

1. Dotyczy uzgodnienia nr 9512/2008 z 12 marca 2008 roku z ENEA Operator Sp. z o.o.: przedmiotowe uzgodnienie jest ważne przez sześć miesięcy od daty wydania, co oznacza, że w terminie złożenia ofert w przetargu (23 września 2008 roku) oraz w wypadającym po nim terminie przekazania terenu budowy Wykonawcy – będzie już nieważne. Czy Zamawiający wystąpił już o nowe uzgodnienie bądź wydłużenie okresu ważności w/w uzgodnienia? Jeśli nie – jakie są Instrukcje postępowania wobec tej okoliczności dla Wykonawcy Zamawiający?
2. Czy Zamawiający dysponuje pozwoleniem na budowę odnośnie robót stanowiących przedmiot zamówienia publicznego? Jeśli nie – w jakim terminie zostanie ono uzyskane i czy wpłynie to na przewidywany?
3. Dotyczy wzoru umowy (załącznik numer 5 do SIWZ): przepis § 1 ust. 4 pkt 2 lit. a) nakłada na Wykonawcę obowiązek umieszczenia w dokumentacji powykonawczej protokołów z *prób, sprawdzeń, pomiarów itp.* W kontekście sankcji przewidzianej w § 8 ust. 10 Wykonawca uprzejmie prosi o precyzyjne i jednoznaczne zapisanie tego obowiązku, bez użycia sformułowań pozwalających na uznaniowość czy dowolność interpretacji – np. poprzez wymyślenie konkretnych badań, które należy przeprowadzić, wskazanie konkretnych dokumentów, które należy przedłożyć.
4. Dotyczy wzoru umowy (załącznik numer 5 do SIWZ): przepis § 4 ust. 3 pkt 2) nakłada na Wykonawcę obowiązek zapewnienia, żeby kwota wynagrodzenia w umowie z podwykonawcą nie przewyższała kwoty wynagrodzenia za roboty zlecone podwykonawcy w umowie z Zamawiającym. Kalkulując swoje łączne wynagrodzenie (łączną cenę oferty przetargowej) Wykonawca bierze pod uwagę wszystkie roboty, czynności i obowiązki składające się na przedmiot zamówienia, ceny materiałów, koszty robocizny, a także marże, narzuty i inne czynniki, w tym przewidywane zmiany kosztów w trakcie realizacji zamówienia publicznego (np. wzrost cen lub wynagrodzeń). Planując realizację zamówienia publicznego z udziałem podwykonawców, Wykonawca opiera się przy kalkulacji swojej oferty na ich ofertach. Jednak to Wykonawca – nie podwykonawcy – odpowiada za realizację zamówienia publicznego przed Zamawiającym, w tym za terminowość i jakość wykonania. Wykonawca odpowiada za działania i zaniechania podwykonawców jak za działania i zaniechania własne. Wykonawca udziela gwarancji jakości oraz rękojmi za wady fizyczne i prawne na zrealizowane roboty. Wykonawca ma też obowiązek przekazania Zamawiającemu zabezpieczenia należytego wykonania umowy. Przy tak rozbudowanej sferze obowiązków Wykonawcy niezrozumiałe jest, dlaczego Zamawiający pragnie ingerować w przygotowanie oferty przez Wykonawcę, zastrzegając, że nie może on m.in. umieścić części kosztu robót podwykonawcy w innej pozycji kosztorysowej (co rzeczywiście oznaczałoby, że ta sama pozycja kosztorysowa w ofercie Wykonawcy byłaby miała niższą wartość niż w ofercie podwykonawcy).
5. Dotyczy wzoru umowy (załącznik numer 5 do SIWZ): przepis § 4 ust. 5 zobowiązuje Wykonawcę do przekazania Zamawiającemu bankowej lub ubezpieczeniowej gwarancji zapłaty za roboty realizowane przez podwykonawcę. Z czego wynika wysokość kwoty, na którą ma opiewać przedmiotowa gwarancja (120% wynagrodzenia podwykonawcy)? Na jakiej podstawie Zamawiający wymaga od Wykonawcy przedmiotowego dodatkowego zabezpieczenia?
6. Dotyczy wzoru umowy (załącznik numer 5 do SIWZ): czy przepis § 4 ust. 3 pkt 2) – w zakresie, w jakim ogranicza swobodę zawierania umów przez Wykonawcę – oraz przepis § 4 ust. 5 – w zakresie, w jakim nakłada na Wykonawcę obowiązek poniesienia dodatkowych kosztów związanych z uzyskaniem i utrzymaniem gwarancji zapłaty – nie stanowią przejawów nierównego traktowania wykonawców w rozumieniu art. 7 ust. 1 ustawy z 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2004 roku, Nr 19, poz. 177 z późn. zm.)? Wykonawcy, którzy nie zadeklarują realizacji zamówienia publicznego przy udziale podwykonawców (abstrahując od stanu rzeczywistego), uzyskują pełną swobodę w kształtowaniu cen jednostkowych robót a także nie poniosą kosztów uzyskania i utrzymania gwarancji zapłaty dla podwykonawców. W świetle powyższego Wykonawca uprzejmie prosi o wykreślenie z wzoru umowy przepisów § 4 ust. 3 pkt 2) i § 4 ust. 5.

7. Dotyczy wzoru umowy (załącznik numer 5 do SIWZ): przepis § 5 ust. 1 pkt 1) przewiduje dla Zamawiającego obowiązek protokolarnego przekazania Wykonawcy terenu budowy. Jaki jest przewidywany przez Zamawiającego termin na wykonanie tej czynności?
8. Dotyczy wzoru umowy (załącznik numer 5 do SIWZ): przepis § 7 ust. 1 zdanie pierwsze stwierdza, że Wykonawca otrzyma wynagrodzenie kosztorysowe. Zarazem przepis § 7 ust. 1 zdanie drugie stwierdza, że łączna wartość robót nie przekroczy ceny oferty, będącej jednocześnie kwotą wynagrodzenia Wykonawcy. Z kolei przepis § 5 ust. 2 dopuszcza możliwość obniżenia – w końcowym rozliczeniu umowy – wysokości wynagrodzenia Wykonawcy, pozbawiając go jednocześnie możliwości wysuwania wobec Zamawiającego roszczeń z tego tytułu. Rozpatrywane razem, przepisy § 5 ust. 1 i ust. 2 wydają się wprowadzać mieszaną konstrukcję wynagrodzenia Wykonawcy:
- 1) jak przy wynagrodzeniu ryczałtowym, zasadniczo niezależnie od okoliczności, nie może ono przekroczyć określonej wysokości (ceny oferty),
 - 2) jak przy wynagrodzeniu kosztorysowym (obmiarowym), jego finalna łączna wysokość (wartość wszystkich zrealizowanych robót) jest iloczynem odnośnych stawek jednostkowych oraz ilości robót – ale tylko w przypadku, gdy iloczyn ten ma wartość niższą, niż cena oferty.
- Zważywszy na to, że łączne wynagrodzenie Wykonawcy nie może być jednocześnie kosztorysowe i ryczałtowe, Wykonawca prosi o jednoznaczne określenie przez Zamawiającego charakteru przewidzianego umową wynagrodzenia. Wyjaśnienie Zamawiającego w tym zakresie jest też niezbędne dla prawidłowego skalkulowania ceny oferty przetargowej. Przedmiotowe pytanie nie dotyczy charakteru poszczególnych stawek/cen jednostkowych podawanych w kosztorysie ofertowym, albowiem przyjęte jest, że mają one charakter ryczałtowy.
9. Dotyczy wzoru umowy (załącznik numer 5 do SIWZ): przepis § 8 ust. 1 mówi o bieżącym rozliczaniu robót fakturami VAT przejściowymi. Przepis § 8 ust. 4 mówi o możliwości wystawienia pierwszej faktury VAT przejściowej *po zrealizowaniu 30% zakresu rzeczowego robót*. Jakie są przesłanki wystawienia kolejnych faktur VAT przejściowych?
10. Dotyczy wzoru umowy (załącznik numer 5 do SIWZ): przepis § 8 ust. 3 przewiduje, że faktury VAT przejściowe będą wystawiane na podstawie obustronnie podpisanego protokołu stwierdzającego *wykonanie przez Wykonawcę rzeczowego zakresu robót*. Czy przedmiotowy protokół stanowić będzie również potwierdzenie odbioru opisanych w nim robót?
11. Dotyczy wzoru umowy (załącznik numer 5 do SIWZ): przepis § 9 ust. 1 uniemożliwia dokonanie *Indeksacji cen*. Czy przepis ten nie jest sprzeczny z art. 629 ustawy z 23 kwietnia 1964 roku – Kodeks cywilny (Dz. U. z 1964 roku, Nr 16, poz. 93 z późn. zm.) – w zakresie, w jakim uniemożliwia zmianę ceny oferty m.in. wobec zmiany stawki podatku od towarów i usług? Pytanie podyktowane jest tym, że przedmiotowy przepis nie mówi o stawkach jednostkowych ani o stawkach netto (które występują w kosztorysie), ale o *cenach*. Zgodnie z ustawą z 05 lipca 2001 roku o cenach (Dz. U. z 2001 roku, Nr 97, poz. 1050 z późn. zm.), przez cenę rozumie się *wartość wyrażoną w jednostkach pieniężnych, którą kupujący jest obowiązany zapłacić przedsiębiorcy za towar lub usługę; w cenie uwzględnia się podatek od towarów i usług oraz podatek akcyzowy, jeżeli na podstawie odrębnych przepisów sprzedaż towaru (usługi) podlega obciążeniu podatkiem od towarów i usług oraz podatkiem akcyzowym*. Przytoczona definicja ma zastosowanie w przypadku postępowań o udzielenie zamówienia publicznego na mocy art. 2 pkt 1) ustawy – Prawo zamówień publicznych.
12. Dotyczy wzoru umowy (załącznik numer 5 do SIWZ): § 13 zawiera ust. 4 i ust. 6, nie zawiera natomiast ust. 5. Wykonawca prosi o korektę tej oczywistej omyłki pisarskiej.