie czy w przypadku wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia (konsorcjum), Zamawiający dopuszcza rozliczenie płatności przez każdego z Wykonawców będących członkiem konsorcjum osobno. Pragniemy zwrócić uwagę, że taka możliwość nie została przewidziana w aktualnej treści załącznika nr 9 do SWZ – „wzór umowy”, a zgoda Zamawiającego na umożliwienie fakturowania przez każdego z konsorcjantów osobno za zakres prac wykonanych przez danego konsorcjanta wpłynie bardzo pozytywnie na cenę ofertową konsorcjum.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 158:**

Zamawiający nie wyklucza możliwości rozliczania wynagrodzenia z każdym z wykonawców będących członkiem konsorcjum osobno, jednak nie widzi potrzeby zmiany wzoru umowy w tym zakresie. W razie, gdy zamówienie zostanie udzielone wykonawcom wspólnie ubiegającym się o udzielenie zamówienia zasady rozliczania wynagrodzenia z członkami konsorcjum zostaną określone w stosownym dokumencie.

**Pytanie nr 159:**

§14 - Prosimy o wprowadzenie dodatkowych postanowień:

1) Gwarancja nie obejmuje uszkodzeń elementów powstałych wskutek np. eksplozji (pożaru), spowodowanych działaniami siły wyższej, osób trzecich lub Zamawiającego. Gwarancja nie obejmuje wszelkich wad/usterek powstałych nie z winy Wykonawcy.

2) Gwarancja nie obejmuje materiałów eksploatacyjnych, części szybko zużywających się oraz wszelkich wad/usterek powstałych z winy użytkownika i spowodowanych użytkowaniem niezgodnym z instrukcją obsługi urządzenia.

3) Zamawiający jest zobowiązany stosować wyłącznie materiały eksploatacyjne zalecone przez Wykonawcę pod rygorem utraty uprawnień gwarancyjnych.

4) Gwarancja będzie obowiązywać pod warunkiem:

a) eksploatacji urządzeń zgodnie z Instrukcją obsługi i obowiązującymi przepisami i normami,

b) eksploatacji urządzeń zgodnie z zaleceniami ich producenta oraz obowiązującymi przepisami i normami,

c) dotrzymania przez użytkownika parametrów pracy instalacji,

5) W przypadku, zgłoszenia do usunięcia awarii, gdy uszkodzenie/wada/ustereka powstały bez winy Wykonawcy lub, gdy okaże się, że urządzenia nie były eksploatowane zgodnie z Instrukcją obsługi, koszty wyjazdu i prac pokryje Zamawiający.

6) Jakikolwiek zmiany, modernizacje przedmiotu umowy przez Zamawiającego bez zgody i udziału Wykonawcy skutkują także wygaśnięciem gwarancji, o której mowa w §7 Umowy”.

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 159:**

Zamawiający informuje, że dokona stosownych zmian we wzorze umowy, o czym poinformuje odrębnym pismem.

#### **Pytanie nr 160:**

§14 ust. 7 b) – prosimy o modyfikację postanowienia w sposób następujący: „uzgodnienia z Wykonawcą sposobu usunięcia wady/wymiany rzeczy na wolną od wad;”

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 160:**

Zamawiający informuje, że dokona stosownych zmian we wzorze umowy, o czym poinformuje odrębnym pismem.

#### **Pytanie nr 161:**

§14 ust. a) – prosimy o modyfikację postanowienia w sposób następujący: „terminowego, zgodnego z warunkami gwarancji usunięcia wady w sposób uzgodniony z Zamawiającym (naprawa lub wymiana rzeczy wchodzącej w zakres przedmiotu Umowy na wolną od wad).”

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 161:**

Zamawiający informuje, że dokona stosownych zmian we wzorze umowy, o czym poinformuje odrębnym pismem.

#### **Pytanie nr 162:**

§14 ust. 16 – prosimy o modyfikację w sposób następujący: „W przypadku, gdy Wykonawca dokona istotnych napraw termin gwarancji ulega wydłużeniu o czas dokonywania naprawy, a w przypadku gdy Wykonawca wymieni urządzenia bądź elementy urządzeń, zgodnie ze swymi zobowiązaniami wynikającymi z Umowy, termin gwarancji na wymieniane urządzenie lub element biegnie od nowa.”

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 162:**

Zamawiający informuje, że dokona stosownych zmian we wzorze umowy, o czym poinformuje odrębnym pismem.

**Pytanie nr 163:**

*§14 ust. 17 – prosimy o modyfikację w sposób następujący: „Wykonawca, w przypadku wystąpienia wady/usterki/awarii, będzie zobowiązany do usunięcia wady/usterki/awarii na swój koszt w możliwie najkrótszym czasie, przy czym:*

*a) w przypadku wady/usterki/awarii Robót Budowlanych, która skutkuje lub skutkować może zagrożeniem dla życia lub zdrowia ludzi, wystąpieniem znaczącej szkody dla Zamawiającego lub osób trzecich, wstrzymaniem funkcjonowania Przedmiotu Umowy, jak również w innych przypadkach niecierpiących zwłoki awaria/wada/usterka zostanie usunięta przez Wykonawcę bezzwłocznie (tryb awaryjny), jednak w terminie nie dłuższym niż 48 godzin od zgłoszenia wystąpienia wady/usterki/awarii, czas reakcji Wykonawcy na zgłoszenie nie może trwać dłużej niż 12 godzin,*

*b) w przypadku pozostałych wad/usterek ujawnionych w Przedmiocie Umowy Wykonawca obowiązany jest usunąć wadę/usterkę w terminie uzgodnionym z Zamawiającym, nie krótszym jednak niż 7 dni od zgłoszenia wystąpienia wady/usterki. Zamawiający dopuszcza uzgodnienie innego terminu, jeżeli przemawiają za tym względy techniczne i organizacyjne.*

*c) W przypadku wad/usterek Dokumentacji Projektowej, Wykonawca obowiązany jest usunąć wadę/usterkę w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego w zgłoszeniu wady/usterki, nie krótszym jednak niż 7 dni od zgłoszenia wystąpienia wady/usterki. Zamawiający dopuszcza uzgodnienie innego terminu, jeżeli przemawiają za tym organizacyjne.”*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 163:**

Zamawiający informuje, że dokona stosownych zmian we wzorze umowy §14 ust. 17, lit a) i b), o czym poinformuje odrębnym pismem. Zamawiający informuje jednocześnie, że nie wyraża zgody na zmianę §14 ust. 17 lit. c).

**Pytanie nr 164:**

*§14 ust. 21 – prosimy o modyfikację postanowienia w sposób następujący: „Koszty Wykonania zastępczego usunięcia wad i usterek, o których mowa w ust. 20 obejmują wszelkie szkody (w tym w szczególności rynkowe koszty lub straty, z wyłączeniem utraconych korzyści) poniesione przez Zamawiającego w związku z koniecznością zastępczego powierzenia wykonania prac stanowiących Przedmiot Umowy. Strony ustalają, iż wszelkie koszty poniesione przez Zamawiającego w związku z Wykonaniem zastępczym usunięcia wad i usterek Zamawiający może potrącić z wynagrodzenia Wykonawcy lub zaspokoić z Zabezpieczenia.”*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 164:**

Zamawiający informuje, że dokona stosownych zmian we wzorze umowy, o czym poinformuje odrębnym pismem.

#### **Pytanie nr 165:**

§15 – prosimy o wprowadzenie postanowienia o brzmieniu: „Wykonawcy przysługuje prawo do odstąpienia od Umowy bez odpowiedzialności odszkodowawczej wobec Zamawiającego w przypadkach przewidzianych w Kodeksie cywilnym oraz w przypadku:

a) opóźnienia Zamawiającego w zapłacie wynagrodzenia umownego o 30 dni;

b) opóźnienia w przekazaniu terenu budowy o 7 dni;

c) nienależytego wykonania przez Zamawiającego zobowiązań umownych; Wykonawca ma prawo zrealizować prawo do odstąpienia od umowy w terminie 60 dni od dnia powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach.”

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 165:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

#### **Pytanie nr 166:**

§16 ust. 2 pkt. 2) - prosimy o dodanie postanowienia o następującej treści: „W przypadku zaistnienia okoliczności opisanych ww. punktach a) do l) zmianie może ulec wynagrodzenie, które zostanie ustalone na podstawie oferty Wykonawcy.”

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 166:**

Zamawiający nie widzi potrzeby wprowadzania zaproponowanego postanowienia umownego i nie wyraża zgody na zmianę. Okoliczności, w których możliwa jest zmiana wynagrodzenia zostały określone w § 16 ust. 2 pkt 3) Wzoru Umowy.

#### **Pytanie nr 167:**

**2/”Zamawiający wymaga, aby Wykonawca w ramach realizacji Przedmiotu Zamówienia wykonał prace niwelacyjne w obrębie wyrobiska w oparciu o decyzję nr DOŚ-IV.7244.29.2020.BWM z dnia 30.11.2021 r.(...)”**

W w/w decyzji w pkt. 3.3 zapisano:

zmniejszenie erozji wodnej i zapewnienie należytej stateczności. Niwelacja wyrobiska będzie prowadzona maksymalnie do rzędnych terenów przyległych. Złoże pomarglowe zostało wyeksploatowane i od wielu lat nie prowadzono na tym terenie prac górniczych. Wypełnienie wyrobiska poeksploatacyjnego, zgodnie z rozporządzeniem Ministra Środowiska z dnia 11 maja 2015 r. w sprawie odzysku odpadów poza instalacjami, będzie prowadzone do rzędnych terenów przyległych, z zastrzeżeniem, że warstwa powierzchniowa o grubości 1 - 1,5 m, będzie formowana w sposób zapewniających jej funkcje glebotwórczą. Ostatnim etapem będzie pokrycie wierzchniej warstwy wyrobiska warstwą gleby żyznej (tj. odpadem o kodzie 17 05 04).

W związku z powyższymi zapisami prosimy o:

1) Potwierdzenie, że poza niwelacją terenu, wykonując nasyp maksymalnie do rzędnych terenów przyległych o którym mowa w w/w Decyzji, również należy wykonać warstwę powierzchniową od 1-1,5m dla terenu zadania nr 1 - ITPO w zakresie tego zadania.

2) Informację, czy w związku z lokalizacją nowoprojektowanej drogi wewnętrznej znajdującej się na styku zadania nr 1 oraz zadania nr 2, Zamawiający dopuszcza zwiększenie zakresu dotyczącego niwelacji terenu na teren objęty zadaniem nr 2.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 167:**

Zamawiający informuje, że zgodnie z pkt 2.1.1. PFU ppkt 2, Zamawiający wymaga, aby Wykonawca w ramach realizacji Przedmiotu Zamówienia wykonał prace niwelacyjne na terenie wyrobiska zgodnie z załącznikiem numer 6 do PFU, w oparciu o decyzję nr DOŚ-IV.7244.29.2020.BWM z dnia 30.11.2021 r. wydaną przez Marszałka Województwa Opolskiego (Załącznik nr 5 do PFU). Z uzasadnionych względów techniczno-ekonomicznych Zamawiający dopuszcza konieczność uzyskania zmiany ww. decyzji na etapie realizacji projektu w zakresie wysokości nasypu do proponowanej przez Wykonawcę rzędnej. Jednocześnie w razie wystąpienia konieczności zmiany decyzji, Zamawiający oświadcza, że będzie to zmiana leżąca po stronie Zamawiającego.

Zamawiający informuje również, że dopuszcza zwiększenie zakresu dotyczącego niwelacji terenu na teren objęty zadaniem nr 2, w związku z lokalizacją nowoprojektowanej drogi wewnętrznej znajdującej się na styku zadania nr 1 i 2.

**Pytanie nr 168:**

*Prosimy o wyjaśnienie zapisu PFU pkt. 1.6.1 ppkt 4/ dotyczącego typów samochodów rozładowniczych. Czy zapis w/w punktu określa tylko rozładunek samochodów typu hakowego oraz ciągników siodłowych z naczepą z ruchomą podłogą (Walking Floor) lub czy należy przewidzieć możliwość rozładunku innymi typami samochodów ciężarowych?*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 168:**

Zamawiający informuje, że nie przewiduje rozładunku innymi typami samochodów ciężarowych.

**Pytanie nr 169:**

*Szanowni Państwo, czy dopuszczacie Państwo konstrukcję kotła jako osobnego wymiennika pionowego, stojącego obok paleniska z komorą adiabatyczną?*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 169:**

Zamawiający nie dopuszcza rozwiązania konstrukcji kotła jako osobnego wymiennika pionowego, stojącego obok paleniska z komorą adiabatyczną.

**Pytanie nr 170:**

*Zwracam się z uprzejmą prośbą o zmianę warunku udziału w postępowaniu rozdział 6 pkt 4.1, c) na następujący:*

*„c) wykonał co najmniej jedną dokumentację projektową w zakresie technologicznym oraz na jej podstawie, wykonał dostawę, montaż i rozruch instalacji termicznego przekształcania odpadów komunalnych o mocy przerobowej instalacji odnoszącej się do strumienia odpadów poddawanych termicznemu przekształceniu, nie mniejszej niż 15.000 Mg/rok, w skład której wchodziły co najmniej:*

*- węzeł spalania i odzysku energii, obejmujący co najmniej palenisko i kocioł odzyskowy*

*oraz*

*-instalację wytwarzania ciepła i energii elektrycznej w kogeneracji*

*oraz*

*-instalację oczyszczania spalin.”*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 170:**

Zamawiający informuje, że dokonał zmiany warunku udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej i zawodowej w zakresie doświadczenia w ramach zmiany SWZ z dnia 06.09.2024 r., która została opublikowana na stronie prowadzonego postępowania.

**Pytanie nr 171:**

*PFU pkt 1.6.4.1 ppkt 11 – Dopuszcza się możliwość zastosowania odpylacza wstępnego pod warunkiem odprowadzenia pyłów systemem niezależnym od systemu odprowadzania pyłów po odpylaniu końcowym. Prosimy o doprecyzowanie, gdzie należy dostarczyć popiół spod odpylacza wstępnego i w jakiej formie (suchy/mokry).*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 171:**

*W przypadku zastosowania odpylacza wstępnego wydzielane w nim pyły, w formie suchej, należy doprowadzić do silosu odpadów z oczyszczania spalin (pkt 1.6.4.4, ppkt 4,5,6 PFU).*

**Pytanie nr 172:**

*PFU pkt 1.6.6.4 ppkt 5 – Prosimy o zmianę zapisu „poziom mocy akustycznej” na „poziom ciśnienia akustycznego”.*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 172:**

*Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.*

**Pytanie nr 173:**

*PFU pkt 2.2.3.1. ppkt 4 – Prosimy o zmianę zapisu „poziom mocy akustycznej” na „poziom ciśnienia akustycznego”.*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 173:**

*Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.*

**Pytanie nr 174:**

*Ze względu na znaczną powierzchnię terenu do rekultywacji dla zadania 1-ITPO oraz zapis PFU w punkcie 2.1.1:*

*„7/ Zamawiający informuje, że jest w posiadaniu materiału, który może posłużyć Wykonawcy do wykonania nasypu. Wymaga się by przed wbudowaniem materiał uzyskał aprobatę certyfikowanego laboratorium w zakresie jego przydatności do konstruowania nasypów. Odpowiedzialność za wbudowany materiał ponosi Wykonawca.*

*Proszę o określenie ilości materiału który znajdują się w posiadaniu zamawiającego oraz wskazanie punktu jego lokalizacji?*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 174:**

*Zamawiający informuje, że ilość materiału, który może potencjalnie posłużyć Wykonawcy do wykonania nasypu szacuje się na ilość wynikającą z załączonego do wyjaśnień sprawozdania z badań przydatności gruntów zgromadzonych na hałdzie do budowy nasypów oraz badania stanu wykonanych nasypów dla zadania inwestycyjnego: „Koncepcja Centrum Recyklingu i Odzysku energii dla Miasta Opola” w Opolu ul. Podmiejska 69”. Zamawiający na poniższej grafice wskazuje lokalizację potencjalnego materiału do wykorzystania.*





#### **Pytanie nr 175:**

Zgodnie z zapisem PFU pkt. 1.4.3.2. po stronie Wykonawcy jest podniesienie i wyrównanie terenu do rzędnej wysokościowej około 154.0 m n.p.m. Pragniemy zwrócić uwagę, że prawidłowe określenie rzędnej wysokościowej, do której należy wyrównać teren, z punktu widzenia należytego wykonania zadania jakim jest budowa instalacji termicznego przekształcania odpadów, jest niezwykle istotne. Biorąc pod uwagę aktualne ukształtowanie terenu, którego obecna rzędna 151,2 m n.p.m znajduje się tuż nad poziomem wód gruntowych oraz projektowanego drenażu, niemożliwym jest posadowienie obiektów budowlanych bez wykonania odpowiednio wysokiego nasypu. Nieprawidłowe określenie rzędnej, przykładowo może skutkować zalaniem magazynów żużla i przedostaniem się szkodliwych substancji do środowiska. Oczywiście należy przy tym mieć na uwadze obligatoryjne zapisy decyzji środowiskowej (DOŚIV.7244.29.2020.BWM z dnia 30.11.2021 r. wydaną przez Marszałka Województwa Opolskiego (Załącznik nr 5 do PFU)) zgodnie z którą, określona rzędna nie powinna przekroczyć rzędnych terenów przyległych (tj. 156,4 m n.p.m).

W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o wprowadzenie przez Zamawiającego wymogu dotyczącego konieczności określenia przez Wykonawcę w Formularzu Ofertowym wartości rzędnej docelowej do której Wykonawca wyrówna teren na potrzeby budowy obiektów ITPO.

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 175:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie wymogu określenia rzędnej terenu w Formularzu Ofertowym. Zamawiający jednocześnie informuje, że po stronie Wykonawcy leży zaprojektowanie przedmiotowej inwestycji na odpowiedniej rzędnej terenu umożliwiającej bezpieczną eksploatację instalacji. Rozwiązania projektowe Wykonawcy winny uwzględniać wszystkie opracowania hydrologiczne oraz badania gruntu i poziomu wód gruntowych, które Zamawiający już przedstawił. Należy również wziąć pod uwagę dostępne dane publiczne w zakresie hydrologii terenu inwestycji oraz terenu przyległego, jakim jest wyrobisko Groszowice III, gdzie obecny poziom wody jest dużo wyższy niż oddalony o około 300 m teren ITPO. Po stronie Wykonawcy leży decyzja czy i o ile oraz jakim materiałem podnosić teren pod inwestycję ITPO, aby zapewnić bezpieczne jego funkcjonowanie chroniące przed dostaniem się np. wód gruntowych lub wód opadowych zarówno do bunkra, jak i zbiorników technicznych ITPO. Podejmując decyzję Wykonawca

może również brać pod uwagę istniejący i funkcjonujący system odwodnienia terenu (utrzymania depresji) przy pomocy systemu kolektorów i działającej pompowni wód czystych.

**Pytanie nr 176:**

§2 ust 7 Umowy; Proponowane brzmienie:

*HRF i wstępny HRF wykraczający ponad terminy wskazane w § 2 ust. 1 Umowy będzie uznany za niezgodny z Umową i odrzucany, chyba że terminy te uwzględniają procedowane zmiany do Umowy w zakresie zaakceptowanym przez Zamawiającego.*

*Uzasadnienie: Zdarza się, że nie ma możliwości zaktualizowania HRF, bo procedowana jest zmiana do umowy przez dłuższy czas (np. zdarzenie ma charakter ciągły), a zapis zaproponowany przez Zamawiającego nie daje mu możliwości zaakceptowania HRF, uwzględniającego rzeczywisty stan prac. Jednocześnie brak przedłożenia HRF jest podstawą do odstąpienia.*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 176:**

**Zamawiający dokona stosownych zmian Wzoru Umowy.**

**Pytanie nr 177:**

§3 ust 6 Umowy; Zamawiający wymaga:

*W ramach Przedmiotu Umowy Wykonawca zobowiązany jest do dokonania zmian w wykonanej Dokumentacji Projektowej w przypadku zaistnienia takiej potrzeby wynikającej z konieczności osiągnięcia rezultatów opisanych w SWZ, PFU wraz z załącznikami i Umowie.*

*Wykonawca jest zobowiązany do wykonania przedmiotu Umowy, tak aby osiągnąć rezultaty opisane w SWZ i PFU. Wykonawca prosi o wyjaśnienie o jakie zmiany zatem chodzi w przywołanej regulacji, kto o takich zmianach będzie decydował oraz na jakim etapie i w jakim trybie. Ew. wykonawca zwraca się o usunięcie zapisu.*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 177:**

**Postanowienie § 3 ust. 6 Wzoru Umowy dotyczy wszystkich niezbędnych i koniecznych zmian, jakie Wykonawca będzie zobowiązany wprowadzić do Dokumentacji Projektowej w celu osiągnięcia założonych przez Zamawiającego rezultatów opisanych w dokumentach zamówienia, w każdym czasie i na każdym etapie inwestycji. Tryb i konsekwencje wprowadzanych zmian będą określone każdorazowo indywidualnie w przypadku ich wystąpienia.**

**Pytanie nr 178:**

§3 ust. 8 Umowy; Proponowane brzmienie:

*Wykonawca oświadcza, że przed złożeniem Oferty zapoznał się z Dokumentami Zamówienia oraz uznał zawarte tam informacje za prawidłowe i wystarczające do zaprojektowania i wykonania prac oraz robót zgodnie z Umową. ~~Gdyby Wykonawca po rozpoczęciu wykonywania umowy napotkał w Dokumentach Zamówienia, w tym w szczególności w PFU wraz z załącznikami, błędy, wady lub nieprawidłowości, spoczywa na nim ciężar dowodu, że takiego błędu, wady lub nieprawidłowości doświadczony Wykonawca nie mógł wykryć przed złożeniem Oferty. Wówczas Wykonawca jest zobowiązany przekazać Zamawiającemu stosowne powiadomienie, a Zamawiający jest uprawniony zwrócić się o dodatkowe dowody w wyżej wymienionym zakresie, za każdym razem, kiedy uzna to za stosowne.~~*

*Uzasadnienie: Postanowienie Zamawiającego jest niedopuszczalnym przenoszeniem ciężaru odpowiedzialności za błędy w Dokumentach Zamawiającego na wykonawcę. W wyroku z dnia 5 września*

2011 r., V ACa 373/11, Sąd Apelacyjny w Katowicach uznał, że „Z art. 651 k.c. nie da się wywieść obowiązku szczegółowego sprawdzania projektu. Jednakże nie oznacza to, że jest zwolniony od obowiązku zwrócenia uwagi na to inwestorowi. Ma przecież obowiązek współdziałania przy wykonywaniu zobowiązania wynikającego z umowy o roboty budowlane. Jeśli więc projekt okaże się wadliwy, zaś wykonawca to dostrzeże, ma obowiązek zawiadomienia o tym inwestora. Podobnie w wyroku z dnia 3 października 2000 r. (I CKN 301/00), Sąd Najwyższy wyraził pogląd, że jeżeli wykonawca wykonuje obiekt według projektu inwestora, wówczas projekt stanowi wskazówkę inwestora, co do sposobu wykonania robót. Wykonawca jest wolny od odpowiedzialności za wady robót wynikające z wad projektu, jeżeli o wadach tych uprzedził inwestora lub też pomimo dołożenia należytej staranności wad nie był w stanie zauważyć.

Tym samym odpowiedzialność wykonawcy powinna ograniczać się do obowiązku informacji i zachowania należytej staranności w weryfikacji Dokumentacji Zamawiającego, nie zaś przejęcia odpowiedzialności za wady Dokumentacji Zamawiającego.

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 178:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.**

#### **Pytanie nr 179:**

§3 ust. 8 Umowy; Propozycja zmiany:

Wystąpienie sytuacji, o której mowa w ust. 6 i 7 nie może stanowić podstawy do wstrzymywania robót budowlanych przez Wykonawcę, chyba, że wykonanie robót bez wykonania robót zamiennych lub dodatkowych nie jest możliwe.

Uzasadnienie: Zamawiający nie może żądać wykonywania robót zamiennych lub dodatkowych bez dokonania zmiany Umowy, bo taka realizacja robót byłaby niezgodna z Umową i zaakceptowaną dokumentacją projektową. Wykonawca może realizować inne roboty, ale jeśli wykonanie robót zamiennych i dodatkowych warunkuje wykonanie jakiegoś zakresu prac, to ten zakres nie może być realizowany bez stosownej zmiany.

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 179:**

**Zamawiający dokona stosownych zmian Wzoru Umowy.**

#### **Pytanie nr 180:**

§8 ust. 2 pkt 4) Umowy; Propozycja zmiany:

żądania usunięcia z Terenu Budowy podmiotów lub osób, które w ocenie Zamawiającego wykonują swoje obowiązki zawodowe w sposób nienależyty, nie legitymują się wymaganymi kwalifikacjami lub które w inny sposób zagrażają jakości wykonywanych robót budowlanych lub organizacji procesu budowlanego, a Zamawiający przedstawi uzasadnienie swojego żądania i powody dla których osoby lub podmioty powinny zostać usunięte.

Uzasadnienie: Zapis Umowy w aktualnym brzmieniu pozwala Zamawiającemu decydować o usunięciu personelu Wykonawcy w sposób całkowicie arbitralny, co może mieć wpływ na organizację pracy wykonawcy.

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 180:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę, jednakże informuje, że każdorazowo decyzja o usunięciu personelu Wykonawcy z budowy będzie podejmowana w sposób racjonalny i w oparciu o uzasadnione argumenty.**

**Pytanie nr 181:**

§8 ust. 3 Umowy; Propozycja zmiany:

Zamawiający może wydać Wykonawcy polecenia ~~wykonania koniecznych robót lub~~ usunięcia wad („Polecenie”). Polecenie Zamawiającego będzie traktowane jako działanie zgodne z Umową. Polecenie powinno być wystosowane pisemnie lub w postaci elektronicznej na adresy Koordynatorów Wykonawcy wskazanych w § 18 ust. 3 lub 4 w zależności od przedmiotu Polecenia. Ewentualne ustne Polecenie dla swej skuteczności wymaga niezwłocznego potwierdzenia w sposób, o którym mowa w zdaniu poprzednim.

Uzasadnienie: Jednostronne Polecenie Zamawiającego nie może prowadzić do zmiany umowy w postaci wykonania jakichkolwiek robót dodatkowych czy zamiennych. Taki zapis jest niezgodny z art. 455 Pzp i nast. Natomiast wprowadzenie do umowy robót zamiennych lub dodatkowych, czyli koniecznych do wykonania jest określone w innym miejscu Umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 181:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Wykonawca w uzasadnieniu zmiany przyjął, iż konsekwencją polecenia będzie wyłącznie zmiana Umowy w postaci wykonania robót dodatkowych czy zamiennych, całkowicie zaś pominął, że polecenie może być też związane z realizowanym przedmiotem Umowy. Zamawiający wskazuje, że wszelkie zmiany zakresu przedmiotu umowy i jego konsekwencje będą rozpatrywane na podstawie par. 16 Wzoru umowy.

**Pytanie nr 182:**

§15 ust. 2 pkt 4) Umowy, Propozycja zmiany:

Wykonawca wprowadzi Podwykonawcę z istotnym naruszeniem warunków wynikających z § 7 niniejszej Umowy, przynajmniej dwukrotnie.

Uzasadnienie: W obecnym brzmieniu, odstąpienie może nastąpić jeśli wykonawca spóźni się o 1 dzień z przesłaniem kopii umowy podwykonawczej, co powoduje że zapis jest nadmiernie restrykcyjny. Proponujemy doprecyzowanie, że naruszenie musi mieć charakter istotny, czyli np. zgłoszenie nie nastąpi oraz przynajmniej dwukrotnie.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 182:**

Zamawiający dokona zmiany ww. postanowienia Wzoru Umowy w ten sposób, że dopiero trzykrotne wprowadzenie Podwykonawcy z naruszeniem warunków wynikających z § 7 Umowy będzie stanowiło przesłankę do odstąpienia od niej. W pozostałym zakresie brak zgody na zmianę.

**Pytanie nr 183:**

Załącznik nr 3 do Umowy (Klauzula Waloryzacyjna), pkt 5: Propozycja zapisu:

Ewentualna zmiana kwoty wysokości Wynagrodzenia, pod warunkiem zaistnienia zdarzenia opisanego w pkt (1) powyżej, nastąpi o procent stanowiący wartość wzrostu albo spadku wskaźnika lub sumy wskaźników, o których mowa w pkt 3 lit. a, b i c.

Uzasadnienie: Umowa w sposób nadmiarowy ogranicza możliwość urealnienia świadczenia wykonawcy, wprowadzając próg 5% wzrostu wskaźnika oraz ograniczając waloryzację do wysokości 10% wartości Umowy. Dodatkowe ograniczenie, w postaci waloryzacji o połowę wskaźnika lub sumy wskaźników jest nieuzasadnione i nie realizuje ustawowego ratio legis wymogów dot. obowiązkowego wprowadzania zapisów waloryzacyjnych do umów o zamówienie publiczne. Zapropionowane dodatkowe ograniczenie

wysokości waloryzacji powoduje, że waloryzacja nie pozwala na przywrócenie równowagi ekonomicznej stron, w przypadku wystąpienia uzasadnionych okoliczności.

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 183:**

Zamawiający informuje, że zastosowanie klauzuli waloryzacyjnej nie ma na celu dodatkowego zarobku wykonawcy, tylko dostosowanie warunków umowy do niemożliwych do przewidzenia warunków rynkowych i gospodarczych, jakie wystąpiły w toku jej realizacji.

W związku z tym, że konieczność zmiany wynagrodzenia na podstawie klauzuli waloryzacyjnej wynika z okoliczności, których strony, działając z należytą starannością nie mogły przewidzieć, nieuzasadnione jest przenoszenie tego ryzyka w całości na Zamawiającego.

Przepisy ustawy z dnia 7 października 2022 r. o zmianie niektórych ustaw w celu uproszczenia procedur administracyjnych dla obywateli i przedsiębiorców (Dz.U. z 2022 r., poz. 2185 ze zm.), stanowią o tym, że strony umowy ws. zamówienia publicznego ponoszą zwiększony koszt wykonania zamówienia publicznego w uzgodnionych częściach, przy czym nie wskazano jakie to mają być części. Oznacza to jednak, że każda ze stron musi ponieść jakiś koszt (ryzyko).

Mechanizm waloryzacji jest rozwiązaniem szczególnym mającym na celu ograniczenie (a nie wyłączenie, jak próbuje to przeforsować wykonawca) ryzyka stron związanego ze zmianą cen materiałów i kosztów bezpośrednio związanych z realizacją zamówienia. Z przepisów nie wynika, że strona wnioskująca o waloryzację (Wykonawca), uzyska pełne pokrycie zmian cen kosztów i materiałów. Przyjęcie proporcji waloryzacji Wykonawcy spowodowałoby w istocie zachwianie równowagi ekonomicznej stron. To bowiem Zamawiający przejąłby na siebie w pełni ryzyko związane z przedmiotowymi wzrostami.

Wobec powyższego Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

#### **Pytanie nr 184:**

*Wnosimy o przedłużenie terminu składania ofert o 13 dni, tj. do dnia 31.10.2024 r., w związku z powodzią, która miała miejsce w dniu 15 września 2024 r. na terenie Nysy, gdzie funkcjonuje zakład wykonawcy i gdzie mieszka wykonawca, jego pracownicy i współpracownicy. W dniu 16 września 2024 r. w związku z powodzią w powiecie nyskim ogłoszono stan klęski żywiołowej.*

*W związku z powodzią i jej skutkami, które wystąpiły w tym okresie, wykonawca był zmuszony zawiesić prace związane z przygotowaniem oferty.*

*Współpracownicy zostali zmuszeni do zabezpieczenia skutków powodzi, ratując swój dobytek. Stan powodzi ma również wpływ na sprawne pozyskanie ofert od wykonawców (podwykonawców, dostawców), które będą korzystne i jednocześnie będą spełniały wymagania opisane w przekazanej przez Państwa dokumentacji. Przedłużenie terminu składania ofert pozwoli potencjalnym Wykonawcom, którzy zamieszkują i prowadzą działalność na terenach dotkniętych powodzią, na przygotowanie wiarygodnych i konkurencyjnych ofert. Mając na uwadze powyższe, prosimy o pozytywne rozpatrzenie naszej prośby.*

*Przesunięcie terminu składania ofert.*

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 184:**

Zamawiający informuje, że dokona odpowiednich zmian w SWZ, o czym poinformuje odrębnym pismem.

**Załączniki:**

1. Sprawozdanie z badań przydatności gruntów zgromadzonych na hałdzie do budowy nasypów oraz badania stanu wykonanych nasypów dla zadania inwestycyjnego: „Koncepcja Centrum Recyklingu i Odzysku energii dla Miasta Opola” w Opolu ul. Podmiejska 69.