



Świętochłowice 11.09.2013 r.

**wszyscy uczestnicy postępowania
ubiegający się o udzielenie zamówienia
publicznego**

dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na Oczyszczenie i zabezpieczenie przed wtórną degradacją stawu Kalina oraz rewitalizacja terenu przyległego w ramach Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko, Priorytet II. – Gospodarka Odpadami i Ochrona Powierzchni Ziemi, Działanie 2.2 Przywracanie terenom zdegradowanym wartości przyrodniczych i ochrona brzegów morskich

Działając w trybie art. 38 ust. 1, ust. 2 ustawy z dnia 29.01.2004r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. z 2013r. poz. 907, z późn. zm.) dalej w skrócie „ustawa Pzp”, Zamawiający przedkłada odpowiedź na pytanie, dotyczące wyjaśnienia treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytanie

Czy Zamawiający uzna referencje potwierdzające warunki udziału w postępowaniu dotyczące doświadczenia i wiedzy w zakresie kwotowym (10.000.000zł brutto) gdzie w ramach realizacji kontraktu wykonawca wykonał roboty podstawowe oraz roboty dodatkowe konieczne dla prawidłowej realizacji kontraktu ? . Czy Zamawiający uzna to jako jedno zamówienie oraz dokona sumowania robót podstawowych i robót dodatkowych?

Odpowiedź

Zamawiający w zakresie posiadania wiedzy i doświadczenia wskazał , że Wykonawca musi wykazać iż wykonał, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonywanych w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie co najmniej jedno (1) zamówienie polegające na wykonaniu/ wykonywaniu usługi lub usługi oraz robót budowlanych niezbędnych do wykonania usługi związanej z likwidacją szkody w środowisku* wyrządzonej w wodach lub powierzchni ziemi spowodowanej zaleganiem substancji niebezpiecznych** , gdzie w ramach zamówienia wydobyto, przygotowano do odzysku i unieszkodliwienia oraz przetransportowano substancje niebezpieczne w ilości nie mniejszej niż 10.000Mg z rekultywowanej powierzchni nie mniejszej niż 2 ha o wartości zamówienia wynoszącej co najmniej 10.000.000zł brutto.

Z treści pytania wynika (*wykonał roboty podstawowe oraz roboty dodatkowe konieczne dla prawidłowej realizacji kontraktu*), że Wykonawca pyta o zamówienia dodatkowe na roboty budowlane lub usługi udzielone w trybie z wolnej ręki. Na wstępie Zamawiający wskazuje, że należy rozróżnić pojęcie „robót dodatkowych” z ustawowym pojęciem „zamówienie dodatkowe” udzielane z wolnej ręki . Roboty dodatkowe to roboty opisane w projekcie budowlanym wchodzące w zakres zamówienia podstawowego nawet jeżeli nie zostały ujęte w projekcie wykonawczym lub przedmiarze bądź też zachodzą inne rozbieżności pomiędzy tymi dokumentami a projektem budowlanym. W konsekwencji wykonanie robót, które zostały przewidziane w projekcie budowlanym nie wymaga zawarcia z wykonawcą robót aneksu do umowy podstawowej ani też kolejnej umowy o roboty dodatkowe. Natomiast roboty nieprzewidziane w zamówieniu nie mogą być uznane za roboty objęte zamówieniem podstawowym.

Aby móc udzielić zamówienia dodatkowego (art. 67 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp) muszą być spełnione poniższe warunki :

1. udzielane są dotychczasowemu wykonawcy robót budowlanych lub usług ,

2. nie są objęte zamówieniem podstawowym,
3. nieprzekraczającą łącznie 50 % wartości realizowanego zamówienia,
4. są, niezbędne do prawidłowego wykonania realizowanego zamówienia,
5. jego wykonanie stało się konieczne na skutek sytuacji niemożliwej wcześniej do przewidzenia, jeżeli:

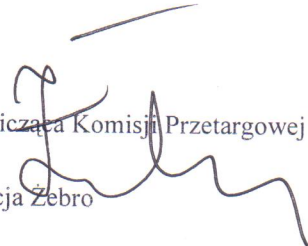
- a) z przyczyn technicznych lub gospodarczych oddzielenie zamówienia dodatkowego od zamówienia podstawowego wymagałoby poniesienia niewspółmiernie wysokich kosztów lub
- b) wykonanie zamówienia podstawowego jest uzależnione od wykonania zamówienia dodatkowego.

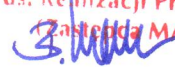
Z definicji zamówienia dodatkowego wynika, że wykonanie nieplanowanych, zupełnie nowych robót budowlanych bądź usług stało się konieczne, ponieważ z przyczyn technicznych lub gospodarczych oddzielenie zamówienia dodatkowego od zamówienia podstawowego wymagałoby poniesienia niewspółmiernie wysokich kosztów lub wykonanie zamówienia podstawowego jest uzależnione od wykonania zamówienia dodatkowego.

Zamawiający użył w opisie warunków udziału w postępowaniu określenia „zamówienie” jednakże jego intencją nie była identyfikacja tego określenia z ustawową definicją zamówienia publicznego.

Jeżeli bowiem użyte określenie „zamówienie” interpretować ściśle z przepisami ustawy Pzp, to wówczas wykonawcy, którzy realizowali zamówienia/inwestycje dla podmiotów z poza sektora tych które zobowiązane są do stosowania przepisów ustawy Pzp (art. 3 ustawa Pzp) byłiby w bardziej uprzywilejowanej sytuacji, ponieważ zawierane kolejne umowy dla prawidłowego wykonania zamówienia / inwestycji nie stanowiłyby zamówienia dodatkowego. Natomiast w niekorzystnej sytuacji byłyby te podmioty, które realizowały inwestycje / zamówienia objęte rygiorem przepisów ustawy Pzp , ponieważ każde kolejne zamówienie dodatkowe, kolejna umowa stanowiłaby odrębne zamówienie , zlecane przecież temu samemu wykonawcy w okolicznościach niemożliwych wcześniej do przewidzenia, kiedy to zamówienia dodatkowego nie można oddzielić od zamówienia podstawowego, od wykonania zamówienia dodatkowego uzależnione jest prawidłowe wykonanie zamówienia podstawowego.

Na postawione pytanie uznania referencji potwierdzających warunki udziału w zakresie kwotowym wynoszącym 10.000.000zł brutto, należy odpowiedzieć twierdząco, zarówno w sytuacji kiedy były to roboty dodatkowe nie objęte zamówieniem dodatkowym jak i wówczas kiedy były to roboty objęte zamówieniem dodatkowym udzielonym w trybie zamówienia z wolnej ręki, gdyż w obu tych przypadkach mamy do czynienia z koniecznością wykonania/ zrealizowania przez wykonawcę zleconych robót/ zleconego zamówienia podstawowego.

Przewodnicząca Komisji Przetargowej

Alicja Żebro

Zastępca Pełnomocnika
ds. Realizacji Projektu
(Zastępca MAO)

Bartosz Karcz