



Białystok, dn. 03.12.2018 r.

DAF.261.30.2018

## WYJAŚNIENIE ORAZ ZMIANA TREŚCI SIWZ

Działając na podstawie art. 38 ust. 2 i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2018 r. poz. 1986, z późn. zm.), w związku z wniesionymi pytaniami dotyczącymi Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w przetargu nieograniczonym na: „Dostawę wyposażenia i realizację wystawy stałej Muzeum Pamięci Sybiru”, Zamawiający wyjaśnia, jn.:

### Pytanie nr 1:

Dotyczy § 5 ust. 5 wzoru umowy.

*„W przypadku dokonania w ramach odbioru częściowego lub końcowego jakichkolwiek utworów w rozumieniu ustawy o prawach autorskich i prawach pokrewnych (w tym kontentów multimedialnych), przeniesienie praw autorskich w zakresie określonym w § 11 umowy do każdego utworu następuje wraz z dokonaniem odbioru. Wykonawca zobowiązany jest do przekazania dokumentu licencyjnego najpóźniej w chwili dokonywania ww. odbioru. Strony zgodnie oświadczają, że brak przekazania licencji przez Wykonawcę zgodnie z postanowieniami niniejszego ustępu powoduje brak możliwości dokonania odbioru z winy Wykonawcy.”*

Prosimy o wyjaśnienie jakiego typu dokumentu licencyjnego oczekuje Zamawiający. Dodatkowo w przypadku odbiorów częściowych może dojść do sytuacji, w której utwór nie jest jeszcze zakończony w rozumieniu ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych. Taka sytuacja nie może być podstawą braku dokonania odbioru z winy Wykonawcy.

### Odpowiedź:

Zamawiający oczekuje przedłożenia przez Wykonawcę dokumentu licencyjnego, z którego będzie wynikało prawo do korzystania przez Zamawiającego z utworu dostarczonego przez Wykonawcę w sposób określony w umowie, w szczególności nie naruszający przepisów prawa i praw osób trzecich. Jeśli Wykonawca przeniesie na Zamawiającego majątkowe prawa autorskie do utworu, wówczas nie ma podstaw do udzielania licencji. Zamawiający nie przewiduje odbioru utworu w częściach.

### Pytanie nr 2:

Dotyczy § 8 ust. 3 wzoru umowy.

Prosimy o zmianę postanowienia o treści:

*„Wykonawca może dokonywać zmiany innych podmiotów, o których mowa w ust. 1 i ust. 2, jedynie za uprzednią zgodą Zamawiającego, akceptującego nowy inny podmiot. Nowy inny podmiot musi spełniać warunki określone w SIWZ w zakresie jakim Wykonawca polegał na zasobach innych podmiotów na zasadach określonych w art. 22a ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Zmiana ta wymaga sporządzenia aneksu do umowy.”*

na treść następującą:

*„Wykonawca może dokonywać zmiany innych podmiotów, o których mowa w ust. 1 i ust. 2, jedynie za uprzednią zgodą Zamawiającego, akceptującego nowy inny podmiot. Nowy inny podmiot musi spełniać warunki określone w SIWZ w zakresie jakim Wykonawca polegał na zasobach innych podmiotów na zasadach określonych w art. 22a ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Zmiana ta wymaga sporządzenia aneksu do umowy. Zamawiający nie odmówi bez ważnej przyczyny akceptacji wskazanych osób.”*

Uzasadnienie:

Wykonawca przy wskazaniu zmiany osób realizujących przedmiot umowy jest zobowiązany zapewnić aby spełniły one wszystkie wymagania określone w przetargu. Osoby/podmioty, o których akceptację wnosi Wykonawca muszą zatem zostać przez niego uprzednio zweryfikowane pod tym kątem, jak również odpowiednie dokumenty w tym zakresie muszą być przekazane do Zamawiającego. Odmowa akceptacji przez Zamawiającego – jako, że może wprost wpłynąć na realizację umowy - powinna mieć szczególne uzasadnienie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający zmienia treść § 8 ust. 3 projektu umowy na następujące brzmienie:

*„3. Wykonawca może dokonywać zmiany innych podmiotów, o których mowa w ust. 1 i ust. 2, jedynie za uprzednią zgodą Zamawiającego, akceptującego nowy inny podmiot. Nowy inny podmiot musi spełniać warunki określone w SIWZ w zakresie jakim Wykonawca polegał na zasobach innych podmiotów na zasadach określonych w art. 22a ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Zmiana ta wymaga sporządzenia aneksu do umowy. Zamawiający nie odmówi akceptacji nowych innych podmiotów, o ile zostaną spełnione ww. warunki.”*

Pytanie nr 3:

Dotyczy § 10 ust. 3 wzoru umowy.

Prosimy o zmianę postanowienia o treści:

*„Wykonawca może dokonywać zmiany osób wskazanych w ust. 2, jedynie za uprzednią zgodą Zamawiającego. Zmiana którejkolwiek z osób w trakcie realizacji przedmiotowej umowy musi być uzasadniona przez Wykonawcę na piśmie. Nowa osoba musi posiadać doświadczenie takie same lub wyższe od wymaganego w SIWZ i przedstawionego w ofercie, ponadto Scenograf musi posiadać wykształcenie stosowne do wykonywanych czynności, wymagane w SIWZ. Zmiana osób wymaga sporządzenia aneksu.”*

na treść następującą:

*„Wykonawca może dokonywać zmiany osób wskazanych w ust. 2, jedynie za uprzednią zgodą Zamawiającego. Zmiana którejkolwiek z osób w trakcie realizacji przedmiotowej umowy musi być uzasadniona przez Wykonawcę na piśmie. Nowa osoba musi posiadać doświadczenie takie same lub wyższe od wymaganego w SIWZ i przedstawionego w ofercie, ponadto Scenograf musi posiadać wykształcenie stosowne do wykonywanych czynności, wymagane w SIWZ. Zmiana osób wymaga sporządzenia aneksu. Zamawiający nie odmówi bez ważnej przyczyny akceptacji wskazanych osób.”*

Uzasadnienie:

Wykonawca przy wskazaniu zmiany osób realizujących przedmiot umowy jest zobowiązany zapewnić aby spełniły one wszystkie wymagania określone w przetargu. Osoby/podmioty, o których akceptację wnosi Wykonawca muszą zatem zostać przez niego uprzednio zweryfikowane pod tym kątem, jak również odpowiednie dokumenty w tym zakresie muszą być przekazane do Zamawiającego. Odmowa

akceptacji przez Zamawiającego – jako, że może wprost wpłynąć na realizację umowy - powinna mieć szczególne uzasadnienie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający zmienia treść § 10 ust. 3 projektu umowy na następujące brzmienie:

„3. Wykonawca może dokonywać zmiany osób wskazanych w ust. 2, jedynie za uprzednią zgodą Zamawiającego. Zmiana którejkolwiek z osób w trakcie realizacji przedmiotowej umowy musi być uzasadniona przez Wykonawcę na piśmie. Nowa osoba musi posiadać doświadczenie takie same lub wyższe od wymaganego w SIWZ i przedstawionego w ofercie, ponadto Scenograf musi posiadać wykształcenie stosowne do wykonywanych czynności, wymagane w SIWZ. Zmiana osób wymaga sporządzenia aneksu. Zamawiający nie odmówi akceptacji zmiany innych osób, o ile zostaną spełnione ww. warunki.”

**Pytanie nr 4:**

Dotyczy § 14 ust. 5 wzoru umowy.

Prosimy o zmianę postanowienia o treści:

„Łączna wysokość naliczonych kar w stosunku do Wykonawcy nie może przekroczyć 80% wartości wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy.”

na treść następującą:

„Łączna wysokość naliczonych kar w stosunku do Wykonawcy nie może przekroczyć 20% wartości wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy.”

Uzasadnienie:

Wykonawca zwraca uwagę, iż limit kar umownych w wysokości 80% wartości wynagrodzenia brutto określonego w §6 ust. 1 umowy wskazuje, iż zachodzi rażąca dysproporcja pomiędzy wysokością kary umownej, a potencjalną wartością świadczenia uwzględniającą słuszny interes Zamawiającego.

W sytuacji, gdy kary umowne przewidziane w ust. 1 nie pokrywają szkody poniesionej przez Zamawiającego, Zamawiającemu przysługuje prawo żądania odszkodowania na zasadach ogólnych, a więc Zamawiający ma prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego limit. Zatem w odniesieniu do zakresu naprawienia szkody na zasadach ogólnych, ustawodawca usankcjonował zasadę pełnego odszkodowania. Zasada pełnego odszkodowania pomyślana została przede wszystkim w interesie poszkodowanego (Zamawiającego) i jej funkcja sprowadza się do wyrównania uszczerbku przy jednoczesnym założeniu, że odszkodowanie nie może tego uszczerbku przewyższać, mogłoby to prowadzić do polepszenia sytuacji majątkowej poszkodowanego w porównaniu ze stanem sprzed doznania szkody. Niedopuszczalność zawyżania odszkodowania wypływa z faktu, że jego funkcją jest wyłącznie kompensata.

Wobec powyższego wnosimy o ograniczenie maksymalnych kar umownych do 20% wartości wynagrodzenia brutto określonego w §6 ust. 1 umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowany zapis.

**Pytanie nr 5:**

Dotyczy § 18 ust. 1 wzoru umowy.

Prosimy o zmianę postanowienia o treści:

„Wykonawca nie ma prawa do przeniesienia, bez uprzedniej pisemnej zgody Zamawiającego wiarygodności wynikających z niniejszej umowy na rzecz osób trzecich.”

na treść następującą:

*„Wykonawca nie ma prawa do przeniesienia, bez uprzedniej pisemnej zgody Zamawiającego wierzytelności wynikających z niniejszej umowy na rzecz osób trzecich z wyłączeniem przelewu wierzytelności jako zabezpieczenie na rzecz banku finansującego Wykonawcy.”*

Uzasadnienie:

Wykonawca ponosi koszty finansowe realizacji umowy, które mogą być zabezpieczone w postaci kredytu bankowego. W takich sytuacjach standardowym zabezpieczeniem umowy kredytowej jest przelew wierzytelności z umowy na rzecz banku finansującego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowany zapis.

Pytanie nr 6:

Oferent wnosi do Zamawiającego o zmianę postanowienia §1 ust. 7 Umowy, poprzez:

*„Wykonawca gwarantuje, na tyle ile możliwe było to do zweryfikowania, że oferowane wyposażenie/urządzenia/sprzęt w dniu złożenia oferty nie były przewidziane przez producenta do wycofania z produkcji lub sprzedaży.”*

Oferent wskazuje, iż Zamawiający wymaga złożenia oświadczenia, którego treść może być zastrzeżona przez producenta jako tajemnica przedsiębiorstwa lub może być nieujawniana do wiadomości jakimkolwiek podmiotom, a co za tym idzie Oferent ani żaden inny podmiot nie mają możliwości jej weryfikacji. Co do zasady producenci urządzeń nie informują publicznie o końcu lub zamiarze zakończenia produkcji, a co za tym idzie wymaganie Zamawiającego może być niemożliwe do zrealizowania.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowany zapis.

Pytanie nr 7:

Oferent wnosi do Zamawiającego o zmianę postanowienia § 1 ust. 11 Umowy, poprzez:

*„Wykonawca oświadcza, że został poinformowany, że termin zakończenia prac budowlanych przez Budimex S.A. zgodnie z zawartą umową upływa z dniem 25.11.2019 r. i z tego tytułu nie ma i nie będzie miał w stosunku do Zamawiającego żadnych roszczeń. Strony wskazują, iż w sytuacji opóźnień w pracach realizowanych przez Budimex, które będą miały wpływ na terminowość prac realizowanych przez Wykonawcę i spowodują ich opóźnienie, Wykonawca uprawniony jest do dochodzenia od Zamawiającego wydłużenia terminu na realizację poszczególnych Etapów Umowy, o ilość dni opóźnienia wykonawcy Budimex S.A., które przyczyniło się do opóźnień po stronie Wykonawcy.”*

Oferent zwraca uwagę, na możliwe opóźnienia wykonawcy Budimex S.A. oraz niemożność ponoszenia przez Wykonawcę umowy negatywnych skutków takich opóźnień.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowany zapis.

Zamawiający nadmienia, iż kwestia poruszona przez Wykonawcę została uregulowana w § 16 ust. 5 pkt 1 lit. e projektu umowy.

**Pytanie nr 8**

Oferent wnosi do Zamawiającego o zmianę postanowienia § 3 ust. 4 Umowy, poprzez:

*„Wykonawca zobowiązany jest do niezwłocznego informowania Zamawiającego o wystąpieniu jakichkolwiek okoliczności, które mogą mieć wpływ na jakość wykonywanych prac, dostawy wyposażenia/urządzeń/sprzętu lub na termin realizacji umowy, w terminie 7 dni od dnia powzięcia informacji o tych okolicznościach.”*

Oferent wskazuje, iż termin 7 dni jest terminem krótkim, a dodatkowo oszacowanie czy dana okoliczność może mieć wpływ na termin realizacji umowy jest częstokroć niemożliwe na pewnym etapie. Np. Wykonawca powziął informację nieoficjalnie o opóźnieniach Budimex S.A., zgodnie z postanowieniem umownym od tego momentu biegnie termin 7 dni, w którym to Wykonawca musi potwierdzić te informacje, oszacować ich wpływ na swoje prace, a następnie poinformować Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający zmienia treść § 3 ust. 4 projektu umowy na następujące brzmienie:

*„4. Wykonawca zobowiązany jest do niezwłocznego informowania Zamawiającego o wystąpieniu jakichkolwiek okoliczności, które mogą mieć wpływ na jakość wykonywanych prac, dostawy wyposażenia/urządzeń/sprzętu lub na termin realizacji umowy, w terminie 14 dni od dnia powzięcia informacji o tych okolicznościach, pod rygorem możliwości powoływania się na tę okoliczność w przypadku opóźnienia w terminowym wykonaniu przedmiotu umowy.”*

**Pytanie nr 9:**

Oferent wnosi do Zamawiającego o zmianę postanowienia § 3 ust. 5 Umowy, poprzez:

*„Zamawiający zapewni Wykonawcy swobodny i stały dostęp do pomieszczeń, w których ma być realizowany przedmiot umowy, z zastrzeżeniem § 1 ust. 10 i 11 umowy, z zastrzeżeniem, iż Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za opóźnienia spowodowane brakiem lub przedłużającym się brakiem do takich pomieszczeń.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowany zapis.

**Pytanie nr 10:**

Oferent wnosi do Zamawiającego o zmianę postanowienia § 5 ust. 5 Umowy, poprzez:

*„W przypadku dokonania w ramach odbioru częściowego lub końcowego jakichkolwiek utworów w rozumieniu ustawy o prawach autorskich i prawach pokrewnych (w tym kontentów multimedialnych), przeniesienie praw autorskich w zakresie określonym w § 11 umowy do każdego utworu następuje wraz z dokonaniem odbioru pod warunkiem zapłaty wynagrodzenia za dane utwory. Wykonawca zobowiązany jest do przekazania dokumentu licencyjnego najpóźniej w chwili dokonywania ww. odbioru. Strony zgodnie oświadczają, że brak przekazania licencji przez Wykonawcę zgodnie z postanowieniami niniejszego ustępu powoduje brak możliwości dokonania odbioru z winy Wykonawcy.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowany zapis.

**Pytanie nr 11:**

Oferent wnosi do Zamawiającego o zmianę postanowienia § 5 ust. 6 Umowy, poprzez:

*„W przypadku stwierdzenia w toku czynności odbioru częściowego lub końcowego istotnych wad wykonanych prac lub dostarczonego wyposażenia/urządzeń/sprzętu, w tym stwierdzenia m.in.:*

- 1) istotnego nieprawidłowego działania instalacji, urządzeń/sprzętu,*
- 2) istotnych śladów użytkowania lub zewnętrznego uszkodzenia,*
- 3) innych istotnych niezgodności z wymaganiami umowy (np. braki jakościowe, ilościowe, wady fabryczne),*

*Zamawiającemu przysługuje prawo do odmowy dokonania odbioru do czasu usunięcia wad przez Wykonawcę. Wykonawca zobowiązany jest na własnym koszt do usunięcia wad, dostarczenia wyposażenia/urządzeń/sprzętu fabrycznie nowego, wolnego od wad w terminie wskazanym przez Zamawiającego, z uwzględnieniem technicznych możliwości usunięcia takich wad lub terminów dostaw. W przypadku wykrycia wad nieistotnych Zamawiający dokona odbioru z zastrzeżeniem oraz wyznaczy Wykonawcy, z uwzględnieniem technicznych możliwości usunięcia wad lub terminów dostaw, termin na ich usunięcie. Postanowienia umowy dotyczące powiadomienia Zamawiającego o gotowości do odbioru oraz procedury czynności odbioru stosuje się odpowiednio.”*

Oferent wskazuje, iż powyższa zmiana podyktowana jest utrwalonym orzecznictwem co do prawa Zamawiającego do odmowy odbioru wyłącznie w przypadku wystąpienia wad istotnych (tak m.in. Wyrok Sądu Najwyższego Izba Cywilna z dnia 7 marca 2013 r. II CSK 476/12) - należy wskazać, iż co do zasady Zamawiający nie jest uprawniony do odmowy odbioru przedmiotu umowy w sytuacji wystąpienia jakichkolwiek wad, a jedynie gdy wystąpią wady istotne. Należy podkreślić, iż zgodnie z obowiązującą linią orzecniczą wskazano, iż art. 647 KC mówi o odbiorze robót, a nie odbiorze bezusterkowym, co 3 mogłoby prowadzić do wstrzymywania płatności na rzecz Wykonawców w sytuacji jakiegokolwiek, nawet nic nieznaczącej wady.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowany zapis.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że przy odbiorze będzie kierował się obowiązującymi przepisami prawa i aktualnym orzecznictwem.

**Pytanie nr 12:**

Oferent wnosi do Zamawiającego o zmianę postanowienia § 5 ust. 7 Umowy, poprzez:

*„Jeżeli w toku odbioru częściowego lub końcowego okaże się, iż utwór ma wady fizyczne, prawne lub nastąpiły inne okoliczności uniemożliwiające korzystanie z utworu i przysługujących Zamawiającemu praw, Wykonawca, w terminie wskazanym przez Zamawiającego, zobowiązany jest do dostarczenia innej wersji utworu wolnej od wad, spełniającej wymagania określone w niniejszej umowie oraz naprawienia szkód powstałych z tego tytułu po stronie Zamawiającego. W powyższym przypadku, Zamawiającemu przysługuje prawo do odmowy dokonania odbioru, z zastrzeżeniem postanowienia ust. 6 powyżej dot. istotności wady. Postanowienia umowy dotyczące powiadomienia Zamawiającego o gotowości do odbioru oraz procedury czynności odbioru stosuje się odpowiednio.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowany zapis.

Pytanie nr 13:

Oferent wnosi do Zamawiającego o zmianę postanowienia § 7 ust. 13 Umowy, poprzez:

„Okres gwarancji ulegnie przedłużeniu odpowiednio:

- 1) w przypadku naprawy wyposażenia/urządzenia/sprzętu - o okres wykonywania naprawy,
- 2) w przypadku dokonania wymiany wyposażenia/urządzenia/sprzętu - o okres gwarancji, który rozpocznie swój bieg od dnia odbioru przez Zamawiającego nowego wyposażenia/urządzenia/sprzętu.

- celem uniknięcia wątpliwości Strony wskazują, iż przedłużenie gwarancji następuje jedynie dla elementów objętych naprawą/wymianą a nie na cały przedmiot Umowy.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowany zapis.

Pytanie nr 14:

Oferent wnosi do Zamawiającego o zmianę postanowienia § 14 Umowy, poprzez:

„W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty na rzecz Zamawiającego kar umownych:

- 1) z tytułu odstąpienia od umowy przez Zamawiającego lub Wykonawcę z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Wykonawca, w wysokości 20% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy,
- 2) w przypadku, gdy Wykonawca nie dotrzyma terminu zakończenia realizacji zamówienia określonego w § 2 ust. 1 i 2 umowy, w wysokości 0,3% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki,
- 3) w przypadku, gdy Wykonawca nie dotrzyma terminów realizacji odpowiednio etapu I, II lub III umowy, wyszczególnionych w § 2 ust. 1 pkt 1-4 umowy, w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto określonego za dany etap za każdy dzień zwłoki,
- 4) w przypadku, gdy Wykonawca nie dotrzyma wskazanego przez Zamawiającego terminu usunięcia wad, o którym mowa w § 5 ust. 6 i 7 umowy, w wysokości 0,3% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki,
- 5) w przypadku, gdy Wykonawca nie dotrzyma wskazanego przez Zamawiającego terminu usunięcia wad, o którym mowa w § 7 ust. 15 umowy, w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki,
- 6) w przypadku, gdy Wykonawca nie dotrzyma terminów naprawy określonych w § 7 ust. 8:
  - a) wszystkich urządzeń/sprzętu elektrycznego oraz AV / IT, w wysokości 0,3% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki,
  - b) wyposażenia i pozostałych urządzeń/sprzętu, w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki,
- 7) w przypadku, gdy Wykonawca nie dotrzyma terminu wymiany urządzenia/sprzętu określonego w § 7 ust. 11 umowy, w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki,
- 8) w przypadku zwłoki w dostarczeniu kopii polisy lub kopii innego dokumentu, o której mowa w § 4 ust. 4 umowy lub zabezpieczenia, o którym mowa w § 12 ust. 5 umowy, w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki,

- 9) w przypadku braku udziału osób wskazanych w § 10 ust. 2 umowy, w realizacji zamówienia lub nie wywiązywania się z ich obowiązków, w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy w każdym przypadku stwierdzenia takiego uchybienia.
- 10) za niedokumentowanie udziału w realizacji przedmiotu umowy innych podmiotów, o których mowa w § 8 ust. 1 umowy, w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy, za każde stwierdzenie takiego uchybienia.
2. Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie naliczonych kar umownych z należnością Wykonawcy przysługującą Wykonawcy z tytułu wykonywania przedmiotu niniejszej umowy.
3. W przypadku braku możliwości potrącenia kar umownych z faktury, Zamawiający wystawi odpowiednią notę obciążeniową. Kary umowne będą płatne w terminie 14 dni od daty otrzymania przez Wykonawcę noty obciążeniowej.
4. W sytuacji, gdy kary umowne przewidziane w ust. 1 nie pokrywają szkody poniesionej przez Zamawiającego, Zamawiającemu przysługuje prawo żądania odszkodowania na zasadach ogólnych.
5. Łączna odpowiedzialność Wykonawcy z jakiegokolwiek tytułu nie może przekroczyć 80% wartości wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy.
6. W przypadku nie dotrzymania terminu zapłaty faktury, określonego w § 6 ust. 5 umowy, Wykonawca ma prawo naliczyć Zamawiającemu odsetki ustawowe jak za opóźnienie w spełnieniu świadczenia.
7. W przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego lub Wykonawcę z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Zamawiający, Wykonawcy przysługują od Zamawiającego kary umowne w wysokości 20% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust. 1 umowy, za wyjątkiem wystąpienia sytuacji, o której mowa w § 15."

Oferent wskazuje, iż przesłanka „opóźnienia” umożliwia Zamawiającemu karanie Wykonawcy za opóźnienia powstałe z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego lub innych podmiotów na zlecenie Zamawiającego działających co jest w ocenie Oferenta dalece niesłuszne. Jednocześnie Oferent wskazuje, iż ryzyko ponoszenia kar umownych wpływa na wartość oferty, a co za tym idzie zaproponowane zmiany wpłyną pozytywnie na wysokość ofert otrzymywanych przez Zamawiającego od potencjalnych wykonawców.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść § 14 ust. 1 projektu umowy na następujące brzmienie:

- „1. W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty na rzecz Zamawiającego kar umownych:
- 1) z tytułu odstąpienia od umowy przez Zamawiającego lub Wykonawcę z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Wykonawca, w wysokości 20% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy,
  - 2) w przypadku, gdy Wykonawca nie dotrzyma terminu zakończenia realizacji zamówienia określonego w § 2 ust. 1 i 2 umowy, w wysokości 0,3% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki,
  - 3) w przypadku, gdy Wykonawca nie dotrzyma terminów realizacji odpowiednio etapu I, II lub III umowy, wyszczególnionych w § 2 ust. 1 pkt 1-4 umowy, w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto określonego za dany etap za każdy dzień zwłoki,



- 4) w przypadku, gdy Wykonawca nie dotrzyma wskazanego przez Zamawiającego terminu usunięcia wad, o którym mowa w § 5 ust. 6 i 7 umowy, w wysokości 0,3% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki,
- 5) w przypadku, gdy Wykonawca nie dotrzyma wskazanego przez Zamawiającego terminu usunięcia wad, o którym mowa w § 7 ust. 15 umowy, w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki,
- 6) w przypadku, gdy Wykonawca nie dotrzyma terminów naprawy określonych w § 7 ust. 8:
  - a) wszystkich urządzeń/sprzętu elektrycznego oraz AV / IT, w wysokości 0,3% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki,
  - b) wyposażenia i pozostałych urządzeń/sprzętu, w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki,
- 7) w przypadku, gdy Wykonawca nie dotrzyma terminu wymiany urządzenia/sprzętu określonego w § 7 ust. 11 umowy, w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki,
- 8) w przypadku zwłoki w dostarczeniu kopii polisy lub kopii innego dokumentu, o której mowa w § 4 ust. 4 umowy lub zabezpieczenia, o którym mowa w § 12 ust. 5 umowy, w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłoki,
- 9) w przypadku braku udziału osób wskazanych w § 10 ust. 2 umowy, w realizacji zamówienia lub nie wywiązywania się z ich obowiązków, w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy w każdym przypadku stwierdzenia takiego uchybienia.
- 10) za nieudokumentowanie udziału w realizacji przedmiotu umowy innych podmiotów, o których mowa w § 8 ust. 1 umowy, w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy, za każde stwierdzenie takiego uchybienia."

Natomiast na zaproponowaną zmianę zapisu § 14 ust. 5 projektu umowy Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie nr 15:**

Oferent wnosi do Zamawiającego o zmianę postanowienia § 15 ust. 1 pkt 5) Umowy, poprzez:

*„stwierdzenie zwłoki w wykonaniu przedmiotu umowy wynoszącego 30 dni w stosunku do terminów określonych w harmonogramie rzeczowo-finansowym,”*

Oferent wskazuje, iż opóźnienie może powstać z przyczyn leżących po stronie innego wykonawcy zatrudnionego przez Zamawiającego lub samego Zamawiającego, a co za tym idzie nie jest słuszne, by negatywne tego konsekwencje ponosił Wykonawca.

**Odpowiedź:**

Zamawiający zmienia treść § 15 ust. 1 pkt 5 projektu umowy na następujące brzmienie:

*„5) stwierdzenie zwłoki w wykonaniu przedmiotu umowy wynoszącego 30 dni w stosunku do terminów określonych w harmonogramie rzeczowo-finansowym,”*

**Pytanie nr 16:**

W związku z prowadzonym postępowaniem na realizację wystawy, czy mamy możliwość odbycia wizji na obiekcie? Terminem dla nas najbardziej dogodnym będzie dzień w przedziale 26-30 listopada. Uprzejmie proszę o odpowiedź email'em zwrotnym.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż wszyscy zainteresowani Wykonawcy mają możliwość przeprowadzenia wizji na obiekcie w dniu 6 grudnia 2018 r., o godz. 12.00. Wejście na teren budowy odbędzie się z zachowaniem zasad BHP. W celu potwierdzenia chęci odbycia ww. wizji konieczne jest poinformowanie Zamawiającego o swojej obecności najpóźniej na jeden dzień przed terminem wizji lokalnej na adres poczty elektronicznej: sekretariat@sybir.bialystok.pl.

W związku z powyższym Zamawiający zmienia termin składania i otwarcia ofert z dnia 12.12.2018 r. na dzień 09.01.2019 r. Godziny pozostają bez zmian.

Odpowiednio zmieniają się zapisy rozdz. XVI pkt 13 i XVII pkt 1 i 3 SIWZ w zakresie dat.

Dokonane wyjaśnienia i zmiana SIWZ wiążą Wykonawcę z chwilą opublikowania na stronie internetowej.

**DYREKTOR**  
Muzeum Pamięci Sybiru  
*Wojciech Sleszyński*  
dr hab. Wojciech Sleszyński