



Czersk, 2013-04-26

WO.271.16.2013

Do Wykonawców

Dotyczy przetargu nieograniczonego pn.: „**Stabilizacja gruntu emulsją asfaltową i cementem z doziarnieniem kruszywem naturalnym łamanym 0-31,5 dróg gruntowych na terenie Gminy Czersk**” (ogłoszenie w BZP nr 147486 z dnia 15.04.2013r.).

WYJAŚNIENIE TREŚCI SIWZ – 2

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t. j. - Dz.U. z 2010 r. Nr 113 poz. 759 ze zm.) Zamawiający udziela wyjaśnień do zadanych przez Wykonawcę pytań:

1. „Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający załączył do SIWZ całą dokumentację projektową i techniczną potrzebną do wykonania przedmiotu zamówienia oraz że dokumentacja ta jest kompletna i odzwierciedla stan faktyczny w zakresie warunków realizacji zamówienia, zaś brak jakichkolwiek dokumentów istotnych dla oceny warunków realizacji inwestycji nie obciąża Wykonawcy.
2. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dysponuje wszelkimi wymaganymi prawem decyzjami administracyjnymi oraz uzgodnieniami potrzebnymi w celu wykonania zamówienia, które zachowują ważność na okres wykonania zadania, a skutki ewentualnych braków w tym zakresie nie obciążają wykonawcy.
3. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiającemu przysługuje prawo dysponowania nieruchomością na cele budowlane w zakresie całego terenu, na którym będzie realizowana inwestycja, a ewentualne braki w tym zakresie nie obciążają wykonawcy.
4. Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku napotkania na niezinventaryzowane lub błędnie zinventaryzowane instalacje podziemne, w stosunku do stanu wynikającego z dokumentacji projektowej załączonej do SIWZ i stanowiącej podstawę wyceny oferty, w przypadku konieczności dokonania ich przebudowy lub naprawy, Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.
5. Prosimy o potwierdzenie, że przypadku napotkania na niewybuchy, niewypały lub objekty o znaczeniu historycznym, będzie to skutkowało stosownym przedłużeniem terminu wykonania zamówienia, co najmniej o czas, w którym wykonawca nie mógł realizować robót, a w przypadku konieczności wykonania robót nieprzewidzianych w dokumentacji załączonej do SIWZ na skutek zaistnienia ww. okoliczności, Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe.
6. Prosimy o potwierdzenie, iż w przypadku stwierdzenia odmiennych od wskazanych w dokumentacji warunków geologicznych lub gruntowo-wodnych, w szczególności w przypadku konieczności wykonania robót odwodnieniowych lub ziemnych w zakresie przekraczającym zakres przyjęty do wyceny oferty na podstawie załączonej do SIWZ dokumentacji, Wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.
7. Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku wystąpienia braków lub błędów w zakresie opisu przedmiotu zamówienia określonego w dokumentacji załączonej do SIWZ i stanowiącej podstawę wyceny oferty, w przypadku konieczności wykonania robót wynikających z zaistnienia ww. okoliczności wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe, a termin wykonania zamówienia ulegnie stosownemu wydłużeniu.

8. W nawiązaniu do postanowienia pkt. 4.1.1.8 SIWZ prosimy o potwierdzenie, że na podstawie tej przesłanki Zamawiający zmieni wynagrodzenie brutto Wykonawcy w przypadku ustawowej zmiany stawki VAT.
9. W nawiązaniu do postanowienia pkt. 4.1.4 SIWZ prosimy o wyjaśnienie, w jakim przypadku Zamawiający ograniczy zakres prac? Zwracamy uwagę, że Wykonawca kalkuluje cenę oferty na całość przedmiotu zamówienia opisanego w dokumentacji.
10. W nawiązaniu do postanowienia pkt. 19.1 i 19.5 SIWZ oraz § 8 ust. 1-3 projektu umowy prosimy o potwierdzenie, że cena ryczałtowa, o której mowa w tych postanowieniach pozostaje stała w zakresie robót ujętych w dokumentacji załączonej do SIWZ, natomiast nie obejmuje robót tam nieprzewidzianych, a ponadto, iż obowiązek uwzględnienia w wynagrodzeniu wszelkich kosztów związanych z realizacją przedmiotu umowy dotyczy wyłącznie kosztów możliwych do oszacowania na podstawie dostarczonej przez Zamawiającego dokumentacji, nie obejmuje zaś kosztów niemożliwych do przewidzenia na etapie oferowania, w szczególności wynikających z błędów/braków w dokumentacji, odmiennych od wskazanych w dokumentacji warunków gruntowych, wodnych, archeologicznych, ujawnienia się niezinventaryzowanych lub błędnie zinventaryzowanych instalacji podziemnych itp., oraz że w przypadku konieczności wykonania robót wynikających z zaistnienia ww. okoliczności wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe. Zwracamy uwagę, iż chociaż zgodnie z art. 632 k.c. „Jeżeli strony umówiły się o wynagrodzenie ryczałtowe, przyjmujący zamówienie nie może żądać podwyższenia wynagrodzenia, chociażby w czasie zawarcia umowy nie można było przewidzieć rozmiaru lub kosztów prac.”, to jednak należy pamiętać, iż rozmiar i koszt prac, o których mowa w treści tego przepisu, dotyczy wyłącznie rozmiaru prac ujętych w dokumentacji przetargowej oraz kosztów możliwych do oszacowania na podstawie dostarczonej przez Zamawiającego dokumentacji oraz odbytej wizji lokalnej, nie obejmują zaś kosztów robót, których wykonanie okazało się konieczne w celu realizacji przedmiotu zamówienia wskutek zaistnienia okoliczności niemożliwych wcześniej do przewidzenia. Rozszerzenie zakresu zamówienia o roboty nieprzewidziane w dokumentacji projektowej lub koszty niemożliwe do wyceny na etapie ofertowania byłoby sprzeczne z art. 140 ust. 3 PZP w związku z art. 58 § 1 KC, jako wykraczające poza określenie przedmiotu zamówienia w SIWZ. Prace nieprzewidziane w dokumentacji projektowej nie stanowią bowiem przedmiotu zamówienia objętego ceną oferty.
11. W nawiązaniu do postanowienia pkt. 23.2 SIWZ prosimy o usunięcie z tego postanowienia zdania drugiego. Zwracamy uwagę, że zgodnie ze znowelizowaną ustawą z dnia 5 listopada 2009 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz ustawy o kosztach sądowych w sprawach cywilnych (Dz. U. Nr 206, poz. 1591) art. 147 ust. 2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych, zabezpieczenie należytego wykonania umowy służy pokryciu roszczeń z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, nie zabezpiecza zaś już roszczeń z tytułu gwarancji jakości (drugie zdanie tego przepisu, dotyczące możliwości zabezpieczenia roszczeń z tytułu gwarancji jakości, zostało w wyniku nowelizacji wykreślone). Potwierdza to również obowiązujące brzmienie art. 151 ust. 2 PZP, z którego ustawodawca wykreślił zwrot „lub gwarancji jakości” dopuszczając jedynie wykorzystanie zabezpieczenia na pokrycie roszczeń z tytułu rękojmi za wady.
12. W nawiązaniu do postanowienia § 5 lit. g) projektu umowy prosimy o potwierdzenie, iż Wykonawca nie ma obowiązku naprawy – w ramach ceny ryczałtowej wynikającej z oferty – uszkodzonych niezinventaryzowanych urządzeń uzbrojenia podziemnego. Prosimy również o potwierdzenie, że w przypadku napotkania niezinventaryzowanych urządzeń uzbrojenia podziemnego i konieczności ich naprawy na skutek uszkodzenia, odbędzie się to na podstawie zamówienia dodatkowego za odrębnym wynagrodzeniem. Zwracamy uwagę, że zgodnie z ugruntowanym orzecnictwem Krajowej Izby Odwoławczej (np. w wyrok w sprawie KIO/UZP 184/10) „Nie jest dopuszczalne i możliwe zawarcie z góry w SIWZ i we wzorze umowy, zastrzeżenia, iż umowa obejmuje zakres prac, który obojętnie z jakich przyczyn został pominięty na etapie projektowania lub też obejmuje bez obustronnego porozumienia zakres wszelkich prac dodatkowych czy zamiennych, wynikający z ujawnionych w trakcie budowy wad projektu oraz wynikających ze znacząco odmiennych warunków geologiczno - gruntowych, niż zakładane przy opracowaniu dokumentacji projektowej. Taki rozszerzony zakres zamówienia i postanowienia umowy byłyby nieważne z mocy art. 140 ust. 3

ustawy Prawo zamówień publicznych w związku z art. 58 § 1 KC, jako wykraczające poza określenie przedmiotu zamówienia w SIWZ. Prace nieprzewidziane w dokumentacji projektowej nie stanowią przedmiotu zamówienia, objętego ceną oferty.” W powyższym wyroku Izba stwierdziła, iż:

- a) „Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za błędy w dokumentacji. Odpowiedzialność przedmiotowa ciąży na projektancie, z którym Zamawiający podpisał umowę na sporządzenie dokumentacji projektowej. Jeśli Zamawiający chciał nałożyć odpowiedzialność za dokumentację na wykonawcę winien przeprowadzić postępowanie, którego przedmiotem będzie „zaprojektuj i wybuduj”;
- b) Wykonawca może przyjąć na siebie odpowiedzialność szerszą, niż wynikająca z przepisów prawa, jednakże może przyjąć odpowiedzialność w zakresie nienależytego wykonania, a nie odpowiedzialność za błędy podmiotów trzecich;
- c) wykonawca nie może skalkulować w cenie oferty ryzyka odmiennych warunków geologicznych w zakresie rodzaju gruntu i w zakresie prowadzenie prac geologicznych;
- d) Zakres przedmiotu zamówienia objęty dokumentacją projektową stanowi podstawę skalkulowania ceny oferty;
- e) Ryczałt nie może obejmować tego, czego zamawiający nie przewidział w dokumentacji projektowej, a także tego, czego nie można było przewidzieć na etapie przygotowania oferty, są to bowiem przesłanki do udzielenia zamówienia w trybie art. 67 ust. 5 ustawy PZP na roboty dodatkowe”.

13. W nawiązaniu do postanowienia § 11 ust. 8 projektu umowy prosimy o potwierdzenie, iż za termin wykonania przedmiotu umowy będzie uważało się dzień zgłoszenia przez Wykonawcę gotowości do odbioru. Zwracamy uwagę, że protokół odbioru jest jedynie pokwitowaniem spełnienia świadczenia w określonym terminie (dzień zgłoszenia robót do odbioru) i podstawą dokonania rozliczeń pomiędzy stronami, zaś wykryte wady podlegają usunięciu stosownie do treści art. 637 i 638 Kodeksu cywilnego.
14. W nawiązaniu do postanowienia § 14 ust. 2 projektu umowy prosimy o zastąpienie słowa „opóźnienie” słowem „zwłoka”. W uzasadnieniu wskazujemy, iż nie każde przekroczenie terminu (opóźnienie) wynika z okoliczności zależnych od wykonawcy, zatem nie każde opóźnienie jest jednoznaczne z niewłaściwym wykonaniem zobowiązania przez Wykonawcę. Zgodnie z zasadą ogólną wyrażoną w art. 471 kc, Wykonawca ponosi odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania powstałe wskutek okoliczności, za które ponosi on odpowiedzialność. Tym samym, prawo Zamawiającego do naliczenia kary umownej (stanowiącej surogat odszkodowania) powinno zostać ograniczone do przypadków opóźnienia powstałego z przyczyn, za które wykonawca ponosi odpowiedzialność (tj. przypadków zwłoki). Wykonawca nie powinien ponosić ryzyka zastosowania kar umownych zastrzeżonych na tę okoliczność w każdym przypadku powstania przekroczenia terminu niezależnego od wykonawcy.
15. Prosimy o wykreślenie z postanowienia § 16 ust. 1 lit. b) zwrotu „upadłość lub” jako niezgodnego z treścią art. 83 ustawy Prawo upadłościowe i naprawcze.
16. W nawiązaniu do postanowienia § 16 ust. 1 lit. c) projektu umowy prosimy o sprecyzowanie zakresu zajęcia majątku, którego dokonanie może skutkować odstąpieniem od umowy. Obecne brzmienie tego postanowienia umowy powoduje, iż Zamawiający może odstąpić od umowy z Wykonawcą w przypadku zajęcia majątku (np. środków na rachunku bankowym) nawet na niewielką kwotę, co jest skutkiem nieadekwatnym do zagrożenia.

Wyjaśniając treść SIWZ w przedmiotowym zakresie informuję, że:

1. Tak.
2. Tak.
3. Tak.
4. Tak.
5. Tak.
6. Tak, jednak wymagana konieczność przedstawienia dodatkowych badań geologicznych potwierdzających zaistniałą sytuację odmiennych warunków geologicznych lub gruntowo – wodnych, które ponadto musi zaopiniować inspektor nadzoru.

7. Tak.
8. Tak.
9. W pkt 4 SIWZ Zamawiający przewiduje możliwość dokonania zmian w umowie zgodnie z ustawą Pzp, co nie oznacza, że Zamawiający dokona takich zmian bez istotnej przyczyny. Przypadek opisany w pkt 4.1.4 SIWZ daje możliwość zmiany umowy np. w sytuacji gdyby dokumentacja projektowa w istotny sposób odbiegała od stanu faktycznego.
10. Tak, cena ryczałtowa jest stała i nie obejmuje robót dodatkowych, jeżeli przy dołożeniu należytej staranności nie można ich było przewidzieć.
11. Zamawiający wykreśla zdanie drugie w pkt 23.2 SIWZ.
12. Wykonawca nie będzie ponosił kosztów naprawy ewentualnego uszkodzenia niezainwentaryzowanych urządzeń uzbrojenia podziemnego, jeżeli przy zachowaniu należytej staranności nie mógł tego przewidzieć.
13. Tak, za termin wykonania przedmiotu umowy uważa się dzień zgłoszenia przez Wykonawcę gotowości do odbioru wraz z potwierdzeniem Inspektora Nadzoru.
14. Nie.
15. Zamawiający wykreśla w ogólnych warunkach umowy, stanowiących zał. 5 do SIWZ - § 16 ust. 1 lit. b).
16. Zajęcie majątku zagrażające wykonaniu umowy.

Z poważaniem,


BURMISTRZ
Marek Jankowski

Załączniki:

Ogólne warunki umowy – zmienione dn. 26.04.2013 r.

Otrzymują:

- 1) Wszyscy, którzy pobrali SIWZ
- 2) strona internetowa UM w Czersku: www.bip.czersk.pl
- 3) a/a WR