

Znak sprawy: RID.VIII.271.11.2024

dotyczy: postępowania w sprawie udzielenia zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym zgodnie z art. 275 pkt 1) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2024.1320 ze zm. dalej PZP) na zadanie „Pełnienie funkcji Inżyniera Kontraktu w zakresie doradztwa i nadzoru wraz z wykonaniem badań laboratoryjnych oraz opracowaniem właściwych dokumentacji w ramach zadania "Wykonanie otworu poszukiwawczo-rozpoznawczego wód termalnych Barlinek GT-1 w miejscowości Barlinek"

### Pytania i odpowiedzi do SWZ nr 3

Działając w imieniu Wykonawcy wnoszę o wyjaśnienie i/lub zmianę treści SWZ:

1) dot. par. 2 ust 1 pkt 9) Umowy: „Badania laboratoryjne – wykonanie laboratoryjnych badań prób w zakresie między innymi (...)”. Czy Inżynier Kontraktu jest odpowiedzialny za nadzorowanie czy faktyczne wykonywanie wymaganych badań laboratoryjnych? Kto ponosi koszt wykonania badań?

**Odp.: Badania laboratoryjne wykonuje Wykonawca, ich termin określa § 3 ust 4 pkt 4) załącznika nr 6 do SWZ – projekt umowy , natomiast wynagrodzenie za wykonane badania określa § 5 ust 3 pkt 2) załącznika nr 6 do SWZ – projekt umowy.**

2) dot. par. 5 ust 2 Umowy: „W przypadku wydłużenia terminu realizacji robót budowlano-wiertniczych, wynagrodzenie określone w ust. 1 nie ulega zmianie.” Mając na uwadze przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych, w szczególności art. 99 ust. 1: „Przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący (...), uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty” a także art. 434 ust. 1: „Umowę zawiera się na czas oznaczony”, przy jednoczesnym uwzględnieniu charakteru umowy na pełnienie funkcji Inżyniera Kontraktu, dla wyceny usługi kluczowe znaczenie odgrywa zarówno zakres czynności powiązany z zakresem robót budowlanych, jak i przede wszystkim czas trwania zamówienia (umowy). Czas realizacji robót budowlanych oraz ich zakres w sposób istotny wpływają na sposób kalkulacji oferty przez Wykonawców. Wydłużenie czasu realizacji prac, z jednoczesnym wydłużeniem czasu pełnienia funkcji Inżyniera Kontraktu, z oczywistych względów powoduje wzrost kosztów ponoszonych przez Inżyniera Kontraktu na wykonane przedmiotowego zamówienia. Utrzymywanie zatem wynagrodzenia na tym samym poziomie, także w sytuacji wydłużenia okresu realizacji robót budowlanych, na czas bliżej nieokreślony, należy oceniać w kategoriach nadużycia prawa przez Zamawiającego, które dodatkowo prowadzić będzie do bezpodstawnego wzbogacenia się Zamawiającego kosztem Inżyniera Kontraktu.

Zgodnie z art. 434 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych umowę w reżimie zamówień publicznych zawiera się na czas oznaczony. Zatem poza wyjątkami określonymi w ustawie, które nie mają zastosowania w stosunku do niniejszego zamówienia, umowę w sprawie zamówienia publicznego Zamawiający jest zobowiązany zawrzeć w terminie wyraźnie i jednoznacznie określonym. W świetle wyroku Sądu Najwyższego z dnia 13 stycznia 2016 r. (sygn. akt V CSK 277/15) „Terminem wykonania umowy zawartej na podstawie zamówienia

publicznego może być zarówno data, oznaczona liczbą jednostek czasu, jak i oznaczone zdarzenie. Niemniej, dane przyszłe zdarzenie można traktować jako termin ustania stosunku prawnego tylko wówczas, gdy jest ono w ramach rozsądnych ludzkich oczekiwań oczywiście pewne (...) zarówno co do faktu, jak i chwili nadejścia (...). Termin wykonania umowy musi być bowiem wskazany wprost i odpowiadać SIWZ. 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”.

Podsumowując podstawową zasadą zamówień publicznych jest oznaczenie terminu umów, która w świetle ww. orzeczenia jest zachowana jedynie wówczas, gdy termin określony datą lub określonym zdarzeniem jest jednoznaczny, pewny co do faktu, jak i chwili nadejścia oraz nie może być uzależniony od czynników niezależnych od strony. Obecne zapisy nie pozwalają na prawidłową wycenę zamówienia w zakresie prawa do wydłużenia umowy w sytuacji przedłużających się robót budowlanych. Za terminowość robót i organizację budowy odpowiada Wykonawca robót, a Inżynier Kontraktu ma ograniczony na to wpływ.

W związku z powyższym, jako wykonawca biorący udział w niniejszym postępowaniu wnosimy o modyfikację zapisu mówiącego o przedłużeniu umowy na usługę Inżyniera Kontraktu poprzez przewidzenie możliwości proporcjonalnego zwiększenia wynagrodzenia Inżyniera Kontraktu w takim przypadku.

**Odp.: Zamawiający w zapisach SWZ wskazał datę końcową przedsięwzięcia na 31.10.2026, jednakże, aby doprecyzować zapisy w tym zakresie Zamawiający zmienia zapis § 3 ust 5 – załącznika nr 6 do SWZ – projekt umowy**

3) dot. par. 9 ust 7 Umowy: „Zamawiający może odstąpić od umowy w przypadku braku rozpoczęcia realizacji przez Zamawiającego inwestycji, o której mowa w niniejszej umowie tj. robót geologicznych polegających na wykonaniu otworu poszukiwawczo-rozpoznawczego (...). Zaistnienie powyższej okoliczności zwalnia Zamawiającego od obowiązku zapłaty Wykonawcy jakiegokolwiek wynagrodzenia.” Wnosimy o zmianę zapisu. Opisana sytuacja dotyczy zdarzeń na które Inżynier Kontraktu nie ma wpływu i za które nie ponosi winy. Wnosimy o wprowadzenie zapisu umożliwiającego zapłatę Inżynierowi Kontraktu wynagrodzenia w wysokości poniesionych kosztów. W świetle zapisów Umowy Wykonawca zobowiązany jest m.in. do wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy, posiadania polisy ubezpieczeniowej, udziału w opracowaniu dokumentów zamówienia dla postępowania na wybór wykonawcy prac wiertniczych poprzez oddelegowanie co najmniej jednej osoby (biegłego) celem wparcia Zamawiającego w przeprowadzeniu postępowania przetargowego. Wszystkie wymienione elementy powodują powstanie kosztów po stronie Inżyniera Kontraktu jeszcze przed rozpoczęciem prac i niezależnie od ich realizacji. Brak zapłaty stosownej części wynagrodzenia za wykonanie przez Inżyniera powyższych obowiązków w przypadku zaistnienia wskazanych okoliczności stanowi naruszenie zasady równości stron umowy. Wnosimy o dokonanie stosownej modyfikacji.

Tym samym wnosimy o stosowną zmianę formularza oferty poprzez wyodrębnienie w tabeli z podziałem ceny ryczałtowej pozycji związanej z wykonywaniem obowiązków Inżyniera Kontraktu na etapie przygotowywania postępowania o udzielenie zamówienia na wybór firmy wiertniczej zgodnie z par. 2 ust. 1 pkt 1).

**Odp.: Zgodnie z SWZ .**

4) Jednocześnie, biorąc pod uwagę powyższe wątpliwości oraz ich znaczenie dla sposobu kalkulacji ceny oferty, zwracamy się z prośbą o zmianę terminu składania ofert o 7 dni.

**Odp.: Zamawiający działając w oparciu o art. 286 ust 3 ustawy PZP przesuwa terminie składania ofert.**

**Nowy termin składania ofert upływa w dniu 13.12.2024 r. do godziny 10:00**

**Termin otwarcia ofert upływa w dniu 13.12.2024 r. godzina 10:15**

**W związku z powyższym przesuwa się termin związania ofertą do dnia 11.01.2025 r.**

Powyższe doprecyzowania powinny ułatwić wszystkim potencjalnym oferentom złożyć porównywalne oferty jeżeli chodzi o ich zakres wyceny.

Z up. BURMISTRZA  
*Aneta Wałkowska*  
Zastępca Burmistrza

KIEROWNIK REFERATU  
Inwestycji, Drog i Zamówień Publicznych

*Janusz Zubyk*