



Gdynia dnia: 2022-01-05

Pismo: CRZP/166/2021/AZP

ul. Morska 81-87
bud. F pok. 226
81-225 Gdynia

www.umg.edu.pl

Zespół ds. Zamówień
Publicznych (AZP)

tel. 58 55 86 421
e-faks: 58 741 22 50

e-mail: zampubl@umg.edu.pl

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ_2

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie Tryb podstawowy bez negocjacji - art. 275 pkt. 1 ustawy Pzp na **"Pomiary i przetwarzanie danych lotniczych z Lidaru batymetrycznego i fotogrametrii"** – znak sprawy CRZP/166/2021/AZP.

Zamawiający, **Uniwersytet Morski w Gdyni**, działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2021r. poz. 1129), udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej "SWZ") wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie nr 3

Dot. załącznika nr 4 do SWZ tj. Wzoru umowy.

1)

Aktualne brzmienie §4 Zamawiającemu przysługuje prawo żądania zapłaty kary umownej w przypadku opóźnienia przez Wykonawcę w realizacji Usługi w wysokości 0,5% wynagrodzenia netto za każdy dzień opóźnienia, jednakże nie więcej niż 20% wynagrodzenia Wykonawcy.

2)

Nowe brzmienie §4 Zamawiającemu przysługuje prawo żądania zapłaty kary umownej w przypadku zwłoki przez Wykonawcę w realizacji Usługi w wysokości 0,5% wynagrodzenia netto za każdy dzień zwłoki, jednakże nie więcej niż 20% wynagrodzenia Wykonawcy.

Postanowienie §4 ust. 1 Wzoru umowy w obecnym brzmieniu należy bez wątpienia zakwalifikować do zamkniętego katalogu tzw. klauzul abuzywnych, czyli niedozwolonych postanowień umownych, które ustawodawca enumeratywnie wskazał w art. 433 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz.U. z 2021r. poz. 1129).

Urząd Zamówień Publicznych w komentarzu (Prawo zamówień publicznych. Komentarz H. Nowak (red.) M. Winiarz (red.) Urząd Zamówień Publicznych, Warszawa 2021) do art. 433 ustawy Pzp wskazuje, że: „Projektowana umowa w sprawie zamówienia publicznego nie może przewidywać postanowień dotyczących odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia. W pierwszej kolejności należy wyjaśnić, czym jest opóźnienie, a czym zwłoka w wykonaniu zamówienia publicznego. W tym celu należy odwołać się do art. 476 Kc, zgodnie z którym dłużnik dopuszcza się zwłoki, gdy nie spełnia świadczenia w terminie,



ul. Morska 81-87
bud. F pok. 226
81-225 Gdynia

www.umg.edu.pl

Zespół ds. Zamówień
Publicznych (AZP)

tel. 58 55 86 421
e-faks: 58 741 22 50

e-mail: zampubl@umg.edu.pl

Uniwersytet Morski w Gdyni

a jeżeli termin nie jest oznaczony, gdy nie spełnia świadczenia niezwłocznie po wezwaniu przez wierzyciela. Nie dotyczy to wypadku, gdy opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi. A zatem zwłoka to niewykonanie przez dłużnika świadczenia w terminie w wyniku okoliczności, za które ponosi on odpowiedzialność. Opóźnienie natomiast to każde niewykonanie zobowiązania w terminie. Przez zwłokę należy rozumieć zatem kwalifikowaną formę opóźnienia. Wykonawca, który nie wykonuje zobowiązania w terminie wyznaczonym w umowie w sprawie zamówienia publicznego z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność, pozostaje w zwłoce. Projektowane postanowienie umowne nie może dotyczyć każdego przypadku opóźnienia. Z przepisu wynika, iż intencją ustawodawcy jest, by kary umowne były związane ze zwłoką, czyli „kwalifikowaną formą opóźnienia, a nie z każdym potencjalnym opóźnieniem bez względu na jego genezę. Należy jednak podkreślić, że komentowany zakaz nie ma charakteru bezwzględny, co oznacza, iż w sytuacjach uzasadnionych okolicznościami lub zakresem zamówienia zamawiający będzie mógł zastrzec odpowiedzialność wykonawcy z tytułu opóźnienia. Ciężar dowodu w tym wypadku będzie spoczywał na zamawiającym, tj. musi on wykazać, że pomimo generalnego zakazu formułowania postanowień dotyczących odpowiedzialności wykonawcy z tytułu opóźnienia w realizacji zamówienia, w konkretnym przypadku istniała podstawa do tego, by takie postanowienie w umowie zamieścić. W celu zobrazowania niedozwolonego postanowienia umownego w omawianym zakresie można posłużyć się przykładem, w którym zamawiający ustala karę umowną za każdy dzień opóźnienia w realizacji przedmiotu zamówienia niezależnie od przyczyn opóźnienia. Analiza orzecznictwa KIO jeszcze na gruncie Pzp2004 pozwala uznać, że zastrzeżenie kar umownych tytułem opóźnienia często jest nieuzasadnione charakterem zamówienia i pociąga za sobą zbyt duże ryzyko po stronie wykonawcy

(por. Wyrok KIO z dnia 27 sierpnia 2019 r., sygn. akt KIO 1585/19).

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższą zmianę.

Pytanie nr 4:

Dot. załącznika nr 4 do SWZ tj. Wzoru umowy.

Z uwagi na charakter przedmiotu zamówienia zwracamy się z wnioskiem o dodanie klauzuli dotyczącej możliwości zmiany postanowień umowy:

Zamawiający, zgodnie z brzmieniem przepisu art. 144 ust. 1 ustawy Pzp, przewiduje możliwość dokonania zmiany postanowień Umowy w następujących okolicznościach:

1)

zmiany terminu realizacji Umowy, o którym mowa w § 2 ust. 1 wynikającej z konieczności wprowadzenia zmian wynikających z zaistnienia siły wyższej, tj. zdarzenia losowego lub wywołanego przez czynniki zewnętrzne, którego nie można było przewidzieć ani mu zapobiec lub przewyżyć poprzez działanie z zachowaniem należytej staranności, w szczególności: niespodziewany mróz, śnieg, powódź lub klęska żywiołowa, która daje podstawę do oceny, że



ul. Morska 81-87
bud. F pok. 226
81-225 Gdynia

www.umg.edu.pl

Zespół ds. Zamówień
Publicznych (AZP)

tel. 58 55 86 421
e-faks: 58 741 22 50

e-mail: zampubl@umg.edu.pl

Uniwersytet Morski w Gdyni

przedmiot Umowy nie zostanie wykonany w terminie określonym w Umowie. Za siłę wyższą uważa się także występowanie niekorzystnych warunków atmosferycznych oraz brak zgody organów kontroli ruchu lotniczego uniemożliwiających wykonanie wszystkich lub części nalotów na określonym obszarze, a w konsekwencji uniemożliwiających wykonanie przedmiotu umowy w ustalonym terminie.

2) zmiany przepisów prawa mających wpływ na wykonanie przedmiotu Umowy;

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie powyższego zapisu.

Pytanie nr 5:

Zgodnie z Załoženiami Technicznymi SWZ:

"Rejestracja chmury punktów dna zbiornika wodnego z pomiarów LiDARem batymetrycznym musi obejmować zasięg do głębokości minimum 6 m".

oraz

"Zastosowanie LiDARu batymetrycznego umożliwiającego penetrację głębokości minimum 0,7 krążka Secchiego".

Głębokość rejestracji chmury punktów jest wynikiem możliwości technicznych zastosowanego skanera batymetrycznego, sparametryzowaną przez producenta w jednostkach Secchi, ale również częstotliwości, mocy i zaplanowanej wysokości lotu oraz od przejrzystości wody. Na ostatni parametr Wykonawca nie ma wpływu. Jego ostateczna wartość uzależniona jest w szczególności od aktualnego rozwoju fitoplanktonu, glonów, wieloletnich roślin wodnych, zanieczyszczeń itd.

Proszę o zmianę przytoczonych na wstępie założeń na:

"Zastosowanie LiDARu batymetrycznego umożliwiającego penetrację głębokości minimum 1,25 krążka Secchiego".

Natomiast rezygnację z warunku dotyczącego głębokości pomiaru do 6 metrów, na który Wykonawca nie ma wpływu, ponieważ zależy od w/w czynników na które wykonawca nie ma wpływu i które są zmienne w czasie, i nie są zależne od klasy skanera.

Warunek penetracji 1,25 pozwoli na pomiar do głębokości, która jest wielokrotnością 1,25 i aktualną przejrzystością wody mierzoną krążkiem Secchiego. (np. przy przejrzystości 4m przewidywana głębokość pomiaru to 5 metrów).

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na następujące zmiany w założeniach technicznych SWZ:

Rezygnacja z warunku dotyczącego głębokości pomiaru do 6 metrów.



ul. Morska 81-87
bud. F pok. 226
81-225 Gdynia

www.umg.edu.pl

Zespół ds. Zamówień
Publicznych (AZP)

tel. 58 55 86 421
e-faks: 58 741 22 50

e-mail: zampubl@umg.edu.pl

Uniwersytet Morski w Gdyni

Zachowanie punktu 3 (założenia techniczne) w tabeli 4.1.:

„Zastosowanie LiDARu batymetrycznego umożliwiające penetrację głębokości minimum 0,7 krążka Secchiego.”

Dodanie następującego punktu do założeń technicznych SWZ:

„Zamawiający dopuszcza możliwość weryfikacji przejrzystości wody w dniu przeprowadzenia pomiarów na podstawie dostępnych modeli hydrodynamicznych oraz pomiarów empirycznych w terenie”

Modyfikacja kryterium nr 2 w punkcie 20.2:

Zastosowanie LiDARu batymetrycznego, umożliwiające penetrację do określonej minimalnej głębokości, wyrażonej w krążkach Secchiego.

0,7 – 0 pkt

1 – 10 pkt

1,25 – 20 pkt

Kierownik Zamawiającego lub
osoba upoważniona

Zespół
ds. Zamówień Publicznych

Specjalista
Anna Osiecka