



Gmina Kłodawa

ul. Gorzowska 40
66-415 Kłodawa
tel./ 0-95/ 7 216 660
fax / 0-95/ 7 216 660
www. klodawa.pl
sekretariat@klodawa.pl

Kłodawa dn. 06-10-2009 r.

RPI/341/9/09/Protest - 2

Protestujący:

Zakład Budowlany inż. Zbigniew Olejnik
Różanki, ul. Niepodległości, 66-415 Kłodawa

Przyłączający się po stronie Protestującego:

Wrocławskie Przedsiębiorstwo Budownictwa
Przemysłowego Nr 2 „WROBIS” S.A.
ul. Szewska 3, 50-053 Wrocław

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na zadanie pn.: „Rozbudowa budynku Zespołu Szkół w Kłodawie o gimnazjum, łącznik oraz salę sportowo-rehabilitacyjną, przy ul. Szkolnej 1 w Kłodawie, Gmina Kłodawa, woj. lubuskie”.

ROZSTRZYGNIĘCIE PROTESTU

Zamawiający, tj. **Gmina Kłodawa ul. Gorzowska 40, 66-415 Kłodawa** działając na podstawie art. 111 §1 i 2 Kodeksu cywilnego w związku z art. 183 ust. 2 i 4 Ustawy - Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r., (tekst jednolity Dz. U. z 2007r. nr 223 poz.1655 ze zm.) **po rozpoznaniu protestu** wniesionego w postępowaniu przetargowym pt. „Rozbudowa budynku Zespołu Szkół w Kłodawie o gimnazjum, łącznik oraz salę sportowo-rehabilitacyjną, przy ul. Szkolnej 1 w Kłodawie, Gmina Kłodawa, woj. lubuskie” faksem w dniu 25.09.2009r. (pismo z dnia 28.09.2009r.) przez Zakład Budowlany inż. Zbigniew Olejnik Różanki, ul. Niepodległości, 66-415 Kłodawa, do którego po stronie protestującego w dniu 28.09.2009r. przyłączyło się Wrocławskie Przedsiębiorstwo Budownictwa Przemysłowego Nr 2 „WROBIS” S.A. ul. Szewska 3, 50-053 Wrocław

POSTANAWIA
UZNAĆ ZARZUTY PRZEDSTAWIONE W PROTEŚCIE ZA B E Z A S A D N E
I O D D A Ł A P R O T E S T

UZASADNIENIE:

Wykonawca wniósł protest na postanowienia treści SIWZ, zarzucając Zamawiającemu naruszenie treści art. 29 ust.1 oraz ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2007 nr 223, poz. 1655 ze zm.) oraz art. 647 Kc. Protestujący żąda wykreślenia w Rozdziale 14 SIWZ punktu 4) o brzmieniu: „Wykonawca obliczając cenę oferty, oprócz robót wynikających z przekazanej przez Zamawiającego dokumentacji projektowej, musi także przewidzieć i uwzględnić inne okoliczności, które mogą towarzyszyć temu zamówieniu. Musi również założyć, że może wystąpić konieczność wykonania robót nieprzewidzianych w dokumentacji projektowej, bez których nie można zakończyć obiektu budowlanego stanowiącego wynik całości robót budowlanych, który może samoistnie spełniać funkcję gospodarczą lub techniczną”, pozostawiając jedynie zapis w Rozdziale 14 SIWZ punktu 6) uzupełniając go o zapis „iż wszelkie roboty nie ujęte w dokumentacji stanowiąc będą roboty dodatkowe”. Protestujący ponadto w związku z tym, iż brak jest załączonych przedmiarów robót w celu rzetelnego i kompletnego przygotowania oferty żąda przedłużenia terminu składania ofert do dnia 30 października 2009r.

Po zapoznaniu się ze złożonym protestem i ustosunkowując się do zarzutów w nim zawartych Zamawiający oddał protest jako bezzasadny. Przedmiot zamówienia został opisany przez Zamawiającego zgodnie z art. 31 ustawy Prawo zamówień publicznych z uwzględnieniem postanowień art. 29 ust. 1 i 2 tejże ustawy. Zamawiający ustalając warunki przetargu przyjął, że wynagrodzenie za wykonanie przedmiotu zamówienia będzie w formie ryczałtowej. **Zatem żądanie Protestującego o wprowadzeniu w SIWZ zapisu, iż wszelkie roboty nie ujęte w dokumentacji projektowej stanowiąc będą roboty dodatkowe jest bezzasadne.** Roboty dodatkowe stanowią oddzielne zamówienie i mogą być zlecone po spełnieniu przesłanek wskazanych w ustawie. Zamawiający w SIWZ poinstruował również Wykonawców, iż w przypadku stwierdzenia braków, wad lub sprzeczności w dostarczonych przez Zamawiającego materiałach, Wykonawca powinien niezwłocznie o tym fakcie powiadomić Zamawiającego przed upływem terminu do składania ofert. Zamawiający w SIWZ (rozdział 14) zawarł także zapis, iż „Cena oferty jest ceną ryczałtową i musi uwzględniać całość robót. Przy ustaleniu wynagrodzenia mają zastosowanie przepisy art. 632 Kc:

- § 1 Jeżeli strony umówiły się o wynagrodzenie ryczałtowe, przyjmujący zamówienie nie może żądać podwyższenia wynagrodzenia, chociażby w czasie zawarcia umowy nie można było przewidzieć rozmiaru lub kosztów prac,
- § 2 Jeżeli jednak w skutek zmiany stosunków, której nie można było przewidzieć, wykonanie dzieła groziłoby przyjmującemu zamówienie rażącą stratą, sąd może podwyższyć ryczałt lub rozwiązać umowę,
- Cena musi uwzględniać wszystkie wymagania niniejszej SIWZ oraz obejmować wszelkie koszty, jakie poniesie Wykonawca z tytułu należytej oraz zgodnej z obowiązującymi przepisami realizacji przedmiotu zamówienia”.

Wynagrodzenie ryczałtowe, którego definicję zawiera art. 632 §1 Kc cechuje z zasady jego niezmiennosc w trakcie wykonywania dzieła, w którym w przypadku robót budowlanych jest obiekt (art.647 Kc) lub obiekt budowlany (dyrektywy UE). Jeśli strony umówiły się, że obowiązującym wynagrodzeniem będzie wynagrodzenie ryczałtowe, to ustalona w umowie wysokość wynagrodzenia nie może ulec zmianie (tj. zwiększeniu lub zmniejszeniu) bez względu na faktyczny do wykonania zakres robót. Przyjmując ten rodzaj wynagrodzenia, Wykonawca musi sobie zdawać sprawę, że nie może żądać jego podwyższenia, chociażby w czasie zawarcia umowy nie można było przewidzieć rozmiaru lub kosztów prac niezbędnych do wykonania przedmiotu zamówienia. Od tej reguły istnieje jednak wyjątek, zawarty w art. 357¹ kc. Zgodnie z nim, jeżeli wskutek nadzwyczajnej zmiany stosunków spełnienie świadczenia byłoby połączone z nadmiernymi trudnościami albo groziło rażącą stratą, sąd może po rozważeniu interesów stron, zgodnie z zasadami współżycia społecznego, oznaczyć sposób wykonania zobowiązania, wysokość świadczenia lub nawet orzec o rozwiązaniu umowy. Wynagrodzenie ryczałtowe jest wynagrodzeniem rezultatu, co oznacza, że za cenę podaną przez Wykonawcę w ofercie ma zostać zrealizowany cały przedmiot zamówienia. **Z tego też powodu w warunkach umowy przyjęto zasadę wynagrodzenia ryczałtowego. Zamawiający stosownie do §4 ust. 3 rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dnia 2**

września 2004r. w sprawie szczegółowego zakresu i formy dokumentacji projektowej, specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych oraz programu funkcjonalno - użytkowego (Dz. U. z 2004r. nr 202 poz. 2072 ze zm.) nie miał obowiązku załączenia przedmiarów robót. Nie może to być również podstawą do żądania przedłużenia terminu składania ofert. Termin na składanie ofert jest terminem wyznaczonym zgodnie z ustawą Prawo zamówień publicznych (art. 43 ust. 1).

W przypadku wynagrodzenia ryczałtowego ryzyko ponoszą obie strony a nie jak twierdzi Protestujący, tylko Wykonawca. Zamawiający nie pozostawił dowolności Wykonawcy w określeniu przedmiotu zamówienia. Określenie przedmiotu zamówienia i opis przedmiotu zamówienia to dwa różne pojęcia. Opis przedmiotu zamówienia ma dwojakie znaczenie: po pierwsze, pozwala na identyfikację przedmiotu zamówienia, po drugie spełnia doniosłą funkcję normatywną jako składnik SIWZ. Przez określenie przedmiotu zamówienia należy rozumieć skrótowe zdefiniowanie przedmiotu. Biorąc pod uwagę definicję zawartą w art. 647 Kc, należy stwierdzić, że przedmiotem umowy, a więc przedmiotem zamówienia na robotę budowlaną, jest oddanie do użytkowania przewidzianego w umowie obiektu. Obiekt budowlany to wynik całości robót budowlanych w zakresie budownictwa lub inżynierii lądowej i wodnej, który może samoistnie spełniać funkcję gospodarczą lub techniczną. Zakres robót określony w dokumentacji projektowej nie jest przedmiotem zamówienia. Dokumentacja projektowa jest więc jedynie opisem przedmiotu zamówienia a nie przedmiotem zamówienia.

POUCZENIE:

Zgodnie z art. 182 ust. 2 ustawy – Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004r., (tekst jednolity Dz. U. z 2007r. nr 223 poz. 1655 ze zm.) protest jest ostatecznie rozstrzygnięty:

- 1) jeżeli nie przysługuje odwołanie – wraz z rozstrzygnięciem przez zamawiającego protestu lub z upływem terminu na jego rozstrzygnięcie;
- 2) jeżeli nie wniesiono odwołania – z upływem terminu do wniesienia odwołania;
- 3) w przypadku wniesienia odwołania – z dniem wydania postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze albo wyroku Izby.”

Od rozstrzygnięcia protestu przysługuje odwołanie z zastrzeżeniem art. 184 ust. 1a. Odwołanie wnosi się do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w terminie 5 dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia protestu lub upływu terminu rozstrzygnięcia protestu, jednocześnie przekazując kopię treści odwołania Zamawiającemu. Złożenie odwołania w placówce pocztowej operatora publicznego jest równoznaczne z jego wniesieniem do Prezesa Urzędu.

Wójt Gminy Kłodawa
/-/ Anna Mołodciak

Prosimy o potwierdzenie odbioru niniejszego pisma faksem na numer telefonu: (95) 7 216 660. Potwierdzenie jest obowiązkiem ustawowym (art. 27 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych).

.....
/data, podpis, pieczęć/