

dot. pytań do SIWZ w przetargu nieograniczonym znak: SKMMS-ZP/N/44/10 na wybór doradcy celem pozyskania finansowania dłużnego

Pytanie nr 1. W związku z wymogiem złożenia Oświadczeń o posiadaniu odpowiedniego doświadczenia – Załącznik nr 4a oraz Załącznik nr 4b, proszę o potwierdzenie czy akceptowalne jest spełnienie tych wymogów przez spółkę – matkę z siedzibą w Londynie, która brałaby udział w realizacji przedmiotu zamówienia przez spółkę – córkę (wykonawca).

Odpowiedź: *Odpowiednim doświadczeniem musi wykazać się Wykonawca (lub Wykonawcy składający wspólną ofertę – konsorcjum) składający ofertę. W opisanej sytuacji, w przypadku gdyby ofertę składała jedynie spółka – córka, Wykonawca nie spełni udziału w postępowaniu.*

Pytanie nr 2. SIWZ - Załącznik nr 3 Projekt Umowy **Ograniczenie łącznej odpowiedzialności Wykonawcy do zdefiniowanej wielokrotności wynagrodzenia.**

Czy możliwe jest wprowadzenie do umowy postanowienia, zgodnie z którym odpowiedzialność Wykonawcy wynikająca z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązań wynikających z umowy jest ograniczona do wysokości kwoty wynagrodzenia otrzymanej przez Wykonawcę od Zamawiającego na podstawie umowy? Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia do umowy zapisu dot. wyłączenia odpowiedzialności Wykonawcy za nieosiągnięcie przez Zamawiającego spodziewanych rezultatów czy korzyści z realizacji projektu?

Odpowiedź: *Zamawiający nie dopuszcza modyfikacji w projekcie umowy. Celem umowy jest wskazanie przez Wykonawcę jak najkorzystniejszego pozyskania finansowania dłużnego. Jeżeli umowa kredytowa zostanie podpisana Wykonawca uzyska tzw. „wynagrodzenie za sukces”, jeżeli nie zostanie podpisana „wynagrodzenie za sukces” nie przysługuje.*

Pytanie nr 3. SIWZ - Załącznik nr 3 Projekt Umowy **Ograniczenie odpowiedzialności Wykonawcy wobec osób trzecich**

Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie do projektu umowy postanowień przewidujących zwolnienie Wykonawcy przez Zamawiającego z odpowiedzialności z tytułu roszczeń osób trzecich powstałych w związku z zawarciem lub wykonaniem umowy?

Odpowiedź: *Zamawiający nie dopuszcza modyfikacji w projekcie umowy.*

Pytanie nr 4. SIWZ - Załącznik nr 3 Projekt Umowy **Harmonogram, fakturowanie**

Czy możliwa jest modyfikacja postanowień par. 3 ust. 1, par. 3 ust. 7, par. 4 ust.1 pkt 4 i par 4 ust. 3 projektu umowy w taki sposób, aby jasno wynikało z nich, że:

- „wykonanie przedmiotu umowy” oznacza wykonanie przez Wykonawcę usług doradczych opisanych w SIWZ, podczas gdy „zakończenie projektu” to podpisanie przez Zamawiającego umowy finansowania?;
- wykonanie przedmiotu umowy upoważnia Wykonawcę do wystawienia faktur łącznie opiewających na 80 % wynagrodzenia przewidzianego w par. 4 ust. 1, a zakończenie projektu, rozumiane zgodnie z pkt a powyżej, upoważnia Wykonawcę do wystawienia faktury na tzw. success fee?;
- termin w par. 3 ust. 1 jest terminem na wykonanie prac, do których zobowiązał się Wykonawca i że dotrzymanie go możliwe jest jedynie przy założeniu, iż w określonych w umowie terminach Zamawiający przekaze Wykonawcy dokumenty i informacje niezbędne do wykonania prac (alternatywnie że termin na wykonanie prac, do których

zobowiązał się Wykonawca i biegnie od dnia przekazania Wykonawcy dokumentów i informacji niezbędnych do wykonania prac)?.

Odpowiedź: *Zdaniem Zamawiającego kwestie te są jasno uregulowane w umowie i nie zachodzi potrzeba ich modyfikacji.*

Jednocześnie uprzejmie prosimy o wyjaśnienie, jakie skutki ma przerwanie prac i w jakich przypadkach Strona ma prawo wysłać powiadomienie, o którym mowa w par. 3 ust. 2? Czy przerwanie prac powoduje automatycznie stosowną zmianę w harmonogramie projektu, w tym przedłużenie terminu wynikającego z par. 3 ust.1? Jak długo może trwać powyższa przerwa i czy w przypadku przerwania prac wykonawca może żądać wynagrodzenia za usługi wykonane do dnia ich przerwania? Jeśli tak to, w jaki sposób zostanie ono obliczone i na jakich zasadach może zostać zafakturowane?

Odpowiedź: *Kwestie te są jasno uregulowane w § 9 ust. 5 projektu umowy.*

Czy możliwa jest modyfikacja par. 9 ust. 5 poprzez wskazanie, że każde niedotrzymanie harmonogramu z przyczyn innych niż leżące po stronie Wykonawcy powoduje automatyczne przedłużenie terminów wskazanych w par. 3 ust. 1 o czas równy opóźnieniu?

Odpowiedź: *Zamawiający nie dopuszcza modyfikacji w projekcie umowy.*

Pytanie nr 5. SIWZ - Załącznik nr 3 Projekt Umowy Odbiór

Uprzejmie prosimy o wyjaśnienie, czy termin 5 dni roboczych, wskazany w par. 3 ust. 3, jest terminem, w ramach którego Zamawiający może zgłosić uwagi, Wykonawca ma odnieść się do uwag, a następnie ma nastąpić podpisanie protokołów odbioru? Jeśli tak, to czy możliwe byłoby doprecyzowanie, kiedy najpóźniej Zamawiający może przekazać Wykonawcy swoje uwagi, ile dni roboczych minimalnie ma Wykonawca na odniesienie się do uwag i w jakim terminie, licząc od dnia ustosunkowania się do tych uwag, Strony podpiszą protokół upoważniający Wykonawcę do wystawienia faktury? Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację par. 3 ust. 5 polegającą na wskazaniu, że po podpisaniu protokołu odbioru Zamawiający może jedynie żądać usunięcia ukrytych wad produktów prac?

Odpowiedź: *Kwestie te są jasno uregulowane w § 3 ust. 3 projektu umowy.*

Pytanie nr 6. SIWZ - Załącznik nr 3 Projekt Umowy Prawa autorskie

Czy możliwa jest następująca modyfikacja postanowień umowy w zakresie praw autorskich: przeniesienie autorskich praw majątkowych do wykonanych przez Wykonawcę produktach prac na polach eksploatacji niezbędnych dla wykorzystania ich przez Zamawiającego zgodnie z celem umowy, z zastrzeżeniem, że określone elementy produktów prac, takie jak własne metodologie, szablony, techniki i know-how PwC (tzw. „dotychczasowe dzieła”) są jedynie przedmiotem licencji niewyłącznej (PwC wykorzystuje je w opracowaniach przeznaczonych również dla innych klientów). Autorskie prawa majątkowe do produktów prac powinny być w naszej ocenie przeniesione na Zamawiającego na enumeratywnie wyliczonych polach eksploatacji obejmujących np. utrwalanie i zwielokrotnianie produktów prac (wielokrotne wykorzystywanie, powielanie dowolną techniką, wprowadzanie do pamięci komputera z wyłączeniem pól eksploatacji, które dają Zamawiającemu prawo do nieograniczonego rozpowszechniania dzieł, czy też wprowadzania ich do obrotu oraz wykonywania praw zależnych.

Odpowiedź: *Zamawiający modyfikuje § 5 ust. 2 projektu umowy, który otrzymuje brzmienie:*

Przeniesienie majątkowych praw autorskich nastąpi na następujących polach eksploatacji:

- 1) utrwalanie, kopiowanie dowolną techniką poligraficzną, reprograficzną, techniką zapisu magnetycznego oraz techniką cyfrową, wprowadzanie do pamięci komputerów i serwerów komputerowych;
- 2) wystawianie na publiczną prezentację (na ekranie), w tym podczas seminariów, konferencji a także publiczne udostępnianie w taki sposób, aby każdy mógł mieć dostęp w miejscu i czasie przez siebie wybranym;
- 3) wykorzystywanie w materiałach wydawniczych oraz we wszelkiego rodzaju mediach audio-wizualnych i komputerowych;
- 4) prawo do korzystania z prac w całości lub z części oraz ich łączenia z innymi pracami, opracowania poprzez dodanie różnych elementów, uaktualnianie, modyfikowanie, tłumaczenie na języki obce, zmianę treści całości lub ich części;
- 5) zezwolenie na wykonanie zależnego prawa autorskiego.

Czy istnieje możliwość wprowadzenia do umowy zapisu, iż Wykonawca nie odpowiada za skutki jakichkolwiek zmian produktów prac dokonanych przez podmioty inne niż Wykonawca oraz nie może być wskazywany jako ich autor?

Odpowiedź: Zamawiający wprowadza do § 5 projektu umowy ust.7 o treści:

„Wykonawca nie odpowiada za skutki jakichkolwiek zmian przedmiotu umowy dokonanych przez podmioty inne niż Wykonawca a w sytuacji modyfikacji przedmiotu umowy nie będzie wskazywany jako ich autor.”

Czy w odniesieniu do produktu prac, jakim jest model finansowy, Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania umowy poprzez wprowadzenie zapisu, iż "Model finansowy przekazywany jest Zamawiającemu do jego użytku. Zamawiający ma prawo udostępnić model finansowy innemu podmiotowi jedynie za uprzednią pisemną zgodą Wykonawcy i po wcześniejszym uzyskaniu od takiego podmiotu pisemnego oświadczenia, że został on poinformowany, że model finansowy został przygotowany dla Zamawiającego oraz że podmiot ten zrzeka się wszelkich roszczeń wobec Wykonawcy związanych z modelem finansowym.”?

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje § 5 ust. 2 projektu umowy, który otrzymuje brzmienie:

Przeniesienie majątkowych praw autorskich nastąpi na następujących polach eksploatacji:

- 1) utrwalanie, kopiowanie dowolną techniką poligraficzną, reprograficzną, techniką zapisu magnetycznego oraz techniką cyfrową, wprowadzanie do pamięci komputerów i serwerów komputerowych;
- 2) wystawianie na publiczną prezentację (na ekranie), w tym podczas seminariów, konferencji a także publiczne udostępnianie w taki sposób, aby każdy mógł mieć dostęp w miejscu i czasie przez siebie wybranym;
- 3) wykorzystywanie w materiałach wydawniczych oraz we wszelkiego rodzaju mediach audio-wizualnych i komputerowych;
- 4) prawo do korzystania z prac w całości lub z części oraz ich łączenia z innymi pracami, opracowania poprzez dodanie różnych elementów, uaktualnianie, modyfikowanie, tłumaczenie na języki obce, zmianę treści całości lub ich części;
- 5) zezwolenie na wykonanie zależnego prawa autorskiego.

Pytanie nr 7. SIWZ - Załącznik nr 3 Projekt Umowy Kary umowne i odstąpienie

Czy Zamawiający przewiduje modyfikację zapisów, wprowadzających obowiązek zapłaty na jego rzecz kar umownych, w szczególności następujący sposób:

- wprowadzenie kar jedynie za zawinione przez Wykonawcę i precyzyjnie wskazane przypadki nienależytego wykonania usług doradczych (w obecnym kształcie umowa przewiduje kary umowne za np. za opóźnienie w wykonaniu przedmiotu umowy, tymczasem wykonanie usług w zakładanych terminach jest zależne także od osób trzecich, więc taka konstrukcja jest dla wykonawcy krzywdząca – w związku z tym zakładamy, że ew. kara może być naliczona jedynie za zwłokę w „wykonaniu przedmiotu umowy” zdefiniowanego zgodnie z uwagami w pkt 3 powyżej)?;
- wprowadzenie klauzuli uzależniającej prawo odstąpienia Zamawiającego od umowy (wraz z naliczeniem kary umownej z tego tytułu) od wcześniejszego bezskutecznego wezwania Wykonawcy do wykonania zobowiązania i wyznaczenia mu w tym celu dodatkowego, odpowiedniego terminu?;
- usunięcie zapisu przewidującego możliwość dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonej kary umownej na zasadach ogólnych oraz wprowadzenie zakazu potrącania kar umownych z wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy.

Czy Zamawiający przewiduje możliwość zrezygnowania z zapisu dopuszczającego tzw. wykonanie zastępcze w przypadku odstąpienia od umowy?

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje § 9 ust. 2 projektu umowy, który otrzymuje brzmienie:

W przypadku nie wykonania lub nienależytego wykonania prac objętych umową, w tym braku terminowego wykonania umowy, Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty kar umownych:

- 1) jeżeli nie dotrzyma terminów wykonania przedmiotu umowy zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,1 % wynagrodzenia ryczałtowego brutto za każdy dzień zwłoki, licząc od umownego terminu wykonania i nie więcej niż 10% wynagrodzenia ryczałtowego brutto;
- 2) za każdy dzień zwłoki od ustalonego przez strony terminu usunięcia wad w przedmiocie umowy, w wysokości 0,1 % wynagrodzenia ryczałtowego brutto, jednak nie więcej niż 10% wynagrodzenia ryczałtowego brutto;
- 3) w przypadku odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z przyczyn za które ponosi on odpowiedzialność, zapłaci karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia ryczałtowego brutto;
- 4) w przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy zapłaci karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia ryczałtowego brutto.

Oraz modyfikuje § 10 ust. 1 projektu umowy, który otrzymuje brzmienie:

Jeżeli Wykonawca będzie wykonywał przedmiot umowy wadliwie albo sprzecznie z umową, Zamawiający może wezwać go do zmiany sposobu wykonywania przedmiotu umowy i wyznaczyć mu w tym celu odpowiedni termin. Po bezskutecznym upływie wyznaczonego terminu Zamawiający może od umowy odstąpić z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy. W takim przypadku Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia ryczałtowego brutto, jak również naprawi szkodę przewyższającą wysokość zastrzeżonej kary umownej.

Pytanie nr 8. SIWZ Rozdział II. Termin realizacji przedmiotu zamówienia

Uprzejmie prosimy o doprecyzowanie czy 90 dni to czas na zakończenie prac rozumianych jako wybór banku przez Spółkę, czy okres w którym Spółka zamierza podpisać umowę/y kredytowe. Pragniemy zwrócić uwagę, że negocjacje mogą opóźnić się z przyczyn leżących po stronie banków. Dodatkowo chcielibyśmy zwrócić uwagę, iż skracanie okresu negocjacji może niekorzystnie wpłynąć na wynik negocjacji oraz warunki finansowe jakie Spółka może otrzymać.

Uprzejmie prosimy o doprecyzowanie czy Zamawiający przewiduje udział Wykonawcy w negocjacjach umowy kredytowej oraz ewentualnie w jakim zakresie. W szczególności, prosimy o odpowiedź, czy Wykonawca ma dokonywać komentarzy na piśmie do przedkładanych propozycji czy też ma fizycznie prowadzić negocjacje z bankiem, odbywać spotkania, etc.? Czy Wykonawca może potwierdzić, jaka maksymalna ilość godzin jest przewidywana na uczestnictwo w negocjacjach oraz ile maksymalnie spotkań z bankami jest przewidywane?

Odpowiedź: Przewidziany termin 90 dni na zakończenie prac rozumiany jest jako okres w którym Spółka zamierza podpisać umowę na finansowanie. Zamawiający przewiduje udział Wykonawcy w negocjacjach z instytucjami finansowymi polegający na odbywaniu spotkań, prowadzeniu negocjacji, etc. Zamawiający nie określa ilości godzin negocjacji oraz spotkań z bankami.

Pytanie nr 9. SIWZ Rozdział III. Uszczegółowienie przedmiotu zamówienia i obowiązków Wykonawcy – Zakres prac

Analiza, weryfikacja i uaktualnienie istniejącej dokumentacji będącej w posiadaniu Zamawiającego – w szczególności aktualizacja „Projekcji finansowej dla PKP Szybka Kolej Miejska w Trójmieście w kontekście pozyskania finansowania dłużnego”, weryfikacja Studium Wykonalności Projektu (...).

Uprzejmie prosimy o doprecyzowanie, jaka istniejąca dokumentacja miałaby być analizowana, weryfikowana i uaktualniana. Prosimy o podanie ilości dokumentów do analizy, weryfikacji i uaktualnienia oraz ich zakresu, który miałby być analizowany.

Uprzejmie prosimy o doprecyzowanie, co Zamawiający rozumie pod pojęciem „aktualizacji projekcji finansowych”. Kto będzie odpowiedzialny za dostarczenie danych technicznych do projekcji finansowych (np. prognozy przychodów, kosztów utrzymania, eksploatacji)?

Prosimy o doprecyzowanie zakresu aktualizacji Studium Wykonalności. Czy weryfikacja i uaktualnienie Studium Wykonalności będzie obejmowało również aspekty techniczne oraz środowiskowe zawarte w Studium Wykonalności, czy jedynie kwestie ogólne i finansowe?

Uprzejmie prosimy o wskazanie terminu, w jakim Zamawiający przekaże Wykonawcy materiały, które miałyby być analizowane, weryfikowane i uaktualniane.

W jakim terminie od podpisania umowy Zamawiający będzie wymagał od Wykonawcy otrzymania raportu z wykonania prac przedstawionych w punkcie 1 Zakresu prac.

Odpowiedź: Zamawiający oczekuje aktualizacji opracowania „Projekcja finansowa dla PKP szybka Kolej Miejska w Trójmieście w kontekście pozyskania finansowania dłużnego”

sporządzonego w czerwcu 2010 oraz danych do Studium Wykonalności Projektu w kwestiach ogólnych i finansowych.

Do dokonania aktualizacji zobowiązany jest Wykonawca przy udziale Zamawiającego, w zakresie wykraczającym poza dane prezentowane w Projekcji finansowej oraz udostępnione w sprawozdaniach finansowych Zamawiającego. Dokumentacja będąca w posiadaniu Zamawiającego – w szczególności „Projekcja finansowa dla PKP Szybka Kolej Miejska w Trójmieście w kontekście pozyskania finansowania dłużnego”, oraz Studium Wykonalności Projektu zostaną udostępnione Wykonawcy w dniu podpisania umowy.

Termin otrzymania raportu z wykonania prac przedstawionych w punkcie 1 Zakresu prac nie jest ściśle określony, ma jednak nastąpić przed przystąpieniem do realizacji zadań określonych w pkt 2 Zakresu prac i gwarantować zakończenie prac w terminie 90 dni.

Pytanie nr 10. SIWZ Punkt 1 oraz 4 Zakresu prac

Uprzejmie prosimy o doprecyzowanie, czy w ramach prac Wykonawca ma przygotować nowy model finansowy (pkt 4 Zakresu prac), czy jedynie zaktualizować projekcje finansowe (pkt 1 Zakresu prac). Czy zaktualizowane projekcje finansowe będą następnie przedstawione oferentom finansowania, czy Zamawiający będzie wymagał przygotowania nowego modelu finansowego?

Odpowiedź: Zamawiający nie wymaga tworzenia nowego modelu finansowego a jedynie zaktualizowanie istniejącej Projekcji finansowej. Jednakże Zamawiający nie wyklucza stworzenia nowego modelu finansowego o ile Wykonawca uzna, że jego stworzenie pozwoli na wypracowanie lepszej pozycji negocjacyjnej i uzyskanie większej pewności pozyskania finansowania dla Spółki.

Pytanie nr 11. SIWZ Punkt 5 (3) Zakresu prac

Czy udział w pracach, w tym posiedzeniach, w komisji konkursowej/przetargowej w charakterze eksperta wymaga fizycznej obecności w Gdyni, czy może być wykonywany poprzez środki komunikacji na odległość (telekonferencja, videokonferencja, poczta elektroniczna)? Jeśli Zamawiający wymaga fizycznej obecności Wykonawcy w Gdyni, uprzejmie prosimy o informację ile takich posiedzeń komisji jest planowanych?

Odpowiedź: Wymagany jest udział osobisty Wykonawcy w posiedzeniach komisji konkursowej. Ilość posiedzeń komisji będzie zależała od organizacji procesu pozyskania finansowania przez Wykonawcę.

Pytanie nr 12. SIWZ Punkt 5 (6) Zakresu prac

Prosimy o informację gdzie będą prowadzone spotkania z bankami (Gdynia/Warszawa)? Z iloma bankami będą prowadzone rozmowy?

Odpowiedź: Spotkania z bankami powinny być prowadzone w Gdyni, w uzasadnionych przypadkach Zamawiający dopuszcza możliwość zorganizowania spotkania w innym mieście. Zamawiający nie ogranicza ilości podmiotów z którymi Wykonawca nawiąże współpracę.

Pytanie nr 13. SIWZ Punkt 5 (7) Zakresu prac

Uprzejmie prosimy o doprecyzowanie czy w podpunkcie 7 chodzi o przygotowanie term-sheet'u transakcji (który zawsze jest przygotowywany przez bank), czy raczej sprawdzenie term-sheet'u przygotowanego przez bank, pod kątem zgodności z ustaleniami poczynionymi

na negocjacjach (i naniesieniem ewentualnych uwag do term-sheet'u, jeśli nie jest zgodny z ustaleniami)?

Odpowiedź: O ile term-sheet zostanie przygotowany przez instytucję finansową dopuszcza się przeprowadzenie jedynie jego weryfikacji i naniesienie ewentualnych uwag w przypadku rozbieżności z wcześniej poczynionymi uzgodnieniami.