

L. Dz. 1479/11/2021

Poznań, 3 listopada 2021 r.

Do wszystkich Wykonawców

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym, na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129), nr postępowania **PN 14/10/2021 - zaprojektowanie i wybudowanie hangaru w Kąkolewie.**

Zamawiający informuje, że w dniu 02.11.2021 r. wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści SWZ dotyczącej ww. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, na które Zamawiający zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129), udziela następujących wyjaśnień.

Pytanie 1:

Prosimy o usunięcie zapisu w wykazie osób " ***wymóg zatrudnienia projektanta na etacie, dotyczy co najmniej okresu czasu do odbioru przez zamawiającego ostatecznej wersji dokumentacji projektowej." oraz o modyfikację załącznika V. ZAŁĄCZNIK NR 2 – Wymagania dotyczące zatrudnienia na podstawie umowy o pracę. Z obu załączników wynika, że projektant oraz kierownicy budowy i robót mają być zatrudnieni na umowę o pracę. Prosimy o zmianę powyższych załączników poprzez dopuszczenie możliwości zatrudnienia projektantów na umowę o dzieło, a kierowników na umowę zlecenie. Przepis art. 22 § 1 Kodeksu pracy określa konstytutywne cechy stosunku pracy: a) wykonywanie pracy określonego rodzaju na rzecz pracodawcy, b) wykonywanie pracy pod kierownictwem pracodawcy, c) w miejscu wyznaczonym przez pracodawcę, d) i w czasie przez niego wyznaczonym, a pracodawca – do zatrudniania pracownika za wynagrodzeniem. Naszym zdaniem wobec osób wskazanych w ww. załącznikach (tj. projektant i kierownicy) nie występują przesłanki do obligatoryjnego zatrudnienia tych osób na umowę o pracę. Praktyka zawodowa pokazuje, że jako że osoby te uprawiają wolne zawody, to najczęściej wybieraną formą zatrudnienia nie jest umowa o pracę.

Odpowiedź:

Zamawiający w pkt. I.3.9) SWZ zawarł następujący zapis: „Stosownie do treści art. 95 ust 1 ustawy Pzp zamawiający wymaga, by wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca zatrudnił na podstawie umowy o pracę w rozumieniu art. 22§1 Kodeksu pracy, przy wykonywaniu prac określonych w części V SWZ, osoby wykonujące czynności objęte zakresem przedmiotu zamówienia, z wyłączeniem osób prowadzących jednoosobową działalność gospodarczą oraz wspólników spółki, którzy sami realizują prace związane z realizacją przedmiotu zamówienia. Obowiązek zatrudniania na podstawie umowy o pracę określony w niniejszym punkcie dotyczy również podwykonawców i dalszych podwykonawców przy realizacji umowy.” Zatem Zamawiający dopuszcza, aby Wykonawca zatrudnił projektantów, kierownika budowy oraz kierowników robót na podstawie umów cywilnoprawnych, pod warunkiem, że osoby te prowadzą jednoosobową działalność gospodarczą, albo są wspólnikami spółki, którzy sami realizują dane prace.



Jednocześnie, Zamawiający działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, zmienia treści w Części V Specyfikacji Warunków Zamówienia w następujący sposób:

Było:

(...)

Lp.	Rodzaj czynności w postępowaniu
	Wybudowanie hangaru w ramach projektu pt. „Opracowanie kompleksowej dokumentacji projektowej oraz wybudowanie hangaru dla bezzałogowych statków powietrznych z zapleczem laboratoryjno – badawczym na terenie lotniska w Kąkolewie w trybie „zaprojektuj i wybuduj”
1.	Pełnienie samodzielnej funkcji Kierownika Budowy
2.	Pełnienie samodzielnej funkcji Kierownika w specjalności instalacyjnej (sanitarnej)
3.	Pełnienie samodzielnej funkcji Kierownika w specjalności elektrycznej
4.	Pełnienie samodzielnej funkcji Kierownika w specjalności drogowej

(...)

Jest po zmianach:

(...)

Lp.	Rodzaj czynności w postępowaniu
	Wybudowanie hangaru w ramach projektu pt. „Opracowanie kompleksowej dokumentacji projektowej oraz wybudowanie hangaru dla bezzałogowych statków powietrznych z zapleczem laboratoryjno – badawczym na terenie lotniska w Kąkolewie w trybie „zaprojektuj i wybuduj”
1.	Pełnienie samodzielnej funkcji Kierownika Budowy*
2.	Pełnienie samodzielnej funkcji Kierownika w specjalności instalacyjnej (sanitarnej)*
3.	Pełnienie samodzielnej funkcji Kierownika w specjalności elektrycznej*
4.	Pełnienie samodzielnej funkcji Kierownika w specjalności drogowej*

*) wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę nie dotyczy sytuacji gdy dana funkcja jest wykonywana przez osoby posiadające odpowiednie uprawnienia i prowadzące jednoosobową działalność gospodarczą, albo będące współnikami spółki, którzy sami realizują dane prace.

(...)

Pytanie 2:

Zgodnie z ustawą o dostępie do informacji publicznej prosimy o udostępnienie umowy o dofinansowanie inwestycji.

Odpowiedź:

Zapytanie Wykonawcy będzie traktowane jako wniosek o udostępnienie informacji publicznej, który będzie podlegał odrębnemu procedowaniu.

Pytanie 3:

Prosimy o doprecyzowanie wymaganego doświadczenia kierownika budowy. Czy doświadczenie "przy realizacji" obejmuje pełnienie funkcji kierownika budowy przy zarówno budowie, rozbudowie, nadbudowie, przebudowie i remoncie obiektu o wskazanej kubaturze?

Odpowiedź:

Ponieważ przedmiotem zamówienia jest budowa nowego obiektu, określenie „przy realizacji” należy rozumieć, jako pełnienie funkcji kierownika budowy przy budowie nowego obiektu o wskazanej kubaturze.

Pytanie 4:

Prosimy o zmianę terminów wykonania zamówienia. Zgodnie z ustawą PZP terminy powinny być określone w dniach/tygodniach/miesiącach. Jeśli Zamawiający podtrzymuje podane prosimy o podanie uzasadnienia.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że określenie terminu wykonania przedmiotu zamówienia wynika z faktu, iż całe zadanie inwestycyjne realizowane jest z udziałem środków zewnętrznych w ramach projektu pt. „AEROSFERA. Lotnisko rzeczy” nr RPWP.01.01.00-30-0001/18-00 współfinansowany ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Wielkopolskiego Regionalnego Programu Operacyjnego na lata 2014-2020, co obliguje Zamawiającego do przestrzegania harmonogramu realizacji projektu.

Pytanie 5:

Czy zamieszczone PFU jest uzgodnione z operatorem lotniska? Co w przypadku, gdy założenia wpisane w PFU są sprzeczne z wytycznymi operatora lotniska?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w treści SWZ uwzględnił wytyczne przedstawione przez operatora lotniska, zapewniające możliwość zmiany klasy lotniska na docelową (3C) w przyszłości. Skutkują one odsunięciem hangaru od lokalizacji wskazanej w koncepcji architektonicznej w kierunku północnym prostopadłym do osi głównej drogi startowej, przy podanych założeniach o odległości wskazane w SWZ.

Pytanie 6:

Wskazany termin wykonania zadania jest bardzo trudny do dotrzymania, tym bardziej, że we wskazanym terminie należy uzyskać również pozwolenie na użytkowanie. Prosimy o przedłużenie ostatecznego terminu realizacji do 31.12.2022 roku.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę, ze względu na fakt, że do dnia 31.12.2022 r. musi być rozliczony cały projekt pt. „AEROSFERA. Lotnisko rzeczy” nr RPWP.01.01.00-30-0001/18-00 współfinansowany ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Wielkopolskiego Regionalnego Programu Operacyjnego na lata 2014-2020.



Pytanie 7:

Prosimy o usunięcie zapisu "Wykonawca jest świadomy, że zdarzenia opisane w ust. 4 powyżej, skutkować mogą utratą przez Zamawiającego możliwości sfinansowania inwestycji. W takim wypadku, o ile niezachowanie terminów nastąpi z winy Wykonawcy, Zamawiający uprawniony będzie do odstąpienia od umowy z winy Wykonawcy, bez wyznaczania Wykonawcy dodatkowego terminu. W takim przypadku rezultaty już wykonanych prac i robót wraz z użytymi do ich wykonania materiałami, urządzeniami i instalacjami przechodzą na własność Zamawiającego, zaś Zamawiający nie będzie zobowiązany do zapłaty Wykonawcy żadnego wynagrodzenia, odszkodowania, ani kar umownych, ani do zwrotu Wykonawcy w jakikolwiek sposób wartości wykonanych robót oraz wbudowanych materiałów, zainstalowanych urządzeń i instalacji. Wykonawca zrzeka się wyraźnie wobec Zamawiającego w takim wypadku jakichkolwiek roszczeń z powyższych tytułów. Prawo odstąpienia od umowy Zamawiający może zrealizować w każdym czasie w terminie do dnia podpisania protokołu końcowego robót." Taki zapis jest bardzo niebezpieczny dla wykonawcy, ponieważ pozbawia go wynagrodzenia za wszystkie już wykonane roboty. Pozostawienie zapisów w obecnym kształcie niesie ze sobą tak duże ryzyko, że może być ono powodem niezłożenia oferty przez firmy potencjalnie zainteresowane inwestycją. Co prawda w ww. zapisie widnieje wzmianka "o ile niezachowanie terminów nastąpi z winy Wykonawcy", jednakże w toku wykonania zamówienia mogą mieć miejsce sytuacje, gdzie wina nie leży po stronie wykonawcy, a i tak to on nią zostanie obciążony (np. przedłużające się uzgodnienie dokumentacji projektowej, dokumenty do pozyskania i roboty ponad te, które wymagane były wprost w PFU, które to określone są w umowie jako "nieujęte w PFU a bez których nie można wykonać zamówienia w zakresie podanym w OPZ, zgodnie z SWZ i PFU (...)" . Wykonawca (podmiot posiadający odpowiednie doświadczenie) składając ofertę w przetargu w formule "zaprojektuj i wybuduj" nie jest w stanie przewidzieć wszystkich zagrożeń, jakie mogą wyniknąć w toku realizacji zamówienia, a wykraczających poza standardowe problemy do rozwiązania na budowie.

Wobec powyższego prosimy o potwierdzenie, iż wykonawca nie będzie ponosił winy za przedłużenie terminu wykonania zamówienia wynikające z braków i niedoprecyzowań PFU. Wykonawca nie może być obciążany winą, tylko dlatego, że jest podmiotem doświadczonym, składającym ofertę i przed złożeniem oferty powinien przewidzieć wszystkie okoliczności, nawet te, które wynikają z niekompletnych dokumentów przetargowych. Przerzucanie więc na Wykonawcę ryzyka z tytułu wad ukrytych w opisie zamówienia i żądanie od niego obowiązku profesjonalnej weryfikacji przekazanego przez Zamawiającego programu funkcjonalno-użytkowego należy uznać za sprzeczne z ustawą i zasadami współżycia społecznego, a także z celem i charakterem stanowionego stosunku cywilnoprawnego. Zgodnie z art. 99 ustawy PZP „przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Jeśli ten wymóg nie jest spełniony, wykonawca nie może być obciążony winą za niedotrzymanie terminu wykonania zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że postanowienia § 2 ust. 6 wzoru umowy, dotyczą uprawnienia Zamawiającego do odstąpienia od umowy z winy Wykonawcy, bez wyznaczania Wykonawcy dodatkowego terminu, w sytuacji gdy niezachowanie terminów określonych w §2 ust. 1 wzoru umowy skutkować będzie utratą przez zamawiającego możliwości sfinansowania inwestycji, o ile niezachowanie terminów nastąpi z winy Wykonawcy. Zamawiający podkreśla, że sankcja określona w § 2 ust. 6 wzoru umowy może być



**PROGRAM
REGIONALNY**
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI



WOJEWÓDZTWO
WIELKOPOLSKIE

UNIA EUROPEJSKA
EUROPEJSKI FUNDUSZ
ROZWOJU REGIONALNEGO



zastosowana wyłącznie, gdy niezachowanie terminów określonych w §2 ust. 1 wzoru umowy nastąpi z winy wykonawcy i skutkować będzie utratą przez zamawiającego możliwości sfinansowania inwestycji. Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowaną zmianę, chodzi bowiem wyłącznie o sytuacje zawnione przez wykonawcę i możliwość po stronie zamawiającego (a nie obowiązek) odstąpienia od umowy (i to w wypadku utraty finansowania). Nie jest to zatem zapis automatycznie powodujący odstąpienie od umowy i brak obowiązku zapłaty w sytuacji każdego niedochowania terminu.