

Dotyczy: „Budowa ciągu pieszego w miejscowości Cewice”

Działając na podstawie art. 38 ustawy „Prawo zamówień publicznych” z dnia 29 stycznia 2004 r. prosimy o wyjaśnienie wątpliwości:

1. W nawiązaniu do postanowienia Rozdziału III pkt. 3) SIWZ prosimy o sprecyzowanie w jaki sposób i w jakim terminie Wykonawca ma dokonać zawiadomień, o których mowa w tym postanowieniu? W jaki sposób Wykonawca ma ustalić krąg osób, które należy powiadomić o rozpoczęciu robót?
2. 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.
3. 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.
4. 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.
5. W nawiązaniu do postanowienia Rozdziału XV ust. 1 i 2 SIWZ prosimy o potwierdzenie, że cena oferty ma obejmować całkowity koszt wykonania przedmiotu zamówienia wynikający z przedłożonej przez Zamawiającego dokumentacji projektowej, 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. 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.

6. W nawiązaniu do postanowienia Rozdziału XXII ust. 11 SIWZ prosimy o wyjaśnienie, o jakim odbierze dokumentacji mowa w tym postanowieniu? Przedmiotem zamówienia są roboty budowlane i to one podlegają odbiorowi przez Zamawiającego.
7. W nawiązaniu do postanowienia Rozdziału XXIV ust. 1 SIWZ oraz § 17 ust. 2 projektu umowy prosimy o rozszerzenie katalogu przypadków zmiany umowy o przypadki:
 - a) W zakresie terminu realizacji umowy:
 - opóźnienia w przekazaniu placu budowy z winy Zamawiającego;
 - wykopaliska lub inne przeszkody uniemożliwiające prowadzenie robót;
 - niekorzystne warunki atmosferyczne utrudniające lub uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia w terminie umownym;
 - b) W zakresie zmiany wynagrodzenia:
 - wykonanie robót zamiennych i/lub dodatkowych, niezbędnych do wykonania przedmiotu umowy;
 - zmiana wynagrodzenia brutto w przypadku zmiany stawki VAT.
 - c) W zakresie innych zmian:
 - zmiany w zakresie kolejności i terminów wykonywania robót budowlanych wskazanych w harmonogramie;
 - zmiana w przypadku aktualizacji rozwiązań z uwagi na postęp techniczny lub zmiany obowiązujących przepisów prawa;
 - zmiana zakresu robót powierzonego podwykonawcom.

Powyższe przypadki mogą mieć miejsce w toku realizacji umowy, zaś brak stosownych przesłanek uniemożliwi jej zmianę (ze względu na brzmienie art. 144 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych).

8. W nawiązaniu do postanowienia § 5 ust. 1 projektu umowy prosimy o potwierdzenie, że oświadczenie co do braku zastrzeżeń w przyjęciu zamówienia do realizacji na podstawie przedłożonej przez Zamawiającego dokumentacji dotyczy wyłącznie sprawdzenia przez Wykonawcę, czy na podstawie dostarczonej przez Zamawiającego dokumentacji projektowej jest w stanie zrealizować przedmiot zamówienia, nie dotyczy zaś sprawdzenia dokumentacji pod kątem wychwycenia braków/błędów w projekcie. Zwracamy uwagę, iż granice, w których Wykonawca winien sprawdzić dokumentację e projektową, wyznacza art. 651 Kodeksu cywilnego. Zgodnie z ugruntowanym orzecznictwem Sądu Najwyższego, wykonawca jako profesjonalista w zakresie wykonywania robót budowlanych musi mieć umiejętność odczytania dokumentacji i posłużenia się nią do realizacji swoich zadań. Nie może zaś odpowiadać i ponosić konsekwencji finansowych za błędy w dokumentacji projektowej. Profesjonalistą posiadającym odpowiednią wiedzę i doświadczenie w przedmiocie opracowywania dokumentacji projektowej jest projektant. To on powinien ponosić odpowiedzialność za błędy w dokumentacji, która przygotował dla potrzeb realizacji robót budowlanych. W wyroku w sprawie o sygn. akt: III CKN 629/98 Sąd Najwyższy wskazał, że „Wykonawca nie ma obowiązku szczegółowego sprawdzania dostarczonego projektu w celu wykrycia jego wad (art. 651 KC). Wykonawca robót budowlanych nie musi bowiem dysponować specjalistyczną wiedzą z zakresu projektowania; musi jedynie umieć odczytać projekt i realizować inwestycję zgodnie z tym projektem oraz zasadami sztuki budowlanej. Obowiązek nałożony na wykonawcę przez art. 651 KC należy rozumieć w ten sposób, że musi on niezwłocznie zawiadomić inwestora o niemożliwości realizacji inwestycji na podstawie otrzymanego projektu lub też o tym, że realizacja dostarczonego projektu spowoduje powstanie obiektu wadliwego. W tym ostatnim przypadku chodzi jednak tylko o sytuacje, w których stwierdzenie nieprawidłowości dostarczonej dokumentacji nie wymaga

specjalistycznej wiedzy z zakresu projektowania". Powyższe stanowisko znajduje także odzwierciedlenie w orzecznictwie KIO (np. w wyroku 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. Takl 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”.
9. W nawiązaniu do postanowienia § 5 ust. 3 projektu umowy prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający udostępnił wykonawcom wszelkie dane dotyczące warunków realizacji i placu budowy, mające wpływ na ryzyko i okoliczności realizacji przedmiotu zamówienia.