



Wielkopolski Zarząd Dróg Wojewódzkich  
w Poznaniu



WZDW.WZP.271-62/16

Poznań, 01.07.2016r.

### Wszyscy Wykonawcy

Dotyczy postępowania w trybie przetargu nieograniczonego na: **„Wyłonienie zespołu inżyniera kontraktu na zadaniu Rozbudowa drogi wojewódzkiej nr 185 Piotrowo - Zielonagóra”**.

Wielkopolski Zarząd Dróg Wojewódzkich w Poznaniu, w związku z prośbą o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w przedmiotowym postępowaniu, działając w trybie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (t. jedn. Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 ze zm.), wyjaśnia, co następuje:

#### Pytanie 1:

Jak należy rozumieć zapisy §2, ust. 4 Istotnych dla stron postanowień umowy, o treści: *„Wykonawca zobowiązuje się pełnić nadzór inwestorski do czasu faktycznego zakończenia robót budowlanych, wraz z ich rozliczeniem końcowym.”* z uwzględnieniem faktu, iż termin wskazany w tych zapisach, a w istocie termin wykonania całej usługi nie może zostać uznany za termin oznaczony, co z kolei sprzeczne jest z przepisami ustawy Prawo Zamówień Publicznych, a także aktualnym orzecznictwem Sądu Najwyższego?

Wskazać należy, iż zgodnie z art. 142 ust. 1 PZP, umowę zawiera się na czas oznaczony, a jedynie dla ściśle określonych zamówień wymienionych w tejże ustawie, nie obejmujących usług będących przedmiotem zamówienia, którego dotyczy niniejsze pismo, dopuszczone jest zawarcie umowy na czas nieoznaczony.

Powyższa reguła znalazła także odzwierciedlenie w wyroku Sądu Najwyższego z dnia 13 stycznia 2016r. sygn.. akt: V CSK 277/15, dotyczącego interpretacji umowy na wykonanie takiej samej usługi, jak usługa stanowiąca przedmiot niniejszego postępowania przetargowego, tj. wykonywania funkcji inżyniera kontraktu z nadzorem inwestorskim.

W uzasadnieniu przywołanego wyroku Sąd Najwyższy wskazał: *„Po pierwsze, zgodnie z art. 142 ust. 1 p.z.p., umowę w reżimie ustawy zawiera się na czas oznaczony (ustawowe wyjątki od tej zasady w okolicznościach sprawy nie występują). Terminem wykonania umowy zawartej na podstawie zamówienia publicznego może być zarówno data, oznaczona liczbą jednostek czasu jak i oznaczone zdarzenie. Niemniej, jak wielokrotnie wskazano w orzecznictwie, **dane przyszłe zdarzenie można traktować jako termin ustania stosunku prawnego tylko wówczas, gdy jest ono w ramach rozsądnych ludzkich oczekiwań oczywiście pewne** (por. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 30 sierpnia 1990 r., IV CR 236/90, OSNC 1991, nr 10-12, poz. 125). Termin oznaczony jako "zakończenie inwestycji" nie jest w powyższym rozumieniu "pewny" zarówno co do faktu jak i chwili nadejścia. Brak podstaw do odstąpienia od tego bezwzględnie obowiązującego przepisu także wówczas, gdy w umowie strony przewidziały klauzule zabezpieczające wykonywanie usług inżyniera kontraktu przez czas niezbędny dla zakończenia przedsięwzięcia, w szczególności wobec wydłużenia terminu wykonania robót przez wykonawców.*

*Termin wykonania umowy musi być bowiem wskazany wprost i odpowiadać SIWZ. Piśmiennictwo dotyczące prawa zamówień publicznych podkreśla, że postanowienia SIWZ i umowy zawartej na ich podstawie nie powinny zawierać sformułowań umożliwiających zamawiającemu przesuwanie terminu realizacji umowy na niekorzyść wybranego wykonawcy i uzależniać go od czynników niezależnych od stron tego kontraktu.”*

Mając powyższe na uwadze, uprzejmie prosimy o jednoznaczne określenie terminu realizacji usługi, w tym zakończenia umowy, do których odnosi się §2, Istotnych dla stron postanowień umowy.

**Odpowiedź:**

Zgodnie z par. 2 ust. 3 umowy Zamawiający wskazał termin wykonania umowy, określając go na konkretny dzień i odpowiada on SIWZ. Termin ten został również podany w ogłoszeniu. Mając na uwadze, iż realizacja nadzoru inwestorskiego jest ściśle związana z wykonaniem umowy o roboty budowlane, zasadnym jest powiązanie terminu wykonania umowy nadzoru inwestorskiego z terminem wykonania umowy o roboty budowlane. Podkreślenia wymaga fakt, iż umowa o roboty budowlane kończy się z momentem zakończenia robót budowlanych i ich rozliczenia. Jednocześnie Zamawiający w par. 11 przewidział sytuacje, w których będzie możliwa zmiana terminu wykonania umowy nadzoru inwestorskiego, zgodnie z art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych. Przypadki tam wskazane są integralnie związane z umową o roboty budowlane.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że zmienia się treść zapisów SIWZ poprzez wykreślenie punktów 16.4 i 16.5 oraz zmianę pkt. 18.6, który otrzymuje brzmienie:

„18.6. W przypadku uznania zasadności przekazanej informacji, o której mowa w pkt. 18.5. Zamawiający powtarza czynność albo dokonuje czynności zaniechanej, informując o tym Wykonawców w sposób przewidziany w ustawie Pzp dla tej czynności.”

Ponadto zmienia się treść Formularza 3.6 SIWZ.