

Zarząd Dróg Komunikacji i Utrzymania Miasta w Wałbrzychu



58-300 Wałbrzych, ul. Jana Matejki 1
NIP 806 24 82 604 REGON 391050341 web: www.zdkium.walbrzych.pl e-mail: sekretariat@zdkium.walbrzych.pl
tel. 74 64-14-400, fax 74 64-14-404

Wałbrzych, 18.03.2019 r.

RZP/65/PN/9/2019/DR/7

dot. postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na zadanie pn.: Pełnienie nadzoru nad realizacją Robót oraz zarządzanie Kontraktem pn. „Przebudowa dróg wojewódzkich nr 367 i 381 na obszarze Gmin Boguszów-Gorce i Wałbrzych”

W odpowiedzi na pismo z 8 marca 2019 r., Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 1 oraz ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2018.1986 ze zm.) wyjaśnia, co następuje:

pytanie

Nawiązując do przetargu, znak sprawy: RZP/65/PN/9/2019/DR, dot. Pełnienie nadzoru nad realizacją Robót oraz zarządzanie Kontraktem pn. „Przebudowa dróg wojewódzkich nr 367 i 381 na obszarze Gmin Boguszów-Gorce i Wałbrzych”

- nad zadaniem 1 pn. „Wykonanie dokumentacji projektowej oraz wykonanie robót budowlanych w zakresie budowy obwodnicy Boguszowa w Gminie Boguszów-Gorce oraz budowy obwodnicy Sobięcina w Gminie Wałbrzych – etap II i etap III na odcinku od km ok. 4 + 247 do km 5 + 125 na terenie Gminy Boguszów-Gorce oraz na odcinku od km 5 + 125 (granica miasta Wałbrzycha) do km ok. 7 + 105 (ul. II Armii) na terenie Gminy Wałbrzych” oraz
- nad zadaniem 2 pn. Wykonanie dokumentacji projektowej oraz wykonanie robót budowlanych w zakresie budowy obwodnicy Boguszowa w Gminie Boguszów-Gorce oraz budowy obwodnicy Sobięcina w Gminie Wałbrzych – etap II i etap III na odcinku na terenie Gminy Boguszów-Gorce od ul. Pułaskiego (km 0 + 000) do ul. Wałbrzyjskiej (ok. km 4 + 247) do punktu połączenia z odcinkiem realizowanym w zadaniu 1” w formule „Zaprojektuj i wybuduj”,

1. Terminy, o których mowa zał. 5a (wzór umowy – zadanie nr 1) § 3 ust. 2 pkt 1 i 2 mają charakter niedookreślony. Zamawiający nie wskazuje konkretnej daty lub liczby jednostek czasu (np. miesięcy). Wskazane w tych przepisach zdarzenia przyszłe (uzyskanie pozwolenia na budowę lub zakończenie robót budowlanych) mają charakter niepewny, zarówno w zakresie odpowiedzi na pytanie kiedy one nastąpią, jak też na pytanie, czy w ogóle nastąpią. W tym miejscu należy przytoczyć fragment Wyroku Sądu Najwyższego z dnia 13 stycznia 2016 roku wydanego w sprawie o sygn. akt V CSK 277/15:

„Po pierwsze, zgodnie z art. 142 ust. 1 p.z.p., umowę w reżimie ustawy zawiera się na czas oznaczony (ustawowe wyjątki od tej zasady w okolicznościach sprawy nie występują). Terminem wykonania umowy zawartej na podstawie zamówienia publicznego może być zarówno data, oznaczona liczba jednostek czasu jak i oznaczone zdarzenie. Niemniej, jak wielokrotnie wskazano w orzecznictwie, dane przyszłe zdarzenie można traktować jako termin ustania stosunku prawnego tylko wówczas, gdy jest ono w ramach rozsądnych ludzkich oczekiwań oczywiście pewne (por. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 30 sierpnia 1990 r., IV CR 236/90, OSNC 1991, nr 10-12, poz. 125). Termin oznaczony jako „zakończenie inwestycji” nie jest w powyższym rozumieniu „pewny” zarówno co do faktu jak i chwili nadejścia. Brak podstaw do odstąpienia od tego bezwzględnie obowiązującego przepisu także wówczas, gdy w umowie strony przewidziały klauzule zabezpieczające wykonywanie usług inżyniera kontraktu przez czas niezbędny dla zakończenia przedsięwzięcia, w szczególności wobec wydłużenia terminu wykonania robót przez wykonawców. Termin wykonania umowy musi być bowiem wskazany wprost i odpowiadać SIWZ. Piśmiennictwo dotyczące prawa zamówień publicznych podkreśla, że postanowienia SIWZ i umowy zawartej na ich podstawie nie powinny

zawierać sformułowań umożliwiających zamawiającemu przesuwanie terminu realizacji umowy na niekorzyść wybranego wykonawcy i uzależniać go od czynników niezależnych od stron tego kontraktu”.

Kwestionowane zapisy w żaden sposób nie umożliwiają Wykonawcy oszacowania czasu wykonywania zobowiązania. Poczynione w treści OPZ odwołania do zapisów części IV.5 SIWZ dla wykonawcy robót budowlanych, nie eliminują tej nieprawidłowości. Postanowienia umowy jaka zostanie zawarta pomiędzy Zamawiającym i Wykonawcą robót budowlanych nie mogą kształtować obowiązków kontraktowych IK, w zakresie długości trwania jego zobowiązania. Kwestia ta jest o tyle istotna, iż treść postanowień zawartych w § 6 ust. 1 oraz § 7 ust. 1 przewidują wypłatę wynagrodzenia za świadczenie usług w okresie projektowania w równych ratach (częściach) miesięcznych, a w przypadku świadczenia usług w okresie wykonywania robót budowlanych w ten sam sposób (równe raty miesięczne) wypłacana ma być część (30%) wynagrodzenia za ten etap wykonywania umowy. Biorąc pod uwagę, że zgodnie z wzorem formularza ofertowego, kwoty wynagrodzenia za wykonanie usług w okresie projektowania i w okresie wykonywania robót budowlanych, mają być kwotami ryczałtowymi, konieczne jest wskazanie konkretnej liczby miesięcy wykonywania tych etapów umowy. Dodatkowo należy wskazać, że projekt umowy nie przewiduje mechanizmu zmiany wynagrodzenia wpłacanego w równych ratach miesięcznych, w przypadku wydłużenia się poszczególnych etapów z przyczyn niezależnych od Wykonawcy.

Wobec powyższego, wnosimy o:

- a. Uzpełnienie wzoru umowy w § 3 o wskazanie konkretnych okresów wykonywania poszczególnych etapów umowy;
- b. Uzpełnienie wzoru umowy o procedurę zmiany wynagrodzenia wpłacanego w częściach miesięcznych, w przypadku przedłużenia się poszczególnych miesięcy wykonywania usługi z przyczyn niezależnych od Wykonawcy.

odpowiedź

Zamawiający nie zmienia zapisów SIWZ.

2. Wykonawca prosi o potwierdzenie, że zał. 5a (wzór umowy – zadanie nr 1) § 6 ust. 8 dotyczy jednostronnego uprawnienia Zamawiającego do dokonania zmiany wyłącznie danych opisanych w § 6 ust. 7.

odpowiedź

Zmiany dotyczą okoliczności, o których mowa w § 6 ust. 7 umowy. Zmiany dotyczyć będą także okoliczności, które wynikać będą z przepisów powszechnie obowiązujących dot. zasad wystawiania faktur.

3. Terminy, o których mowa zał. 5b (wzór umowy – zadania nr 2) § 3 ust. 2 pkt 1 i 2 mają charakter niedookreślony.

Analogicznie jak w zadaniu nr 1, wnosimy o:

- a. Uzpełnienie wzoru umowy w § 3 o wskazanie konkretnych okresów wykonywania poszczególnych etapów umowy;
- b. Uzpełnienie wzoru umowy o procedurę zmiany wynagrodzenia wpłacanego w częściach miesięcznych, w przypadku przedłużenia się poszczególnych miesięcy wykonywania usługi z przyczyn niezależnych od Wykonawcy.

odpowiedź

Zamawiający nie zmienia zapisów SIWZ.

4. Wykonawca prosi o potwierdzenie, że zał. 5b (wzór umowy – zadanie nr 2) § 7 ust. 10 dotyczy jednostronnego uprawnienia Zamawiającego do dokonania zmiany wyłącznie danych opisanych w § 7 ust. 9.

odpowiedź

Zmiany dotyczą okoliczności, o których mowa w § 7 ust. 9 umowy. Zmiany dotyczyć będą także okoliczności, które wynikać będą z przepisów powszechnie obowiązujących dot. zasad wystawiania faktur.

sporządziła Agnieszka Plesner
– sekretarz komisji przetargowej

Z-ca DYREKTORA

Bogusław Rogiński