

Do wiadomości Wykonawców**dotyczy: postępowania w trybie przetargu nieograniczonego na „Opracowanie „Koncepcji systemu zarządzania ruchem drogowym- element technicznej i organizacyjnej optymalizacji dostępu drogowego do Portu Gdynia” wraz z analizą kosztów i korzyści.**

Zarząd Morskiego Portu Gdynia S.A. niniejszym udziela odpowiedzi i wyjaśnień do treści SIWZ na pytania zadane przez Wykonawców w przedmiotowym postępowaniu prowadzonym na podstawie „Regulaminu udzielania zamówień na roboty budowlane, dostawy i usługi w Zarządzie Morskiego Portu Gdynia S.A.”:

Pytanie 1:

We Wzorze umowy (załącznik nr 4 do SIWZ) Zamawiający określił Przedmiot umowy jako „wykonanie kompleksowego Opracowania” (§ 1 ust. 1 Wzoru umowy), „opracowanie kompleksowego projektu” (§ 1 ust. 2 Wzoru umowy), „kompleksowe wykonanie wszystkich prac, jakie okażą się niezbędne dla osiągnięcia celu umowy” (§ 1 ust. 3 Wzoru umowy), a także jako „prace projektowe/projekt” (§ 4 ust. 5, § 12 ust. 1, § 13 ust. 1 pkt 3 Wzoru umowy). W § 8 ust. 4, § 9 i § 10 Wzoru umowy, jako Przedmiot umowy wskazał natomiast „projekt i opracowania”. Ponadto, w tytule Wzoru umowy oraz Rozdziale IV ust. 4 SIWZ jest mowa o pracach projektowych.

Wykonawca proponuje, żeby w celu uniknięcia wątpliwości interpretacyjnych, Przedmiot umowy określić konsekwentnie w całym Wzorze umowy jako „Opracowanie”. W tym celu zaleca się, żeby użyte w § 1 ust. 2, § 1 ust. 3, § 4 ust. 5, § 12 ust. 1, § 13 ust. 1 pkt 3, § 8 ust. 4, § 9 i § 10 i tytule Wzoru umowy oraz w Rozdziale IV ust. 4 SIWZ niejednoznaczne sformułowania określające Przedmiot umowy zastąpić zwrotem: „Opracowanie”.

Odpowiedź na pytanie 1:

Zamawiający niniejszym potwierdza, że aby uniknąć wątpliwości interpretacyjnych użyte w § 1 ust. 2, § 1 ust. 3, § 4 ust. 5, § 12 ust. 1, § 13 ust. 1 pkt 3, § 8 ust. 4, § 9 i § 10 i tytule Wzoru umowy oraz w Rozdziale IV ust. 4 SIWZ słowo „projekt” należy zastąpić słowem „opracowanie.”

Pytanie 2:

W Rozdziale VII ust. 1 pkt 5 SIWZ (Wykaz oświadczeń i dokumentów, jakie mają dostarczyć wykonawcy) Zamawiający zażądał, żeby do Wykazu osób, które będą wykonywać przedmiot zamówienia, o których mowa w Rozdziale VI ust. 1 pkt 2 SIWZ, załączono „kserokopie dokumentów potwierdzających posiadane kwalifikacje i doświadczenie”.

W ocenie Wykonawcy, ww. zapis SIWZ jest niezgodny z postanowieniami załącznika nr 4 do *Regulaminu udzielania zamówień na roboty budowlane dostawy i usługi w Zarządzie Morskiego Portu Gdynia S.A.– Warunki udziału w postępowaniach o udzielenie zamówienia oraz dokumenty, których może żądać zamawiający na potwierdzenie ich spełnienia* (dalej jako załącznik nr 4).

Jak wynika z § 6 pkt 5 załącznika nr 4, Wykonawca ma obowiązek dostarczenia Zamawiającemu wyłącznie „informacji na temat kwalifikacji zawodowych, doświadczenia i wykształcenia” tych osób, bez konieczności załączania kserokopii dokumentacji (świadectw, dyplomów, zaświadczeń) na tę okoliczność.

Co prawda w § 6 pkt 12 załącznika nr 4 Zamawiający zastrzegł sobie również prawo żądania od Wykonawców innych dokumentów, jednakże mając na uwadze treść załącznika nr 4 i powołanego wyżej rozporządzenia, należy jednak wskazać, że żądanie przez Zamawiającego „kserokopii dokumentów potwierdzających posiadane kwalifikacje i doświadczenie” może być uznane za naruszenie zasady konkurencyjności udzielanych zamówień przez stawianie nadmiernych wymagań co do dokumentów. Pośilkowo należy zwrócić uwagę, że Rozporządzenie Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów nie przewiduje wymogu załączania do wykazu osób „kserokopii dokumentów potwierdzających posiadane kwalifikacje i doświadczenie”

Odpowiedź na pytanie 2:

Zamawiający przychyliła się do wniosku Wykonawcy. W związku z tym w Rozdziale VII ust. 1 pkt 5) SIWZ wykreśla się słowa : „Do wykazu Wykonawca powinien załączyć kserokopie dokumentów potwierdzających posiadane kwalifikacje i doświadczenie” oraz w załączniku nr 3 do SIWZ (Wykaz osób, które wykonywać będą zamówienie) wykreśla się słowa: „Do wykazu Wykonawca powinien załączyć dokumenty potwierdzające posiadane kwalifikacje i zaświadczenie z izby samorządu zawodowego.”

Pytanie 3:

Do Wykazu projektów wykonanych w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert (załącznik nr 2 do SIWZ), Wykonawca ma obowiązek załączyć dowody potwierdzające, że projekty wskazane w wykazie usług zostały wykonane należyście i terminowo przy czym dowodami, o których mowa są np. referencje bądź inne dokumenty potwierdzające, że prace zostały wykonane należyście i terminowo.

Zgodnie z praktyką przyjętą u Wykonawcy, podstawowym dokumentem potwierdzającym należyte wykonanie przez niego zobowiązań przy tego typu umowach jest protokół zdawczo – odbiorczy.

Wykonawca prosi o wyjaśnienie, czy Zamawiający uzna za dowód potwierdzający, że prace zostały wykonane należyście i terminowo, protokół zdawczo-odbiorczy podpisany bez uwag przez podmiot na rzecz którego Wykonawca świadczył usługi, wraz z kserokopią pierwszej strony opracowania?

Odpowiedź na pytanie 3:

Zamawiający uzna za dowód potwierdzający, że prace zostały wykonane należyście i terminowo, protokół zdawczo-odbiorczy podpisany bez uwag przez podmiot na rzecz którego Wykonawca świadczył usługi, wraz z kserokopią pierwszej strony opracowania

Pytanie 4:

W Rozdziale IV ust. 5 pkt 6 SIWZ, ust. 2 pkt 11 Formularza ofertowego (załącznik nr 2) oraz § 10 ust. 2, § 14 ust. 1 pkt 2, § 15 Wzoru umowy pojawia się pojęcie „rękojmi za wady” oraz „gwarancji jakości”. W ocenie Wykonawcy, ze względu na charakter przedmiotu zamówienia, nie mają one zastosowania.

Za powyższym stanowiskiem przemawia m.in. argument, że przepisy Kodeksu cywilnego dotyczące rękojmi lub gwarancji jakości dotyczą wad (jakości) rzeczy, którymi zgodnie z art. 45 Kodeksu cywilnego są przedmioty materialne. Nie powinno budzić wątpliwości, że wykonanie opracowania „Koncepcji systemu zarządzania ruchem drogowym - element technicznej i organizacyjnej optymalizacji dostępu drogowego do Portu Gdynia” wraz z analizą kosztów i korzyści” nie stanowi rzeczy w ww. rozumieniu.

Biorąc pod uwagę powyższe, Wykonawca proponuje więc zmianę § 15 Wzorca umowy poprzez przyjęcie zapisu, że: „Strony wyłączają odpowiedzialność wykonawcy z tytułu rękojmi za wady Przedmiotu umowy, na zasadach określonych w Kodeksie cywilnym”. Wykonawca proponuje również wykreślenie zapisów zawartych w Rozdziale IV ust. 5 pkt 6 SIWZ, ust. 2 pkt 11 Formularza ofertowego oraz) oraz § 10 ust. 2, § 14 ust. 1 pkt 2, § 15 Wzoru umowy. Wyłączenie postanowień dotyczących gwarancji lub rękojmi nie wyłącza odpowiedzialności kontraktowej (art. 471 Kodeksu cywilnego) lub deliktowej (art. 415 Kodeksu cywilnego) Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie 4:

W opinii Zamawiającego chodzi o drobne wady wykonanego opracowania, które mogą ewentualnie ujawnić się po dokonaniu odbioru opracowania przez Zamawiającego, a które wymagać będą podjęcia przez Wykonawcę działań w celu dokonania poprawek opisanych w §15, ust. 3 Wzoru umowy.

Rękojnia dotyczy też dzieła w rozumieniu k.c. Rozpatrywana umowa ma charakter prawny umowy o dzieło. Zgodnie z art. 638, par.1 k.c. do odpowiedzialności za wady dzieła stosuje się odpowiednie przepisy o rękojmi przy sprzedaży. Zgodnie z art. 638, par.2 k.c. jeżeli Zamawiającemu udzielono gwarancji za wykonane dzieło przepisy o sprzedaży stosuje się odpowiednio. Z powyższego wynika, że instytucje prawne rękojmi i gwarancji stosuje się do każdego przedmiotu stanowiącego dzieło w rozumieniu ww. przepisów a nie tylko do rzeczy w rozumieniu art. 45 k.c. jak wskazano w piśmie Wykonawcy. Rezultatem umowy ma być niewątpliwie określone dzieło w postaci opracowania. Zgodnie z pojęciem dzieła może ono mieć charakter materialny lub niematerialny.

Może to być w szczególności utworów w jakiegokolwiek ucieleśnionej postaci- tak jak w niniejszym przypadku opracowanie, które będzie przekazane Zamawiającemu jako rezultat umowy.

Jednocześnie z uwagi na specyfikę przedmiotu zamówienia Zamawiający zmienia zapisy w SIWZ dot. okresu gwarancji i rękojmi, które wynoszą: 12 miesięcy (zamiast 36 miesięcy). W związku z tym dokonuje się odpowiednich zmian w SIWZ:

- 1) w Rozdziale IV ust. 5, pkt 6) SIWZ;
- 2) w ust. 2 Formularza ofertowego, pkt 11);
- 3) w § 15 ust. 1.

Pytanie 5:

We Wzorze umowy (załącznik nr 4 do SIWZ) Zamawiający w § 13 ust. 2 pkt 7) wymaga, aby „przeniesienie autorskich praw majątkowych oraz praw pokrewnych (...) nastąpiło m.in. na polu eksploatacji obejmującym: obrót oryginałem albo egzemplarzami, na których utrwalono utwory lub ich części, w tym w szczególności użyczenie, najem, dzierżawa oryginału albo egzemplarzy;” Należy podkreślić, że zgodnie ze znowelizowanym brzmieniem ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych [Dz. U. 2017, poz. 880], pojęcie „dzierżawa” nie występuje w definicji pól eksploatacji zawartych w art. 50 ust. 2 cyt. ustawy. Wykonawca dodatkowo wskazuje, że przeniesienie na Zamawiającego praw autorskich na zdecydowanie komercyjnym polu eksploatacji, jak to wymienione w § 13 ust. 2 pkt 7) Wzoru umowy, spowoduje konieczność podwyższenia wartości oferty.

Z uwagi na powyższe, Wykonawca wnosi o rozważenie możliwości wykreślenia punktu 7 z § 13 ust. 2 Wzoru umowy.

Odpowiedź na pytanie 5:

Zamawiający informuje, że wykonane opracowanie nie będzie miało komercyjnego charakteru, gdyż Zamawiający – Zarząd Morskiego Portu Gdynia S.A. funkcjonuje jako zarządca infrastruktury.

Pytanie 6:

Wykonawca wnosi o wykreślenie § 5 „Ubezpieczenie” we Wzorze umowy (załącznik nr 4 do SIWZ).

Zgodnie z *Regulaminem udzielania zamówień na roboty budowlane dostawy i usługi w Zarządzie Morskiego Portu Gdynia S.A.*, „Zamawiający żąda „ubezpieczenia i zabezpieczenia wykonania umowy od wykonawców robót budowlanych i prac projektowych” [§ 12 Regulaminu]. Nie ulega wątpliwości, że przedmiotem niniejszego postępowania nie są, ani roboty budowlane, ani prace projektowe; tak więc, wprowadzenie przedmiotowego paragrafu jest sprzeczne z zapisami powołanego *Regulaminu*, na podstawie którego prowadzone jest Postępowanie.

Z uwagi na powyższe, wnosimy o usunięcie paragrafu 5, gdyż nie może on stanowić odniesienia do warunków udziału w postępowaniu, i nie jest zgodny z *Regulaminem udzielania zamówień na roboty budowlane dostawy i usługi w Zarządzie Morskiego Portu Gdynia S.A.*

Odpowiedź na pytanie 6:

Zamawiający informuje, że zgodnie z Rozdz. VI, ust. 1, pkt 3 SIWZ Wykonawca winien posiadać polisę OC, która zgodnie z rozdz. VII, ust.6 składa Zamawiającemu wraz z ofertą. Zgodnie z treścią § 5 Wzoru umowy suma gwarancyjna posiadanej polisy powinna być nie mniejsza niż kwota wynagrodzenia netto Wykonawcy określonego w umowie

Pytanie 7:

Wykonawca prosi o wyjaśnienie czy na potrzeby realizacji prac Zarząd Portu Gdynia udostępni posiadaną dokumentację związaną z przedmiotem zamówienia - np. Pkt. 1.3.5 w Rozdziale IV SIWZ (Analiza istniejących i planowanych rozwiązań i systemów optymalizacji transportu drogowego i awizacji obsługi samochodów w Porcie Gdynia i jego terminalach, na drogach dojazdowych i wyjazdowych z portu) lub Pkt. 1.4 Analiza prognozowanych strumieni samochodów ciężarowych i przepływu ładunków w Porcie Gdynia na podstawie dostępnych prognoz ruchu lub Pkt. 1.5 Analiza planowanej infrastruktury liniowej i punktowej transportu drogowego, w tym parkingów przeznaczonych do obsługi samochodów ciężarowych na obszarze Portu Gdynia.

Udostępnienie powyższych informacji przez Zamawiającego jest niezbędne do prawidłowej realizacji przedmiotu zamówienia. W przypadku pozytywnej odpowiedzi przez Zamawianego, Wykonawca prosi o uwzględnienie we Wzorze umowy (załącznik nr 4 do SIWZ), zapisów o obowiązku udostępnienia powyższych informacji przez Zamawiającego Wykonawcy oraz o wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy za nienależyte i nieterminowe wykonanie przedmiotu zamówieni w przypadku nieudostępnienia powyższych informacji przez Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie 7:

Analiza wymagana w ramach Pkt. 1.3.5 w Rozdziale IV SIWZ powinna zostać zrealizowana przez Wykonawcę, między innymi, poprzez bezpośredni kontakt z operatorami terminali przeładunkowych funkcjonujących na obszarze Portu Gdynia. Zarząd Morskiego Portu Gdynia S.A. ze swojej strony udzieli Wykonawcy pisemnego wsparcia odnośnie współpracy z Wykonawcą przy realizacji Pkt. 1.3.5 skierowanego do użytkowników portu.

W zakresie analizy w ramach Pkt.1.5 Wykonawca jest zobowiązany pozyskać we własnym zakresie informacje niezbędne do realizacji analizy. Zarząd Morskiego Portu Gdynia S.A. ze swojej strony udzieli ze swojej strony wsparcia Wykonawcy poprzez udostępnienie informacji nt.:

-istniejących parkingów przeznaczonych do obsługi samochodów ciężarowych na obszarze Portu Gdynia,

- opracowania wariantowej koncepcji „Obsługi Komunikacyjnej Zewnętrznych Pirsów Portu Gdynia”, której przedmiotem badania jest połączenie Mola Węglowego z ul. Janka Wiśniewskiego opcjonalnie poprzez zdwojoną ul. Polską, ul. Nową Węglową lub odcinek estakady na obszarze Międzyztorza. Koncepcja została zlecona wyłonionej w przetargu firmie Multiconsult Polska Sp. z o. o. Termin realizacji Lipiec 2018.

Informujemy, iż ponadto Gmina Miasta Gdyni zleciła firmie WYG International opracowanie „Studium ostatniej mili dla węzła sieci bazowej TEN-T Gdynia, odpowiadającego inwestycjom spójnym z Planem Pracy Korytarza Bałtyk-Adriatyk”, którego częścią jest opracowanie wielowariantowej koncepcji rozbudowy infrastruktury drogowej dostępu do obszarów Portu Gdynia. Zarząd Morskiego Portu Gdynia S.A. ze swojej strony udzieli Wykonawcy pisemnego wsparcia skierowanego do Gminy Miasta Gdyni odnośnie współpracy z Wykonawcą przy realizacji analizy w ramach Pkt.1.5.

W ramach Pkt.1.4 Wykonawca jest zobowiązany do przeprowadzenia analizy istniejących i prognozowanych strumieni samochodów ciężarowych i przepływu ładunków w Porcie Gdynia na podstawie dostępnych prognoz ruchu (z uwzględnieniem analizy sezonowości) pozyskanych od:

- Zarządu Morskiego Portu Gdynia S.A.

- głównych terminali przeładunkowych Portu Gdynia

- Gminy Miasta Gdyni jako zleceniodawcy opracowania „Studium ostatniej mili dla węzła sieci bazowej TEN-T Gdynia, odpowiadającego inwestycjom spójnym z Planem Pracy Korytarza Bałtyk-Adriatyk”, którego częścią jest zarówno analiza istniejącego ruchu jak i prognozy ruchu do/z obszaru Portu Gdynia. Zarząd Morskiego Portu Gdynia S.A. ze swojej strony udzieli Wykonawcy pisemnego wsparcia skierowanego do Gminy Miasta Gdyni jako Zleceniodawcy odnośnie współpracy z Wykonawcą przy realizacji analizy w ramach Pkt.1.4.

Odpowiedzi Zamawiającego na pytania (wyjaśnienia treści SIWZ) w postępowaniu o udzielenie zamówienia są dla Wykonawców wiążące i stanowią integralną część SIWZ.

Załącznik: modyfikacja SIWZ.

podpisał (-)

Pan Adam Meller

Prezes Zarządu