

ZESTAW (7)

Forma doręczenia Wykonawcy: BIP

Wyjaśnienia treści SIWZ i Umowy o PPP

Na podstawie pkt 14.6 SIWZ, Zamawiający udziela wyjaśnień w zakresie SIWZ i Umowy o PPP w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego nr MPEC/PE-EZ/55/18 pn. ***„Zagospodarowanie frakcji palnej z odpadów komunalnych poprzez termiczne przekształcenie wraz z odzyskiem energii wykorzystywanej dla zapewnienia dostaw ciepła do miejskiej sieci ciepłowniczej w Olsztynie, wraz z zaprojektowaniem i wybudowaniem Instalacji Termicznego Przekształcania Odpadów oraz Kotłowni Szczytowej, a także sfinansowaniem nakładów inwestycyjnych i zarządzaniem infrastrukturą”***:

W związku z otrzymaniem przez Zamawiającego zapytań dotyczących SIWZ i Umowy o PPP, działając na podstawie pkt. 14.1, pkt. 14.2 i pkt. 14.6 SIWZ, Zamawiający wyjaśnia, jak następuje:

Pytanie nr 1

Dotyczy pkt 3.1.2 Umowy o PPP

Zgodnie z treścią punktu 3.1.2 Umowy o PPP zarówno termin ukończenia budowy Kotłowni Szczytowej, jak i ITPO (odpowiednio 18 i 36 miesięcy) liczony jest od dnia uzyskania przymiotu ostateczności przez decyzję o przeniesieniu Pozwolenia na Budowę na Partnera Prywatnego

Partner Prywatny nie może jednak rozpocząć budowy bez zabezpieczenia Finansowania całego Przedsięwzięcia tj. przed dokonaniem Zamknięcia Finansowego i zawarciem transakcji zabezpieczających. Z kolei zgodnie z pkt 7.2.1 Umowy o PPP na Zamknięcie Finansowe Partner Prywatny ma 4 miesiące liczone od dnia zawarcia Umowy o PPP.

Aby zatem rozpocząć i następnie prowadzić Roboty Budowlane Partner Prywatny musi: i) zapewnić Finansowe Przedsięwzięcia (do czego konieczne jest Zamknięcie Finansowe a następnie przeprowadzenie transakcji zabezpieczających w zakresie FOREX i WIBOR) oraz ii) posiadać ostateczne Pozwolenie na Budowę. W konsekwencji terminy wskazane w pkt 3.1.2 Umowy o PPP (tj. na przekazanie Instalacji do użytkownika) powinny rozpoczynać swój bieg od dnia:

- a) uzyskania przymiotu ostateczności przez decyzję o przeniesieniu Pozwolenia na Budowę lub
- b) Zamknięcia Finansowego i zawarcia transakcji zabezpieczających w zakresie FOREX i WIBOR,

w zależności od tego, które z powyższych zdarzeń wystąpi później.

Niezależnie od powyższego, za niedopuszczalne należy uznać ograniczenie Okresu Budowy Kotłowni Szczytowej ścisłą datą dzienną (01.08.2020 roku zgodnie z obecną treścią pkt 3.1.2 Umowy o PPP).

Terminy przewidziane w Umowie o PPP powinny być formułowane jako określony czas (np. określony miesiącami) liczony od pewnej daty/ określonego zdarzenia, nie zaś narzucane jako data dzienna. Partner Prywatny nie może zostać zobowiązany do zakończenia Okresu Budowy do konkretnej daty, ponieważ nie jest w stanie przewidzieć, kiedy będzie mógł rozpocząć Roboty Budowlane. Już sama data zawarcia Umowy o PPP uzależniona jest od wielu czynników zewnętrznych, nie wspominając już o możliwych opóźnieniach związanych z uzyskiwaniem niezbędnych Pozwoleń (termin uzyskania Pozwoleń – co oczywiste – w znacznej mierze zależy od szybkości działania organów administracji oraz kwestii wniesienia ewentualnych odwołań lub skarg).

Zgodnie z Umową o PPP, budowa Kotłowni Szczytowej może rozpocząć się po uzyskaniu przymiotu ostateczności przez decyzję przenoszącą Pozwolenie na Budowę, które to pozwolenie ma uzyskać Zamawiający (na co Partner Prywatny nie ma żadnego wpływu). Przewidziana przez Zamawiającego konstrukcja liczenia przedmiotowego terminu (18 miesięcy od dnia uzyskania przymiotu ostateczności przez ww. decyzję jednak nie później niż do dnia 1.08.2020 r.) uniemożliwia Wykonawcom jakiegokolwiek oszacowanie oferty w tym zakresie (składając ofertę w postępowaniu Wykonawcy nie wiedzieliby, jakim konkretnie czasem dysponowaliby na przeprowadzenie budowy Kotłowni Szczytowej). W konsekwencji złożenie ofert przez Wykonawców przy utrzymaniu tego terminu nie będzie możliwe.

Data dzienna (nota bene w niektórych zapisach SIWZ odmienna od daty wynikającej z pkt 3.2.1.1 Umowy o PPP – tj. 30.09.2020) została zawarta także w załącznikach do Umowy o PPP, które wymagają odpowiedniej zmiany (Załącznik XI A.I.1 SZCZEGÓLNE WYMAGANIA TECHNICZNE DLA INSTALACJI, pkt 1.2 Kotłownia Szczytowa, Załącznik XI pkt 2.5, Pkt 1.6 Harmonogramu Realizacji Instalacji, Załącznik EC A.II.9 WZÓR HARMONOGRAMU RZECZOWO-FINANSOWEGO, WZÓR HARMONOGRAMU RZECZOWO-FINANSOWEGO KOTŁOWNI SZCZYTOWEJ).

Pytanie nr 2

Dotyczy sposobu liczenia terminu na przekazanie Instalacji do użytkowania i zakończenia Okresu Budowy w Umowie o PPP

1. Partner Prywatny jest w stanie wybudować ITPO w terminie 30 miesięcy, a Kotłownię Szczytową w terminie 18 miesięcy.

2. Powyższe terminy powinny biec od dnia zawarcia transakcji zabezpieczających (WIBOR/Forex) przez Partnera Prywatnego, z tym że transakcje te powinny zostać zawarte w ciągu 2 miesięcy od Zamknięcia Finansowego. W konsekwencji harmonogram działań podjętych przez Strony powinien przedstawiać się następująco (przy założeniu, iż utrzymane zostanie wymagane złożenie z ofertą wiążących listów wsparcia Banków i Podmiotów Finansujących, a co za tym idzie termin złożenia oferty zostanie odpowiednio przedłużony):

a) zawarcie Umowy PPP;

b) uzyskanie przymiotu ostateczności decyzji o przeniesieniu Pozwolenia na Budowę na Partnera Prywatnego - jeśli Pozwolenie na Budowę stało się ostateczne przed zawarciem Umowy o PPP to jego przeniesienie nastąpi w ciągu 7 dni od zawarcia Umowy o PPP;

c) Zamknięcie Finansowe - 4 miesiące od zawarcia Umowy o PPP (utrzymanie tego terminu jest konieczne ponieważ ewentualne podpisanie umowy z Europejskim Bankiem Inwestycyjnym będzie czasochłonne, z uwagi na fakt, iż będzie to odrębna umowa kredytowa oparta o standard tego banku);

d) zawarcie transakcji zabezpieczających - 2 miesiące od Zamknięcia Finansowego;

e) przeniesienie własności Nieruchomości - 14 dni od zawarcia transakcji zabezpieczających (przy założeniu, że Pozwolenie na Budowę zostało do tego czasu przeniesione na Partnera Prywatnego);

f) rozpoczęcie Robót Budowlanych - 1 miesiąc od zawarcia transakcji zabezpieczających (przy założeniu, że Pozwolenie na Budowę zostało do tego czasu przeniesione na Partnera Prywatnego).

Jak wynika z powyższego Partner Prywatny może rozpocząć ponoszenie wydatków związanych z nabyciem Nieruchomości oraz realizacją Robót Budowlanych po wystąpieniu trzech następujących zdarzeń (i) uzyskanie ostatecznej decyzji o przeniesieniu na Partnera Prywatnego Pozwolenia na Budowę (ii) Zamknięcie Finansowe (iii) zawarcie transakcji zabezpieczających.

Pytanie nr 3

Dotyczy pkt 3.1.2.1 Umowy o PPP

Wnioskodawca zwraca się z prośbą o usunięcie daty granicznej 1.08.2020 i pozostawienie jedynie 18-miesięcznego okresu dla przekazania Kotłowni Szczytowej od momentu uzyskania prawomocnego pozwolenia na budowę oraz terenu pod inwestycję przez SPV. Wprowadzenie daty granicznej może spowodować ponoszenie odpowiedzialności (również finansowej z powodu kar umownych) przez Partnera Prywatnego na którą ten nie będzie miał wpływu np. w sytuacji przedłużenia się terminu uzyskania i przeniesienia pozwolenia na budowę, bez którego Wykonawca nie może rozpocząć prac.

Pytanie nr 4

Dotyczy pkt. 1.2 Załącznika XI EC.A.I.1 do Umowy o PPP i pkt. 5.6. Załącznika XI do Umowy o PPP

Zgodnie z pkt. 1.2 Załącznika XI EC.A.I.1 do Umowy o PPP i pkt. 5.6. Załącznika XI rozumiemy, że ostateczny termin zakończenia Okresu Budowy Kotłowni Szczytowej nie może nastąpić później niż 30.09.2020 r. Uprzejmie prosimy o potwierdzenie tego terminu.

Odpowiedź na pytanie nr 1, nr 2, nr 3, nr 4

Zamawiający informuje, iż postanawia dokonać zmiany SIWZ poprzez:

- 1) zmianę projektu Umowy o PPP poprzez nadanie pkt. 3.1.2 projektu Umowy następującego brzmienia:**

„3.1.2. Przekazanie do użytkowania i zakończenie Okresu Budowy nastąpi nie później niż:

3.1.2.1. w zakresie Kotłowni Szczytowej i Instalacji Przyłączeniowych niezbędnych do jej eksploatacji – w terminie 18 (osiemnastu) miesięcy od dnia:

3.1.2.1.1. uzyskania przymiotu ostateczności przez decyzję o przeniesieniu z Podmiotu Publicznego na Partnera Prywatnego uzyskanego przez Podmiot Publiczny Pozwolenia na Budowę, zgodnie z pkt. 2.3.1 Umowy albo

3.1.2.1.2. Zamknięcia Finansowego,

w zależności od tego, które z powyższych zdarzeń nastąpi później („Planowana Data Podpisania Protokołu Odbioru Kotłowni Szczytowej”);

3.1.2.2. w zakresie ITPO i Instalacji Przyłączeniowych niezbędnych do eksploatacji ITPO oraz pozostałych elementów Instalacji, nieobjętych zakresem odbioru dla Kotłowni Szczytowej – w terminie 36 (trzydziestu sześciu) miesięcy [termin zostanie dostosowany do treści Oferty w przypadku, gdy w Ofercie Partnera Prywatnego zostanie wskazany krótszy termin] od dnia:

3.1.2.2.1. uzyskania przymiotu ostateczności przez decyzję o przeniesieniu z Podmiotu Publicznego na Partnera Prywatnego uzyskanego przez Podmiot Publiczny Pozwolenia na Budowę zgodnie z pkt. 2.3.1 Umowy albo

3.1.2.2.2. Zamknięcia Finansowego,

w zależności od tego, które z powyższych zdarzeń nastąpi później („Planowana Data Podpisania Protokołu Zakończenia Okresu Budowy”);”

- 2) zmianę projektu Umowy o PPP poprzez nadanie pkt. 7.2.1 projektu Umowy o PPP następującego brzmienia:**

„7.2.1. Partner Prywatny jest zobowiązany do dokonania Zamknięcia Finansowego. Zamknięcie Finansowe nastąpi nie później niż w terminie:

7.2.1.1. 4 (czterech) miesięcy od dnia podpisania Umowy albo

7.2.1.2. 2 (dwóch) miesięcy od dnia uzyskania przymiotu ostateczności przez decyzję o przeniesieniu z Podmiotu Publicznego na Partnera Prywatnego uzyskanego przez Podmiot Publiczny Pozwolenia na Budowę,

w zależności od tego, które z powyższych zdarzeń nastąpi później.”

- 3) zmianę brzmienia Załącznika XI EC A.1.1 SZCZEGÓLNE WYMAGANIA TECHNICZNE DLA INSTALACJI, pkt 1.2 Kotłownia Szczytowa poprzez wykreślenie daty dziennej w ostatnim zdaniu, które otrzymuje brzmienie:

„Kompletna Kotłownia Szczytowa wraz z gospodarkami gazem ziemnym, lekkim olejem opałowym, przyłączem do sieci ciepłowniczej układem zasilania w energię elektryczną umożliwi produkcję ciepła w miejsce wyłączonej EC Michelin”

- 4) zmianę brzmienia Załącznika EC A.II.9 WZÓR HARMONOGRAMU RZECZOWO-FINANSOWEGO ITPO, WZÓR HARMONOGRAMU RZECZOWO-FINANSOWEGO KOTŁOWNI SZCZYTOWEJ) poprzez dokonanie następujących zmian:

- a) we Wzorze Harmonogramu Rzeczowo-Finansowego KS w wierszu piątym (Planowana Data Podpisania Protokołu Odbioru Kotłowni Szczytowej) nadanie zapisowi nowego następującego brzmienia:

„.....r., jednak nie później niż w terminie 18 (osiemnaście) miesięcy od dnia:

- *uzyskania przymiotu ostateczności przez decyzję o przeniesieniu z Podmiotu Publicznego na Partnera Prywatnego uzyskanego przez Podmiot Publiczny Pozwolenia na Budowę, zgodnie z pkt. 2.3.1 Umowy albo*
- *Zamknięcia Finansowego,*

w zależności od tego, które z powyższych zdarzeń nastąpi później.”

- b) we Wzorze Harmonogramu Rzeczowo-Finansowego ITPO w wierszu szóstym (Planowana Data Podpisania Protokołu Zakończenia Okresu Budowy) nadanie zapisowi nowego następującego brzmienia:

„.....r., jednak nie później niż w terminie 36 (trzydzieści sześć) miesięcy [termin zostanie dostosowany do treści Oferty w przypadku, gdy w Ofercie Partnera Prywatnego zostanie wskazany krótszy termin] od dnia:

- *uzyskania przymiotu ostateczności przez decyzję o przeniesieniu z Podmiotu Publicznego na Partnera Prywatnego uzyskanego przez Podmiot Publiczny Pozwolenia na Budowę, zgodnie z pkt. 2.3.1 Umowy albo*
- *Zamknięcia Finansowego,*

w zależności od tego, które z powyższych zdarzeń nastąpi później.”

Zamawiający wskazuje jednocześnie, że brak jest podstaw do zmiany załącznika EC. A. II.10 Wzór Harmonogramu Realizacji Instalacji, ponieważ nie zawiera on odniesienia do dat dziennych ani do Zamknięcia Finansowania.

Pytanie nr 5

Dotyczy pkt 1.6.1.5 Umowy o PPP

Zgodnie z pkt 1.6.1.5 Umowy o PPP Zamawiający wymaga aby Partner Prywatny prowadził rejestr wszystkich podwykonawców stanowiącego rejestr umów zawartych podwykonawcami i dostawcami.” Rozumiemy, że regulacja ta wprowadzona została omyłkowo ponieważ z praktycznego punktu widzenia nie jest ona korzystna ani dla Podmiotu Publicznego ani dla Partnera Prywatnego. Wynika to z faktu, iż Partner Prywatny zapewne będzie korzystał z kilkuset podwykonawców i dostawców a niektóre umowy będą o bardzo niskiej wartości np. 100 PLN. Zakładamy, iż Podmiot Publiczny nie jest zainteresowany weryfikacją takich umów dlatego też prosimy o wprowadzenie ograniczenia kwotowego w zakresie analizowanego obowiązku do umów o wartości 50.000 PLN. Zwracamy również uwagę, iż Umowa o PPP nie zawiera definicji pojęcia ‘podwykonawca’ dlatego nie jest jasne czy rejestr ma obejmować tylko bezpośrednich podwykonawców czy również podwykonawców podwykonawców (a jeśli tak to do którego stopnia). Z uwagi n fakt, iż wiele umów Partner Prywatny będzie podpisywać w języku angielskim, rozumiemy iż w rejestrze można zamieszczać wersje angielskie?

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dokonać zmiany SIWZ poprzez nadanie pkt. 1.6.1.5 projektu Umowy o PPP następującego brzmienia:

„1.6.1.5 Partner Prywatny jest zobowiązany do prowadzenia rejestru Podwykonawców i Dostawców, stanowiącego rejestr umów zawartych z podwykonawcami i dostawcami, który będzie zawierał nazwę Podwykonawcy/Dostawcy, dane rejestrowe, zakres powierzonych Prac, dostaw i usług, datę rozpoczęcia i zakończenia Prac powierzonych Podwykonawcy, dostaw lub usług zleconych Dostawcy oraz ewentualne uwagi, z zastrzeżeniem, iż rejestr dotyczy umów o wartości równej lub wyższej niż 50.000 zł. (lub równowartości według średniego kursu NBP z dnia zawarcia umowy). Rejestr Podwykonawców i Dostawców będzie prowadzony w formie elektronicznej i udostępniany Podmiotowi Publicznemu na każde żądanie. Rejestr prowadzony jest w języku polskim. W rejestrze mogą zostać umieszczone umowy zawierane w języku innym niż polski, o ile umowa z Podwykonawcą lub Dostawcą jest zawarta w innym języku.”

Ponadto Zamawiający wprowadza w Załączniku I do projektu Umowy o PPP Definicje dwie nowe definicje o treści:

„Dostawca - oznacza producenta, wytwórcę, dystrybutora, sprzedawcę, lub inną osobę lub podmiot dostarczający Urządzenia, narzędzia, Materiały Budowlane lub inne materiały, potrzebne do wykonania jakiegokolwiek części Prac, którego wiąże z Wykonawcą umowa dostawy lub inna umowa o takim samym skutku”;

„Podwykonawca - oznacza podmiot wykonujący jakąkolwiek część Prac, którego łączy z Wykonawcą umowa o podwykonawstwo lub inna umowa o takim samym lub podobnym skutku;

Pytanie nr 6

Dotyczy pkt 1.6.1.11 Umowy o PPP

Zwracamy uwagę, że zgodnie z definicją podwykonawca jest Osobą Trzecią, prosimy o odpowiednią korektę pkt 1.6.1.11 Umowy o PPP celem uniknięcia wątpliwości.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dokonać zmiany SIWZ poprzez nadanie pkt. 1.6.1.11 Umowy o PPP następującego brzmienia:

„Partner Prywatny niezwłocznie zawiadomi Podmiot Publiczny o każdym związanym z realizacją Umowy sporze sądowym z jakąkolwiek Osobą Trzecią, w tym z Podwykonawcą lub Dostawcą.”

Pytanie nr 7

Dotyczy pkt 1.6.1.12 Umowy o PPP

Zgodnie z pkt 1.6.1.12 Umowy o PPP:

„W przypadkach, w których przejęcie przez Podmiot Publiczny praw i obowiązków z umów zawartych przez Partnera Prywatnego z jego podwykonawcami będzie obligatoryjne z uwagi na wymogi Przepisów Prawa, Partner Prywatny zobowiązuje się zwolnić Podmiot Publiczny z konieczności poniesienia kosztów i wydatków związanych z rozwiązaniem umów z podwykonawcami, z których praw i obowiązków Podmiot Publiczny nie wyrazi woli przejęcia.”

Przed wszystkim prosimy o wyjaśnienie o jakie sytuacje chodzi Zamawiającemu tj. kiedy przejęcie ww. umów będzie obligatoryjne?

Po drugie jeśli zaistnieje taka sytuacja, nie jest jasne dlaczego Podmiot Publiczny miałby nie ponieść kosztów związanych z rozwiązaniem umów z podwykonawcami. Rozumiemy, że Podmiot Publiczny nie będzie mógł „nie wyrazić woli” przejęcia takich umów skoro Przepisy Prawa będą go do tego zobowiązywać. W konsekwencji Partner Prywatny nie może ponosić negatywnych konsekwencji zaistnienia takiej sytuacji.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dokonać zmiany SIWZ poprzez usunięcie pkt. 1.6.1.12 Umowy o PPP zdanie drugie.

Pytanie nr 8

Dotyczy pkt 1.6.2 Umowy o PPP

Prosimy o wyjaśnienie co oznacza, użyte w pkt 1.6.2 Umowy o PPP stwierdzenie:

„W przypadku powierzenia przez Partnera Prywatnego wykonania całości lub części zadań w zakresie Prac projektowych i Robót Budowlanych dodatkowo, ponad wymogi określone w pkt. 1.6.1 Partner Prywatny ponosi pełną odpowiedzialność wobec Podmiotu Publicznego za całość prac (...).”

Nie jest jasne o jakich dodatkowych wymogach jest mowa w powyższym punkcie, szczególnie w kontekście regulacji zawartej w pkt 1.6.1.1 Umowy o PPP, zgodnie z którym Partner Prywatny w pełni odpowiada za czynności powierzone podwykonawcom i dostawcom.

Odpowiedź:

Zamawiający wskazuje, iż w pkt. 1.6.1 projektu Umowy o PPP opisano odpowiedzialność Partnera Prywatnego związaną z powierzeniem czynności podwykonawcom i dostawcom, zaś w pkt. 1.6.2 projektu Umowy o PPP znajduje się dodatkowe podkreślenie ogólnej odpowiedzialności Partnera Prywatnego za całość Prac.

Zamawiający informuje ponadto, iż dokonuje zmiany brzmienia pkt. 1.6.2 projektu Umowy o PPP na następujące brzmienie:

„1.6.2. W przypadku powierzenia przez Partnera Prywatnego wykonania całości lub części zadań w zakresie Prac projektowych lub Robót Budowlanych Partner Prywatny ponosi pełną odpowiedzialność wobec Podmiotu Publicznego za całość Prac i będzie posiadał pełną wiedzę na ich temat, niezależnie od tego czy te Prace będzie wykonywał sam, czy też będą one wykonywane przez osoby trzecie (np. przez Podwykonawców lub Dostawców) i czy Prace będą wykonywane na Terenie Budowy czy poza nim. Wszelkie Prace, które tego wymagają zostaną wykonane przez osoby posiadające odpowiednie uprawnienia, wymagane zgodnie z Przepisami Prawa.”

Pytanie nr 9

Dotyczy pkt 1.6.5.1 Umowy o PPP

Z uwagi na fakt, iż nie jest jasne jakie są konsekwencje braku realizacji ze strony Podmiotu Publicznego w terminie wskazanym w pkt 1.6.5.1 Umowy o PPP prosimy o dodanie do analizowanego punktu następującego zdania:

„Brak reakcji Podmiotu Publicznego w powyższym terminie oznacza zgodę na zmianę podwykonawcy. Podmiot Publiczny nie może odmówić zgody jeśli nowy podwykonawca spełnia na dzień dokonywania zmiany warunki udziału w Postępowaniu określone w SIWZ.”

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dokonać zmiany SIWZ poprzez dopisanie w pkt. 1.6.5.2 Umowy o PPP na końcu następującego zdania:

„Brak reakcji Podmiotu Publicznego w powyższym terminie oznacza zgodę na zmianę Podwykonawcy. Podmiot Publiczny nie może odmówić zgody jeśli nowy Podwykonawca spełnia na dzień dokonywania zmiany warunki udziału w Postępowaniu określone w SIWZ i nie zachodzą wobec Podwykonawcy podstawy wykluczenia.”

Pytanie nr 10

Dotyczy pkt. 3.2.1. Umowy o PPP

Zgodnie z pkt. 3.2.1. Umowy o PPP, Projekt Budowlany zostanie udostępniony Partnerowi Prywatnemu niezwłocznie po podpisaniu Umowy. Czy zamawiający dopuszcza możliwość udostępnienia Projektu Budowlanego oferentom na etapie przygotowywania ofert?

Pytanie nr 11

Dotyczy pkt 3.2.1 Umowy o PPP

Zgodnie z pkt 3.2.1 Umowy o PPP, projekt Budowlany zostanie udostępniony Partnerowi Prywatnemu po podpisaniu Umowy o PPP. Zwracamy się z prośbą o **udostępnienie Projektu Budowlanego niezwłocznie** po jego opracowaniu przez Zamawiającego. Projekt Budowlany jest bowiem bardzo istotnym elementem wpływającym na cenę jaką zaoferują Wykonawcy w ofertach.

Odpowiedź na pytanie nr 10 i nr 11 powyżej:

Zamawiający informuje, iż Projekt Budowlany zostanie udostępniony wszystkim wykonawcom, którzy podpisali klauzulę o poufności zgodnie z wymaganiami SIWZ, niezwłocznie po jego opracowaniu. Zgodnie z zakładanym harmonogramem powinno to nastąpić na etapie przygotowania ofert (prawdopodobnie w czerwcu - lipcu 2018 r).

Pytanie nr 12

Dotyczy Załącznika XI do Umowy o PPP EC.A.II 4

W umowach dotyczących podłączenia do sieci gazowej pojawiają się daty ich realizacji oraz rozpoczęcia odbioru obwarowane karami umownymi (załącznik do PPP EC II 4). Wykonawca prosi o potwierdzenie, że to Partner Publiczny będzie odpowiedzialny za niedotrzymanie terminów podłączenia oraz odbioru gazu gdyż zostały one wyznaczone wcześniej niż zakończenie budowy Kotła Szczytowego (wykonanie podłączenia do końca 2019 oraz odbiór gazu do 1 kwietnia 2020).

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż we wrześniu 2017r. podpisał Aneks nr 1 do Umowy o przyłączenie do sieci gazowej Nr UP/O-ZDK/85/2016 z dnia 25.02.2016 r., przewidujący zmianę terminu realizacji instalacji przyłączanej do sieci gazowej na 22.10.2020 r. i terminu odbioru gazu na 31.12.2020 r.

Zamawiający postanawia dokonać zmiany SIWZ poprzez włączenie w/w Aneksu dokumentacji Postępowania jako części Załącznika EC.A.II.4.

Zamawiający przesyła w/w Aneks w załączeniu do niniejszego zestawu odpowiedzi.

Pytanie nr 13

Dotyczy pkt 3.3.1. Umowy o PPP

Wnioskodawca wnioskuję, że Partner Prywatny zapłaci ustaloną kwotę w wysokości 2,5 mln PLN na rzecz Zamawiającego za prawo podłączenia kotła szczytowego i instalacji WtE do sieci ciepłowniczej. Czy Zamawiający może potwierdzić, że interpretacja Wykonawcy jest poprawna? W którym miejscu znajduje się punkt połączenia? Jeśli na granicy działki – proszę o potwierdzenie, że to Partner Prywatny będzie odpowiedzialny za budowę odcinka między wymiennikiem ciepła a granicą działki.

Odpowiedź:

Zgodnie z projektami umów o przyłączenie ITPO i Kotłowni Szczytowej do sieci ciepłowniczej Partner Prywatny zapłaci Zamawiającemu opłatę za przyłączenie w łącznej wysokości 2.500.000,- zł netto, na podstawie faktury VAT wystawionej w terminie do 30 dni od dnia podpisania Protokołu Odbioru Kotłowni Szczytowej. Miejszem rozgraniczenia własności miejskiej sieci ciepłowniczej oraz urządzeń i instalacji Partnera Prywatnego będzie miejsce na rurociągu ciepłowniczym przypadające na granicy Nieruchomości (dz. 6/16). Partner Prywatny będzie odpowiedzialny za budowę odcinka między wymiennikiem ciepła a granicą w/w działki.

Pytanie nr 14

Dotyczy pkt 3.3.1. Umowy o PPP

Wykonawca prosi o wyjaśnienie kto będzie odpowiedzialny za połączenie obu części infrastruktury ciepłowniczej pomiędzy dwoma sekcjami. Jak będzie realizowane połączenie w przypadku innych mediów (woda, połączenie elektryczne, połączenie gazowe, linia telefoniczna, etc.)? Która ze stron będzie odpowiedzialna za rozmowy z dostawcami mediów – Zamawiający czy też Wykonawca?

Odpowiedź:

Zamawiający wskazuje, iż zasadniczo zadaniem Partnera Prywatnego jest wybudowanie wszystkiego, co powinno zostać posadowione na terenie Nieruchomości. Zgodnie z projektami umów o przyłączenie ITPO i Kotłowni Szczytowej fizycznego połączenia sieci MSC (punkt PW) z przyłączem ciepłym oraz odpowiednio Kotłowni Szczytowej i ITPO wraz z niezbędną armaturą dokona Partner Prywatny.

W przypadku innych mediów połączenia obu części infrastruktury będzie realizowane zgodnie z zawartymi przez Zamawiającego umowami i porozumieniami w sprawie przyłączy do sieci elektroenergetycznej, gazowej i wodociągowej, załączonymi do Umowy o PPP (załączniki EC A.II 4, EC A.II.5, EC.A.II 7), z których prawa i obowiązki będą podlegały przeniesieniu na Partnera Prywatnego w trybie wskazanym w Umowie o PPP. Budowa przyłącza kanalizacyjnego została opisana w pkt. 3.3.2 projektu Umowy o PPP. Połączenie telefoniczne/internetowe leży w całości po stronie Partnera Prywatnego.

Pytanie nr 15

Dotyczy systemu dróg dojazdowych do Instalacji

Prosimy o uzupełnienie Umowy o PPP o oświadczenie Podmiotu Publicznego, iż system dróg dojazdowych do Instalacji umożliwi jej budowę i eksploatację oraz nie są konieczne, żadne ich

remonty lub ulepszenia. W przeciwnym razie odpowiedzialność za zaistniałe przeszkody w realizacji Umowy o PPP w pełni ponosić będzie Podmiot Publiczny

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę. Zgodnie z pkt. 1.3.11.5 projektu Umowy o PPP Partner Prywatny oświadcza, iż przeprowadził szczegółowe oględziny Terenu Budowy i terenu otaczającego Teren Budowy (w tym dróg dojazdu lub dojazdu). Podmiot Publiczny nie ponosi odpowiedzialności za stan dróg dojazdowych (dróg publicznych) do Nieruchomości.. Ponadto Zamawiający wskazuje, iż zgodnie z projektem Warunkowej Umowy Sprzedaży Nieruchomości Partner Prywatny będzie zobowiązany do wykonania na swój koszt i ryzyko asfaltowego utwardzenia drogi wewnętrznej i zjazdu z drogi publicznej, po uzyskaniu odpowiednich zgód, decyzji itp. na działkach nr 25/3 i 6/3, stanowiących własność Zamawiającego oraz do utrzymywania należytego stanu nawierzchni utwardzenia przez cały okres obowiązywania Umowy o PPP.

Pytanie nr 16

Dotyczy pkt 3.7 Umowy o PPP

Zwracamy uwagę, iż Umowa o PPP w ogóle nie powinna regulować zagadnień związanych z Kamieniami Miłowymi oraz ich odbiorem. Jest to bowiem materia, która powinna być uregulowana wyłącznie w umowie EPC zawieranej między Partnerem Prywatnym a wykonawcą Robót Budowlanych. Podmiot Publiczny nie powinien w ogóle ingerować w ustalenia Partnera Prywatnego z wykonawcą EPC i nie powinien mieć żadnych praw ani obowiązków związanych z odbiorami Kamieni Miowych. Podkreślamy, iż dla Podmiotu Publicznego istotna powinna być jedynie kwestia ostatecznego odbioru Instalacji a organizacja Robót Budowlanych powinna zostać pozostawiona swobodnemu uznaniu Partnera Prywatnego. W konsekwencji prosimy o usunięcie regulacji zawartej w pkt 3.7 Umowy o PPP.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę. Zamawiający jako podmiot publiczny musi mieć zapewnioną kontrolę nad postępem Prac mających na celu realizację Instalacji. Kontrola tej służy wyznaczenie terminów zakończenia realizacji najważniejszych części KS i ITPO (Kamieni Miowych) oraz zapewnienie Zamawiającemu i Inżynierowi Kontraktu odpowiednich uprawnień do kontroli w zakresie postępu realizacji prac i w ramach odbiorów. W przypadku braku właściwego postępu Prac Zamawiający będzie uprawniony do wypowiedzenia Umowy o PPP. Bez wyznaczenia Kamieni Miowych uprawnienia te byłyby iluzoryczne.

Zamawiający zwraca również uwagę, iż świadomość postępu Prac i kontrola w zakresie ich postępu jest również niezbędna z uwagi na zaangażowanie środków unijnych w realizację Przedsięwzięcia i pełne raportowanie związane z przyznaniem, wypłatą i rozliczaniem tych środków.

Pytanie nr 17

Dotyczy pkt 4.1.3. Umowy o PPP

Zgodnie z pkt 4.1.3 Umowy o PPP odpowiedzialność za wszystkie ryzyka Okresu Eksploatacji (nie przypisane wprost Podmiotowi Publicznemu), w tym za ryzyka, które nie zostały zidentyfikowane w Umowie o PPP leżą po stronie Partnera Prywatnego. Powyższe jest sprzeczne z podstawowym założeniem partnerstwa i uniemożliwia prawidłową kalkulację ceny ofertowej. Taka sama regulacja dotycząca Okresu Budowy zawarta została w Załączniku X pkt 1.5 do Umowy o PPP.

W związku z powyższym wnosimy o wykreślenie powyższych regulacji.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. W projekcie Umowy o PPP precyzyjnie opisano obowiązki Zamawiającego, nie sposób jednak równie precyzyjnie opisać obowiązków Partnera Prywatnego, których wykonanie jest niezbędne do prawidłowej Eksploatacji Instalacji, stąd ogólna klauzula w pkt. 4.1.3 projektu Umowy o PPP. Partner Prywatny jako wyspecjalizowany i profesjonalny podmiot, sam jest w stanie najlepiej ocenić, jakie czynności powinien podjąć, aby prawidłowo Eksploatować Instalację, a także zapewnić Dyspozycyjność, Dostępność, Gwarancję Produkcji Energii Elektrycznej i Ciepła.

Pytanie nr 18

Dotyczy pkt 5.4.2 Umowy o PPP

Pkt 5.4.2 Umowy o PPP - proponujemy doprecyzowanie opisu procesu odzysku R1 poprzez dodanie odwołania do Załącznika II dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady nr 2008/98/WE z dnia 19 listopada 2008 r. w sprawie odpadów oraz uchylającą niektóre dyrektywy.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż dokonuje zmiany SIWZ poprzez nadanie pkt. 5.4.2 projektu Umowy o PPP następującego brzmienia:

„5.4.2. Partner Prywatny zobowiązany jest do prowadzenia w ITPO procesu Termicznego Przekształcania Odpadów przy zachowaniu wysokiego poziomu efektywności energetycznej, umożliwiającego co najmniej osiągnięcie określonych w Przepisach Prawa kryteriów, pozwalających na zakwalifikowanie tego procesu jako procesu odzysku R1 wg klasyfikacji Załącznika II do II dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady nr 2008/98/WE z dnia 19 listopada 2008 r. w sprawie odpadów oraz uchylającej niektóre dyrektywy.”

Pytanie nr 19

Dotyczy pkt 7.5.1 Umowy PPP

Wnioskodawca wnosi o dodanie do punktu 7.5.1 sformułowania „..., która to nie będzie bezpodstawnie wstrzymywana. Przeniesienie udziałów pomiędzy jednostkami powiązanymi nie będzie wymagało uzyskania zgody Partnera Publicznego, a jedynie przesłanie informacji ze strony Partnera Prywatnego.”

Zapis ten pozwoli na większą swobodę w dysponowaniu udziałami i będzie łatwiejszy do zaakceptowania przez banki.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Zmiany właścicielskie po stronie Podmiotu Prywatnego stanowią zdaniem Zamawiającego potencjalne zagrożenie dla realizacji Przedsięwzięcia przede wszystkim ze względu na istotne prawdopodobieństwo wystąpienia zmian strategii gospodarczej podmiotu wraz ze zmianami w jego strukturze udziałowej. Zamawiający poprzez wskazane rozwiązanie umowne stara się zminimalizować to ryzyko, co jest zresztą praktyką spotykaną także w innych tego typu inwestycjach.

Likwidacja wymogu uzyskania zgody Partnera Publicznego na przeniesienie udziałów pomiędzy jednostkami powiązanymi skutkowałaby łatwością obejścia całego mechanizmu ochronnego i w rezultacie iluzorycznością uprawnienia Zamawiającego.

Dodanie słów „która to nie będzie bezpodstawnie wstrzymywana” jest zdaniem Zamawiającego zbędne wobec obecnej treści pkt 7.5.3.: „Zgoda Podmiotu Publicznego (...) nie zostanie bezzasadnie odmówiona ani opóźniona.”

Pytanie nr 20

Dotyczy pkt 7.5.2 Umowy o PPP

Prosimy o wprowadzenie terminu na udzielenie zgody w pkt 7.5.2 Umowy o PPP

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż postanawia dokonać zmiany SIWZ poprzez nadanie pkt. 7.5.2 projektu Umowy o PPP następującego brzmienia:

*„7.5.3.. Zgoda Podmiotu Publicznego na zbycie lub obciążenie Udziałów lub na utratę przez
[zostanie uzupełnione o nazwę lub nazwy podmiotów kontrolujących i współkontrolujących
Partnera Prywatnego według stanu na dzień podpisania Umowy] statusu podmiotu*

kontrolującego lub współkontrolującego Partnera Prywatnego (bezpośrednio lub pośrednio) nie zostanie bezzasadnie odmówiona ani opóźniona. Brak odpowiedzi Podmiotu Publicznego na wniosek o udzielenie zgody w terminie 30 (trzydziestu) dni od wystąpienia przez Partnera Prywatnego z takim wnioskiem jest równoznaczny z wyrażeniem zgody.”

Pytanie nr 21

Dotyczy pkt 7.5.4 Umowy o PPP

Pkt 7.5.4 Umowy o PPP – istnieje ryzyko, że Banki nie wyrażą zgody na to, aby po przejęciu udziałów istniały ograniczenia w zakresie ich zbywania tj. konieczność uzyskania zgody Podmiotu Publicznego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Zmiany właścicielskie po stronie Podmiotu Prywatnego stanowią zdaniem Zamawiającego potencjalne zagrożenie dla realizacji Przedsięwzięcia przede wszystkim ze względu na istotne prawdopodobieństwo wystąpienia zmian strategii gospodarczej podmiotu wraz ze zmianami w jego strukturze udziałowej. Zamawiający poprzez wskazane rozwiązanie umowne stara się zminimalizować to ryzyko, co jest zresztą praktyką spotykaną także w innych tego typu inwestycjach.

Pytanie nr 22

Dotyczy pkt 8.1.5 Umowy o PPP

Podmiot Publiczny powinien odpowiadać za terminową wypłatę Dotacji Unijnej Partnerowi Prywatnemu dlatego prosimy o odpowiednią modyfikację pkt 8.1.5 Umowy o PPP.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę. Partner Prywatny zobowiązuje się zapewnić finansowanie Przedsięwzięcia, niezależnie od tego, czy Dotacja Unijna zostanie przyznana. Nie jest więc zasadne obarczenie Podmiotu Publicznego odpowiedzialnością za konsekwencje opóźnienia wypłaty lub niedokonania wypłaty Dotacji Unijnej, która byłaby szersza od standardowej odpowiedzialności na zasadzie winy.

Pytanie nr 23

Dotyczy pkt. 8.9. – 8.9.4. Umowy PPP

Punkt 8.9. – pkt 8.9.4. powinien być odczytywany w związku z treścią pkt 8.5.2. – 8.5.7 umowy PPP, zgodnie z którymi Partner Prywatny ponosi odpowiedzialność za wszelkie działania lub zaniechania leżące po jego stronie. Prosimy o doprecyzowanie pkt. 8.9. umowy PPP poprzez dodanie nowego pkt. 8.9.5. wskazującego, iż zobowiązanie Partnera Prywatnego do zachowania trwałości Projektu, w tym osiągnięcia i potwierdzenia tzw. efektu ekologicznego oraz dotrzymania wskaźników rezultatu Projektu, dotyczy sytuacji, które nie są związane z działaniami i zaniechaniami leżącymi po stronie Podmiotu Publicznego.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż postanawia dokonać zmiany projektu Umowy o PPP poprzez dodanie pkt. 8.9.5 o następującym brzmieniu:

„8.9.5. Odpowiedzialność Partnera Prywatnego za zachowanie trwałości Projektu, w tym osiągnięcie i potwierdzenie tzw. efektu ekologicznego oraz dotrzymanie wskaźników rezultatu Projektu, nie obejmuje przypadków niezachowania trwałości Projektu z przyczyn, za które Partner Prywatny nie ponosi odpowiedzialności zgodnie z Umową, w szczególności w przypadku zawinionego działania lub zaniechania Podmiotu Publicznego, a także w przypadku braku zapewnienia przez Zamawiającego dostawy Odpadów do ITPO o masie 100 000 Mg rocznie.”

Pytanie nr 24

Dotyczy pkt 10.1.5 Umowy o PPP

Prosimy o zmianę pkt 10.1.5 Umowy o PPP w taki sposób aby ciężar udowodnienia zasadności wstrzymania wypłaty wynagrodzenia obciążał Podmiot Publiczny ponieważ to on kwestionuje fakturę Partnera Prywatnego. Ponadto Partnerowi Prywatnemu powinny należeć się odsetki, o których mowa w tym punkcie.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż dokonuje zmiany SIWZ poprzez wykreślenie pkt. 10.1.5 projektu Umowy o PPP w całości.

Pytanie nr 25

Dotyczy pkt 10.1.4 i 10.1.5 Umowy o PPP

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę tej klauzuli. Prawo do wstrzymania płatności należnego wynagrodzenia w przypadku sporów będzie zagrażać płynności finansowej Wykonawcy i w krytycznym przypadku, może doprowadzić do jego upadłości. Prowadzenie przez Strony sporu nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku prowadzenia działalności Instalacji, a co za tym idzie, Wykonawca powinien w tym okresie otrzymać wynagrodzenie. Brak wynagrodzenia w okresie sporu powodujący brak możliwości spłaty przez Wykonawcę finansowania zaciągniętego na potrzeby realizacji Przedsięwzięcia będzie również negatywnie ocenione przez instytucje finansujące i wpłynie negatywnie na możliwość pozyskania finansowania. Wykonawca postuluje usunięcie prawa do wstrzymania płatności wynagrodzenia w przypadku sporu. Prawo potrącenia powinno natomiast dotyczyć jedynie kwot zasądzonych prawomocnym wyrokiem sądu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę pkt. 10.1.4 projektu Umowy o PPP. Wstrzymanie płatności może nastąpić tylko w ściśle określonych przypadkach.

Natomiast pkt. 10.1.5 projektu Umowy o PPP został usunięty w całości.

Pytanie nr 26

Dotyczy pkt 10.1.7 Umowy o PPP

Zwracamy uwagę, iż pkt 10.1.7 Umowy o PPP jest sprzeczny z powszechnie stosowanymi zasadami na gruncie umów PPP i nie jest dla Partnera Prywatnego akceptowalny. Partner Prywatny nie może pozostawać w niepewności co do wysokości otrzymanego wynagrodzenia. Powinien zostać przewidziany termin do którego Podmiot Publiczny może zgłaszać roszczenie a po jego upływie roszczenia powinny wygasać. Przedstawimy szersze wyjaśnienia w tym zakresie.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę i nie podziela poglądu Wykonawcy, jakoby postanowienia pkt. 10.1.7 projektu Umowy o PPP stały w sprzeczności z powszechnie stosowanymi zasadami. Przeciwnie, Zamawiający jest zdania, iż zgodne z praktyką i przepisami kodeksu cywilnego jest to, że uiszczenie płatności na rzecz drugiej strony nie oznacza zrzeczenia się roszczeń i praw wynikających z Umowy, chyba że Strona wyraźnie oświadczy drugiej stronie, iż się takich praw i roszczeń zrzeka.

Pytanie nr 27

Dotyczy pkt 11.1.4 Umowy o PPP

Prosimy o modyfikację pkt 11.1.4 Umowy o PPP tak aby Partner Prywatny nie był zobowiązany do akceptacji wszystkich uwag Podmiotu Publicznego lecz miał prawo odmowy w sytuacji gdy są nieuzasadnione. Prosimy także o usunięcie uprawnienia Inżyniera Kontraktu do dawania wiążących uwag ponieważ nie jest to osoba niezależna od Stron.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację pkt. 11.1.4 projektu Umowy o PPP i wyjaśnia, iż z obecnej treści tego punktu (zdanie drugie) wynika, iż Partner Prywatny nie ma obowiązku uwzględniania wszystkich uwag Podmiotu Publicznego i Inżyniera Kontraktu. Partner Prywatny ma jedynie obowiązek uwzględnić obiektywnie zasadne uwagi, czyli np. wskazujące na niezgodność z Przepisami Prawa lub Umową o PPP. Tym samym Partner Prywatny ma możliwość odmowy uwzględniania uwag obiektywnie nieuzasadnionych.

Pytanie nr 28

Dotyczy pkt 17.1.1. Umowy o PPP

Zwracamy uwagę, że zakres licencji udzielanej Partnerowi Prywatnemu jest zbyt wąski. Licencja udzielona jest jedynie do momentu podpisania Protokołu Końcowego co jest zdecydowanie nieakceptowalne. Partner Prywatny musi być uprawniony do korzystania z Danych przez cały Okres Umowy. W konsekwencji prosimy o udzielenie licencji na cały okres umowy oraz rozszerzenie jej na wszystkie pola eksploatacji wskazane w art. 50 ustawy Prawo Autorskie. Podkreślamy, że licencja udzielana Podmiotowi Publicznemu obejmuje okres całej umowy a zatem brak jest równowagi stron.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dokonać zmiany SIWZ poprzez zmianę brzmienia pkt. 17.1.1 projektu Umowy o PPP na następujące:

"17.1.1 Wszelkie Prawa Własności Intelektualnej oraz inne prawa do Danych, stworzonych lub udostępnianych przez Podmiot Publiczny, pozostają własnością Podmiotu Publicznego lub jego licencjodawców („Dane Podmiotu Publicznego”). Podmiot Publiczny zobowiązuje się udzielić Partnerowi Prywatnemu, w zakresie niezbędnym do prawidłowego wykonania przez Partnera Prywatnego Przedmiotu Umowy i wyłącznie w celu jego realizacji, licencji niewyłącznej do Danych Podmiotu Publicznego na następujących zasadach:

17.1.1.1 licencja obejmować będzie wyłącznie dokumentację lub dane utrwalone w formie elektronicznej, niezbędne do zaprojektowania, budowy lub eksploatacji Instalacji;

17.1.1.2 licencja zostanie udzielona nieodpłatnie i będzie nieograniczona terytorialnie;

17.1.1.3 licencja zostanie udzielona na okres 5 (pięciu) lat; po upływie 5 (pięciu) lat licencja przekształca się automatycznie w licencję na czas nieoznaczony. Podmiot Publiczny i Partner Prywatny mogą wypowiedzieć licencję, która przekształciła się w licencję na czas nieoznaczony, z zachowaniem 30-letniego okresu wypowiedzenia. Oświadczenie o wypowiedzeniu licencji nie może zostać złożone wcześniej niż w dniu podpisania Protokołu Odbioru Końcowego, a jeżeli zostanie złożone wcześniej, będzie uznawane za bezskuteczne. Podmiot Publiczny jest uprawniony do wypowiedzenia licencji do Danych Podmiotu Publicznego bez zachowania okresu wypowiedzenia, o którym mowa powyżej, wyłącznie w sytuacji, gdy Partner Prywatny w sposób istotny narusza warunki licencji i mimo pisemnego wezwania z wyznaczonym terminem, nie krótszym niż 60 (sześćdziesiąt) Dni, nie powstrzymuje się od ich dalszego naruszania,

17.1.1.3 licencja zostanie udzielona na następujących polach eksploatacji:

17.1.1.3.1 w zakresie utrwalania i zwielokrotniania – poprzez wytwarzanie dowolną techniką egzemplarzy, w tym techniką drukarską, reprograficzną, zapisu magnetycznego oraz techniką cyfrową;

17.1.1.3.2 w zakresie rozporządzania oryginałem lub egzemplarzami, na których zostały one utrwalone;

17.1.1.3.3 w zakresie rozpowszechniania – poprzez udostępnianie w taki sposób, aby Partner Prywatny i osoby przez niego upoważnione mogły mieć do nich dostęp w miejscu i w czasie przez siebie wybranym;

17.1.1.3.4 w zakresie udostępniania dla celów rozstrzygania sporów związanych z realizacją Umowy, Postępowania Mediacyjnego, postępowania arbitrażowego lub sądowego.

17.1.1.4 Partner Prywatny ma prawo do udzielania dalszych licencji lub przeniesienia licencji do Danych Podmiotu Publicznego na podmioty, które na zlecenie Partnera Prywatnego świadczą usługi, prace lub roboty w zakresie ulepszeń, napraw, konserwacji, remontów, przebudowy, rozbudowy Instalacji, Modernizacji Instalacji, na podmioty z grupy kapitałowej Partnera Prywatnego.”

Pytanie nr 29

Dotyczy pkt 17.1.2. i nast. Umowy o PPP

W pkt 17.1.2. i nast. zawarte są niejasne postanowienia dotyczące okresu wypowiedzenia licencji (strony „mogą wypowiedzieć licencję z zachowaniem okresu wypowiedzenia, który upłynie po okresie 30 lat...”) oraz nieodwołalnego charakteru udzielanej licencji. Dodatkowo Partner Prywatny ma obowiązek naprawienia szkody na zasadach ogólnych w przypadku wypowiedzenia licencji. Prosimy o wyjaśnienie w jakim okresie i na jakich zasadach licencja może zostać wypowiedziana oraz

usunięcie regulacji o odpowiedzialności odszkodowawczej. Na marginesie zwracamy też uwagę, że minimalny okres naruszania warunków licencji przez Podmiot Publiczny, po którym Partner Prywatny może wypowiedzieć licencję bez zachowania okresu wypowiedzenia to 60 dni, podczas gdy w sytuacji odwrotnej mamy tylko 30 dni (por. pkt 2.4.11.2.) - brak równowagi Stron.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dokonać zmiany SIWZ poprzez:

1) nadanie ostatniemu zdaniu punktu 17.1.2 projektu Umowy o PPP oznaczenia jako pkt 17.1.2.4 i zmianę jego brzmienia na następujące:

„17.1.2.4. na okres 5 (pięciu) lat; po upływie 5 (pięciu) lat licencja przekształca się automatycznie w licencję na czas nieoznaczony. Podmiot Publiczny i Partner Prywatny mogą wypowiedzieć licencję, która przekształciła się w licencję na czas nieoznaczony, z zachowaniem 30-letniego okresu wypowiedzenia. Oświadczenie o wypowiedzeniu licencji nie może zostać złożone wcześniej niż w dniu podpisania Protokołu Odbioru Końcowego, a jeżeli zostanie złożone wcześniej, będzie uznawane za bezskuteczne. Partner Prywatny jest uprawniony do wypowiedzenia licencji do Danych Partnera Prywatnego, w tym Dokumentacji, bez zachowania okresu wypowiedzenia, o którym mowa powyżej, wyłącznie w sytuacji, gdy Podmiot Publiczny w sposób istotny narusza warunki licencji i mimo pisemnego wezwania z wyznaczonym terminem, nie krótszym niż 60 (sześćdziesiąt) Dni, nie powstrzymuje się od ich dalszego naruszania. Niniejszym Partner Prywatny zrzeka się uprawnienia do wypowiedzenia licencji bez zachowania okresu wypowiedzenia do Danych Partnera Prywatnego w okresie, na który licencja została udzielona, w innych przypadkach niż istotne naruszanie warunków licencji przez Podmiot Publiczny. W przypadku wypowiedzenia przez Partnera Prywatnego licencji do Danych Partnera Prywatnego niezgodnie z postanowieniami niniejszego punktu, Partner Prywatny naprawi szkodę poniesioną przez Podmiot Publiczny na zasadach ogólnych.”

2) nadanie ostatniemu zdaniu pkt. 17.1.7 projektu Umowy o PPP oznaczenia jako pkt 17.1.7.4 i zmianę jego brzmienia na następujące:

„17.1.7.4. na okres 5 (pięciu) lat; po upływie 5 (pięciu) lat licencja przekształca się automatycznie w licencję na czas nieoznaczony. Podmiot Publiczny i Partner Prywatny mogą wypowiedzieć licencję, która przekształciła się w licencję na czas nieoznaczony, z zachowaniem 30-letniego okresu wypowiedzenia. Oświadczenie o wypowiedzeniu licencji nie może zostać złożone wcześniej niż w dniu podpisania Protokołu Odbioru Końcowego, a jeżeli zostanie złożone wcześniej, będzie uznawane za bezskuteczne. Partner Prywatny jest uprawniony do wypowiedzenia licencji do Oprogramowania Partnera Prywatnego bez zachowania okresu wypowiedzenia, o którym mowa powyżej, wyłącznie w sytuacji, gdy Podmiot Publiczny w sposób istotny narusza warunki licencji i mimo pisemnego wezwania z wyznaczonym terminem, nie krótszym niż 60 (sześćdziesiąt) Dni, nie powstrzymuje się od ich dalszego naruszania. Niniejszym Partner Prywatny zrzeka się uprawnienia do wypowiedzenia licencji bez zachowania okresu wypowiedzenia do Oprogramowania Partnera Prywatnego w

okresie, na który licencja została udzielona, w innych przypadkach niż istotne naruszanie warunków licencji przez Podmiot Publiczny. W przypadku wypowiedzenia przez Partnera Prywatnego licencji do Oprogramowania Partnera Prywatnego niezgodnie z postanowieniami niniejszego punktu, Partner Prywatny naprawi szkodę poniesioną przez Podmiot Publiczny na zasadach ogólnych.”

3) nadanie pkt 2.4.11.2 następującego brzmienia:

„2.4.11.2 przeniesie na Partnera Prywatnego autorskie prawa majątkowe do Projektu Budowlanego, Koncepcji architektonicznej oraz innej Dokumentacji sporządzonej w celu wykonania Projektu Budowlanego, na podstawie której Podmiot Publiczny uzyskał Pozwolenie na Budowę, na następujących polach eksploatacji:”

Pytanie nr 30

Dotyczy pkt 17.1.4. – 17.1.6 oraz pkt 17.1.7. Umowy o PPP

Prosimy o sprecyzowanie, że wszystkie przewidziane w tych punktach uprawnienia nadawane Podmiotowi Publicznemu muszą pozostawać w bezpośrednim związku z realizacją Przedsięwzięcia i utrzymaniem Instalacji.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dokonać zmiany SIWZ poprzez dopisanie w każdym z pkt: 17.1.4, 17.1.5, 17.1.6 i 17.1.7 projektu Umowy o PPP na końcu ostatniego zdania o treści:

„Uprawnienia nadawane Podmiotowi Publicznemu zgodnie z niniejszym punktem będą pozostawać w bezpośrednim związku z realizacją Przedsięwzięcia lub utrzymaniem Instalacji.”

Pytanie nr 31

Dotyczy pkt 17.1.9. i 17.1.11 Umowy o PPP

Zwracamy uwagę na daleko idące zobowiązania Partnera Prywatnego w zakresie zapewnienia Podmiotowi Publicznemu praw do Oprogramowania Osób Trzecich (niewypowiadalne, nieograniczone czasowo lub ważne co najmniej 30 lat licencje; zapewnienie rozwiązań alternatywnych w przypadku zerwania ciągłości licencji; zapewnienie możliwości dokonywania modyfikacji oprogramowania), które - jeśli zostaną przyjęte – będą musiały znaleźć odzwierciedlenie w umowach z kontrahentami Partnera Prywatnego. Prosimy o ograniczenie tych obowiązków.

Odpowiedź:

Zamawiający zwraca uwagę, że wedle jego wiedzy dla operowania Instalacją niezbędne jest zapewnienie praw do Oprogramowania Osób Trzecich. W ocenie Zamawiającego, standardem jest, żeby licencja do takich praw była niewypowiadalna i nieograniczona w czasie. W przypadkach gdyby uzyskanie licencji niewypowiadalnej/nieograniczonej w czasie nie było możliwe, Partner Prywatny zobowiązany jest do zapewnienia rozwiązań alternatywnych, co wydaje się właściwym rozwiązaniem.

Pytanie nr 32

Pkt 17.1.9. – 17.1.13 i 17.1.16 Umowy o PPP

Prosimy o sprecyzowanie, że wszystkie przewidziane w tych punktach uprawnienia nadawane Podmiotowi Publicznemu muszą pozostawać w bezpośrednim związku z realizacją Przedsięwzięcia i utrzymaniem Instalacji.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dokonać zmiany SIWZ poprzez dopisanie w każdym z pkt: 17.1.9, 17.1.10, 17.1.11, 17.1.12, 17.1.13 i 17.1.16 projektu Umowy o PPP na końcu ostatniego zdania o treści:

„Uprawnienia nadawane Podmiotowi Publicznemu zgodnie z niniejszym punktem będą pozostawać w bezpośrednim związku z realizacją Przedsięwzięcia lub utrzymaniem Instalacji.”

Pytanie nr 33

Dotyczy pkt 23.1.3.10 Umowy o PPP

Prosimy o poprawę pkt 23.1.3.10 Umowy o PPP w taki sposób aby użyte w nim pojęcia zdefiniowane pisane były z dużych liter.

Odpowiedź:

Zamawiający postanawia dokonać zmiany SIWZ poprzez użycie w pkt. 23.1.3.10 projektu Umowy o PPP pojęć pisanych wielką literą.

Pytanie nr 34

Dotyczy pkt 24.6.2.7 Umowy o PPP

Prosimy o uzupełnienie pkt 24.6.2.7 Umowy o PPP o Banki.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż pkt. 24.6.2.7 Umowy o PPP został uzupełniony, w wyniku czego nadano mu następujące brzmienie:

„24.6.2.7. Podmiotom Finansującym, Bankom, ich doradcom i konsultantom, z zastrzeżeniem, że Strona ujawniająca uzyska od nich podobne zobowiązania do zachowania poufności (z wyłączeniem jednak niniejszego zastrzeżenia);”

Pytanie nr 35

Załącznik XIX SIWZ Zakres i Wymagania Techniczne Eksploatacji

Prosimy o korektę załącznika XIX - wydaje się, iż omyłkowo zamiast Partner Prywatny użyte jest pojęcie Operator.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany SIWZ - Załącznika XIX SIWZ poprzez wykreślenie pojęcia „Operator” i zastąpienie go pojęciem „Partner Prywatny” w odpowiedniej formie gramatycznej w całej treści przedmiotowego Załącznika.

Pytanie nr 36

Załącznik XIX SIWZ Zakres i Wymagania Techniczne Eksploatacji

W Załączniku XIX przewidziano, iż Partner Prywatny ma prowadzić laboratorium i użyte zostało słowo Blok, które nie występuje w innych miejscach Umowy o PPP ani definicjach. Prosimy o odpowiednią korektę.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany SIWZ - Załącznika XIX SIWZ poprzez wykreślenie pojęcia „Blok” i zastąpienie go pojęciem „ITPO” w odpowiedniej formie gramatycznej w całej treści przedmiotowego Załącznika.