



Kamień Pomorski, dnia 10.11.2021 r.

MKP/01/ZP/2021

ODPOWIEDZI NA PYTANIA WYKONAWCY

dotyczy: postępowania pn. „**Pełnienie funkcji Inżyniera Kontraktu wraz z nadzorem inwestorskim dla zadania inwestycyjnego pn. Przebudowa portu rybackiego wraz z drogą dojazdową do obiektów rybackich położonych w Kamieniu Pomorskim przy ul. Wilków Morskich**”.

Działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.), informuję, iż w dniu 9.11.2021 r. do Zamawiającego wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Zamawiający przedstawia jego treść wraz z wyjaśnieniami udzielonymi przez Zamawiającego.

Pytanie 1

Z informacji zamieszczonej na stronie internetowej Wykonawca robót budowlanych został wybrany w styczniu 2021 r. – prosimy o informację, czy roboty budowlane już się rozpoczęły oraz jaki jest stan ich zaawansowania.

Odpowiedź zamawiającego

Zamawiający informuje, że roboty budowlane podlegające nadzorowi jeszcze się nie rozpoczęły.

Pytanie 2

Czy Zamawiający może przedłożyć harmonogram realizacji Inwestycji?

Odpowiedź zamawiającego

Zamawiający nie przedkłada harmonogramu realizacji inwestycji z uwagi na wewnętrzny charakter tego dokumentu oraz jego możliwe aktualizacje.

Zamawiający przedstawia terminy realizacji inwestycji zawarte w umowie z wykonawcą robót budowlanych:

- ***termin zawarcia umowy: 16.03.2021 r.***
- ***termin wykonania dokumentacji projektowo-kosztorysowej wraz ze specyfikacją techniczną wykonania i odbioru robót, innymi dokumentami wymienionymi w umowie oraz złożenie kompletnego wniosku o uzyskanie ostatecznego pozwolenia na budowę lub zgłoszenia robót nie wymagających pozwolenia na budowę: do 12 miesięcy od dnia zawarcia umowy.***
- ***termin zakończenia robót budowlanych przewidzianych umową: 30.11.2022 r.***

Zamawiający informuje również, że termin zakończenia operacji zgodnie z Umową o dofinansowanie upływa z dniem 31.03.2023 r.

Pytanie 3

Wnosimy o wskazanie podziału czasowego na „etap poprzedzający realizację” (pkt 6.3.2 SWZ), czyli weryfikacja dokumentacji projektowej, oraz „etap realizacji” (pkt 6.3.3 SWZ) – jak długo trwają poszczególne etapy?

Odpowiedź zamawiającego

Zamawiający informuje, że czas trwania poszczególnych etapów wskazane jest w odpowiedzi na pytanie 2. Wykonawca musi mieć jednak świadomość, że czas trwania poszczególnych etapów może ulec zmianie z przyczyn, których zamawiający, działając z należytą starannością, nie może przewidzieć.

Pytanie 4

Zgodnie z treścią § 3 ust. 2 Umowy wydłużenie terminu realizacji wykonywania usługi nadzoru inwestorskiego nastąpi bez dodatkowego wynagrodzenia.

Mając na uwadze przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych, w szczególności art. 99 ust. 1 „przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący (...) uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty, art. 134 ust 1 pkt 6: „specyfikacja warunków zamówienia zawiera co najmniej termin wykonania zamówienia” a także art. 434 ust.1: „Umowę zawiera się na czas oznaczony”, przy jednoczesnym uwzględnieniu charakteru umowy na pełnienie funkcji nadzoru inwestorskiego, dla której wyceny 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 przez nas oferty. Wydłużenie bowiem czasu realizacji robót, z jednoczesnym wydłużeniem czasu pełnienia nadzoru, z oczywistych względów powoduje wzrost kosztów ponoszonych przez Wykonawcę na wykonane przedmiotowego zamówienia. Brak dodatkowego wynagrodzenia w sytuacji wydłużenia okresu realizacji robót budowlanych, należy oceniać w kategoriach nadużycia prawa przez Zamawiającego, które dodatkowo prowadzić będzie do bezpodstawnego wzbogacenia się Zamawiającego kosztem Wykonawcy.

Zgodnie z art. 142 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 2016r. (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 w/w 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 nadzór inwestorski nie ma na to większego wpływu. Tym samym zapis taki prowadzi do uzależnienia terminu końcowego od działania podmiotu trzeciego jakim jest Wykonawca robót budowlanych.

Wnosimy o rozszerzenie § 3 ust. 2 Umowy poprzez wprowadzenie zapisów umożliwiających dokonanie zmiany w zakresie czasu obowiązywania i proporcjonalnego zwiększenia wynagrodzenia Wykonawcy (proporcjonalnie do okresu wydłużenia robót budowlanych).

Odpowiedź zamawiającego

Zamawiający nie wyraża zgody na rozszerzenie § 3 ust. 2 umowy poprzez wprowadzenie zapisów umożliwiających dokonanie zmiany w zakresie czasu obowiązywania i proporcjonalnego zwiększenia wynagrodzenia Wykonawcy (proporcjonalnie do okresu wydłużenia robót budowlanych).

Zamawiający informuje, że określił termin realizacji umowy zgodnie z art. 436 pkt 1) ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 z późn. zm.).

Zamawiający nie dostrzega wskazywanych przez Pytającego nieścisłości w opisie przedmiotu zamówienia, uznając, że ma on charakter jednoznaczny i wyczerpujący. Określony termin realizacji zamówienia – zgodnie z występującą w tym zakresie praktyką – zależy od okresu trwania nadzorowanej inwestycji. Zamawiający określił przewidywany termin jej zakończenia – zgodnie z zawartą z generalnym wykonawcą umową o roboty budowlane, przy czym na ten moment nie jest możliwe określenie jego faktycznego trwania, gdyż teoretycznie może on ulec wydłużeniu, ale także – co Pytający pomija w zadanym pytaniu – skróceniu. Oczywiście jest również, że pełnienie należytego nadzoru nad inwestycją może mieć wpływ na okres jej trwania.

Zamawiający zwraca uwagę, że wynagrodzenie za realizację zamówienia (inżynier kontraktu wraz z nadzorem inwestorskim) należne jest za konkretne przedsięwzięcie inwestycyjne, o którym mowa w dokumentacji postępowania. Wynagrodzenie to ma charakter ryczałtowy i zostanie z góry określone w pełnej wysokości, zaś płatności będą następowały zgodnie z warunkami określonymi w umowie i będą przede wszystkim uzależnione od postępu prac w ramach nadzorowanej inwestycji (w umowie określono procentowe części wynagrodzenia należne za poszczególne etapy). Wynagrodzenie nie jest płatne w stałej stawce miesięcznej, niezależnie od długości trwania zamówienia podstawowego (z generalnym wykonawcą), lecz ma ono charakter wynagrodzenia za określony rezultat. Potencjalny wykonawca powinien wziąć pod uwagę możliwość wydłużenia pełnienia funkcji inżyniera kontraktu wraz z nadzorem inwestorskim i okoliczność tę oraz potencjalne ryzyko z tego tytułu wynikające skalkulować w cenie oferty. Zamawiający zwraca przy tym uwagę, że określone w umowie wynagrodzenie ma charakter stały, co oznacza, że także w sytuacji wcześniejszego zakończenia inwestycji podstawowej (z generalnym wykonawcą), wynagrodzenie należne za pełnienie funkcji inżyniera kontraktu wraz z nadzorem inwestorskim – co do zasady – będzie w pełnej wysokości (nie zostanie zmniejszone proporcjonalnie do skrócenia okresu realizacji inwestycji podstawowej).

Niniejsze odpowiedzi stanowią integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia.