

ZI.271.9.2019

## WYKONAWCY WSZYSCY

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Budowa Zespołu Szkolno-Przedszkolnego w ramach kompleksu oświatowo-sportowo-rekreacyjnego przy ul. Słonecznej 1A”.

Dnia 17.10.2019 r. wpłynęły do zamawiającego zapytania od wykonawców, na które zamawiający odpowiada zgodnie z treścią art. 38 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843), przytaczając jednocześnie treść zapytań.

### ZAPYTANIA

1. W § 1 ust. 10 umowy czytamy :  
„ Wykonawca oświadcza, że przed zawarciem niniejszej umowy zapoznał się z projektami budowlanymi i wykonawczymi, specyfikacjami technicznymi wykonania i odbioru robót budowlanych oraz SIWZ i nie wnosi do nich żadnych uwag oraz stwierdza, że uznaje je za wystarczającą podstawę do realizacji przedmiotu niniejszej umowy.”  
Proszę o wykreślenie zapisu zaznaczonego na żółto. W postępowaniu o zamówienie publiczne opis przedmiotu zamówienia służy przygotowaniu oferty, nie zaś sprawdzaniu przyjętych rozwiązań projektowych.
2. W § 1 ust.11 umowy jest zapis o treści:  
„Obowiązkiem Wykonawcy jest sprawdzenie, czy dostarczony projekt budowlano- wykonawczy, specyfikacje techniczne wykonania i odbioru robót są kompletne i czy nie zawierają wad lub błędów dających się wykryć przy zachowaniu poziomu należytej staranności. Ujawnione w dokumentacji projektowej ewentualne pomyłki i błędy, wykryte w trakcie realizacji robót budowlanych, należy bezwzględnie zgłaszać Zamawiającemu w celu dokonania odpowiedniej weryfikacji oraz naniesienia przez Projektanta stosownych zmian. Ujawnione błędy nie mogą być wykorzystane przez Wykonawcę do nieprawidłowego wykonania i realizacji robót budowlanych, niezgodnego z obowiązującymi przepisami techniczno-budowlanymi i sztuką budowlaną lub żądania zwiększenia wynagrodzenia Wykonawcy. „  
Proszę o wykreślenie zapisu. Zgodnie z art. 29 in. ustawy prawo zamówień publicznych, to na Zamawiającym ciąży obowiązek opisanie przedmiotu zamówienia z należyłą starannością. Oferty są składane w zaufaniu do tej staranności. Kwestionowany zapis nie ma umocowania w przepisach PZP i stanowi nieuprawnione przerzucenie obowiązków dot. należytego opisanie przedmiotu zamówienia na wykonawców. Nie może być tak, że wykonawca będzie ponosił skutki błędów i braków projektowych.
3. W § 1 ust. 16 jest zapis o treści:  
„ Wykonawca wyposaży na swój koszt budynek szkolno-przedszkolny w niezbędne urządzenia wynikające z opracowanej instrukcji bezpieczeństwa pożarowego. „  
W ramach obowiązków wynikających z art. 29 in. ustawy pzp proszę o podanie wykazu tych urządzeń. N

4. Umowa zawiera następujące postanowienia dot. zakończenia wykonania zadania :

Wg § 2 ust. 1

„ 2) Termin zakończenia robót budowlanych do 31.10.2022 r.

3) Termin realizacji zamówienia - uzyskanie prawomocnego pozwolenia na użytkowanie obiektu i podpisanie protokołu odbioru końcowego do 31.12.2022 r.

Za termin zakończenia robót budowlanych rozumie się zakończenie całości robót wraz z dostarczeniem

pisemnego zgłoszenia zakończenia robót budowlanych skierowanego do Zamawiającego oraz złożenie do PINB wniosku o wydanie decyzji pozwolenie na użytkowanie obiektu.

Za termin zakończenia realizacji zamówienia uważa się datę podpisania protokołu odbioru końcowego."

Wg § 7 ust.7 :

„Pierwszą fakturę częściową wykonawca może wystawić po wykonaniu robót przekraczających zaangażowanie prac dla niniejszej umowy powyżej 1.000.000,00 zł netto. Pozostałe faktury częściowe Wykonawca wystawi do wysokości 80% wartości wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 7 ust. 1 niniejszej umowy o wartości do finansowego zaangażowania robót budowlanych potwierdzonych przez inspektora nadzoru określonych na podstawie tabeli elementów rozliczeniowych harmonogramu rzeczowo- finansowego. Po podpisaniu protokołu odbioru końcowego Wykonawca wystawi fakturę końcową w wysokości 20% wynagrodzenia umownego brutto.

W § 8 ust. 14 czytamy:

„ Za datę wykonania przez Wykonawcę zobowiązania wynikającego z niniejszej Umowy, uznaje się datę odbioru, stwierdzoną w protokole odbioru końcowego. „

Cytowane wyżej zapisy w sposób nieuprawniony modyfikują obowiązek w podatku VAT.

O momencie wykonania usług budowlanych lub budowlano-montażowych decyduje faktyczne wykonanie tych usług (vide: wyroki sądów administracyjnych, m.in.: sygn. akt I SA/Kr 708/15, I SA/OI 118/15, I SA/Bd 190/15, I SA/Wr 2386/14, III SA/Wa 1664/14). Pojęcie wykonania usługi, o którym mowa w ustawie o VAT, należy rozpatrywać w kontekście regulacji dyrektywy 2006/112/WE Rady z dnia 28 listopada 2006 r. w sprawie wspólnego systemu podatku od wartości dodanej (Dz. Urz. UE L z 11.12.2006, z późn. zm.), zwanej dalej „dyrektywą 2006/112/WE" oraz w świetle orzecznictwa Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej (dalej „TSUE") dotyczącego tych regulacji. Jak wynika z orzecznictwa TSUE, chwila, w której podatek staje się wymagalny (w momencie dostarczenia towarów lub wykonania usług), a tym samym możliwy do odliczenia przez podatnika (nabywcę), co do zasady nie może zostać określona przez spełnienie formalności, takich jak wpis do ksiąg rachunkowych usługodawców kosztów, jakie ponieśli oni przy świadczeniu ich usług (wyrok TSUE z dnia 13 lutego 2014 r. w sprawie C-18/13, pkt 46, EU:C:2014:69). W związku z tym - dla celów podatku od towarów i usług - nie należy wiązać momentu wykonania usługi budowlanej lub budowlano-montażowej ze spełnieniem formalności cywilnoprawnej, jaką jest podpisanie protokołu zdawczo-odbiorczego lub też np. w przypadku realizacji tych usług na warunkach kontraktowych FIDIC — z datą wystawienia określonych świadectw.

Mając powyższe na uwadze za datę wykonania usługi budowlanej lub budowlano-montażowej należy przyjąć datę faktycznego wykonania usługi, tj. dzień, w którym - w związku z wykonaniem określonej umowy usługi lub jej części (jeżeli usługa jest przyjmowana częściowo) doszło do faktycznego zakończenia prac lub ich części - wykonawca zgłasza je do odbioru (w opinii wykonawcy usługi lub ich część są gotowe do ich przyjęcia przez nabywcę usługi).

Z wyjaśnień zawartych w interpretacji Ministra Finansów jednoznacznie wynika, że powstanie po stronie wykonawcy usługi budowlanej lub budowlano-montażowej (robót budowlanych)

obowiązku podatkowego (podatku VAT) jest niezależne od dalszych czynności formalnych dokonywanych w relacji usługobiorca-usługodawca takich jak przyjęcie i podpisanie protokołu zdawczo-odbiorczego wykonanych robót budowlanych. W związku z powyższym, należy wskazać, że unormowania zawarte w omawianych przepisach ustawy o VAT winny znajdować odzwierciedlenie w postanowieniach poszczególnych umów w sprawach zamówień publicznych, których przedmiotem są usługi budowlane lub budowlano-montażowe.

Zgodnie z art. 139 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, do umów w sprawach zamówień publicznych stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. Oznacza to, że zastosowanie znajduje wynikająca z art. 353<sup>1</sup> Kodeksu cywilnego granica swobodnego kształtowania stosunku cywilnoprawnego. Stosownie do ww. przepisu strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego. W tym miejscu podkreślić należy, że termin, w którym wykonawca usługi budowlanej lub budowlano-montażowej obowiązany jest wystawić fakturę VAT, został wyraźnie wskazany w art. 106i ust. 3 pkt 1 ustawy o VAT. Wobec powyższego niezgodnymi z powszechnie obowiązującymi unormowaniami rangi ustawowej z zakresu powstania obowiązku podatkowego (podatku VAT) są zatem wszelkie postanowienia umowy między zamawiającym a wykonawcą przewidujące obowiązek wystawienia przez wykonawcę faktur VAT dopiero po podpisaniu protokołów odbioru końcowych/częściowych czy innego rodzaju potwierdzeń przyjęcia wykonania zamawianych robót. Wykonawca ma bowiem obowiązek wystawienia faktury VAT zgodnie z przepisami ustawy o VAT, natomiast zamawiający obowiązany jest tę fakturę przyjąć bez względu na ewentualne zastrzeżenia co do nienależytego wykonania części/całości zamawianych robót. (stanowisko prezentowane na portalu [uzp.gov.pl](http://uzp.gov.pl)) Cytowane powyżej zapisy siwz nie czynią zadość wymaganiom prawa podatkowego w zw. z czym powinny być zmienione w taki sposób, aby każda czynność odbioru robót (protokół odbioru częściowego, protokół odbioru końcowego) stanowiły samoistną podstawę do wystawiania faktury. Całokształt cytowanych uregulowań dot. rozliczeń jest obecnie taki, że uzależnia wystawienie faktury od szeregu czynności administracyjnych.

5. Proszę w §7 ust. 11 o modyfikację zapisu w następujący sposób: „ Zapłata wynagrodzenia dla Wykonawcy nastąpi po udokumentowaniu przez niego dokonania zapłaty dla Podwykonawcy lub dalszego Podwykonawcy należności wymagalnej wynikającej z faktury, jeżeli Podwykonawca lub dalszy Podwykonawca taką fakturę wystawił”

Do faktury Wykonawca dołączy:

- a) kopię faktury wystawionej Wykonawcy przez Podwykonawcę lub dalszego Podwykonawcę za wykonane przez niego roboty, dostawy lub usługi - łącznie z kopią przelewu bankowego lub innego dokumentu potwierdzającego dokonanie wymagalnej zapłaty zgodnie z przepisami prawa, potwierdzone przez Wykonawcę za zgodność z oryginałem,
6. W związku z częstymi problemami w dostarczaniu oświadczeń podwykonawców w formie oryginałów na dzień złożenia faktury przez Wykonawcę (firmy podwykonawcze z innych województw, problemy z terminowym dostarczaniem przesyłek przez operatorów pocztowych), prosimy o umożliwienie uzupełnienia dokumentów poświadczających dokonanie wymagalnych płatności podwykonawcom bez konsekwencji przesunięcia terminu płatności faktury Wykonawcy np. poprzez dodanie w §7 ust. 11 zapisu o treści: „W przypadku braku złożenia wraz z fakturą oświadczeń, o których mowa w ust.11 niniejszego paragrafu, Zamawiający dopuszcza możliwość dostarczenia ich do siedziby Zamawiającego, jednak nie później niż na 7 dni przed upływem terminu zapłaty Wykonawcy”
7. W § 8 ust.13 czytamy, że odbiory będą odbywać się w terminie do 4 dni od daty ich zgłoszenia. Prosimy o dodanie zapisu pozwalającego na zakrycie robót bez konieczności dokonywania

odkrywek na koszt Wykonawcy w przypadku, kiedy Inspektor nadzoru nie dotrzyma powyższego obowiązkowego terminu. W przeciwnym wypadku opóźnienia w odbiorach robót zanikowych mogą wpłynąć na zakończenie realizacji całego zadania z winy przedstawicieli Zamawiającego i nie mogą obciążać Wykonawcy.

8. W § 7 ust. 6 jest zapis :  
„Zamawiający zastrzega sobie prawo do zmiany harmonogramu rzeczowo-terminowo-finansowego w trakcie realizacji umowy w zależności od wysokości posiadanych środków finansowych, uzgadniając te zmiany z Wykonawcą.”  
Z uwagi na konieczność zabezpieczenia zaopatrzenia materiałowego i organizacji budowy pod względem siły roboczej, proszę o przedstawienie założeń do zapowiadanych zmian poprzez wskazanie gwarantowanych rocznych przerobów.
9. Prosimy o wykreślenie zapisu §10 ust.4, ponieważ za niezaakceptowanie umowy z podwykonawcą oraz jej nieprzedłożenie Zamawiającemu przewidziane są znaczne kary finansowe. Ponadto Generalny Wykonawca pomimo zachowania należytej staranności w sporządzaniu umów i realizacji zadania, może nie mieć pełnej wiedzy o działaniu zgłoszonych podwykonawców lub dalszych podwykonawców.
10. W odniesieniu do §12 ust.1 prosimy o przemyślenie rozdzielenia gwarancji na urządzenia od gwarancji na roboty budowlane. Gwarancja producentów urządzeń wynosi przeważnie 24 miesiące. Wymóg umowny spowoduje zwiększenie kwoty ofert, poprzez konieczność kalkulowania dodatkowej gwarancji producenta bądź kalkulowania wymiany urządzeń w przypadku niemożliwości uzyskania dłuższej gwarancji. Podroży to znacząco oferty.
11. Prosimy o potwierdzenie zapisów §12 ust.1 dotyczących konieczności zawarcie przez Generalnego Wykonawcę umów serwisowych na czas obowiązywania gwarancji na wszystkie zamontowane urządzenia. Znacząco zwiększy to kwoty ofert.
12. Prosimy o potwierdzenie, że elementy wyposażenia przedstawione w projekcie na rysunkach A8, A9, A18, A19 należy wycenić w ofercie oraz czy po za tymi elementami są jeszcze inne elementy wyposażenia wchodzące w zamówienie, (np. wyposażenie w stoły, krzesła, gaśnice, itp.)
13. Prosimy o podanie rodzaju windy wraz z parametrami technicznymi i użytkowymi. W dokumentacji nie ma żadnych informacji odnośnie windy.
14. W projekcie branża „architektura” podaje się że ściany i sufity należy wykończyć tynkiem cementów wapiennym, (str. 11). Natomiast w późniejszym opisie (str. 14) podaje się tynk gipsowy. Prosimy o wyjaśnienie jaki tynk zastosować.
15. Prosimy o przesunięcie terminu składania ofert na dzień 08.11.2019r.

## ODPOWIEDZI

Ad 1.

§ 1 ust. 10 Zamawiający pozostawia bez zmian.

Zamawiający zamieszcza projekty wykonawcze, specyfikacje wykonania i odbioru robót w celu zapoznania się z dokumentami każdym oferentowi startującemu w przetargu.

Ad 2.

§ 1 ust. 11 Zamawiający pozostawia bez zmian.

Intencją tego zapisu nie jest wyłączenie zamawiającego od obowiązku sprawdzenia i opisanie z należytą starannością przedmiotu zamówienia i obarczanie wykonawcy obowiązkami należącymi do zamawiającego, ale podyktowany jest troską o prawidłową i zgodną ze sztuką budowlaną

realizacją przedmiotu zamówienia oraz o weryfikowanie, w trakcie realizacji robót, dokumentacji projektowej w celu nanoszenia korekt przez projektanta.

Ad 3

§ 1 ust. 16 Zamawiający pozostawia bez zmian.

Zamawiający żąda od oferenta, który będzie realizował zamówienie aby opracował on na swój koszt instrukcję bezpieczeństwa pożarowego obiektu wraz z wyposażeniem na swój koszt. Oferent ma ująć koszt opracowania ww. instrukcji i koszt wyposażenia obiektu w złożonej ofercie (cenie).

Ad 4.

§ 2 ust. 1 Zamawiający pozostawia bez zmian.

§ 7 ust. 7 zmienia się treść

Pierwszą fakturę częściową wykonawca może wystawić po wykonaniu robót przekraczających zaangażowanie prac dla niniejszej umowy powyżej 1.000.000,00 zł netto. Pozostałe faktury częściowe wykonawca wystawi do wysokości **90%** wartości wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 7 ust. 1 niniejszej umowy o wartości do finansowego zaangażowania robót potwierdzonych przez inspektora nadzoru określonych na podstawie tabeli elementów rozliczeniowych harmonogramu rzeczowo-finansowego. Po podpisaniu protokołu odbioru końcowego wykonawca wystawi fakturę końcową w wysokości **10%** wynagrodzenia umownego brutto.

Początkowy zapis ust. 7 § 7 umowy jednoznacznie wskazuje, że każdy wykonawca który będzie realizować roboty na podstawie umowy jest obowiązany wykonać prace na wskazaną kwotę i dopiero przerób robót na powyższą kwotę potwierdzony przez inspektora nadzoru protokołem odbioru dopuszcza możliwość wystawienia faktury przez wykonawcę na wskazaną kwotę.

§ 8 ust. 14 Zamawiający pozostawia bez zmian.

Ad 5.

Oferent błędnie podał § 7 ust. 11 chodzi o ust. 12 ww. paragrafu. Zamawiający akceptuje zmianę co do treści zapisu.

„Zapłata wynagrodzenia dla Wykonawcy nastąpi po udokumentowaniu przez niego dokonania zapłaty dla Podwykonawcy lub dalszego Podwykonawcy należności wymagalnej wynikającej z faktury, jeżeli Podwykonawca lub dalszy Podwykonawca taką fakturę wystawił”

Do faktury Wykonawca dołączy:

a) kopię faktury wystawionej Wykonawcy przez Podwykonawcę lub dalszego Podwykonawcę za wykonane przez niego roboty, dostawy lub usługi - łącznie z kopią przelewu bankowego lub innego dokumentu potwierdzającego dokonanie wymagalnej zapłaty zgodnie z przepisami prawa, potwierdzone przez Wykonawcę za zgodność z oryginałem,

Ad 6.

§ 7 ust. 11 Zamawiający pozostawia bez zmian.

Ad 7

§ 8 ust. 13 Zamawiający pozostawia bez zmian.

Ad 8.

Założenia rocznych przerobów dla budowy podaje Wieloletnia Prognoza Finansowa Gminy Szczawno-Zdrój, jednocześnie założenia te mogą ulec zmianie wyłącznie wtedy gdy zmiany te zostaną uchwalone przez Radę Miejską w Szczawnie-Zdroju.

Ad 9.

§ 10 ust. 4 Zamawiający pozostawia bez zmian.

Ad 10.

§ 12 ust. 1 Zamawiający pozostawia bez zmian.

Ad 11.

Potwierdzamy, zapisy § 12 ust. 1, że Wykonawca winien mieć podpisane umowy na obsługę i konserwację zamontowanych urządzeń i instalacji na czas trwania gwarancji. W związku z tym Wykonawca winien jest do neodpłatnego ich serwisowania w trakcie gwarancji (pokrywając koszty obsługi, serwisowania, przeglądów okresowych itp. na swój koszt).

Ad 12.

Elementy wyposażenia na rysunkach: A-8 (kuchnia), A-9 (Taras), A-18 (pom. WC, porządkowych socjalnych), A-19 (zespołów sanitarnych przedszkola) należy ująć w cenie oferty. To samo dotyczy zagospodarowania terenu należy ująć w wycenie wszystkie elementy terenu jak ogrodzenie bramy wjazdowe, furtki, (włącznie z nasadzeniami drzew i krzewów, wyposażeniem placu zabaw, i elementami małej architektury na całym terenie kosze, ławki, miejsca postojowe na rowery czyli cały komplet z załączonych rysunków do postępowania).

W wycenie należy pominąć wyposażenie obiektu w meble dla sal lekcyjnych, gabinetów nauczycielskich, dyrektora, jadalni, sal przedszkola.

Ad 13.

PRZYJĘTO WINDE JAK SCHINDLER 3300 (dopuszcza się innego producenta przy spełnieniu wymaganych parametrów)

- napęd elektryczny, bez maszynowni
- kabina o wymiarach 120 cm x 210 cm
- wys. kabiny – 210cm
- wys. drzwi – 210 cm
- szerokość drzwi – 90cm
- liczba przystanków- 4
- udźwig- 1125 kg
- Ilość osób – 15


(w załączniku dołączono DTR)

Ad 14.

W budynku należy wykonać tynki cementowo-wapienne ścian i sufitów.

Ad 15.

W związku z dużą liczbą pytań oferentów inwestor wydłuża termin składania ofert do dnia **08.11.2019 r.**

**BURMISTRZ**  
Szczawno-Zdroju  
  
**Marek Fedoruk**

