

Wrocław, 09.09.2021



**WROCŁAWSKIE
INWESTYCJE**
Wrocławskie Inwestycje Sp. z o.o.
Ofiar Oświęcimskich 36, 50-059 Wrocław
T +48 71 77 10 900 lub 901
F +48 71 77 10 904
E biuro@wi.wroc.pl
www.wi.wroc.pl

Do wszystkich Wykonawców, którzy pobrali Specyfikację Warunków Zamówienia

Dotyczy: odpowiedzi na pytania do treści SWZ w postępowaniu nr ZP/32/PN/2021 o udzielenie zamówienia publicznego pn. 05010 - Przebudowa ul. Legnickiej od Rybackiej do pl. JPiI w celu wydzielenia drogi dla rowerów

Szanowni Państwo,

Zamawiający informuje, że zgodnie z art. 284 ust. 2 w zw. z ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2019 poz. 2019 ze zm) udostępnia treść zapytań wraz wyjaśnieniami oraz na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia w następujący sposób:

Pytanie nr 1:

W związku z wymaganym przez Zamawiającego okresem gwarancji 60 miesięcy (oprócz zieleni), zwracamy się z prośbą o wyłączenie z tego okresu oznakowania poziomego. Zgodnie z wytycznymi Instytutu Badawczego Dróg i Mostów maksymalny okres gwarancji na oznakowanie poziome cienkowarstwowe powinien wynosić 12 miesięcy, a dla oznakowania grubowarstwowego 36 miesięcy.

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający nie zmienia zapisów dotyczących okresów gwarancyjnych.

Pytanie nr 2:

Dot. poz. 9 d.1.2 kosztorysu ofertowego – organizacja ruchu docelowego. Prosimy o potwierdzenie, że pozycja „Przymocowanie tablic znaków drogowych nad jezdnią wraz z konstrukcją” dotyczy montażu znaku F-11 (z piktogramem roweru) na istniejącej bramownicy.

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający potwierdza.

Pytanie nr 3:

Czy Zamawiający mógłby wskazać konkretny zakres umowy (tj. odnoszący się do konkretnych robót), który może podlegać ewentualnemu ograniczeniu lub, odwrotnie, zakres robót, który na pewno nie będzie podlegał ograniczeniu? Ponadto, czy Zamawiający mógłby wskazać jaką część wynagrodzenia Wykonawcy, w odniesieniu do konkretnego zakresu robót, może podlegać obniżeniu w związku z przewidzianą w umowie możliwością rezygnacji z wykonania czynności przewidzianych zakresem umowy?

Zapis zawarty w § 15 ust. 2 pkt. 9 projektu umowy nie jest precyzyjny mimo, iż art. 455 ust. 1 pzp wskazuje przypadki dopuszczalności zmiany umowy w postaci jasnych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień umownych, jeżeli spełniają one łącznie następujące warunki: określają rodzaj i zakres zmian, określają warunki wprowadzenia zmian, nie przewidują takich zmian, które modyfikowałyby ogólny charakter umowy i zostały wskazane w dokumentach zamówienia.

Wprowadzenie zmian, które nie zostały szczegółowo określone, prowadzą do naruszenia art. 433 ust. 4 pzp, który wprost zakazuje zamawiającemu w projektowanych postanowieniach umowy wprowadzania ograniczenia zakresu zamówienia bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron. Artykuł ten należy do katalogu klauzul abuzywnych, które zakazują stosowania przez zamawiających w umowach o zamówienie publiczne wprowadzania postanowień kształtujących obowiązki wykonawcy w sposób rażąco nieproporcjonalny do rodzaju zamówienia oraz ryzyk związanych z jego realizacją i z tego tytułu niedopuszczalne.

W obowiązującym systemie prawnym brak określenia warunków zmian w sposób określony ww. przepisami ponadto narusza art. 454 pzp, który nakazuje przeprowadzenie nowego postępowania o udzielenie zamówienia w przypadku istotnych zmian zawartej umowy, za którą uważana jest zmiana, powodująca że charakter umowy zmienia się w sposób istotny w stosunku do pierwotnej umowy, w szczególności jeżeli zmiana m.in. wprowadza warunki, które gdyby zostały zastosowane w postępowaniu o udzielenie zamówienia, to wzięliby w nim udział lub mogliby wziąć udział inni wykonawcy lub przyjęte zostałyby oferty innej treści.

Aktualne nadal pozostaje orzecznictwo ustalone w poprzednim reżimie prawnym, które jednoznacznie wskazuje, że zmiany, które nie zostały szczegółowo określone w postaci jednoznacznych postanowień prowadzą ponadto do naruszenia art. 140 ust. 1 PZP (obecnie art. 454 pzp), który stanowi, że zakres świadczenia wykonawcy wynikający z umowy jest tożsamy z jego zobowiązaniem zawartym w ofercie (zob. wyroki KIO z dnia 22 lipca 2015 r., KIO 1372/15, oraz z dnia 22 lutego 2011 r., KIO 265/11), a także do szkody w majątku wykonawcy, który na etapie wyceny oferty nie jest w stanie oszacować swojego ryzyka finansowego związanego z ubieganiem się o udzielenie danego zamówienia.

Zgodnie z SWZ Wykonawca określi ceny jednostkowe na wszelkie roboty wymienione w kosztorysie ofertowym, uwzględniając wytyczne zawarte w dokumentacji projektowej i specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Pozycje, dla których nie zostaną wystawione przez Wykonawcę ceny jednostkowe, nie zostaną zapłacone po ich wykonaniu i uważać się będzie, że zostały ujęte w innych cenach wymienionych w kosztorysach. Cena jednostkowa powinna uwzględniać wszelkie niezbędne składniki kalkulacyjne wymagane dla wykonania jednostkowego zadania w tym R, M (wraz z kosztami zakupu), S, Kp, Z, koszty organizacji ruchu zastępczego (wyniesienie, utrzymanie i demontaż) z uwzględnieniem odzysku materiałów, konserwacji oznakowania, koszty organizacji, utrzymania i likwidacji zaplecza budowy wraz z zasilaniem w energię elektryczną i doprowadzeniem wody; wykonanie badań oznakowania poziomego - białości (QD) i odbłaskowości (RL) przez laboratorium, przy udziale przedstawicieli zamawiającego: - 1 badanie przed odbiorem robót, - 2 badanie w połowie okresu gwarancyjnego, - 3 badanie na koniec okresu gwarancyjnego, dopuszcza się wykonanie badań certyfikowanym urządzeniem pomiarowym wykonawcy; koszty opracowania dokumentacji powykonawczej; utrzymanie, zabezpieczenie i oznakowanie terenu budowy; prace utrzymaniowe na czynnych, ogólnodostępnych drogach i chodnikach przebiegających przez teren budowy; zabezpieczenie poziomej osnowy geodezyjnej; koszty ubezpieczenia, opłaty czynności koordynacyjnych, koszty opracowania harmonogramu rzeczowo-finansowego. Należy dodatkowo uwzględnić koszt wszelkich niezbędnych do wykonania zamówienia uzgodnień, opinii i zatwierdzeń.

Należy zauważyć, że Wykonawca wycenia i kalkuluje swoją ofertę w oparciu o zakres przedmiotu zamówienia i wlicza swoje wszelkie koszty we wszystkie ceny jednostkowe określone dla całego zakresu robót obejmującego ofertę. Zakres przedmiotu zamówienia opisany przez Zamawiającego w SWZ w sposób jednoznaczny stanowi podstawę złożenia oferty przez wykonawcę i takiego też zakresu realizacji zamówienia wykonawca oczekuje w toku wykonania zamówienia, za co przysługuje mu określone w treści umowy wynagrodzenie. W sytuacji, w której Zamawiający w nieograniczony i jednostronny sposób zmniejsza przedmiot zamówienia na etapie realizacji zamówienia nie tylko narusza art. 433, 454 i 455 ustawy PZP, ale również doprowadza do sytuacji, w której Wykonawca ma uzasadnione problemy z wyceną swojej oferty. Zamawiający tymczasem powinien tak opisać w SWZ zasady związane z ograniczeniem zakresu robót, aby określić granice ryzyka wykonawcy (co możliwe jest np. poprzez określenie minimalnego przedmiotu zamówienia tj. zakresu robót, który na pewno zostanie wykonany, co pozwoli Wykonawcy na odpowiednie wliczenie swoich kosztów w ceny jednostkowe robót, które na pewno będą zlecone przez Zamawiającego) – dopiero bowiem w takiej sytuacji Wykonawca będzie w stanie ocenić swoje ryzyko, adekwatne do zakresu przedmiotu świadczenia i charakteru usług objętych przedmiotem zamówienia.

Pytanie nr 4:

Czy Zamawiający mógłby uszczegółowić jakie okoliczności leżące po stronie Zamawiającego, o których mowa w § 15 ust. 2 pkt. 9 umowy mogą powodować konieczność dokonania zmian w umowie polegający na rezygnacji z wykonania czynności przewidzianych zakresem umowy?

Zapis zawarty w § 15 ust. 2 pkt. 9 nie jest precyzyjny, mimo, iż art. 455 ust. 1 pzp wskazuje przypadki dopuszczalności zmiany umowy w postaci jasnych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień umownych, jeżeli spełniają one łącznie następujące warunki: określają rodzaj i zakres zmian, określają warunki wprowadzenia zmian, nie przewidują takich zmian, które modyfikowałyby ogólny charakter umowy i zostały wskazane w dokumentach zamówienia.

Wprowadzenie zmian, które nie zostały szczegółowo określone, prowadzą do naruszenia art. 433 ust. 4 pzp, który wprost zakazuje zamawiającemu w projektowanych postanowieniach umowy wprowadzania ograniczenia zakresu zamówienia bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron. Artykuł ten należy do katalogu klauzul abuzywnych, które zakazują stosowania przez zamawiających w umowach o zamówienie publiczne wprowadzania postanowień kształtujących obowiązki wykonawcy w sposób rażąco nieproporcjonalny do rodzaju zamówienia oraz ryzyk związanych z jego realizacją i z tego tytułu niedopuszczalne

Odpowiedź na pytanie nr 3 oraz nr 4: (Zmiana nr 1)

Zamawiający informuje, że wykreśla zapis w § 15 ust. 2 pkt 9) wzoru umowy o treści:

„Zmiany w zakresie zmniejszenia zakresu rzeczowego zamówienia. W przypadku zmniejszenia zakresu robót wynagrodzenie Wykonawcy zostanie stosownie obniżone”

Jednocześnie Zamawiający informuje, że w § 15 wzoru umowy zmianie ulegnie numeracja od pkt. 8) do 10).

Zmiana nr 2

Zamawiający informuje, że poprawia Załącznik nr 2 do IDW, a poprawiony dokument zamieszcza na stronie www.wi.wroc.pl

Termin składania ofert pozostaje bez zmian.

W związku z odpowiedziami i zmianami na Wykonawcy ciąży obowiązek uwzględnienia ich w treści oferty.

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Z poważaniem

Adam Leńczyk
Kierownik Działu Przygotowania Inwestycji

Do wiadomości:

1. Adresat
2. dudep, a/a