

**Gmina Grudziądz  
Wybickiego 38  
86-300 Grudziądz**

**PLF.271.1.2017**

Grudziądz dnia: 2017-01-23

## **ODPOWIEDŹ na zapytania w sprawie SIWZ**

*Szanowni Państwo,*

Uprzejmie informujemy, iż w dniu 2017-01-18 do Zamawiającego wpłynęła prośba o wyjaśnienie zapisu specyfikacji istotnych warunków zamówienia, w postępowaniu prowadzonym na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 z późn. zm.) w trybie **przetarg nieograniczony**, na: **Rozbudowa dróg gminnych nr 040157C i 040158C Ruda-Szynych,**

Treść wspomnianej prośby jest następująca :

Prosimy o potwierdzenie, że cena ryczałtowa, o której mowa w projekcie 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 wszystkich kosztów związanych z realizacją umowy dotyczy wyłącznie kosztów możliwych do oszacowania na podstawie dostarczonej przez zamawiającego dokumentacji, nie obejmuje zaś kosztów niemożliwych do przewidzenia na etapie ofertowania, w szczególności wynikających z błędów/ braków wskazanych w dokumentacji warunków gruntowych, wodnych, archeologicznych, ujawnienia nie zinwentaryzowanych lub błędnie zinwentaryzowanych instalacji podziemnych, itp., oraz, że w przypadku konieczności wykonania robót wynikających z zaistnienia ww. okoliczności wykonawca otrzyma wynagrodzenie dodatkowe.

Stanowisko (wyjaśnienia) Zamawiającego w przedmiotowej kwestii jest następujące:

Cechą charakterystyczną wynagrodzenia ryczałtowego jest określenie przez strony umowy kwoty wynagrodzenia „z góry” bez przeprowadzania szczegółowej analizy kosztów robót budowlanych, które zostaną przeprowadzone w ramach umowy o udzielenie zamówienia publicznego. Oznacza to, że wynagrodzenie to jest niezależne od ilości przeprowadzanych prac. Wysokość wynagrodzenia ryczałtowego, w rozumieniu art. 632 k.c. jest ostateczna, niezależnie od rozmiaru robót budowlanych i innych świadczeń wykonawcy w tym ponoszonych kosztów ich realizacji, w sytuacji gdy zakres świadczenia jest jednoznacznie określony, a dokumentacja projektowa jest prawidłowa i kompletna. W ramach ryczałtu wykonawca jest więc zobowiązany zrealizować przedmiot zamówienia opisany w projekcie budowlanym i wykonawczym, niezależnie od tego jakie wielkości ujęto w przedmiarze - wyrok KIO z 27 kwietnia 2011 r. (KIO 806/11).

W przywołanym powyżej wyroku KIO 806/11 Izba stwierdziła, iż nie jest dopuszczalne i możliwe zawarcie z góry w specyfikacji istotnych warunków zamówienia 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.

W związku z powyższym istnieje teoretyczna możliwość dokonania zmiany wynagrodzenia wykonawcy. Najistotniejszą podstawą dokonywania zmian umów o udzielenie zamówienia publicznego jest art. 144 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 z późn. zm.) dalej p.z.p. Brak spełnienia przesłanek zawartych w art. 144 p.z.p. powoduje niemożność skorzystania z jego postanowień.

W szczególnych przypadkach na podstawie art. 139 p.z.p., znajdzie zastosowanie także art. 357<sup>1</sup> k.c. (klauzula „rebus sic stantibus”) w myśl którego, jeżeli z powodu nadzwyczajnej zmiany stosunków spełnienie świadczenia byłoby połączone z:

- 1) nadmiernymi trudnościami albo
- 2) groziłoby jednej ze stron rażąco strata,
- 3) czego strony nie przewidywały przy zawarciu umowy

- sąd może po rozważeniu interesów stron, zgodnie z zasadami współżycia społecznego, oznaczyć sposób wykonania zobowiązania, wysokość świadczenia lub nawet orzec o rozwiązaniu umowy. Rozwiązując umowę sąd może w miarę potrzeby orzec o rozliczeniach stron, kierując się zasadami określonymi w zdaniu poprzedzającym.

Informujemy, że zgodnie z wymogiem art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 z późn. zm.), stanowisko Zamawiającego zostało rozesłane do wszystkich wykonawców, którym przekazano SIWZ.