

Police, dnia 6 lipca 2018 r.

**ODPOWIEDZI NA PYTANIA DO TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH
WARUNKÓW ZAMÓWIENIA ORAZ MODYFIKACJA
SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

PR.272.14.5.2018.KW

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na przebudowę drogi powiatowej nr 3920Z w miejscowości Przeclaw wraz z budową kanalizacji deszczowej

W dniu 29 czerwca 2018 r. do Zamawiającego wpłynęły zapytania odnośnie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w przetargu nieograniczonym na przebudowę drogi powiatowej nr 3920Z w miejscowości Przeclaw wraz z budową kanalizacji deszczowej. Z uwagi na fakt, iż wnioski o wyjaśnienie treści SIWZ wpłynęły później niż do końca dnia, w którym upływa połowa wyznaczonego terminu składania ofert, Zamawiający mając na uwadze brzmienie art. 38 ust. 1a ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, postanowił udzielić wyjaśnień..

Pytanie 1.

Dotyczy ryczałtowej formy wynagrodzenia a obowiązku dotyczącego załączenia do oferty kosztorysu ofertowego sprecyzowanego w SIWZ w rozdziale 9, punkcie 7 (zapytanie Wykonawcy z dnia 20.06.2018 (zestaw 2)) oraz odpowiedzi Zamawiającego z dnia 28.06.2018 roku na pytanie Wykonawcy

W odpowiedzi z dnia 28.06.2018 roku Zamawiający w odpowiedzi na wniosek Wykonawcy o usunięcie z dokumentów przetargowych zapisów obligujących Wykonawców do dołączenia do oferty Kosztorysu Ofertowego napisał:

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia obowiązek dołączenia kosztorysu ofertowego do oferty. Kosztorys ofertowy poza potwierdzeniem Zamawiającemu uwzględnienia w złożonej ofercie realizacji wszystkich robót składających się na przedmiot zamówienia, będzie także podstawą do opracowania przez Wykonawcę wybranego w toku postępowania harmonogramu rzeczowo-finansowego (zgodnie z wymogami § 5 ust. 1 pkt 3) projektu umowy.

Kosztorys może również stanowić podstawę do ustalenia wartości w przypadku ewentualnego wystąpienia robót zamiennych lub dodatkowych (określonych w art. 144 ust. 1 ustawy Pzp).

Ponadto inwestycja ta objęta jest dofinansowaniem w ramach programu Wsparcia Lokalnej Infrastruktury Drogowej i jednym z obowiązujących dokumentów jest wykaz wydatków kwalifikowalnych. W wykazie tym należy przyjąć wszystkie elementy ujęte w Specyfikacji Technicznej Wykonania i Odbioru Robót wraz z jednostkami rozliczeniowymi, ich ilością oraz cenami jednostkowymi.

Tożsame stanowisko co do wymogu przedstawienia przez wykonawcę kosztorysu ofertowego w przypadku wynagrodzenia ryczałtowego, w sytuacji gdy stanowi on podstawę do ustalenia harmonogramu rzeczowo-finansowego lub przewidywalne jest ewentualna możliwość wystąpienia robót zamiennych lub dodatkowych, zajęła Krajowa Izba Odwoławcza w wyrokach odpowiednio z dnia 7 lipca 2015 r. o sygn.. KIO 1314/15 oraz z dnia 4 września 2015 r. o sygn.. KIO 1837/15.

Po przeanalizowaniu odpowiedzi Zamawiającego Wykonawca ponawia wnioszek o usunięcie z dokumentów przetargowych zapisów obligujących Wykonawców do dołączenia do oferty Kosztorysu Ofertowego.

Zamawiający pisze w swojej odpowiedzi, że:

- Kosztorys ofertowy poza potwierdzeniem Zamawiającemu uwzględnienia w złożonej ofercie realizacji wszystkich robót składających się na przedmiot zamówienia, będzie także podstawą do opracowania przez Wykonawcę wybranego w toku postępowania harmonogramu rzeczowo-finansowego (zgodnie z wymogami § 5 ust. 1 pkt 3) projektu umowy.*

Wykonawca chciałby zauważyć, że podpisując Umowę Wykonawca w paragrafie 10 przyjmuje do wiadomości i wyraża zgodę na to, że za wykonanie przedmiotu umowy ustalono wynagrodzenie w formie kwoty ryczałtowej, które obejmuje wszelkie roboty konieczne do wykonania przedmiotu umowy, choćby ich rozmiarów i kosztów prac nie można było przewidzieć w czasie zawarcia umowy, a koniecznych do wykonania w celu umożliwienia użytkowania i funkcjonowania obiektu zgodnie z przepisami. Wykonawca świadom ryczałtowego charakteru wynagrodzenia składając ofertę a następnie podpisując umowę zobowiązuje się do wykonania pełnego zakresu robót określonego w treści dokumentacji projektowej i SIWZ niezależnie od tego czy, czy do oferty został dołączony kosztorys ofertowy, czy też nie, i jaka jest jego zawartość.

Jak już pisaliśmy w poprzednim zapytaniu z dnia 20.06.2018 (zestaw 2), Prezes UZP w odpowiedzi z dnia 11.03.2013r. na interpelację poselską napisał, że „(...) **W tej sytuacji bez znaczenia dla treści oferty wykonawcy pozostaje sposób obliczenia ceny ofertowej, a co za tym idzie - nie znajduje, co do zasady, uzasadnienia przedstawianie przez wykonawców kosztorysów ofertowych.**”

Wykonawca zauważa również, że Zamawiający określił w treści SIWZ w punkcie 9.7., że „Kosztorys ma wyłącznie charakter informacyjny, gdyż obowiązuje wynagrodzenie ryczałtowe”, jednocześnie dalej w rozdziale 19 – Obliczenie ceny oferty, punkcie 1) Zamawiający napisał: „Cenę oferty należy obliczyć na podstawie dokumentacji projektowej oraz przedmiarów robót - załącznik nr 6 do SIWZ stanowiących materiał do sporządzenia oferty (...)”.

Wykonawca zapytuje wobec powyższego: jaki konkretnie charakter ma przekazany przez Zamawiającego Przedmiar Robót? Jest to element tylko informacyjny (9.7) czy podstawa obliczenia ceny oferty (19.1))?

W świetlenie nieskończonej jeszcze analizy ilości i zakresu przedstawionego w Przedmiarze Robót Wykonawca już stwierdził braki, niezgodności z projektem i niepoprawne wyliczenia ilości. Mimo najlepiej dochowanej staranności Wykonawca nie jest w stanie zweryfikować w stu procentach poprawności przedmiarów i ich zgodności z Dokumentacją Projektową. Dlatego też z uwagi na ryczałtowy charakter wynagrodzenia aby zminimalizować ryzyko niedoszacowania i ewentualne błędy w przekazanym przez Zamawiającego Przedmiarze Robót, Wykonawca w oparciu o własne kalkulacje i rachunek ekonomiczny zabezpiecza kwotę, która takie ewentualne błędy w Przedmiarze Robót pokryje, mimo tego, że nie zawsze, jak już wspomnieliśmy,

znajdzie w przekazanym Przedmiarze Robót wszelkie błędy i niezgodności z Dokumentacją Projektową i nie zawsze doprowadzi do całkowitej zgodności otrzymanego Przedmiaru z Dokumentacją Projektową.

Dlatego też bardzo niebezpieczne wydaje się dla Wykonawcy stwierdzenie Zamawiającego, że *Kosztorys ofertowy będzie dla Zamawiającego potwierdzeniem uwzględnienia przez Wykonawcę w złożonej ofercie realizacji wszystkich robót składających się na przedmiot zamówienia*. Takim stwierdzeniem Zamawiający przerzuca na Wykonawcę ryzyko niepoprawnego sporządzenia Przedmiaru Robót przez Projektanta i niezwyfikowania go przez Zamawiającego. Wykonawca zobowiązuje się do realizacji zadania za cenę ryczałtową zgodnie z Projektem i SIWZ – jest to fakt bezsporny – ale nie może ponosić Wykonawca nadmiernej odpowiedzialności za literalne ujęcie lub nie w Przedmiarze wszystkich robót, skoro takich pominięć lub błędów wcześniej dokonał Projektant i nie skorygował ich Zamawiający przyjmując ów Przedmiar Robót od Projektanta.

Zaś co do stanowiska Zamawiającego, że wyceniony Kosztorys ofertowy będzie *„podstawą do opracowania przez Wykonawcę wybranego w toku postępowania harmonogramu rzeczowo-finansowego (zgodnie z wymogami § 5 ust. 1 pkt 3) projektu umowy”* to Wykonawca chciałby zauważyć, że wystarczające byłoby, aby jak to standardowo stosuje się w przypadku wynagrodzenia ryczałtowego, Zamawiający zażądał przedłożenia Kosztorysu Ofertowego jako załącznika do Umowy przez Wykonawcę z którym zostanie podpisana umowa na realizację zadania, a nie od wszystkich Wykonawców na etapie składania ofert.

- *Kosztorys może również stanowić podstawę do ustalenia wartości w przypadku ewentualnego wystąpienia robót zamiennych lub dodatkowych (określonych w art. 144 ust. 1 ustawy Pzp).*

Wykonawca chciałby zauważyć, że w niniejszym postępowaniu Zamawiający zrezygnował z możliwości udzielenie zamówień uzupełniających (rozdział 5 SIWZ).

Zaś co do robót dodatkowych to Zamawiający nie może wyprzedzająco, na etapie przetargu narzucać Wykonawcy sposobu rozliczania ewentualnych robót dodatkowych. Jest to niezgodne z zapisami Pzp, do których poszanowania Zamawiający jest zobowiązany.

- *Ponadto inwestycja ta objęta jest dofinansowaniem w ramach programu Wsparcia Lokalnej Infrastruktury Drogowej i jednym z obowiązujących dokumentów jest wykaz wydatków kwalifikowalnych. W wykazie tym należy przyjąć wszystkie elementy ujęte w Specyfikacji Technicznej Wykonania i Odbioru Robót wraz z jednostkami rozliczeniowymi, ich ilością oraz cenami jednostkowymi.*

Wykonawca chciałby zauważyć, że w tym przypadku wystarczające byłoby, aby jak to standardowo stosuje się w przypadku wynagrodzenia ryczałtowego, Zamawiający zażądał przedłożenia Kosztorysu Ofertowego jako załącznika do Umowy przez Wykonawcę z którym zostanie podpisana umowa na realizację zadania, a nie od wszystkich Wykonawców na etapie składania ofert.

- *Tożsame stanowisko co do wymogu przedstawienia przez wykonawcę kosztorysu ofertowego w przypadku wynagrodzenia ryczałtowego, w sytuacji gdy stanowi on podstawę do ustalenia harmonogramu rzeczowo-finansowego lub przewidywalne jest ewentualna możliwość wystąpienia robót zamiennych lub dodatkowych, zajęła Krajowa Izba Odwoławcza w wyrokach odpowiednio z*

dnia 7 lipca 2015 r. o sygn.. KIO 1314/15 oraz z dnia 4 września 2015 r. o sygn.. KIO 1837/15.

Wykonawca chciałby jeszcze raz zauważyć, że o tym jak należy interpretować przepisy Pzp decyduje Prezes Urzędu, a nie KIO. Pisaliśmy o tym szeroko w zapytaniu Wykonawcy z dnia 20.06.2018 (zestaw 2)). Stanowisko Preza UZP jest jasne: „**Brak jest zatem, co do zasady, podstaw do żądania kosztorysu ofertowego na etapie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sytuacji ustalenia przez Zamawiającego wynagrodzenia w postaci ceny ryczałtowej, a w konsekwencji brak jest również podstaw do odrzucenia na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy oferty wykonawcy, który do oferty nie załączył kosztorysu ofertowego.**”

Odpowiedź:

Zamawiający nie zamierza modyfikować specyfikacji w powyższym zakresie.

Pytanie 1.1

Podsumowując powyższe Wykonawca jeszcze raz uprzejmie wnioskuje o **usunięcie z treści SIWZ i treści Umowy wszelkich zapisów mówiących o obowiązku dołączenia do oferty Kosztorysu Ofertowego** a w to miejsce wprowadzenie do zapisów SIWZ wymogu złożenia wycenionego Przedmiaru Robót jako załącznika do Umowy przez Wykonawcę, z którym zostanie podpisana umowa na realizację przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zamierza modyfikować specyfikacji w powyższym zakresie.

Pytanie 1.2

Wykonawca uprzejmie zapytuje: jaki konkretnie charakter ma przekazany przez Zamawiającego Przedmiar Robót?

- Czy jest to element tylko informacyjny (punkt 9.7 SIWZ)?
A jeżeli tak, to na czym konkretnie polega jego charakter informacyjny?
- Czy może jednak stanowi on podstawę obliczenia ceny oferty (Rozdział 19, ustęp 1 SIWZ)? A jeżeli tak, to co ma dokładnie na myśli Zamawiający dokonując takiego sformułowania?

Odpowiedź:

Zgodnie z art. 31 ust. 1 ustawy Pzp Zamawiający opisuje przedmiot zamówienia na roboty budowlane za pomocą dokumentacji projektowej oraz specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót budowlanych, natomiast ust. 4 ww. art. wskazuje, iż minister właściwy do spraw budownictwa, lokalnego planowania i zagospodarowania przestrzennego oraz mieszkalnictwa określi, w drodze rozporządzenia, szczegółowy zakres i formę m.in. dokumentacji projektowej i specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót budowlanych.

Zapisy § 4 ust. 1 Rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dnia 2 września 2004 r. w sprawie szczegółowego zakresu i formy dokumentacji projektowej, specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych oraz programu funkcjonalno-użytkowego (Dz. U. z 2013 poz. 1129) wskazują, iż dokumentacja projektowa służąca do opisu przedmiotu zamówienia na wykonanie robót budowlanych, dla których jest wymagane uzyskanie pozwolenia na budowę, składa się w szczególności z:

- 1) projektu budowlanego w zakresie uwzględniającym specyfikę robót budowlanych;
- 2) projektów wykonawczych;
- 3) przedmiaru robót;
- 4) informacji dotyczącej bezpieczeństwa i ochrony zdrowia, w przypadkach gdy jej opracowanie jest wymagane na podstawie odrębnych przepisów.

Mając na uwadze powyższe przedmiar robót jest jednym z dokumentów stanowiących opis przedmiotu zamówienia.

Pytanie 2.

Dotyczy podstaw wyceny robót (katalogów KNR i KNNR) podanych w trzeciej kolumnie Przedmiaru Robót Drogowych

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że Wykonawca ma prawo dokonać oszacowania wartości robót drogowych na podstawie własnych kalkulacji z uwzględnieniem Projektu i SST ale w żaden sposób nie jest zobligowany do dokonywania tych kalkulacji zgodnie z podanymi w kolumnie trzeciej katalogami KNR, KNNR?

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, iż Wykonawca ma prawo dokonać oszacowania wartości robót na podstawie własnych kalkulacji z uwzględnieniem Projektu, SST i Nakładów rzeczowych KNR, KNNR.

Pytanie 3.

Dotyczy rur osłonowych dla kabli energetycznych

Prosimy Zamawiającego o:

- odpowiednią zmianę wyżej wskazanej jednostki redakcyjnej poprzez przyjęcie jako podstawy do naliczenia po stronie Zamawiającego kary umownej, okoliczności, za które Wykonawca ponosi winę, tj. „zwłoki” Wykonawcy w miejsce „opóźnienia”. Dotychczasowe sformułowanie skutkuje bowiem obciążeniem Wykonawcę karami umownymi w sytuacji w której nieterminowe wykonanie zobowiązania umownego jest skutkiem okoliczności za które nie ponosi on winy.
- wyjaśnienie znaczenia ww. jednostki redakcyjnej i potwierdzenie, że Wykonawca nie będzie ponosił odpowiedzialności w formie kar umownych za opóźnienia, które powstały z przyczyn całkowicie od niego niezależnych.

Odpowiedź:

Zamawiający przekazuje poprawione dokumenty.

Magdalena Sochanowska

.....

Na oryginale właściwy podpis