



Znak sprawy: **KW/45/01/24**

Śrem, 2024-01-23

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na „**Remont II i III części dachu wraz z obróbkami na budynku przy ul. M. Kopernika 21C w Śremie**” – znak sprawy **KW/45/01/24**.

Zamawiający, działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023 poz. 1605 ze zm.), udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej ”SWZ”) wraz z wyjaśnieniami:

Na podstawie przepisów art. 135 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (t.j.: Dz. U. 2021, poz. 1129 ze zmianami), zwanej dalej ustawą PZP, proszę o wyjaśnienie wątpliwości wynikających z treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, oraz dokonanie jej modyfikacji co do zgodności z obowiązującymi przepisami w niżej podanym zakresie. Opisuując sposób wyliczenia ceny ofertowej Zamawiający informuje między innymi, że w cenie należy uwzględnić wszystkie wymagania określone w niniejszej SWZ oraz wszelkie koszty, jakie poniesie Wykonawca z tytułu należytej oraz zgodnej z obowiązującymi przepisami realizacji przedmiotu zamówienia, a także wszystkie potencjalne ryzyka ekonomiczne, jakie mogą wystąpić przy realizacji przedmiotu zamówienia.

Z postanowień zawartych w § 4 ust. 1 wzoru umowy wynika natomiast, że wynagrodzenie przysługujące wykonawcy za wykonanie przedmiotu zamówienia obejmuje także prace budowlano-montażowe wynikłe z nieprzewidzianych kolizji.

W związku z powyższym pragniemy wskazać, że opisane powyżej zastrzeżenia, związane z obowiązującym, ryczałtowym charakterem wynagrodzenia, budzą poważne wątpliwości, co do ich zgodności z przepisami regulującymi zasady udzielania zamówień publicznych.

W tym zakresie należy bowiem mieć na uwadze, że wykonawca nie może być obciążony ryzykiem ponoszenia kosztów wynikających z wadliwego opisu przedmiotu zamówienia, w tym przede wszystkim, za wykonanie zadań, które w tym opisie nie zostały uwzględnione. Zatem w istniejącym stanie rzeczy, koszty tzw. ryzyk ekonomicznych, czy też koszty prac wynikające z nieprzewidzianych kolizji musi ponosić Zamawiający.

Wadliwy opis przedmiotu zamówienia, w tym przede wszystkim wszelkie wady dokumentacji projektowej, a także braki w przedmiarach robót, nie mogą być interpretowane wg przesłanek określonych w art. 632 § 1 Ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 Kodeks cywilny (Dz. U. 1964 Nr 16, poz. 93 ze zmianami).

Przepisy kodeksu cywilnego nie mają zastosowania do spraw, które w ustawie Prawo Zamówień Publicznych zostały uregulowane w odrębny sposób. Zatem art. 632 §1 Kc ulega ograniczeniu w ten sposób, że pierwszeństwo stosowania znajdują przepisy art. 99 Ustawy PZP, które nakazują opisanie przedmiotu zamówienia z uwzględnieniem wszelkich okoliczności, mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty.



Powyższa interpretacja została zaczerpnięta z licznego orzecznictwa Sądów Powszechnych, jak również z orzecznictwa Krajowej Izby Odwoławczej, z którego jednoznacznie wynika, że:

- „wykonawca robót, który wykonuje je według projektu dostarczonego przez zamawiającego, nie ma obowiązku szczegółowego sprawdzania tego projektu w celu wykrycia jego wad. Uzasadnieniem tego stanowiska jest okoliczność, że wykonawca wcale nie musi być specjalistą od projektowania, a jedynie musi umieć odczytać projekt i realizować wykonanie robót zgodnie z dostarczonym projektem i zasadami technologicznymi obowiązującymi w danej dziedzinie”, - „przyjmuje się, że wynagrodzenie zastrzeżone w formie ryczałtowej zostało oszacowane z założeniem, że dostarczona przez zamawiającego dokumentacja jest poprawna i przydatna do zrealizowania na jej podstawie prac”.

Wnosimy zatem o wprowadzenie zmian do specyfikacji istotnych warunków zamówienia, uwzględniających powyższe wyjaśnienia. Roboty wynikające z wad i braków dokumentacji stanowiącej opis przedmiotu zamówienia, czy też jej niezgodności z zasadami wiedzy technicznej lub stanem faktycznym, należy traktować jako roboty nieopisane w opisie przedmiotu zamówienia, które wykonawca może zrealizować za dodatkowym wynagrodzeniem, bądź to jako roboty dodatkowe, lub też roboty zlecone odrębnym zamówieniem. Brak odpowiedniej regulacji postanowień zawartych w SIWZ opisanym powyżej zakresie, będzie skutkować nieporozumieniami na etapie realizacji umowy?

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający dokona modyfikacji treści SWZ, poprzez zmianę wzoru umowy uwzględniając zapytanie Wykonawcy.

Zamawiający

Wiesław Małaszniaś