

1. Pytanie nr 1:

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o dopuszczenie możliwości wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania Umowy również w formie gwarancji ubezpieczeniowej, obok obecnie przewidzianej gwarancji bankowej.

W załączonym do dokumentacji wzorze gwarancji Zamawiający wymaga, aby gwarancja zabezpieczała roszczenia związane z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zobowiązań wynikających z Umowy, w tym roszczenia związane z nieusunięciem lub nienależytym usunięciem wad i usterek w okresie rękojmi lub gwarancji jakości. Jednocześnie gwarancja ma mieć charakter nieodwołalny i bezwarunkowy, obowiązywać niezależnie od ważności i skutków prawnych Umowy oraz przewidywać zapłatę żądanej kwoty w terminie 7 dni od otrzymania pierwszego żądania Beneficjenta. W naszej ocenie wszystkie wskazane powyżej wymagania mogą zostać spełnione również przez gwarancję wystawioną przez zakład ubezpieczeń uprawniony do udzielania gwarancji ubezpieczeniowych. Gwarancja ubezpieczeniowa może zapewnić Zamawiającemu taki sam zakres i poziom ochrony jak gwarancja bankowa, w szczególności poprzez:

1. objęcie zabezpieczeniem wszystkich roszczeń wskazanych we wzorze gwarancji bankowej;
2. nieodwołalny i bezwarunkowy charakter zobowiązania gwaranta;
3. zapłatę na pierwsze pisemne żądanie Beneficjenta;
4. brak konieczności wykazywania wysokości poniesionej szkody lub uprzedniego dochodzenia roszczeń od Wykonawcy;
5. możliwość składania żądań częściowych aż do wyczerpania całej kwoty gwarancji;
6. zachowanie wymaganych okresów obowiązywania gwarancji oraz zasad zmniejszania jej kwoty;
7. poddanie gwarancji prawu polskiemu i właściwości sądu określonej przez Zamawiającego.

Zgodnie ze wzorem przygotowanym przez Zamawiającego żądanie zapłaty może dotyczyć całości albo części dostępnej kwoty gwarancji, a realizacja żądania częściowego nie ogranicza praw Beneficjenta do składania kolejnych żądań aż do wyczerpania kwoty gwarancji. Takie samo uprawnienie Beneficjenta może zostać wprowadzone do treści gwarancji ubezpieczeniowej. Gwarancja ubezpieczeniowa może również zachowywać przewidziane przez Zamawiającego zasady dotyczące okresu ważności, wygaśnięcia gwarancji oraz sposobu składania żądań. W szczególności może przewidywać składanie żądania w formie pisemnej, za pośrednictwem banku Beneficjenta albo w innej formie zaakceptowanej przez Zamawiającego.

Dopuszczenie gwarancji ubezpieczeniowej nie wpłynie zatem na ograniczenie praw ani bezpieczeństwa Zamawiającego. Zakres odpowiedzialności gwaranta, kwota gwarancji, okres jej obowiązywania oraz przesłanki wypłaty mogą pozostać identyczne jak w przypadku gwarancji bankowej.

Jednocześnie ograniczenie dopuszczalnej formy zabezpieczenia wyłącznie do gwarancji bankowej może wpływać na warunki finansowania realizacji zamówienia przez

wykonawców. Gwarancje bankowe obciążają bowiem najczęściej limity kredytowe wykonawcy, które są jednocześnie wykorzystywane do finansowania bieżącej realizacji kontraktów. Dopuszczenie gwarancji ubezpieczeniowej pozwala na zachowanie dostępnych limitów bankowych na potrzeby realizacji przedmiotu Umowy, co może ograniczyć koszty finansowe Wykonawcy, a w konsekwencji korzystnie wpłynąć na wysokość zaoferowanej ceny. Rozszerzenie katalogu dopuszczalnych zabezpieczeń może ponadto zwiększyć konkurencyjność postępowania i umożliwić udział większej liczbie wykonawców posiadających odpowiednie doświadczenie, potencjał i zdolność do realizacji przedmiotu zamówienia.

W celu pełnego zabezpieczenia interesów Zamawiającego proponujemy, aby gwarancja ubezpieczeniowa:

- była zgodna co do istotnych warunków ze wzorem gwarancji bankowej stanowiącym Załącznik nr 1 do Umowy;
- była wystawiona przez zakład ubezpieczeń uprawniony do prowadzenia działalności w zakresie udzielania gwarancji ubezpieczeniowych;
- miała charakter nieodwołalny, bezwarunkowy i płatny na pierwsze żądanie;
- przewidywała termin wypłaty nie dłuższy niż 7 dni od dnia otrzymania prawidłowego żądania;
- podlegała uprzedniej akceptacji Zamawiającego przed jej wniesieniem.

W związku z powyższym prosimy o zmianę odpowiednich postanowień dokumentacji postępowania poprzez nadanie im następującego albo równoważnego brzmienia: „Zabezpieczenie należytego wykonania Umowy może zostać wniesione w formie gwarancji bankowej albo gwarancji ubezpieczeniowej. Gwarancja ubezpieczeniowa powinna odpowiadać co do zakresu zabezpieczonych roszczeń, kwoty, okresu obowiązywania, zasad wypłaty oraz pozostałych istotnych warunków wzorowi gwarancji bankowej stanowiącemu Załącznik nr 1 do Umowy. Treść gwarancji ubezpieczeniowej wymaga uprzedniej akceptacji Zamawiającego”. Ewentualnie prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dopuści wniesienie zabezpieczenia w formie gwarancji ubezpieczeniowej, pod warunkiem przedstawienia jej projektu do uprzedniej weryfikacji i akceptacji Zamawiającego.

Odpowiedź Zleceniodawcy:

Zleceniodawca dopuszcza wniesienie zabezpieczenia należytego wykonania Umowy również w formie gwarancji ubezpieczeniowej obok obecnie przewidzianej gwarancji bankowej. W związku z powyższym Zleceniodawca modyfikuje Dokumentację Przetargową w następujący sposób:

a. Postanowienie § 12. ust. 1. wzoru Umowy po zmianie przyjmuje brzmienie:

*„1. W celu zabezpieczenia właściwego wykonania Umowy oraz roszczeń Zleceniodawcy z niej wynikających, Inżynier Kontraktu zobowiązuje się do dostarczenia Zleceniodawcy w ciągu 7 dni kalendarzowych od dnia podpisania Umowy gwarancji należytego wykonania Umowy, wystawionej według wzoru zawartego w **Załączniku nr 1 do Umowy, zabezpieczającej: (...)**”*

b. Postanowienie § 12. ust. 4. wzoru Umowy po zmianie przyjmuje brzmienie:

„4. Gwarancja, o której mowa w niniejszym paragrafie będzie bezwarunkowa, nieodwołalna, płatna na pierwsze żądanie, będą miały do niej zastosowanie Jednolite Reguły dla Gwarancji Płatnych na Żądanie (URDG), wydanie 2010 Publikacja MIH Nr 758 (z zastrzeżeniami określonymi we wzorze gwarancji załączonej do Umowy), będzie sporządzona w języku polskim, wystawiona przez zaakceptowany przez Zleceniodawcę polski bank lub towarzystwo ubezpieczeniowe posiadające rating długu terminowego S&P na poziomie BBB+ lub wyższym, Moody's na poziomie Baa1 lub wyższym oraz sporządzona i interpretowana zgodnie z polskim prawem, i podlegająca jurysdykcji sądu właściwego ze względu na siedzibę Zleceniodawcy. Treść gwarancji, o której mowa w niniejszym paragrafie, musi być zaakceptowana na piśmie przez Zleceniodawcę przed wystawieniem.”

c. Postanowienie § 17. ust. 7. pkt 7.2. wzoru Umowy po zmianie przyjmuje brzmienie:

„7. Kara/kary umowne należne Zleceniodawcy może/mogą być potrącona(-e)/pobrana(-e) według wyboru Zleceniodawcy: (...)

7.2. z gwarancji należytego wykonania Umowy.”

d. Postanowienie § 22. ust. 9. pkt 9.1. wzoru Umowy po zmianie przyjmuje brzmienie:

„9. Załączniki stanowiące integralną część Umowy:

9.1. Załącznik nr 1 – Wzór gwarancji należytego wykonania Umowy”

W nawiązaniu do punktów od a. do d. powyżej Zleceniodawca przekazuje zaktualizowany Załącznik nr 1 do Umowy ze zmianami w trybie śledzenia – patrz plik „Załącznik nr 1 - Wzór gwarancji należytego wykonania Umowy_rew_01”.

2. Pytanie nr 2:

Zwracamy się z prośbą o obniżenie zabezpieczenia należytego wykonania umowy z 15% do 5% wartości wynagrodzenia brutto/netto, zgodnie z podstawą przyjętą w dokumentacji postępowania. W naszej ocenie wymaganie zabezpieczenia na poziomie 15% jest nieproporcjonalne do przedmiotu zamówienia i może prowadzić do ograniczenia konkurencji oraz podwyższenia cen ofertowych. Tak wysoki poziom zabezpieczenia powoduje konieczność zamrożenia znaczących środków finansowych albo wykorzystania limitów gwarancyjnych/bankowych, których koszt wykonawcy muszą w kalkulować w cenę oferty.

Podkreślamy, że nie powołujemy się na bezpośrednie stosowanie ustawy Prawo zamówień publicznych, skoro postępowanie nie jest prowadzone w tym reżimie. Niemniej regulacje PZP stanowią racjonalny punkt odniesienia dla oceny proporcjonalności zabezpieczenia. W zamówieniach publicznych standardem jest zabezpieczenie do 5%, natomiast podwyższenie ponad ten poziom wymaga szczególnego uzasadnienia i co do zasady nie przekracza 10%. Ustalenie zabezpieczenia na poziomie 15% wykracza zatem poza standard uznawany za wystarczający nawet w postępowaniach publicznych.

Interes Zamawiającego może zostać należycie zabezpieczony przy poziomie 5%, zwłaszcza że projekt umowy przewiduje inne instrumenty ochrony Zamawiającego, w szczególności: kary umowne, odpowiedzialność odszkodowawczą,

rękojmię/gwarancję, odbiory, płatności po wykonaniu/odbiorze oraz możliwość dochodzenia roszczeń na zasadach ogólnych. Zabezpieczenie w wysokości 15% dubluje te mechanizmy i jest nadmiernie obciążające względem celu, któremu ma służyć. Obniżenie zabezpieczenia do 5% zwiększy dostępność postępowania dla większej liczby wykonawców, w tym podmiotów z sektora MŚP, a w konsekwencji może przełożyć się na większą konkurencję i korzystniejszą cenę dla Zamawiającego.

W przypadku nieuwzględnienia wniosku prosimy o wskazanie konkretnych, obiektywnych ryzyk związanych z realizacją zamówienia, które uzasadniają zabezpieczenie aż na poziomie 15%, oraz wyjaśnienie, dlaczego ryzyka te nie mogą zostać zabezpieczone mniej dolegliwymi środkami, w szczególności zabezpieczeniem w wysokości 5%, karami umownymi, gwarancją jakości, polisą OC lub odbiorami etapowymi.

Odpowiedź Zleceniodawcy:

Zleceniodawca nie wyraża zgody na proponowaną zmianę na tym etapie Postępowania.

3. Pytanie nr 3:

Prosimy o potwierdzenie, że Project managera (kierownik projektu/koordynator projektu) ma mieć 10 lat lub więcej doświadczenia w zarządzaniu i pełnieniu funkcji kierownika projektu/kierownika kontraktu lub równoważnych w tym na jednym zadaniu dot. wykonania instalacji wytwarzającej energię elektryczną lub ciepłą, lub elektryczną i ciepłą (nie dotyczy elektrowni wiatrowych, wodnych i fotowoltaicznych) o wartości min. 100 mln PLN brutto; minimalny wymagany okres pełnienia powyższej funkcji przy zarządzaniu realizacją tego kontraktu to 24 miesiące.

Odpowiedź Zleceniodawcy:

Zleceniodawca potwierdza wymóg minimum 10-letniego doświadczenia w pełnieniu funkcji kierownika projektu/kierownika kontraktu lub funkcji równoważnej do wyżej wymienionych, w tym na co najmniej jednym kontrakcie dot. wykonania instalacji wytwarzającej energię elektryczną lub ciepłą, lub elektryczną i ciepłą (nie dotyczy elektrowni wiatrowych, wodnych i fotowoltaicznych) o wartości min. 100 mln PLN brutto; minimalny wymagany okres pełnienia powyższej funkcji przy zarządzaniu realizacją tego kontraktu to 24 miesiące.

4. Pytanie nr 4:

Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku specjalisty tj. Inspektora w zakresie kotłów (inżynier) – z pkt. 9.3.2.7 stosownymi uprawnieniami (według trzeciej kropki str. 8 SWZ) będzie dyplom ukończenia studiów technicznych potwierdzający uzyskanie tytułu inżyniera?

Odpowiedź Zleceniodawcy:

Zleceniodawca informuje, że stosownym dokumentem potwierdzającym zdolność do wykonania Zamówienia w przypadku Inspektora w zakresie kotłów (inżyniera) będzie skan uprawnień dozorowych SEP Grupy 2, o czym mowa w poz. 7. Tabeli w Załączniku nr 3 do SWZ, a także udokumentowane minimum 10-letnie doświadczenie w pełnieniu funkcji inspektora w swojej branży lub w realizacji zadań inwestycyjnych w zakresie budowy lub montażu, lub modernizacji kotłów w energetyce lub przemyśle.

Dyplom ukończenia studiów technicznych, potwierdzający uzyskanie tytułu inżyniera, będzie mile widzianym dokumentem dodatkowym, świadczącym o posiadaniu wyższego wykształcenia.

5. Pytanie nr 5:

Prosimy o potwierdzenie, że warunek posiadania OC (§6, ust. 7 WU) dotyczy osób z uprawnieniami budowlanymi, elektrycznymi w zakresie dozoru i uprawnień spawalniczych a nie dotyczy Project managera (kierownik projektu/koordynator projektu), inspektora w zakresie kotłów, inspektora BHP oraz inspektora w zakresie ochrony ppoż. i przeciwwybuchowej?

Odpowiedź Zleceniodawcy:

Zleceniodawca informuje, że wymóg posiadania ważnego ubezpieczenia OC zawodowego, zgodnie z § 6. ust. 7. wzoru Umowy, dot. Osób Wyznaczonych zrzeszonych w Okręgowej Izbie Inżynierów Budownictwa.

W celu uniknięcia wątpliwości Zleceniodawca modyfikuje Dokumentację Przetargową w taki sposób, że § 6. ust. 7. wzoru Umowy po zmianie przyjmuje brzmienie:

*„7. Inżynier Kontraktu oświadcza, że Osoby Wyznaczone, o których mowa w **Załączniku nr 4** do Umowy, posiadają aktualne uprawnienia budowlane oraz należą do Okręgowej Izby Inżynierów Budownictwa i posiadają ważne ubezpieczenie OC zawodowe w ww. Izbie, a także posiadają inne wymagane do prawidłowej realizacji Usługi uprawnienia, w szczególności elektryczne uprawnienia dozoru bez ograniczenia wysokości napięcia (SEP G1), cieplne uprawnienia dozoru (SEP G2) oraz uprawnienia spawalnicze przynajmniej w zakresie dwóch sposobów kontroli spawów. Dodatkowo Zleceniodawca wymaga, aby Osoby Wyznaczone, zrzeszone w Okręgowej Izbie Inżynierów Budownictwa, posiadały ważne ubezpieczenie OC zawodowe w trakcie realizacji Umowy.”*

Jednocześnie Zleceniodawca przypomina o obowiązku posiadania przez Zleceniobiorcę ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej, o którym mowa w § 13. ust. 3. pkt 3.1. wzoru Umowy, który po zmianie przyjmuje brzmienie:

„3. Zleceniobiorca zobowiązany jest do posiadania ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej z tytułu pełnienia funkcji Inżyniera Kontraktu, rozumiane jako świadczenie Usług związanych z nadzorem nad przygotowaniem, zarządzaniem, kontrolą i realizacją Inwestycji.

3.1. Akceptowane będzie ogólne ubezpieczenie odpowiedzialności cywilnej z sumą gwarancyjną nie niższą niż 10 000 000 PLN (w przypadku polisy dedykowanej) lub 50 000 000 PLN (w przypadku polisy obrotowej) na jedno i wszystkie zdarzenia w okresie ubezpieczenia. (...)”