

Odpowiedzi na pytania dotyczące wyjaśnienia treści SIWZ

Do wszystkich uczestników postępowania w sprawie udzielenia zamówienia publicznego na „Termomodernizację budynków zaplecza sportowego przy ulicy Hallera 37A w Imielinie.” Część nr 2 – Roboty instalacyjne związane z systemem centralnego ogrzewania. Nr sprawy: GK.271.23.2020

W dniu 27.08.2020 roku do Zamawiającego wpłynęło pismo o następującej treści, cyt.:

„INFORMACJA O NIEZGODNEJ Z PRZEPISAMI USTAWY CZYNNOŚCI

podjętej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pod nazwą „Termomodernizacja budynków zaplecza sportowego przy ulicy Hallera 37A w Imielinie.” Część nr 2 – Roboty instalacyjne związane z systemem centralnego ogrzewania (Numer referencyjny: GK.271.23.2020)

- Działając w imieniu Składającego informacje, na podstawie udzielonego mi pełnomocnictwa [które stanowi załącznik numer 1 do niniejszego pisma], na podstawie art. 181 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) [dalej: „ustawa Pzp”]. składam informacje o niezgodnej z przepisami ustawy czynności podjętej przez Zamawiającego lub zaniechaniu czynności, do której Zamawiający jest zobowiązany na podstawie ustawy.
- Przedmiotem zamówienia jest „Termomodernizacja budynków zaplecza sportowego przy ulicy Hallera 37A w Imielinie.” Część nr 2 – Roboty instalacyjne związane z systemem centralnego ogrzewania (Numer referencyjny: GK.271.23.2020).
- Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 20 sierpnia 2020 r. pod numerem 576490-N-2020.
- Czynnościom i zaniechaniom czynności przez Zamawiającego Składający informacje stawia zarzut naruszenia art. 31 ust. 1 – 4 ustawy Pzp poprzez brak należytego przygotowania opisu przedmiotu zamówienia.
- Wskazując na powyższe, Składający informacje wnosi o uwzględnienie złożonej informacji oraz:
 - uzupełnienie dokumentacji o braki wskazane w treści uzasadnienia;
 - udzielenie odpowiedzi na niniejsze pismo w terminie najpóźniej do dnia 31 sierpnia 2020 r. do godziny 12:00.

UZASADNIENIE

- W pierwszej kolejności wskazuję, że zamówienie, którego przedmiotem są roboty budowlane może przybrać dwie formy. Może to być:
 - wyłącznie wykonanie robót budowlanych, lub
 - zaprojektowanie i wykonanie robót budowlanych (tzw. „zaprojektuj i wybuduj”).
- To jak ma wyglądać opis przedmiotu zamówienia na roboty budowlane reguluje art. 31 ustawy Pzp.

W przypadku wyłącznie wykonania robót budowlanych zastosowanie znajdzie ust. 1 tego przepisu, zgodnie z którym zamawiający opisuje przedmiot zamówienia na roboty budowlane za pomocą dokumentacji projektowej oraz specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót budowlanych.

Natomiast w przypadku „zaprojektuj i wybuduj” zastosowanie znajdą ust. 2 i ust. 3 tego przepisu, zgodnie z którymi jeżeli przedmiotem zamówienia jest zaprojektowanie i wykonanie robót budowlanych w rozumieniu ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. - Prawo budowlane, zamawiający opisuje

przedmiot zamówienia za pomocą programu funkcjonalno-użytkowego. Program funkcjonalno-użytkowy obejmuje opis zadania budowlanego, w którym podaje się przeznaczenie ukończonych robót budowlanych oraz stawiane im wymagania techniczne, ekonomiczne, architektoniczne, materiałowe i funkcjonalne.

Dodatkowo, zgodnie z delegacją ustawową zawartą w ust. 4 tego przepisu, wydane zostało rozporządzenie Ministra Infrastruktury z dnia 2 września 2004 r. w sprawie szczegółowego zakresu i formy dokumentacji projektowej, specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych oraz programu funkcjonalno-użytkowego (tekst jednolity Dz.U. z 2013 r. poz. 1129). Rozporządzenie określa szczegółowo zakres i formę dokumentacji projektowej, specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych oraz programu funkcjonalno-użytkowego.

- W przypadku Państwa zamówienia nie ma możliwości jednoznacznie przesądzić, czy Państwa intencją było, żeby wykonawcy wyłącznie wykonali roboty budowlane, czy też zarówno zaprojektowali, jak również wykonali roboty budowlane.

Niezależnie jednak od tego, przygotowana przez Państwa dokumentacja nie spełnia wymogów wynikających z przepisów prawa.

Załączona dokumentacja techniczna odnosi się tylko do technologii ocieplenia ścian budynków metodą BSO. Natomiast robotom instalacyjnym poświęcono tylko krótki opis w punkcie 3.4 opisu technicznego projektu budowlanego.

- Niezależnie od powyższego wskazuję również, że opisanie przedmiotu zamówienia w niewyczerpujący sposób stanowi naruszenie zasad określonych w ustawie z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r., poz. 869, z późn. zm.) [dalej: „ustawa o finansach publicznych”]. Zgodnie z art. 44 ust. 3 pkt 1 ustawy o finansach publicznych wydatki publiczne powinny być dokonywane w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasad (a) uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów, (b) optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów.

Tymczasem w przypadku niniejszego postępowania lakoniczny opis przedmiotu zamówienia może spowodować następujące sytuacje.

Po pierwsze, wykonawcy – nie znając realnej skali robót, które należy wykonać – mogą uznać, że skala robót ostatecznie okaże się duża, a w konsekwencji zaoferują wysoką cenę, która zrekompensuje im wydatki, które będą musieli ponieść w czasie realizacji zamówienia. Jeżeli roboty, które ostatecznie będą do wykonania, okażą się mniej pracochłonne niż przewidywał to wykonawca, to doprowadzi to do sytuacji, w której Zamawiający niepotrzebnie zapłaci wykonawcy wyższe wynagrodzenie (Zamawiający niepotrzebnie zapłaci wykonawcy za ryzyko, które ten musiał w kalkulować do ceny swojej oferty).

Druga ewentualność zakłada, że wykonawcy mogą uznać, że skala robót ostatecznie okaże się mniejsza, a w konsekwencji zaoferują niższą cenę. Jeżeli roboty, które ostatecznie będą do wykonania okażą się bardziej pracochłonne, niż przewidywał to wykonawca, to doprowadzi to do sytuacji, że wykonawca może sobie to rekompensować niższą jakością lub domaganiem się dodatkowego wynagrodzenia. W skrajnych wypadkach zagrożone może być wykonanie całego zamówienia.

Obie ewentualności są dla Zamawiającego niekorzystne i powodują naruszenie zasad określonych w ustawie o finansach publicznych. Wszystkie te wątpliwości Zamawiający może jednak zniwelować poprzez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób zgodny z obowiązującymi przepisami.

- Podkreślam, że w przypadku gdyby do terminu składania ofert nie poprawili Państwo dokumentacji, to i tak udzielenie zamówienia nie będzie możliwe. Postępowanie będzie podlegać bowiem unieważnieniu na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp. Zgodnie z tym przepisem zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Dodatkowo, narażają się Państwo na odpowiedzialność odszkodowawczą. Zgodnie z normą prawną wynikającą z art. 93 ust. 4 ustawy Pzp w przypadku unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia z przyczyn leżących po stronie zamawiającego, wykonawcom, którzy złożyli oferty niepodlegające odrzuceniu, przysługuje roszczenie o zwrot uzasadnionych kosztów uczestnictwa w postępowaniu, w szczególności kosztów przygotowania oferty.

Jeżeli w niniejszym postępowaniu doszłoby do unieważnienia postępowania, to okoliczność ta będzie leżeć po Państwa stronie. Mieliby bowiem Państwo możliwość uzupełnienia dokumentacji postępowania oraz sygnalizowane były Państwu braki w tym zakresie (w tym również przez innego niż Składający informację wykonawcę, który także złożył wniosek o uzupełnienie dokumentacji). W przypadku gdyby doszło do unieważnienia postępowania, to Składający informacje skorzysta z przysługującego mu prawa i wystąpi z roszczeniem o zwrot uzasadnionych kosztów udziału w postępowaniu.

Zupełnie nawiasem wskazuję, że uprawnienie to przysługuje wszystkim wykonawcom, którzy złożyli oferty niepodlegające odrzuceniu. Unieważnienie postępowania naraża więc Państwa na roszczenia ze strony niemożliwej do przewidzenia na tym etapie liczby wykonawców.

- Podnoszę również, że niniejsze zagadnienie było Państwu sygnalizowane już wcześniej pismem z dnia 24 sierpnia 2020 r. „Informacja o czynności niezgodnej z przepisami”. W odpowiedzi na to pismo nie ustosunkowali się Państwo jednak w żaden sposób do zarzutów w tym zakresie (Państwa odpowiedź dotyczyła wyłącznie kwestii związanych ze wskazaniem konkretnych nazw produktów, co również było jednym z zarzutów postawionych piśmie).
- Wymaga również zwrócenia uwagi, że określenie przez Państwa ryczałtowego charakteru wynagrodzenia nie może stanowić podstawy do uchylecia się od przygotowania opisu przedmiotu zamówienia zgodnie z regulacjami ustawy Pzp.
Podobnie sprawa dotyczy wizji lokalnej. Jej odbycie nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku należytego przygotowania opisu przedmiotu zamówienia.
- Mając powyższe na względzie wnoszę o uzupełnienie dokumentacji postępowania, jak również o udzielenie odpowiedzi na niniejsze pismo w terminie najpóźniej do dnia 31 sierpnia 2020 r. do godziny 12:00.

Jednocześnie informuję, że w przypadku braku odpowiedzi na powyższe pismo, jak również w przypadku negatywnej odpowiedzi, Składający informację będzie podejmował kolejne kroki prawne zmierzające do uzupełnienia przez Państwa dokumentacji postępowania, włącznie z wystąpieniem z wnioskiem o przeprowadzenia kontroli doraźnej przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych na podstawie art. 165 ust. 1 ustawy Pzp.”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż przedmiotowe zamówienie na roboty budowlane dotyczy robót związanych z remontem na które nie jest wymagane uzyskanie pozwolenia na budowę.

W myśl Rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dnia 2 września 2004 r. w sprawie szczegółowego zakresu i formy dokumentacji projektowej, specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych oraz programu funkcjonalno-użytkowego (tekst jednolity Dz.U. z 2013 r. poz. 1129) dokumentacja projektowa, służąca do opisu przedmiotu zamówienia na wykonanie robót budowlanych, dla których nie jest wymagane uzyskanie pozwolenia na budowę, składa się w szczególności z:

- 1) planów, rysunków lub innych dokumentów umożliwiających jednoznaczne określenie rodzaju i zakresu robót budowlanych podstawowych oraz uwarunkowań i dokładnej lokalizacji ich wykonywania;
- 2) przedmiaru robót, w zakresie o którym mowa w § 6;
- 3) projektów, pozwoleń, uzgodnień i opinii wymaganych odrębnymi przepisami.

Niemniej informuje się, iż Zamawiający celem lepszego zrozumienia przedmiotu zamówienia w odpowiedzi na niniejsze pismo uzupełnił dokumentację o pozycje jak w załączeniu.

Przewodniczący Komisji Przetargowej

INSPEKTOR

mgr inż. Mariusz Gawel