CONTRACTWIJZIGING Gebied Zee-Zevenaar - BBV binnen invloedsgebied heuvel en aanleg blusvoorzieningen

Kenmerken:
Contractwijziging heeft betrekking op het uit de aanbesteding met kenmerk TN-324966 voortgekomen contract.

Nummer van de aankondiging in het PB S: 2020/S 224-551804

D2.3) Verklaring
Dit is een aankondiging dat ProRail gebruik maakt van artikel 2.163dAW “noodzakelijk geworden aanvullende werken, leveringen of diensten”.

Onderbouwing contractwijziging:

Ringleiding (wijziging 1) – minderwerk
Korte toelichting: het verbeteren van de blusvoorzieningen en de bereikbaarheid van de sporen i.g.v.. calamiteiten is onderdeel van het aanbestede BBV-werk op Kijfhoek. Het was de bedoeling om een volledige ringleiding te maken en de nieuwe blusleidingen aan te sluiten op de bestaande natte blusleidingen. Gedurende de uitvoering van de opdracht is gebleken dat het bestaande natte blusleidingensysteem niet voldoet aan de gestelde eisen en de aannemer de nieuwe blusleidingen daarop dus niet kan en mag aansluiten. ProRail zal in een apart project de huidige / oude blusleidingen aanpassen, zodat zij wel aan deze eisen voldoen. Dit resultaat heeft als gevolg dat Dura een aantal werkzaamheden niet hoeft te verrichten. Dit leidt tot een minderwerk van circa €700.000,-.

Toelaatbare wijzigingsgrond: *Niet wezenlijke wijziging (art. 3.80d jo. 2.163g Aw)*
Een wijziging van een opdracht is wezenlijk als de opdracht hierdoor materieel verschilt van de oorspronkelijke opdracht. Materiële wijzigingen zien in het bijzonder op reikwijdte en inhoud van de wederzijdse rechten en verplichtingen. Een wijziging van een overheidsopdracht is in ieder geval wezenlijk als:

(i) de wijziging voorziet in voorwaarden die, als zij onderdeel waren van de oorspronkelijke aanbestedingsdocumenten, had geleid tot:
   - toelating van andere dan de oorspronkelijk geselecteerde gegadigden, of;
   - gunning van de overheidsopdracht aan een andere winnende inschrijver, of;
   - bijkomende deelnemers aan de aanbestedingsprocedure had getrokken.

(ii) de wijziging het economisch evenwicht ten gunste van Dura Vermeer wijzigt op een manier die niet is voorzien in de oorspronkelijke overheidsopdracht;

(iii) de wijziging een aanzienlijke verruiming van het toepassingsgebied van de overheidsopdracht betreft.

Analyse: deze wijziging verandert de voorwaarden van de opdracht niet en is een gevolg van het naleven van deze voorwaarden. Uit artikel 14 UAV GC 2005 volgt dat ook minderwerk kan worden opgedragen aan een aannemer. Het minderwerk lijkt niet zodanig te zijn dat dit zou leiden tot bijkomende deelnemers, toelating van andere deelnemers of gunning aan een andere winnende inschrijver had geleid. De erkenning blijft van toepassing en een minderwerk van circa €700.000,- t.o.v. de opdrachtwaarde van €40mio had de opdracht niet meer of minder aantrekkelijk gemaakt. De wijziging leidt niet tot een “ten gunste van” Dura Vermeer. Het minderwerk zorgt juist voor minder inkomsten voor Dura Vermeer. Tot slot is er ook geen sprake van een aanzienlijke verruiming, nu de opdracht verkleint.

Instandhouden droge blusleidingen in plaats van saneren
Korte toelichting: als gevolg van de wijziging zoals beschreven bij de toelichting op Ringleiding (wijziging 1) moet de aannemer de droge blusleidingen in stand houden in plaats van saneren. Dit betekent dat de aannemer een aantal putten op norm moet brengen, zodat deze in gebruik kunnen blijven. De putten in de bundels 1, 2, 3, 4, 5 en 6 moet de aannemer zodanig plaatsen in het schouwpad en de calamiteitenweg, zodat zij geen risico's vormen in het gebruik, zoals struikelgevaar of verzakking onder voertuigen. De zichtbare bovenzijde van de putten, inclusief de deksels, dient gelijk te zijn aan de toestand zoals deze bij aanvang is aangetroffen.

Toelaatbare wijzigingsgrond: *aanvullende werkzaamheden (art. 2.163d Aw)*
Voor deze toelaatbare wijzigingsgrond gelden de volgende criteria:
(i) Aanvullende werkzaamheden die noodzakelijk zijn geworden;
(ii) Welke niet oorspronkelijk in de aanbestedingsdocumenten zijn opgenomen;
(iii) Waarbij verandering van opdrachtnemer niet mogelijk is,
  a. Vanwege economische of technische redenen;
  b. Omdat dit leidt tot aanzienlijk ongemak of aanzienlijke kostenstijging voor ProRail.

Analyse: gedurende de uitvoering van de opdracht is gebleken dat de aannemer de droge blusleidingen in stand moet laten, omdat de nieuwe leidingen niet op de bestaande natte blusleidingen kunnen worden aangesloten. Deze instandhoudingswerkzaamheden zijn gedurende de opdracht noodzakelijk geworden en staan niet in de oorspronkelijke aanbestedingsdocumenten. Daarin is namelijk voorgeschreven dat de aannemer deze droge blusleidingen moet saneren of dammeren. Voor het blijvend gebruiken van deze droge blusleidingen zijn deze aanpassingen noodzakelijk, omdat de leidingen nu niet voldoen aan de meegegeven en geldende voorschriften. Dit betekent dat de leidingen niet herkenbaar zijn voor de brandweer en er een Arbo risico's aanwezig zijn zoals struikelgevaar voor personen en verzakkingen onder voertuigen.

Voor deze aanvullende werkzaamheden is verandering van opdrachtnemer niet mogelijk, vanwege economische redenen. Daarnaast zou verandering van opdrachtnemer tot aanzienlijke ongemakken en kostenstijgingen leiden. Zo zou een nieuwe opdrachtnemer opnieuw moeten ontwerpen (engineering), moeten vaststellen wat de huidige situatie is en moeten afstemmen met de huidige stakeholders. De huidige aannemer heeft bovendien al een werkplek en voorzieningen om deze werkzaamheden uit te voeren. Ook is het zeer waarschijnlijk dat deze partij niet binnen de huidige / meegegeven buitendienststellingen zou kunnen werken. Daarvoor zouden nieuwe buitendienststellingen moeten worden aangevraagd. Het werk zou daardoor vertraging oplopen. Dit maakt dat verandering van opdrachtnemer aanzienlijke ongemakken en kostenstijgingen met zich brengt.

Hoger grondwaterpeil (wijziging 4)
Korte toelichting: in het aanbestedingsdossier heeft ProRail een bepaalde waterstand meegegeven. Deze waterstand is gebaseerd op landelijke gegevens, namelijk van het Basisregistratie Ondergrond (BRO). Tijdens boringen van de aannemer bleek het grondwaterpeil bij diverse spoor- en wegkruisingen veel hoger te zijn dan in het aanbestedingsdossier is bepaald. Dit terwijl op die plekken wel een drainagesysteem aanwezig is. De hogere grondwaterstand heeft als effect dat de aannemer aanvullende maatregelen moest treffen, namelijk het droogpompen bij de waterbron (ook wel "bronnering" genoemd). Daarnaast kon de aannemer bij het aantreffen van het te hoge grondwaterpeil niet de geplande werkzaamheden uitvoeren. Hiervoor is het contract in een annuleringsvergoeding (in Annex XIV). Deze wijziging heeft een financieel effect van €680.000,-

Toelaatbare wijzigingsgrond: *Onvoorziene omstandigheden (art. 3.80d jo. 2.163e Aw)*
Voor deze toelaatbare wijzigingsgrond gelden de volgende cumulatieve criteria:
(i) de behoefte aan de wijziging is het gevolg van omstandigheden die een zorgvuldige aanbestedende dienst niet kon voorzien;
(ii) de wijziging brengt geen verandering in de algemene aard van de opdracht met zich.

Analyse: naar ons inzicht is met name het droogpompen de wijziging die we moeten beoordelen. De annuleringsvergoeding lijkt contractueel geregeld te zijn en niet zo zeer een wijziging te zijn.

Volgens ProRail is de meegegeven grondwaterstand zorgvuldig voorbereid. Op basis van het BRO was niet te herleiden dat de grondwaterstand deze proporties zou aannemen. Daarnaast liggen op de

betreffende plekken een drainagesysteem. Er zijn dus geen omstandigheden bekend waaruit volgt dat ProRail deze hoogte van de grondwaterstand had mogen verwachten. Het gaat hier om een natuurverschijnsel en daarmee een externe omstandigheid. De hoge grondwaterstand brengt met zich dat de aannemer aanvullende maatregelen moest treffen. Deze maatregelen brengen geen verandering in de algemene aard van de opdracht met zich.

Gelet op bovenstaande meent ProRail dat er redenen zijn om een beroep te doen op de toelaatbare wijzigingsgrond “onvoorziene omstandigheden”.

Extra berekeningen (wijziging 9) en extra proefsleuven WB-leidingen (wijziging 10)
Korte toelichting: de aannemer is verplicht om na te gaan of de WB-tekeningen uit het aanbestedingsdossier kloppen met de situatie buiten. Dit volgt uit het procesdeel van de vraagspecificatie, meer specifiek paragraaf 3.1.2.1. van het procesdeel uit het aanbestedingsdossier. Hiervoor moet de aannemer onder meer proefsleuven graven om de bestaande leidingenloop te verifiëren. Uit deze verificatie is gebleken dat de WB-tekeningen niet overeenkomen met de situatie buiten, zoals afwijkende diameters en andere liggingen. De afwijkingen waren groter dan de aannemer mocht verwachten. Als gevolg hiervan moest de aannemer extra proefsleuven om de daadwerkelijke situatie goed in kaart te brengen. Als gevolg van die afwijkingen, heeft ProRail ook specifiek gevraagd om de locaties van de hydranten nog een keer te controleren. Uit die verificatie is gebleken om nog 3 extra hydranten te plaatsen. Daarvoor moest de aannemer extra berekeningen uitvoeren tijdens de ontwerpfase. In totaal gaat het om circa €520.000,- aan aanvullende werkzaamheden.

Toelaatbare wijzigingsgrond: *Niet wezenlijke wijziging (art. 3.80d jo. 2.163g Aw)*
Een wijziging van een opdracht is wezenlijk als de opdracht hierdoor materieel verschilt van de oorspronkelijke opdracht. Materiële wijzigingen zien in het bijzonder op reikwijdte en inhoud van de wederzijdse rechten en verplichtingen. Een wijziging van een overheidsopdracht is in ieder geval wezenlijk als:

(iv) de wijziging voorziet in voorwaarden die, als zij onderdeel waren van de oorspronkelijke aanbestedingsdocumenten, had geleid tot:
- toelating van andere dan de oorspronkelijk geselecteerde gegadigden, of;
- gunning van de overheidsopdracht aan een andere winnende inschrijver, of;
- bijkomende deelnemers aan de aanbestedingsprocedure had getrokken.

(v) de wijziging het economisch evenwicht ten gunste van Dura Vermeer wijzigt op een manier die niet is voorzien in de oorspronkelijke overheidsopdracht;

(vi) de wijziging een aanzienlijke verruiming van het toepassingsgebied van de overheidsopdracht betreft.

Analyse: de wijziging verandert de voorwaarden niet, maar is een uitvoering van de voorwaarden van de opdracht. De aannemer is namelijk verplicht om de tekeningen te verifiëren met de situatie buiten. Nu de tekeningen op veel punten afwijken van de situatie buiten was het nodig extra proefsleuven te graven en extra onderzoek en berekeningen te doen voor de hydranten. Deze wijziging had niet geleid tot een toelating van andere partijen, tot gunning van aan een andere winnende inschrijver of tot bijkomende deelnemers. Tot slot leidt deze wijziging niet tot een aanzienlijke verruiming van het toepassingsgebied van de opdracht. De totale opdrachtsom is namelijk circa 40mio. Deze wijziging is zodoende geen aanzienlijke verruiming.

Tegen dit voornemen om een opdracht voor aanvullende diensten te verstrekken kan tot en met 31 mei 2025 bezwaar worden aangetekend bij het klachtenmeldpunt van ProRail (aanbestedingsklachten@prorail.nl), een en ander met in achtneming van de klachtenregeling van ProRail op www.prorail.nl. In het bezwaar dient gemotiveerd te worden waarom u het niet eens bent met het voornemen om deze aanvullende opdracht te gunnen.
Uw recht om vernietiging te vorderen van deze opdracht bij de rechtbank Midden-Nederland te Utrecht vervalt 30 kalender dagen na publicatie van dit bericht of de eventuele op het bezwaar volgende zienswijze.