

Niniejsze ogłoszenie w witrynie TED: <https://ted.europa.eu/udl?uri=TED:NOTICE:397058-2020:TEXT:PL:HTML>

**Polska-Warszawa: Nadzór nad projektem i dokumentacją
2020/S 163-397058**

Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante

Usługi

Podstawa prawna:

Dyrektywa 2014/24/UE

Sekcja I: Instytucja zamawiająca/podmiot zamawiający

I.1) Nazwa i adresy

Oficjalna nazwa: Muzeum Sztuki Nowoczesnej w Warszawie

Adres pocztowy: ul. Pańska 3

Miejscowość: Warszawa

Kod NUTS: PL911 Miasto Warszawa

Kod pocztowy: 00-124

Państwo: Polska

Osoba do kontaktów: Paweł Czarnecki

E-mail: newbuilding@artmuseum.pl

Tel.: +48 226566972

Faks: +48 225964022

Adresy internetowe:

Główny adres: <http://www.artmuseum.pl>

I.4) Rodzaj instytucji zamawiającej

Inny rodzaj: instytucja kultury, muzeum

I.5) Główny przedmiot działalności

Rekreacja, kultura i religia

Sekcja II: Przedmiot

II.1) Wielkość lub zakres zamówienia

II.1.1) Nazwa:

Kontynuacja oceny zgodności wykonywanych robót budowlano-montażowych z założeniami wielobranżowej dokumentacji projektowej.

Numer referencyjny: 04/MSN/WR/2020

II.1.2) Główny kod CPV

71248000 Nadzór nad projektem i dokumentacją

II.1.3) Rodzaj zamówienia

Usługi

II.1.4) Krótki opis:

Kontynuacja oceny zgodności wykonywanych robót budowlano-montażowych z założeniami wielobranżowej dokumentacji projektowej, opiniowanie dokumentacji warsztatowej Generalnego Wykonawcy oraz ocena walorów estetycznych próbek i mockup-ów w trakcie realizacji robót budowlanych związanych z budową nowej siedziby Muzeum Sztuki Nowoczesnej w Warszawie.

II.1.6) Informacje o częściach

To zamówienie podzielone jest na części: nie

II.1.7) **Całkowita wartość zamówienia (bez VAT)**

Wartość bez VAT: 10 617 365.85 PLN

II.2) **Opis**

II.2.1) **Nazwa:**

II.2.2) **Dodatkowy kod lub kody CPV**

II.2.3) **Miejsce świadczenia usług**

Kod NUTS: PL911 Miasto Warszawa

Główne miejsce lub lokalizacja realizacji:

Warszawa

II.2.4) **Opis zamówienia:**

Zakres zamówienia obejmuje:

- a) opiniowanie i uzgadnianie kart, próbek materiałowych, rozwiązań szczegółowych przekazywanych przez Generalnego Wykonawcę w zakresie związanym z dokumentacją projektową, do czego odnosi się rozdział 9 książki projektu (Procedura SAF, MAF, MkAF);
- b) opiniowanie i uzgadnianie dokumentacji warsztatowej, dokumentacji zamiennej oraz innych dokumentów przekazywanych przez Generalnego Wykonawcę w zakresie związanym z dokumentacją projektową do czego odnosi się w rozdział 8.3 książki projektu (Procedura akceptacji dokumentacji dostarczonej przez GW);
- c) sporządzanie dodatkowych rysunków, jeżeli dokumentacja projektowa w niewystarczającym stopniu wyjaśnia rozwiązania techniczne, wprowadzanie niezbędnych zmian w dokumentacji projektowej, w tym przygotowanie projektów zamiennych i przekazywanie ich do czego odnosi się rozdział 8.1 książki projektu (Procedura ... dokumentacja dostarczona przez projektanta);
- d) wyjaśnianie przekazanych przez inżyniera kontraktu, Generalnego Wykonawcy lub innego uczestnika Inwestycji wątpliwości dotyczących dokumentacji projektowej do czego odnosi się rozdział 10 książki projektu (Procedura zapytania o informację RFI);
- e) ocenę zgodności wykonanych robót budowlanych z dokumentacją projektową oraz uzgodnieniami projektanta,
- f) wsparcie Zamawiającego w ocenie technicznej wystąpienia okoliczności związanych z koniecznością wykonania robót budowlanych zamiennych, dodatkowych lub uzupełniających,
- g) bieżące doradztwo dla Zamawiającego w sprawach związanych z realizacją Inwestycji,
- h) zapewnienie sprawowania obowiązków nałożonych w decyzji nr 35/ŚRD/2018 z dnia 31 stycznia 2018 r. przez odpowiednich projektantów;
- i) udział w odbiorach robót budowlanych do czego odnosi się rozdział 14 książki projektu (Odbiory).

II.2.5) **Kryteria udzielenia zamówienia**

Cena

II.2.11) **Informacje o opcjach**

Opcje: nie

II.2.13) **Informacje o funduszach Unii Europejskiej**

Zamówienie dotyczy projektu/programu finansowanego ze środków Unii Europejskiej: nie

II.2.14) **Informacje dodatkowe**

Sekcja IV: Procedura

IV.1) **Opis**

IV.1.1) **Rodzaj procedury**

Procedura negocjacyjna bez uprzedniej publikacji

- Roboty budowlane/dostawy/usługi mogą być zrealizowane tylko przez określonego wykonawcę z następującego powodu:
 - ochrona praw wyłącznych, łącznie z prawami własności intelektualnej

Wyjaśnienie:

W dniu 5 grudnia 2014 r. Zamawiający Muzeum Sztuki Nowoczesnej w Warszawie (instytucja kultury), po przeprowadzeniu postępowania w trybie negocjacji z ogłoszeniem, zawarł umowę na wykonanie wielobranżowej dokumentacji projektowej dla budynku Muzeum Sztuki Nowoczesnej w Warszawie oraz dla Teatru TR Warszawa wraz z infrastrukturą, z terminem wykonania 72 miesiące tj. do 5.12.2020. Umowa swoim zakresem obejmowała również świadczenie usług nadzoru autorskiego w trakcie realizacji robót budowlanych w oparciu o tę dokumentację.

Pomimo wystarczającego zapasu czasu biorąc pod uwagę warunki realizacji podobnych inwestycji, okazał się on jednak zbyt krótki. Głównym powodem, który miał na to wpływ było nienależyte uregulowanie kwestii własności nieruchomości przed ich przekazaniem inwestorowi dla realizacji celu publicznego. Okoliczność ta skutecznie była wykorzystywana przez właścicieli jednej z działek (o nr ewidencyjnym 23/68), skutkiem czego było podjęcie przez M. st. Warszawa (finansujące całość inwestycji, oraz będące organem założycielskim Teatru TR) decyzji o przeprojektowaniu ukończonej już dokumentacji oraz dokonanie jej podziału na dwa oddzielne zamierzenia budowlane budowę MSN i TR Warszawa.

Należy przy tym podkreślić, że projekt całego założenia architektonicznego – będący jednym dziełem w rozumieniu prawa autorskiego, został podzielony na części w sposób stricte techniczny. Z estetycznego punktu widzenia w dalszym ciągu konieczne jest zachowanie spójności obydwu, realizowanych odrębnie części. Spójność pomiędzy powstałymi na skutek podziału projektami jest również niezbędna z uwagi na fakt, że obydwa budynki korzystają ze wspólnych części – w tym części podziemnej, oraz wspólnych instalacji. Oznacza to, że niezbędna jest pełna koordynacja na poziomie projektowym pomiędzy inwestycją realizowaną przez Zamawiającego, oraz drugą częścią – której realizację prowadził będzie Teatr TR, według deklaracji – ze wsparciem projektanta.

Okoliczności te miały również swoje odzwierciedlenie w procedurze uzyskania pozwolenia na budowę – postępowanie w tym zakresie zostało wszczęte w dniu 30 marca 2016 r., po czym z uwagi na brak tytułu prawnego do działki 23/68 postępowanie zostało zawieszono. Wobec braku możliwości pozyskania tytułu prawnego do ww. działki, na poziomie M. st. Warszawy została podjęta decyzja o podziale projektu na dwie niezależne inwestycje, która wymagała wprowadzenia zmian w dokumentacji projektowej. Skorygowany wniosek o pozwolenie na budowę (w oparciu o zmienioną dokumentację projektową) został złożony w dniu 22 grudnia 2017 r., a pozwolenie na budowę stało się ostateczne w dniu 31 stycznia 2018 r. – dopiero te wydarzenia umożliwiły wszczęcie postępowania w przedmiocie wyłonienia generalnego Wykonawcy.

Z tego powodu zmienił się również harmonogram całej inwestycji, ponieważ Zamawiający nie miał możliwości ogłoszenia postępowania przetargowego na Wykonawcę robót jak pierwotnie zakładał w połowie 2017 r. – jak wynika z przedstawionej wyżej sekwencji zdarzeń, opóźnienie w uzyskaniu pozwolenia na budowę wyniosło 21 miesięcy. Było ono spowodowane okolicznościami zależnymi w całości od M. st. Warszawa (MSN nie było stroną postępowań administracyjnych, których przedmiotem było pozyskanie tytułu prawnego do działki 23/68). Opóźnienie to skutkuje brakiem umowy na nadzór autorski w końcowej fazie realizacji inwestycji – z uwagi na terminowy charakter umowy zawartej z projektantem, która obowiązuje do dnia 5 grudnia 2020 r. cdn. sekcja VI.3

IV.1.3) **Informacje na temat umowy ramowej**

IV.1.8) **Informacje na temat Porozumienia w sprawie zamówień rządowych (GPA)**

Zamówienie jest objęte Porozumieniem w sprawie zamówień rządowych: nie

IV.2) **Informacje administracyjne**

IV.2.1) **Poprzednia publikacja dotycząca przedmiotowego postępowania**

Sekcja V: Udzielenie zamówienia/koncesji

V.2) Udzielenie zamówienia/koncesji

V.2.1) Data decyzji o udzieleniu zamówienia:
18/08/2020

V.2.2) Informacje o ofertach
Zamówienie zostało udzielone grupie wykonawców: nie

V.2.3) Nazwa i adres wykonawcy/koncesjonariusza

Oficjalna nazwa: Thomas Phifer and Partners

Adres pocztowy: Varick Street 180

Miejscowość: Nowy York

Kod NUTS: US UNITED STATES

Kod pocztowy: NY 10014

Państwo: Stany Zjednoczone

Wykonawcą/koncesjonariuszem będzie MŚP: nie

V.2.4) Informacje na temat wartości zamówienia/części/koncesji (bez VAT)

Początkowa szacunkowa całkowita wartość zamówienia/części/koncesji: 10 617 365.85 PLN

Całkowita końcowa wartość zamówienia/części/koncesji: 10 617 365.85 PLN

V.2.5) Informacje na temat podwykonawstwa

Sekcja VI: Informacje uzupełniające

VI.3) Informacje dodatkowe:

Cdn. uzasadnienia

Okres nadzoru autorskiego pełniony przez Wykonawcę dokumentacji spółkę Thomas Phifer and Partners kończy się w dniu 5 grudnia 2020 r., czyli w trakcie realizacji robót budowlanych, a Zamawiający jest zobowiązany zapewnić ciągłość świadczenia tych usług przez cały okres realizacji robót budowlanych. Obowiązek aby nadzór był pełniony przez wskazane w dokumentacji projektowej osoby nałożony został na Zamawiającego w wydanym pozwoleniu na budowę, które zobligowało Zamawiającego do zapewnienia nadzoru, przez wskazanych z imienia i nazwiska architektów na podstawie art. 20 ust. 1 pkt 4 pb w związku z art. 19 ust. 1 pb w celu zapewnienia bezpieczeństwa prowadzonych robót ze względu na wysoki stopień skomplikowania budynku. Jakkolwiek obowiązek ten obciąża projektanta w rozumieniu przepisów prawa budowlanego, a więc nie projektanta (pracownię TPP) jako dysponenta praw autorskich oraz stroną Umowy, to z przyczyn technicznych nie jest możliwe rozdzielenie nadzoru stricte technicznego od nadzoru sprawowanego w warstwie estetycznej. Jednocześnie zawarta w dniu 29 lutego 2019 r. umowa na realizację inwestycji, której częścią jest książka projektu, przewiduje iż szereg czynności i procesów w ramach realizacji Inwestycji, wymaga uzyskania akceptacji projektanta – zdefiniowanego właśnie jako Thomas Phifer and Partners. Jest to przy tym rozwiązanie kontraktowe, dalece wykraczające poza typowy zakres nadzoru autorskiego świadczony w oparciu o przepisy prawa budowlanego, co więcej – uprawnienia kontraktowe zostały przypisane do TPP, a nie do projektantów w rozumieniu ustawy prawo budowlane. W zakresie prawa do rzetelnego wykorzystania utworu, jakim jest dokumentacja projektowa, należy również zauważyć, że zagadnienie to nie obejmuje zagadnień natury technicznej, lecz kwestie estetyczne. Z punktu widzenia zagadnień natury estetycznej, sprawowanie nadzoru autorskiego jest zatem jednym z praw osobistych niezależnych od wypełnienia jakichkolwiek przesłanek wynikających z przepisów prawa i przysługuje każdemu twórcy. Zgodnie z art. 16 ustawy z dnia 4 lutego 1994 r. o prawie autorskim i prawach pokrewnych, osobiste prawa autorskie chronią nieograniczoną w czasie i niepodlegającą zrzeczeniu się lub zbyciu więź twórcy z utworem. Zapisy umowy na wykonanie wielobranżowej dokumentacji projektowej z dnia 5 grudnia 2014 r. konkretyzują wymogi ustawy poprzez zobowiązanie projektanta (projektantów) do osobistego udziału na każdym z

etapów umowy. Z tego też powodu Zamawiający nie może dowolnie ingerować w prawa autorskie autora projektu, ponieważ ostateczny efekt utworu architektonicznego w postaci budynku czy innej budowli, jest jego najważniejszą formą, a tylko udział autora w tym procesie jego realizacji gwarantuje odpowiednią trwałość i niezmienność projektu. Przede wszystkim ewentualne zmiany zaopiniowane jako nieistotne w ramach nadzoru przez innego projektanta i wdrożone do realizacji, mogłyby doprowadzić do wniesienia sprzeciwu autora projektu wyrażonego poprzez wpis w dzienniku budowy skutkujący wstrzymaniem robót z powodu ich realizacji w sposób niezgodny z dokumentacją projektową.

W związku z przytoczonymi powyżej argumentami oraz stanem faktycznym i prawnym Zamawiający wszczął postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1, litera b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Pzp (tj. Dz.U. z 2019 r., poz. 1843 z późn. zm.) gdyż w związku z ochroną praw wyłącznych jedynym Wykonawcą mogącym świadczyć nadzór autorski jest pracownia projektowa Thomas Phifer and Partners.

VI.4) **Procedury odwoławcze**

VI.4.1) **Organ odpowiedzialny za procedury odwoławcze**

Oficjalna nazwa: Prezes Krajowej Izby Odwoławczej

Adres pocztowy: ul. Postępu 17a

Miejscowość: Warszawa

Kod pocztowy: 02-676 Warszawa

Państwo: Polska

E-mail: odwolania@uzp.gov.pl

Tel.: +48 224587840

Faks: +48 224587800

Adres internetowy: <http://www.uzp.gov.pl>

VI.4.2) **Organ odpowiedzialny za procedury mediacyjne**

VI.4.3) **Składanie odwołań**

Dokładne informacje na temat terminów składania odwołań:

1. Środki ochrony prawnej przysługują Wykonawcy, jeżeli ma lub miał interes w uzyskaniu danego zamówienia oraz poniósł lub może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez Zamawiającego przepisów ustawy Pzp.
2. Odwołanie.
 - 2.1. Odwołanie przysługuje wyłącznie od niezgodnej z przepisami ustawy Pzp czynności Zamawiającego podjętej w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub zaniechania czynności, do której Zamawiający jest zobowiązany na podstawie ustawy Pzp.
 - 2.2. Odwołanie powinno wskazywać czynność lub zaniechanie czynności Zamawiającego, której zarzuca się niezgodność z przepisami ustawy Pzp, zawierać zwięzłe przedstawienie zarzutów, określać żądanie oraz wskazywać okoliczności faktyczne i prawne uzasadniające wniesienie odwołania.
 - 2.3. Odwołanie wnosi się do Prezesa Izby w formie pisemnej lub w postaci elektronicznej, podpisane bezpiecznym podpisem elektronicznym weryfikowanym przy pomocy ważnego kwalifikowanego certyfikatu lub równoważnego środka, spełniającego wymagania dla tego rodzaju podpisu.
 - 2.4. Odwołanie wnosi się w terminie 10 dni od dnia przesłania informacji o czynności Zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia – jeżeli zostały przesłane w sposób określony w art. 180 ust. 5 zdanie drugie ustawy Pzp, albo w terminie 15 dni – jeżeli zostały przesłane w inny sposób.
 - 2.5. Odwołanie wobec treści ogłoszenia o zamówieniu, a także wobec postanowień Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, wnosi się w terminie 10 dni od dnia publikacji ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej lub zamieszczenia Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia na stronie internetowej.
 - 2.6. Odwołanie wobec czynności innych niż określone w pkt 2.4 i 2.5 wnosi się w terminie 10 dni od dnia, w którym powzięto lub przy zachowaniu należytej staranności można było powziąć wiadomość o okolicznościach stanowiących podstawę jego wniesienia.
3. Skarga do sądu.
 - 3.1. Na orzeczenie Krajowej Izby Odwoławczej stronom oraz uczestnikom postępowania odwoławczego przysługuje skarga do sądu.
 - 3.2. Skargę wnosi się do sądu okręgowego właściwego dla siedziby albo miejsca zamieszkania Zamawiającego.
 - 3.3. Skargę wnosi się za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w terminie 7 dni od dnia doręczenia orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej, przesyłając jednocześnie jej odpis przeciwnikowi skargi. Złożenie skargi w placówce pocztowej operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe (j.t. Dz.U. z 2020 r. poz. 1041 z późn. zm.) jest równoznaczne z jej wniesieniem.
 - 3.4. Skarga powinna czynić zadość wymaganiom przewidzianym dla pisma procesowego oraz zawierać oznaczenie zaskarżonego orzeczenia, przytoczenie zarzutów, zwięzłe ich uzasadnienie, wskazanie dowodów, a także wnioski o uchylenie orzeczenia lub o zmianę orzeczenia w całości lub w części.
 - 3.5. W postępowaniu toczącym się na skutek wniesienia skargi nie można rozszerzyć żądania odwołania ani występować z nowymi żądaniami.

VI.4.4) **Źródło, gdzie można uzyskać informacje na temat składania odwołań**

Oficjalna nazwa: Krajowa Izba Odwoławcza
Adres pocztowy: ul. Postępu 17a
Miejscowość: Warszawa
Kod pocztowy: 02-676
Państwo: Polska
E-mail: odwolania@uzp.gov.pl
Tel.: +48 224587801
Faks: +48 224587800
Adres internetowy: <http://www.uzp.gov.pl>

VI.5) **Data wysłania niniejszego ogłoszenia:**
19/08/2020