

Do wszystkich zainteresowanych

Wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia

Dotyczy: Budowa sieci kanalizacji sanitarnej z przykanalikami w miejscowościach: Jakimowice, Grodzisko i Wisy wraz z włączeniem do oczyszczalni ścieków w miejscowości Radoszyce

W związku ze złożonymi zapytaniami do SIWZ, Zamawiający wyjaśnia:

Treść zapytania:

1. Zamawiający w § 3 pkt 1 Wzór Umowy ustalił wynagrodzenie ryczałtowe. Jednakże w § 12 pkt IV. 2. podał, że wynagrodzenie to może ulec zmniejszeniu w następujących przypadkach:

w przypadku odstąpienia od całego elementu robót określonego w Harmonogramie rzeczowo – finansowym nastąpi odliczenie wartości tego elementu, określonej w tym harmonogramie, od ogólnej wartości umowy,

w przypadku odstąpienia od części robót z danego elementu określonego w Harmonogramie rzeczowo – finansowym obliczenie niewykonanej części tego elementu nastąpi na podstawie kosztorysu ofertowego.

Takie ustalenia Zamawiającego są sprzeczne z istotą wynagrodzenia ryczałtowego oraz obowiązującymi przepisami prawa.

Główną cechą wynagrodzenia ryczałtowego jest jego niezmiennosc w toku realizacji umowy. Zarówno przedmiar, jak również kosztorys ofertowy mogą przy powyższej formie wynagrodzenia pełnić jedynie funkcję pomocniczą i orientacyjną, a wykonawca zobowiązany jest do realizacji całości prac wynikających z dokumentacji projektowej za ustaloną kwotę. Zarówno Zamawiający jak i Wykonawca ponoszą ryzyko poniesienia kosztów realizacji inwestycji. Powyższy pogląd jest poparty licznym orzecznictwem.

W wyroku z 30 lipca 2009 r. (sygn. Akt KIO/UPZ 921/09) Krajowa Izba Odwoławcza orzekła, że w przypadku wynagrodzenia ryczałtowego przedmiar robót nie determinuje zakresu prac objętych przedmiotem zamówienia. Zawarte w przedmiarze robót zestawienia mają zobrazować skalę roboty budowlanej i pomóc wykonawcom w oszacowaniu kosztów

inwestycji, wobec czego przedmiarowi robót można przypisać wyłącznie charakter pomocniczego.

W wyroku z 20 listopada 1998 r. Sąd Najwyższy (sygn. akt: IICRN 913/97) podkreślił, że wynagrodzenie ryczałtowe oznacza wynagrodzenie za całość dzieła w jednej sumie pieniężnej lub wartości globalnej. Rozliczenia pomiędzy stronami w przypadku ryczałtowego charakteru wynagrodzenia w żaden sposób nie opierają się na cenach jednostkowych oraz faktycznie wykonanych świadczeń. Charakter wynagrodzenia ryczałtowego przesądza o tym, iż wykonawca musi uwzględnić w nim wszystkie koszty wykonania robót określonych w dokumentacji projektowej oraz specyfikacjach technicznych wykonania i odbioru robót. Jeżeli strony umówią się na wynagrodzenie ryczałtowe, to uzgodniona kwota będzie należała się wykonawcy za cały przedmiot zamówienia, zarówno znany, jak i nieznan w momencie zawierania umowy.

W związku powyższym Zamawiający nie powinien rozliczać wynagrodzenia w oparciu o obmiar prac i przedstawione w ofercie ceny jednostkowe wynikające z kosztorysu ofertowego. Powyższy sposób rozliczenia jest bowiem właściwy dla wynagrodzenia kosztorysowego. W przypadku wynagrodzenia ryczałtowego takiego rodzaju działania są nieuprawnione.

Prosimy zatem o wykreślenie:

- a) w § 3 pkt 1 ostatniego zdania od słów „poza okolicznościami przedstawionymi w §12”
- b) całego § 12 pkt IV. 2.

2. W § 3 pkt 7 Wzór Umowy Zamawiający ustalił, że:

„Wszelkie roboty nieprzewidziane w dokumentacji technicznej, które doświadczony Wykonawca powinien przewidzieć, a których wykonanie jest niezbędne do prawidłowego zrealizowania umowy, Wykonawca zobowiązany jest wykonać w ramach wynagrodzenia określonego w ust. 1”.

Zwracamy uwagę, że Zamawiający nie może przenosić na Wykonawcę całkowitej odpowiedzialności za błędy w dokumentacji technicznej zamówienia. Do obowiązków Zamawiającego należy bowiem należyte przygotowanie przetargu, w tym wszelkiej dokumentacji technicznej. Zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego z dnia 27.03.2000 r., sygn. akt III CKN 629/98, Wykonawca nie ma obowiązku szczegółowego sprawdzenia dostarczonego projektu w celu wykrycia jego wad. W związku z powyższym Zamawiający powinien przewidzieć w ogłoszeniu lub w SIWZ możliwość robót uzupełniających lub dodatkowych.

3. Proszę o wyjaśnienie § 8 pkt. 9 Wzoru Umowy. Odbiór końcowy podpisany przez Zamawiającego stanowi dowód na przyjęcie wykonania przedmiaru umowy. Dlaczego Zamawiający chce składać dodatkowe oświadczenie w tym zakresie ?

4. Ze względu na zasadę równości stron oraz swobody umowy. Wykonawca proponuje dodatkowe zdanie w § 9 pkt. 3:

„Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od Zamawiającego w wysokości 10 % wynagrodzenia umownego, o którym mowa w §3 pkt.1”

5. Prosimy o jednoznaczne określenie terminu gwarancji podanej w § 10 pkt 1 Wzór Umowy.

6. W § 13 pkt 1 c) Zamawiający podał, że Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia od umowy jeżeli zostanie wydany nakaz zajęcia majątku Wykonawcy. Prosimy o wyjaśnienie, czy chodzi o każde zajęcie majątku Wykonawcy, nawet w przypadku zajęcia komorniczego w wysokości 1000 zł (słownie tysiąca zł)?

7. Zgodnie z § 21 Wykonawca nie może bez pisemnej zgody Zamawiającego dokonać na osoby trzecie cesji wierzytelności wynikających z niniejszej umowy. Prosimy o wyjaśnienie, czy powyższy przepis obejmuje cesję wierzytelności na bank.

Odpowiedź:

Ad 1

Zamawiający informuję , iż zgodnie z zasadą swobody umów określoną w art. 353¹K.c., strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania. Rozstrzygając zatem możliwość zmiany wynagrodzenia należnego wykonawcy z tytułu wykonanych robót budowlanych w pierwszej kolejności należy kierować się postanowieniami łączącej strony umowy. W przypadku braku regulacji umownej zastosowanie znajdują przepisy art. 629 i następane Kodeksu cywilnego.

Ad 2

W SIWZ Zamawiający nie przewiduje robót uzupełniających natomiast roboty dodatkowe mogą wynikać w trakcie realizacji przedmiotu umowy.

Ad 3

Zamawiający informuje, że nie jest to dodatkowe oświadczenie tylko zatwierdzenie protokołu przez Zamawiającego.

Ad 4

Zamawiający nie ma obowiązku wyjaśniania ustalenia kar umownych natomiast Wykonawca zgodnie z warunkami SIWZ poprzez złożenie oferty akceptuje w całości i bez zastrzeżeń warunki SIWZ w szczególności umowy.

Ad 5

Zamawiający informuję, że zapis „co najmniej 36 miesięcznej gwarancji” oznacza **nie mniej** niż 36 miesięcy.

Ad 6

Zamawiający wyjaśnia, że każde zajęcie majątku Wykonawcy, które uniemożliwia prawidłowe i terminowe wykonanie przedmiotu zamówienia.

Ad 7

Zamawiający informuję , że przez sformułowanie „osoby trzecie” należy rozumieć również instytucje bankowe

WÓJT

mgr inż. Paweł Binkowski