



Pruszcz Gdański, dnia 23.10.2015 r.

Znak sprawy: ZP.272.16.2015.PN

### Wg rozdzielnika

W odpowiedzi na email/fax. z dnia 19.10.2015 r. dotyczący pytań do postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na: **Wykonanie elementów towarzyszących niezbędnym do zakończenia inwestycji realizowanej w ramach projektu „Kompleksowe Zabezpieczenie Przeciwpowodziowe Żuław – Etap I – Powiat Gdański”**. Projekt współfinansowany przez Unię Europejską ze środków Funduszu Spójności w ramach Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko lata 2007-2013., w zakresie niżej wymienionych zadań:

**Zadanie nr 1 - remont kładki K4 przy restauracji „U Jakuba”.**

**Zadanie nr 2 - remont kładki K5 w ul. Wojska Polskiego.**

**Zadanie nr 3 - remont zjazdów z mostu w ul. Batalionów Chłopskich.**

**Zadanie nr 4 - zejście z drogi technologicznej na wysokości ul. Przemysłowej.**

**Zadanie nr 5 - utwardzenie przy zakończeniu drogi technologicznej.**

Zamawiający- Powiat Gdański informujemy, że:

#### **Pytanie 1:**

Prosimy o usunięcie zapisu przewidującego zakaz dokonywania potrąceń z wynagrodzenia podwykonawców wymagalnych należności z tytułu kar umownych lub kaucji gwarancyjnych (zwn). Zakaz potrąceń kar umownych pozbawia generalnego wykonawcę instrumentu dyscyplinującego podwykonawców i umożliwiające skuteczne wyegzekwowanie należytego wykonywania kontraktu przez podwykonawcę, w szczególności w zakresie terminów realizacji oraz zgłaszania dalszych podwykonawców.

#### **Odpowiedź 1:**

Zamawiający odmawia usunięcia przedmiotowego zapisu. Decyzja o tym czy korzystać z usług podwykonawców jak i ich wybór należy do wykonawcy. Ponadto Zamawiający chce uniknąć sytuacji, w której z uwagi na solidarną z generalnym wykonawcą odpowiedzialność za zapłatę wynagrodzenia podwykonawcy, zamawiający będzie musiał dodatkowo na własne ryzyko dokonać „rozstrzygnięcia” ewentualnego sporu o zapłatę wynagrodzenia podwykonawcy, w tym rozpatrywać zasadność naliczenia i potrącenia kar umownych w określonej wysokości. Jest to wysoce niepożądane zwłaszcza mając na uwadze krótki okres czasu dostępny na realizację i rozliczenie inwestycji. Należy dodać, że potrącanie kar umownych z wynagrodzenia podwykonawcy jest niepewne i z tego względu, że sąd może dokonać miarkowania naliczonych i potrąconych kar umownych.



**Pytanie 2:**

W związku z krótkim terminem wykonania robót prosimy o zmianę zapisów SIWZ i wzoru umowy dotyczących procesu zatwierdzania umów o podwykonawstwo. W obecnych zapisach Zamawiający przewiduje 14 dni na zatwierdzenie projektu umowy o podwykonawstwo co będzie zajmowało większość czasu na wykonanie zadania. W związku z powyższym proponujemy skrócenie terminu na zatwierdzenie projektu umowy do 5 dni.

**Odpowiedź 2:**

Zamawiający odmawia zmiany przedmiotowego zapisu zapewniając jednocześnie, że będzie dokonywał analizy projektów w najkrótszym racjonalnie możliwym terminie. Zamawiający nie może z góry skrócić tego terminu z uwagi na fakt, że nie ma wiedzy ile i jak bardzo zróżnicowanych umów podwykonawczych dostarczy mu wykonawca. Niewiadomą jest też objętość tych dokumentów (w praktyce można spotkać się nawet z kilkudziesięciostronicowymi dokumentami, którym towarzyszy kilkanaście załączników). Zamawiający musi mieć zabezpieczoną realną możliwość zapoznania się i analizy przedmiotowych dokumentów.

**Pytanie 3:**

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający załączył do SIWZ całą dokumentację projektową i techniczną potrzebną do wykonania przedmiotu zamówienia oraz że dokumentacja ta jest kompletna i odzwierciedla stan faktyczny w zakresie warunków realizacji zamówienia, zaś brak jakichkolwiek dokumentów istotnych dla oceny warunków realizacji inwestycji nie obciąża Wykonawcy.

**Odpowiedź 3:**

Zamawiający potwierdza że załączył do SIWZ całą dokumentację projektową i techniczną potrzebną do wykonania przedmiotu zamówienia oraz że dokumentacja ta jest kompletna i odzwierciedla stan faktyczny w zakresie warunków realizacji zamówienia, zaś brak jakichkolwiek dokumentów istotnych dla oceny warunków realizacji inwestycji nie obciąża Wykonawcy

**Pytanie 4:**

Prosimy o wyjaśnienie i wskazanie podstawy prawnej dla wymogu uwzględnienia przez Wykonawcę w wynagrodzeniu (§ 6 ust. 1 i 2 wzoru umowy) kosztów robót i świadczeń gdzie indziej nieokreślonych. Wykonawca nie może ująć w cenie ofertowej kosztów robót, których wykonania nie przewiduje opis przedmiotu zamówienia i dokumentacja dostarczona przez Zamawiającego. Zgodnie z art. 29 ust. 1 PZP, obowiązkiem Zamawiającego jest opisanie przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie



dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Oznacza to, że opis przedmiotu zamówienia powinien być dokonany w sposób, który zapewnia, że wykonawcy będą w stanie, bez dokonywania dodatkowych interpretacji, zidentyfikować, co jest przedmiotem zamówienia i że wszystkie elementy istotne dla wykonania zamówienia będą w nim uwzględnione. Opis przedmiotu zamówienia powinien pozwolić wykonawcom na przygotowanie oferty i obliczenie ceny z uwzględnieniem wszystkich czynników wpływających na nią. Ustawa podaje także, że opisu należy dokonać za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń oraz uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty (tak: Małgorzata Stachowiak w: Włodzimierz Dzierżanowski, Jarosław Jerzykowski, Małgorzata Stachowiak, komentarz do art. 29 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, LEX, 2010, wyd. IV. W wyroku z dnia 18 czerwca 2010 r. w sprawie KIO/UZP 1087/10 Krajowa Izba Odwoławcza przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych uznała, iż „to na Zamawiającym spoczywa obowiązek dokonania opisu przedmiotu zamówienia, nie może on być przerzucany na wykonawców, zaś Zamawiający nie ma prawa do przerzucania w całości ryzyka gospodarczego na wykonawców”.

W wyroku KIO w sprawie KIO/UZP 184/10) Izba wskazała, co następuje:

„Nie jest dopuszczalne i możliwe zawarcie z góry w SIWZ i we wzorze umowy, zastrzeżenia, iż umowa obejmuje zakres prac, który obojętnie z jakich przyczyn został pominięty na etapie projektowania lub też obejmuje bez obustronnego porozumienia zakres wszelkich prac dodatkowych czy zamiennych, wynikający z ujawnionych w trakcie budowy wad projektu oraz wynikających ze znacząco odmiennych warunków geologiczno - gruntowych, niż zakładane przy opracowaniu dokumentacji projektowej. Taki rozszerzony zakres zamówienia i postanowienia umowy byłyby nieważne z mocy art. 140 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych w związku z art. 58 § 1 KC, jako wykraczające poza określenie przedmiotu zamówienia w SIWZ. **Prace nieprzewidziane w dokumentacji projektowej nie stanowią przedmiotu zamówienia, objętego ceną oferty.**”

W powyższym wyroku Izba stwierdziła, iż:

- f) „Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za błędy w dokumentacji. Odpowiedzialność przedmiotowa ciąży na projektancie, z którym Zamawiający podpisał umowę na sporządzenie dokumentacji projektowej. Jeśli Zamawiający chciał nałożyć odpowiedzialność za dokumentację na wykonawcę winien przeprowadzić postępowanie, którego przedmiotem będzie „zaprojektuj i wybuduj”;
- g) Wykonawca może przyjąć na siebie odpowiedzialność szerszą, niż wynikająca z przepisów prawa, jednakże może przyjąć odpowiedzialność w zakresie nienależytego wykonania, a nie odpowiedzialność za błędy podmiotów trzecich;
- h) wykonawca nie może skalkulować w cenie oferty ryzyka odmiennych warunków geologicznych w zakresie rodzaju gruntu i w zakresie prowadzenie prac geologicznych;
- i) **Zakres przedmiotu zamówienia objęty dokumentacją projektową stanowi podstawę skalkulowania ceny oferty;**
- j) **Ryczałt nie może obejmować tego, czego zamawiający nie przewidział w dokumentacji projektowej, a także tego, czego nie można było przewidzieć na etapie przygotowania**



*oferty, są to bowiem przesłanki do udzielenia zamówienia w trybie art. 67 ust. 5 ustawy PZP na roboty dodatkowe”.*

#### **Odpowiedź 4:**

Zamawiający wskazuje, że ustalone wynagrodzenie ryczałtowe obejmuje całość robót wykonywanych przez Wykonawcę oraz podwykonawców. W ramach niniejszej umowy Wykonawca nie będzie mógł żądać podwyższenia wynagrodzenia z tytułu robót dodatkowych, chociażby w czasie zawarcia umowy nie można było przewidzieć rozmiaru lub kosztów tych robót i innych świadczeń. Wszelkie roboty, prace dodatkowe, czynności, materiały, rozwiązania, etc. nieopisane lub nie wymienione w dokumentacji wykonawczej, a konieczne do przeprowadzenia z punktu widzenia prawa, sztuki i praktyki budowlanej, etc. muszą być przewidziane przez Wykonawcę na podstawie analizy dokumentacji architektury i dokumentacji branżowej. Roboty takie muszą być przewidziane w cenie ofertowej. Obowiązkiem Wykonawcy jest ustalić cenę z uwzględnieniem ryzyka wystąpienia robót dodatkowych, zamiennych etc., tj. zgodnie z punktem II.4.17 SIWZ. Zamawiający nie przewiduje możliwości podwyższenia ustalonego wynagrodzenia ryczałtowego z tytułu wystąpienia takich okoliczności (art. 632 § 1 k.c. w zw. z art. 647 k.c.).

#### **Pytanie 5:**

Prosimy o potwierdzenie, że cena ryczałtowa, o której mowa w punkcie XVII SIWZ i w § 6 ust. 1 i 2 wzoru umowy pozostaje stała w zakresie robót ujętych w dokumentacji załączonej do SIWZ, natomiast nie obejmuje robót tam nieprzewidzianych, a ponadto, iż obowiązek uwzględnienia w wynagrodzeniu wszelkich kosztów związanych z realizacją przedmiotu umowy dotyczy wyłącznie kosztów możliwych do oszacowania na podstawie dostarczonej przez Zamawiającego dokumentacji, nie obejmuje zaś kosztów niemożliwych do przewidzenia na etapie oferowania, w szczególności wynikających z błędów/braków w dokumentacji, odmiennych od wskazanych w dokumentacji warunków gruntowych, wodnych, archeologicznych, ujawnienia się niezinventaryzowanych lub błędnie zinventaryzowanych instalacji podziemnych itp., oraz że w przypadku konieczności wykonania robót wynikających z zaistnienia ww. okoliczności wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe. Zwracamy uwagę, iż chociaż zgodnie z art. 632 k.c. „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.”, to jednak należy pamiętać, iż rozmiar i koszt prac, o których mowa w treści tego przepisu, dotyczy wyłącznie rozmiaru prac ujętych w dokumentacji przetargowej oraz kosztów możliwych do oszacowania na podstawie dostarczonej przez Zamawiającego dokumentacji oraz odbytej wizji lokalnej, nie obejmuje zaś kosztów robót, których wykonanie okazało się konieczne w celu realizacji przedmiotu zamówienia wskutek zaistnienia okoliczności niemożliwych wcześniej do przewidzenia. Rozszerzenie zakresu zamówienia o roboty nieprzewidziane w dokumentacji projektowej lub koszty niemożliwe do wyceny na etapie ofertowania byłoby sprzeczne z art. 140 ust. 3 PZP w związku z art. 58 § 1 KC, jako wykraczające poza określenie przedmiotu zamówienia w



SIWZ. Prace nieprzewidziane w dokumentacji projektowej nie stanowią bowiem przedmiotu zamówienia objętego ceną oferty wszelkich kosztów związanych z realizacją przedmiotu umowy dotyczy wyłącznie kosztów możliwych do oszacowania na podstawie dostarczonej przez Zamawiającego dokumentacji, nie obejmuje zaś kosztów niemożliwych do przewidzenia na etapie oferowania, w szczególności wynikających z błędów/braków w dokumentacji, odmiennych od wskazanych w dokumentacji warunków gruntowych, wodnych, archeologicznych, ujawnienia się niezinventaryzowanych lub błędnie zinwentaryzowanych instalacji podziemnych itp., oraz że w przypadku konieczności wykonania robót wynikających z zaistnienia ww. okoliczności wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe. Rozszerzenie zakresu zamówienia o roboty nieprzewidziane w dokumentacji projektowej lub koszty niemożliwe do wyceny na etapie ofertowania byłoby sprzeczne z art. 140 ust. 3 PZP w związku z art. 58 § 1 KC, jako wykraczające poza określenie przedmiotu zamówienia w SIWZ. Prace nieprzewidziane w dokumentacji projektowej nie stanowią bowiem przedmiotu zamówienia objętego ceną oferty.

#### **Odpowiedź 5:**

Zamawiający wskazuje, że ustalone wynagrodzenie ryczałtowe obejmuje całość robót wykonywanych przez Wykonawcę oraz podwykonawców. W ramach niniejszej umowy Wykonawca nie będzie mógł żądać podwyższenia wynagrodzenia z tytułu robót dodatkowych, chociażby w czasie zawarcia umowy nie można było przewidzieć rozmiaru lub kosztów tych robót i innych świadczeń. Wszelkie roboty, prace dodatkowe, czynności, materiały, rozwiązania, etc. nieopisane lub nie wymienione w dokumentacji wykonawczej, a konieczne do przeprowadzenia z punktu widzenia prawa, sztuki i praktyki budowlanej, etc. muszą być przewidziane przez Wykonawcę na podstawie analizy dokumentacji architektury i dokumentacji branżowej. Roboty takie muszą być przewidziane w cenie ofertowej. Obowiązkiem Wykonawcy jest ustalić cenę z uwzględnieniem ryzyka wystąpienia robót dodatkowych, zamiennych etc., tj. zgodnie z punktem II.4.17 SIWZ. Zamawiający nie przewiduje możliwości podwyższenia ustalonego wynagrodzenia ryczałtowego z tytułu wystąpienia takich okoliczności (art. 632 § 1 k.c. w zw. z art. 647 k.c.).

#### **Pytanie 6:**

W nawiązaniu do postanowienia § 11 ust. 3 i 4 wzoru umowy, prosimy o potwierdzenie, że termin usunięcia wad będzie uwzględniał techniczne uwarunkowania usunięcia danej wady oraz warunki pogodowe panujące w czasie, gdy wad będzie usuwana oraz że Zamawiający dostosuje termin usunięcia wad do ww. okoliczności.

#### **Odpowiedź 6:**

Zamawiający potwierdza, że termin usunięcia wad ustalany na podstawie § 11 ust. 3 i 4 umowy będzie uwzględniał techniczne uwarunkowania usunięcia danej wady oraz warunki pogodowe panujące w czasie, gdy wad będzie usuwana oraz że Zamawiający dostosuje termin usunięcia wad do ww. okoliczności.



### **Pytanie 7:**

W nawiązaniu do postanowienia § 12 ust. 1 punkt 1) i 2) wzoru umowy prosimy o zastąpienie słowa „opóźnienia” słowem „zwłoka”. Obecne brzmienie tego postanowienia umożliwia Zamawiającemu naliczenie kary umownej również w przypadku, gdy opóźnienia w realizacji robót nastąpią z przyczyn nieleżących po stronie Wykonawcy, w tym z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, co nie znajduje żadnego uzasadnienia. Nie każde przekroczenie terminu (opóźnienie) wynika z okoliczności zależnych od wykonawcy, zatem nie każde opóźnienie jest jednoznaczne z niewłaściwym wykonaniem zobowiązania przez Wykonawcę. Zgodnie z zasadą ogólną wyrażoną w art. 471 kc, Wykonawca ponosi odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania powstałe wskutek okoliczności, za które ponosi on odpowiedzialność. Tym samym, prawo Zamawiającego do naliczenia kary umownej (stanowiącej surogat odszkodowania) powinno zostać ograniczone do przypadków opóźnienia powstałego z przyczyn, za które wykonawca ponosi odpowiedzialność (tj. przypadków zwłoki). Wykonawca nie powinien ponosić ryzyka zastosowania kar umownych zastrzeżonych na tę okoliczność w każdym przypadku powstania przekroczenia terminu niezależnego od wykonawcy.

### **Odpowiedź 7:**

Zamawiający odmawia zmiany umowy w wskazanym zakresie.

### **Pytanie 8:**

W związku z treścią § 4 ust. 20 wzoru umowy prosimy o wyjaśnienie i wskazanie podstawy prawnej dla żądania od Wykonawcy, aby termin zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy przewidziany w umowie o podwykonawstwo nie był dłuższy niż 7 dni od dnia doręczenia wykonawcy, podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy faktury lub rachunku, potwierdzających wykonanie zleconej podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy dostawy, usługi lub roboty budowlanej, podczas kiedy art. 143b ust. 2 Pzp stanowi, że termin zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy przewidziany w umowie o podwykonawstwo nie może być dłuższy niż 30 dni od dnia doręczenia wykonawcy, podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy faktury lub rachunku, potwierdzających wykonanie zleconej podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy dostawy, usługi lub roboty budowlanej.

### **Odpowiedź 8:**

Zgodnie z art. 143b ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych termin zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy przewidziany w umowie o podwykonawstwo nie może być dłuższy niż 30 dni od dnia doręczenia wykonawcy, podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy faktury lub rachunku, potwierdzających wykonanie zleconej podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy dostawy, usługi lub roboty budowlanej. Oznacza to, że ze wskazanego przepisu wynika zakaz stosowania dłuższych niż 30-dniowe terminów płatności. A contrario należy stwierdzić, iż ustawa nie zakazuje w żaden



sposób stosowania terminów płatności krótszych niż 30 dni. (por. wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 7 lutego 2014 r. KIO 130/14). Zamawiający wyjaśnia ponadto, że wskazany w umowie termin podyktowany jest krótkim czasem dostępnym na realizację i rozliczenie projektu. Z tej samej przyczyny Zamawiający przewidział 12 dniowy termin płatności wynagrodzenia wykonawcy (§ 8 ust. 2 umowy).

**Pytanie 9:**

W opinii do projektu budowlanego nawierzchnia zjazdów ma być wykonana z kostki kamiennej o wymiarach 10x10, natomiast w przekroju konstrukcji wskazano kostkę 8x11. Prosimy o uszczegółowienie wymiaru kostki kamiennej.

**Odpowiedź 9:**

Zaprojektowano kostkę jak na wyremontowanym wcześniej odcinku tj. o wymiarach zbliżonych do 10x10cm. Dopuszczalne jest zastosowanie kostki asortymentu 8/11 tzn. max wymiar 11cm minimalny 8cm.

**Pytanie 10:**

Prosimy o ponowne załączenie pliku „Kosztorys ślepy 001-01-004” dla remontu zjazdów, zejście, utwardzenie ponieważ obecnie załączonego nie można otworzyć.

**Odpowiedź 10:**

Zamawiający informuje, iż plik „kosztorys ślepy 001-01-004” został naprawiony i dołączony do umieszczonej wcześniej na stronie internetowej Zamawiającego dokumentacji projektowo-kosztorysowej.

**Pytanie 11:**

Prosimy o przedstawienie szczegółu połączenia desek struganych dębowych gr. 6cm na kładce K5 do konstrukcji stalowej.

**Odpowiedź 11:**

Deski należy montować za pomocą śrub ocynkowanych M12 z łbem grzybkowym z podsadzeniem (śruby zamkowe), dwie śrubie na jedną deskę ( po jednej na połączenie z belką stalową pomostu)

Zamawiający zamieścił dodatkowy rysunek szczegółu.

**Pytanie 12:**

W nawiązaniu do postanowienia pkt. IX.1) tiret drugi SIWZ w zw. z pkt. VIII.2.1) SIWZ prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający wymaga załączenia do oferty wykazu robót sporządzonego wg załącznika „Wykaz wykonanych robót budowlanych...” do SIWZ, obejmującego roboty spełniające określony przez Zamawiającego warunek udziału



w postępowaniu, w ilości niezbędnej do wykazania spełniania tego warunku (tj. robót spełniających wymagania Rozdziału pkt. VIII.2.1). SIWZ).

**Odpowiedź 12:**

Zamawiający potwierdza, że w wykazie robót, zgodnie z wymaganiami Zamawiającego muszą znaleźć się **minimum 2 roboty budowlane**, w tym:

- jedna polegająca na remoncie lub budowie mostu lub kładki **o wartości nie mniejszej niż 80 000,00 zł**

- druga polegająca na wykonaniu robót drogowych **o wartości nie mniejszej niż 100 000,00zł.**

czyli zgodnych z przedmiotem zamówienia. Ilość wymaganych robót, o których mowa w pkt.VII.2.1) SIWZ jest to minimum wymagane przez Zamawiającego.

Odpowiedzi wraz z dodatkowym rysunkiem zostaną również umieszczone na stronie internetowej Zamawiającego i na tablicy ogłoszeń w siedzibie Zamawiającego.

STAROSTA  
*Stefan Skonieczny*