



Urząd Miasta  
Jastrzębie-Zdrój

Biuro ds. Zamówień Publicznych

Jastrzębie-Zdrój, dn. 08.06.2020 r.

BZP.271.14.2020

## Wg rozdzielnika

**Dotyczy:** postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na zadanie pn.: „Pełnienie funkcji inżyniera Projektu nad realizacją projektu - Podniesienie dróg najazdowych oraz wiaduktu drogowego w ciągu DW 933 nad torami JSK Sp. z o.o. - jezdnia południowa w Jastrzębiu-Zdroju”

Do treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia wpłynęły zapytania od Wykonawcy (treść zapytań poniżej – „zestaw nr 2”). Korzystając z uprawnienia wynikającego z art. 38 ust. 1, 2 i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień Publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r. poz. 1843), informuję:

### **Pytanie nr 1.**

We wzorze umowy w § 14 pkt.2 Zamawiający informuje, że: „Inżynier Kontraktu zapłaci Zamawiającemu karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Inżyniera Kontraktu – w wysokości 50% wynagrodzenia umownego brutto, określonego w § 8 ust. 2 umowy.” Wnosimy do Zamawiającego zmniejszenie kary za odstąpienie od umowy z 50% do 20%.

Tym samym wnosimy również o ustanowienie we wzorze umowy zapisu o wysokości limitu kar nieprzekraczającego 20 % wynagrodzenia brutto określonego w umowie.

Zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego z dnia 22 października 2015 roku, sygn. IV CSK 687/14: Brak określenia w umowie końcowego terminu naliczania kar umownych ani ich kwoty maksymalnej, prowadzi do obciążenia zobowiązanego tym świadczeniem w nieokreślonym czasie, a więc w istocie tworzy zobowiązanie wieczne, niekończące się. Takie ukształtowanie zobowiązania zapłaty kary umownej, nie spełnia należącego do jego istoty wynikającego z art. 483 § 1 KC wymagania określenia sumy pieniężnej podlegającej zapłacie w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zobowiązania niepieniężnego. Wymóg ten jest spełniony, gdy strony z góry określają wysokość kary umownej albo gdy w treści umowy wskazują podstawy do definitywnego określenia jej wysokości.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie zmienia zapisów § 14 pkt. 2 wzoru umowy. Jednocześnie zamawiający dodaje pkt. 8 w § 14 wzoru umowy, który otrzymuje nowe brzmienie:

„8. łączna wysokość kar umownych należnych Zamawiającemu nie może przekroczyć 50 % wynagrodzenia brutto za przedmiot umowy”

### **Pytanie nr 2.**

Wzór umowy §14 pkt. 3) stanowi: „Jeżeli kara umowna nie pokrywa poniesionej szkody Zamawiający może dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych.”

Wnosimy do Zamawiającego o wykreślenie paragrafu 14 pkt. 3 z projektu umowy dotyczącego odszkodowania.

Zastosowanie zapisów świadczących o możliwości jednoczesnej wypłaty odszkodowania oraz kar umownych za te same uchybienia w paragrafie 14 powodowałoby podwójne obciążenia przyszłego Wykonawcy konsekwencjami finansowymi.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie zmienia zapisów § 14 pkt. 3 wzoru umowy.

**Pytanie nr 3.**

Firma (...) wnosi do Zamawiającego o wprowadzenie w projekcie umowy zapisu o karze dla Zamawiającego w przypadku odstąpienia od umowy o niższym brzmieniu:

„Zamawiający zapłaci Inżynierowi Projektu karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego – w wysokości 20% wynagrodzenia umownego brutto, określonego w § 8 ust. 2 umowy.”

Zapis jest niezbędny do zachowania równości stron w umowie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie zmienia zapisów wzoru umowy.

**Pytanie nr 4.**

Wnosimy o ustanowienie w umowie zapisów dotyczących waloryzacji wynagrodzenia, poniżej propozycja:

- I) Wynagrodzenie będzie podlegało waloryzacji raz w miesiącu.
- II) Waloryzacja zostanie uwzględniona wynagrodzeniu począwszy od miesiąca, w którym została wystawiona pierwsza faktura VAT.
- III) Waloryzacja będzie się odbywać w oparciu o wskaźnik (Ww) wzrostu przeciętnego wynagrodzenia (w budownictwie lub gospodarce narodowej – ogółem) opublikowany przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Biuletynie Statystycznym GUS, na stronie internetowej Urzędu, wyliczony na podstawie wzrostu przeciętnego wynagrodzenia za poprzedni miesiąc, ogłaszanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego na podstawie art. 119a ust. 3 ustawy z dnia 21 listopada 1967 r. o powszechnym obowiązku obrony Rzeczypospolitej Polskiej (Dz.U. z 2019 poz. 1541 z późn. zm.)
- IV) Wynagrodzenie podlegać będzie waloryzacji o Współczynnik waloryzacyjny (Pn) wyliczony według wzoru:  $Pn = Ww/100$  gdzie:

Pn - współczynnik waloryzacyjny obliczany na podstawie wzoru powyżej do zastosowania do wszystkich kwot;

Ww - wyrażony w procentach wskaźnik wzrostu przeciętnego wynagrodzenia (w budownictwie lub w gospodarce narodowej – ogółem) opublikowany przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Biuletynie Statystycznym GUS, na stronie internetowej Urzędu, wyliczony na podstawie wzrostu przeciętnego wynagrodzenia za poprzedni miesiąc ogłaszanego przez Prezesa GUS na podstawie art. 119a ust. 3 ustawy z dnia 21 listopada 1967 r. o powszechnym obowiązku obrony Rzeczypospolitej Polskiej (Dz.U. z 2019 poz. 1541 z późn. zm.) wyliczony w odniesieniu do dnia zawarcia Umowy.

- V) W przypadku, gdyby wskaźniki, o których mowa powyżej, przestały być dostępne, zastosowanie znajdą inne, najbardziej zbliżone, wskaźniki publikowane przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego.



Stanowisko przyszłego Wykonawcy przedstawione podczas zadawania pytań jest wzmocnione dodatkowo stanowiskiem ustawodawcy, który uznając konieczność przywracania równowagi stron umowy, w nowej ustawie Prawo zamówień publicznych, która wchodzi w życie z dniem 1 stycznia 2021 roku nałożył na zamawiających wprost obowiązek wprowadzania klauzul waloryzacyjnych, uznając je tym samym za konieczne.

Art. 439. [Zasady wprowadzania w umowie na roboty budowlane lub usługi zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy] Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane lub usługi, zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy, zawiera postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.

W umowie określa się:

- 1) poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, o których mowa w ust. 1, uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia oraz początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia;
- 2) sposób ustalania zmiany wynagrodzenia:
  - a) z użyciem odesłania do wskaźnika zmiany ceny materiałów lub kosztów, w szczególności wskaźnika ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego lub
  - b) przez wskazanie innej podstawy, w szczególności wykazu rodzajów materiałów lub kosztów, w przypadku których zmiana ceny uprawnia strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia;
- 3) sposób określenia wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia oraz określenie okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy;
- 4) maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia.

Jeżeli umowa została zawarta po upływie 180 dni od dnia upływu terminu składania ofert, w celu ustalenia zmiany wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, oblicza się różnicę między średnią ceną materiałów lub kosztów, obowiązującą w dniu otwarcia ofert, a ceną nabycia materiałów lub rzeczywiście poniesionych kosztów przez wykonawcę, zgodnie z ust. 2.

Przez zmianę ceny materiałów lub kosztów rozumie się wzrost odpowiednio cen lub kosztów, jak i ich obniżenie, względem ceny lub kosztu przyjętych w celu ustalenia wynagrodzenia wykonawcy zawartego w ofercie.

Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z ust. 1-3, zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawarł umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania podwykonawcy, jeżeli łącznie spełnione są następujące warunki:

- 1) przedmiotem umowy są roboty budowlane lub usługi;
- 2) okres obowiązywania umowy przekracza 12 miesięcy.

Wprowadzenie wprost w ustawie przepisu, zawierającego obowiązek uwzględnienia w treści umowy odpowiedniej klauzuli dotyczącej zmian wynagrodzenia wykonawcy oznacza, że dokonywanie takiej waloryzacji wynagrodzenia jest zgodne z wolą ustawodawcy oraz zasadami słuszności. Tym samym należy uznać, że zasadne jest również wprowadzenie takiej klauzuli do niniejszej Umowy. Oczywiście jest, że z uwagi na zachodzące w gospodarce oraz społeczeństwie zmiany treść przepisów jest poddawana ciągłym zmianom, mającym na celu dostosowanie ich treści do aktualnych potrzeb społeczeństwa. Jedną z takich aktualnych potrzeb, związanych z nieprzewidywalnymi oraz nagłymi zmianami w cenach towarów i usług, a tym samym również cenach wynagrodzeń, jest wprowadzanie do umów klauzul waloryzacyjnych. Klauzule te mają na celu zapewnienie równowagi ekonomicznej stron umowy. Nie ma jakichkolwiek podstaw dla pozbawienia Wykonawcy możliwości ukształtowania Umowy zgodnie z aktualnymi potrzebami społecznymi i gospodarczymi tylko i wyłącznie dlatego, że Umowa zawarta została w oparciu o przepisy, które nie



przewidywały wprost obowiązku wprowadzenia do zawieranej umowy proponowanych przez Wykonawcę regulacji,

Jednocześnie, pomimo że wskazywana powyżej regulacja wejdzie w życie dopiero z dniem 1 stycznia 2021r., to podmioty przeprowadzające aktualnie przetargi w trybie ustawy prawo zamówień publicznych wprowadzają do umów zapisy dotyczące wskazywanej powyżej waloryzacji wynagrodzenia wykonawcy. Jako przykład wskazać można następujące przetargi przeprowadzane przez zamawiającego Skarb Państwa – Generalnego Dyrektora Dróg Krajowych i Autostrad:

- na pełnienie nadzoru inwestorskiego nad rozbudową drogi krajowej nr 94, klasy technicznej GP, od km 326 + 048, 37 km do km 327 + 535,75 w msc. Modlnica, gmina Wielka Wieś, powiat krakowski, województwo małopolskie, nr postępowania: O.KR.D-3.2413.8.2020, prowadzony przez Generalną Dyрекcyję Dróg i Autostrad Oddział w Krakowie, gdzie w Tomie II SIWZ – Istotne dla stron postanowienia umowy Krajowych, wprowadzone zostały w §6a zapisy o waloryzacji wynagrodzenia w oparciu o wskaźnik wzrostu lub spadku przeciętnego wynagrodzenia (w gospodarce narodowej – ogółem) opublikowany przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Biuletynie Statystycznym GUS;
- na pełnienie nadzoru inwestorskiego nad budową zabezpieczeń akustycznych w ciągu DK 94G oraz wykonaniem ekspertyzy po realizacyjnej na odcinku Bochnia – Tarnów w podziale na 2 części, prowadzony przez Generalną Dyрекcyję Dróg Krajowych i Autostrad Oddział w Krakowie, gdzie w Tomie II SIWZ – istotne dla stron postanowienia umowy, zarówno dla części I jak i dla części II, wprowadzone zostały w §6a zapisy o waloryzacji wynagrodzenia w oparciu o wskaźnik wzrostu lub spadku przeciętnego wynagrodzenia (w gospodarce narodowej – ogółem) opublikowany przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Biuletynie Statystycznym GUS.

Powyższe jednoznacznie wskazuje, że wprowadzenie do umowy zapisów o treści podobnej do proponowanej przez Wykonawcę w niniejszej sprawie jest dopuszczalne. Pozytywne rozpatrzenie niniejszego pytania miało za zadanie pozwolić na uniknięcie skierowania sprawy na drogę procesu sądowego, które to rozwiązanie jest korzystne dla obu Stron nie tylko ze względów finansowych, a to poprzez uniknięcie konieczności poniesienia dodatkowych kosztów, ale w szczególności z uwagi na szybsze rozwiązanie ewentualnych sporów pomiędzy Stronami oraz korzystne dla wymiaru sprawiedliwości ograniczenie liczby spraw sądowych. Aktualnie wzrasta znaczenie mediacji oraz innych pozasądowych sposobów rozstrzygania sporów pomiędzy stronami, w szczególności z uwagi na powszechne propagowanie takich form rozwiązywania sporów. Ponadto odnosząc się do wskazywanych w niniejszym wniosku podstaw dla zastosowania klauzuli rebus sic stantibus wskazać przywołać należy stanowisko wyrażone w, archiwalnej opinii Urzędu Zamówień Publicznych dostępnej pod adresem <https://www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy/interpretacja-przepisow/opinie-archiwalne/dopuszczalnosc-zmian-umowy-o-zamowienie-publiczne>: „Strony zawartej umowy mogą również zmienić jej treść w wyniku waloryzacji sądowej. Taka zmiana umowy w sprawie zamówienia publicznego może być podyktowana np. nadzwyczajną zmianą stosunków (rebus sic stantibus), uregulowaną w art. 3571 Kodeksu cywilnego. Zgodnie z tym przepisem, jeżeli z powodu nadzwyczajnej zmiany stosunków spełnienie świadczenia byłoby połączone z nadmiernymi trudnościami albo groziłoby jedne z ze stron rażąca stratą, 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. Do modyfikacji stosunku umownego w omawianych okolicznościach właściwy jest sąd powszechny. Strony umowy w sprawie zamówienia publicznego mogą jednak zapobiec postępowaniu sądowemu dochodząc wcześniej do kompromisu w tej materii.” Opinia ta w cytowanym zakresie zachowała swoją aktualność, a wyrażonej w niej stanowisko dodatkowo przemawia za pozytywnym rozpatrzeniem niniejszego wniosku.

Wprowadzenie zapisów dotyczących waloryzacji jest niezbędne w związku z dynamiczną sytuacją na rynku infrastrukturalnym, dotyczącą min. ciągłych wzrostów wynagrodzeń.



**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższych zapisów.

**Pytanie nr 5.**

Zamawiający w dokumentacji przetargowej nigdzie nie zawarł informacji jak zmieni się wynagrodzenie przyszłego Inżyniera Projektu z tytułu przedłużającego się kontraktu bądź wystąpienia robót dodatkowych.

Zamawiający wskazuje na możliwość zmiany umowy w przypadku zmiany wysokości wynagrodzenia z powodu zwiększenia zakresu robót, natomiast nie podaje sposobu rozliczenia oraz wysokości wynagrodzenia w przypadku zaistnienia powyższego.

Brak przyznania przez Zamawiającego dodatkowego wynagrodzenia za usługę przedłużonego nadzoru/zwiększenia zakresu nadzoru nad robotami prowadziłby do inkrustracji po stronie Zamawiającego przy wykorzystaniu Wykonawcy sprawującego nadzór nad w/w zadaniem, a także do wykorzystania siły roboczej, potencjału osobowego oraz sprzętowego Wykonawcy. Jak wynika z art. 405 kodeksu cywilnego „kto bez podstawy pranej uzyskał korzyść majątkową kosztem innej osoby obowiązany jest (...) do zwrotu jej wartości”.

Wskazujemy, w przypadku przedłużenia okresu trwania robót budowlanych z przyczyn niezależnych od Firmy (...) wynagrodzenie pozostanie bez zmian, niezgodna jest z zasadami sprawiedliwości kontraktowej i równowagi stron, a także przepisami prawa, w szczególności art.628 §1 zd.3 kc, wskazujące, że: „przyjmującemu zamówienie należy się wynagrodzenie odpowiadające uzasadnionemu nakładowi pracy oraz innym jego nakładom”.

W tym zakresie powołać się można na wyrok Sądu Najwyższego z dnia 9 października 2014 r. sygn. I CSK 568/13, który wskazał, że w sytuacji, kiedy może dojść do „wykonania dzieła lub robót budowlanych wykraczających poza zakres zobowiązania przyjmującego zamówienie lub wykonawcy (...) dopuszczalne jest wówczas żądanie przez przyjmującego zamówienie równowartości dodatkowych prac na podstawie przepisów o bezpodstawnym wzbogaceniu, również w przypadku uzgodnienia wynagrodzenia ryczałtowego”.

Zapisy umowne pozostawiające na niezmienionym poziomie wynagrodzenia należne za usługę nadzoru, w sytuacji zwłaszcza niezawinione przez Nadzór wydłużenia czasu sprawowania usługi nadzoru inwestorskiego bądź rozszerzenia zakresu nadzoru, naruszają zasady słuszności, a także wykorzystują mocniejszą pozycję Zamawiającego. Pomimo tego, iż zgodnie z Prawem Zamówień Publicznych Zamawiający ma prawo do jednostronnego ustalenia warunków umowy, które zabezpieczają ich interesy w wykonaniu przedmiotu zamówienia zgodnie z ich uzasadnionymi potrzebami, niemniej jednak przerzucenie na Nadzór Inwestorski takiego ryzyka, nad którym nie ma żadnej kontroli stanowi naruszenie zasady słuszności i sprawiedliwości kontraktowej.

W nawiązaniu do powyższego Firma (...) prosi o określenie warunków wynagrodzenia podczas przedłużenia inwestycji oraz/lub w przypadku zwiększenia zakresu nadzorowanych robót.

**Odpowiedź:**

Z tytułu przedłużającego się terminu realizacji zamówienia rozliczenie z wykonawcą nastąpi w oparciu o zapisy § 8 wzoru umowy. Jednocześnie przypominam, że w umowie przewidziano wynagrodzenie ryczałtowe zatem fakt zaistnienia robót dodatkowych nie powoduje zwiększenia wynagrodzenia.

**Pytanie nr 6**

Zamawiający w dokumentacji przetargowej OPZ pkt. 3 zawarł następujący zapis: „przeprowadzanie na swój



koszt badań kontrolnych wykonywanych przez niezależne laboratorium niezwiązane z Wykonawcą robót budowlanych;”

Wnosimy do Zamawiającego o uszczegółowienie (np. w formie tabelarycznej) jakie badania kontrolne powinien wykonać przyszły Inżynier Projektu oraz podanie zakresu przedmiotowych badań w celu prawidłowego skalkulowania ceny za pełnienie usługi. W przeciwnym wypadku składane oferty będą nieporównywalne.

**Odpowiedź:**

Zakres niezbędnych badań został opisany w specyfikacjach technicznych. Należy przyjąć że Inżynier Kontraktu zbada co 10 wynik badań wykonanych przez Wykonawcę lub budzące wątpliwości Inżyniera Kontraktu.

**Pytanie nr 7**

W SIWZ pkt. 15 „Kryteria oceny ofert oraz ich znaczenie” Zamawiający definiuje sposób przyznawania punktów za dodatkowe doświadczenie Kierownika Zespołu Inżyniera Kontraktu/Inspektora nadzoru branży drogowej/ Inspektora nadzoru branży mostowej Zamawiający przyzna następującą ilość punktów:

Wnosimy o potwierdzenie przez Zamawiającego, że w celu uzyskania maksymalnej liczby punktów należy wykazać wykonanie 4 kontraktów w przypadku Inspektora Nadzoru oraz 5 kontraktów w przypadku Kierownika Zespołu Inżyniera Kontraktu przez Inżyniera Projektu (w tym zawarte są dwa kontrakty potwierdzające spełnienie warunku wymienionego w pkt. 7.2.2. ppkt. I-III).

**Odpowiedź:**

Dwa kontrakty stanowią potwierdzenie spełnienia warunku udziału w postępowaniu, natomiast kolejne kontrakty umożliwiają uzyskanie dodatkowych punktów ramach kryteriów oceny ofert.

**Pytanie nr 8.**

Zważywszy na obecne fakty:

W dniu 2 marca 2020 roku została uchwalona ustawa o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz.U. z 2020 r. poz. 374). Ustawa weszła w życie w dniu 8 marca 2020 roku.

W dniu 4 marca 2020 roku stwierdzono pierwszy przypadek zachorowania na COVID-19 na terenie Rzeczypospolitej Polskiej. Liczba stwierdzonych przypadków osób zakażonych COVID-19, jak również osób objętych obowiązkową kwarantanną lub nadzorem epidemiologicznym gwałtownie wzrasta, a jej wysokość nie jest możliwa do przewidzenia ani oszacowania. Z informacji przekazywanych przez Ministerstwo Zdrowia, GIS wynika, że ryzyko zakażenia jest bardzo wysokie, i koniecznym do zastosowania środkiem prewencji są środki izolacyjne, których rozmiar nie jest możliwy do przewidzenia, podobnie jak niemożliwa do przewidzenia jest okoliczność w jaki sposób i w jakim zakresie wykonawca może być objęty kwarantanną.

W dniu 7 marca 2020 roku zostało wydane Rozporządzenie Ministra Zdrowia w sprawie wykazu chorób powodujących powstanie obowiązku kwarantanny lub nadzoru epidemiologicznego oraz okresu obowiązkowej kwarantanny lub nadzoru epidemiologicznego (Dz.U. z 2020 r. poz. 376), zgodnie z treścią którego choroba wywołana wirusem SARS-CoV-2 (COVID-19) została zaliczona do chorób wiążących się z obowiązkiem kwarantanny lub obowiązkowego nadzoru epidemiologicznego na okres 14 dni.

W dniu 11 marca 2020 roku zostało wydane Rozporządzenie Ministra Edukacji Narodowej w sprawie czasowego ograniczenia funkcjonowania jednostek systemu oświaty w związku z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19 (Dz.U. z 2020 r. poz. 410) wprowadzające ograniczenia w

funkcjonowaniu placówek oświatowych na terenie całego kraju, co wiąże się z obowiązkiem zapewnienia opieki nad małoletnimi, których przedszkola i szkoły zostały zamknięte z zachowaniem uprawnień dla rodziców \ sprawujących opiekę na podstawie ustawy jak wyżej.

W dniu 12 marca 2020 roku Ministra Zdrowia zapowiedział wprowadzenie stanu epidemiologicznego na terenie całego kraju, co może wiązać się z dalszymi utrudnieniami w funkcjonowaniu zakładów pracy i nakładać ograniczenia w sposobie przemieszczania się.

W dniu 13 marca 2020r. weszło w życie Rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 13 marca 2020r. w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu zagrożenia epidemicznego ( Dz. U. 433 z 13 marca 2020r.)

W dniu 14 marca 2020 r. weszło w życie Rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 14 marca 2020r. zmieniające rozporządzenie w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu zagrożenia epidemicznego ( Dz. U. 441 z 14 marca 2020r.)

W dniu 16 marca 2020r. weszło w życie Rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 16 marca 2020r. zmieniające rozporządzenie w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu zagrożenia epidemicznego ( Dz.U. 461 z 16 marca 2020r.)

W dniu 20 marca 2020r. weszło w życie Rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 20 marca 2020r. w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii

W dniu 24 marca 2020r. weszło w życie Rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 24 marca 2020r. zmieniające rozporządzenie w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej stanu epidemii.

W dniu 31.03.2020 r. weszło w życie Rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 31.03.2020 r. zmieniające rozporządzenie w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz.U. 2020 poz. 565).

W dniu 31.03.2020 r. weszło w życie Rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 31.03.2020 r. w sprawie ustanowienia określonych ograniczeń, nakazów i zakazów w związku z wystąpieniem stanu epidemii (Dz.U. 2020 poz. 566).

W dniu 31.03.2020 r. weszła w życie Ustawa z dnia 31.03.2020 r. o zmianie ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. 2020 poz. 568).

W dniu 01.04.2020 r. weszła w życie zmiana rozporządzenia w sprawie ustanowienia określonych ograniczeń, nakazów i zakazów w związku z wystąpieniem stanu epidemii (Dz.U. 2020 poz. 577).

W dniu 10.04.2020r. weszła w życie zmiana rozporządzenia w sprawie ustanowienia określonych ograniczeń, nakazów i zakazów w związku z wystąpieniem stanu epidemii (Dz.U. 2020 poz. 658).

W dniu 15.04.2020r. weszła w życie zmiana rozporządzenia w sprawie ustanowienia określonych ograniczeń, nakazów i zakazów w związku z wystąpieniem stanu epidemii (Dz.U. 2020 poz. 673).

W dniu 16.04.2020r. weszła w życie zmiana rozporządzenia w sprawie ustanowienia określonych ograniczeń, nakazów i zakazów w związku z wystąpieniem stanu epidemii (Dz.U. 2020 poz. 674).

W dniu 19.04.2020r. weszło w życie Rozporządzenie Rady Ministrów w sprawie ustanowienia określonych ograniczeń, nakazów i zakazów w związku z wystąpieniem stanu epidemii (Dz.U. 2020 poz.697).



W dniu 26.04.2020r. weszła w życie zmiana rozporządzenia w sprawie ustanowienia określonych ograniczeń, nakazów i zakazów w związku z wystąpieniem stanu epidemii (Dz.U. 2020 poz. 750).

W dniu 02.05.2020r. weszło w życie (z wyjątkiem par.8 ust.1 pkt.2) Rozporządzenie Rady Ministrów w sprawie ustanowienia określonych ograniczeń, nakazów i zakazów w związku z wystąpieniem stanu epidemii (Dz.U. 2020 poz. 792).

Dodatkowo organy administracji publicznej, urzędy i instytucje, poczta polska stosując się do zaleceń GIS oraz kierując się zabezpieczeniem zdrowia pracowników, w sposób nagły i nieokreślony czasowo ograniczyły zakres urzędowania, godziny pracy, wyłączyły możliwość przyjmowania stron, osobistych wizyt w urzędzie, biurze podawczym, a możliwość załatwiania spraw telefonicznie lub zdalnie jest znacznie ograniczona.

Biorąc pod uwagę powyższe oraz nie mając możliwości przewidzenia zakresu wraz ze skutkami powyższych zdarzeń wnosimy do Zamawiającego o potwierdzenie, że w przypadku komplikacji z realizacją przyszłej umowy spowodowanej powyższymi czynnikami, Zamawiający uzna ich wpływ na realizację usługi min. w zakresie:

Dodatkowo poniesionych kosztów, których wysokość ze względu na bezprecedensowy charakter i skalę pandemii nie jest możliwa do przewidzenia ani zapobieżenia a jednocześnie jest niezależna od Wykonawcy (Siła Wyższa),

Przedłużenia terminu realizacji inwestycji wraz z wystąpieniem dodatkowych kosztów z tego tytułu, które to okoliczności ze względu na bezprecedensowy charakter i skalę pandemii nie są możliwe do przewidzenia ani zapobieżenia a jednocześnie są niezależne od Wykonawcy (Siła Wyższa),

Przedłużenia terminu realizacji inwestycji z wystąpieniem dodatkowych kosztów z powodu wystąpienia Siły Wyższej, w szczególności ze względu na ograniczoną dostępność rzędów Państwowych, ograniczoną ilość pracowników pełniących swoją funkcję, opóźnienia w wydawaniu opinii/decyzji w stosunku do obowiązujących terminów w postępowaniach administracyjnych, upadłość mikro i małych przedsiębiorstw, jednoosobowych działalności gospodarczych

Wnosimy o dokonanie przez Zamawiającego zmiany SIWZ poprzez zmianę treści projektu umowy i wprowadzenie postanowień dotyczących:

- 1) ustalenia, że żadna ze Stron nie ponosi odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań wynikających z umowy spowodowane działaniem Siły Wyższej,
- 2) możliwości wydłużenia terminu realizacji Umowy / terminów pośrednich określonych w Umowie z powodu zaistnienia Siły Wyższej, w tym w szczególności w postaci pandemii wirusa SARS-CoV-2 (COVID-19) o okres trwania Siły Wyższej,
- 3) zawieszenia biegu wszystkich terminów umownych z powodu zaistnienia Siły Wyższej, w tym w szczególności w postaci pandemii wirusa SARS-CoV-2 (COVID-19) o okres trwania Siły Wyższej,
- 4) możliwości zmiany wynagrodzenia określonego w Umowie w sytuacji wystąpienia dodatkowych kosztów, wzrostu cen towarów i usług, wydłużenia terminu realizacji, zaistnienia przeszkód w realizacji umowy wynikających z działania Siły wyższej, w tym wprowadzenia nowych obowiązków lub ograniczeń przepisami prawa, wydłużenia czasu realizacji zobowiązań umownych.

Dodatkowo wnosimy o ustalenie zapisu w umowie, że w przypadku braku możliwości wykonywania umów z przyczyn w/w Firma (...) będzie miała prawo do odstąpienia od umowy bez naliczenia przez Zamawiającego kary umownej za to odstąpienie wraz z uregulowaniem bieżących zobowiązań przez Zamawiającego do momentu zakończenia pełnienia usługi nadzoru.

W umowie ponadto powinien znaleźć się zapis o wyeliminowaniu odpowiedzialności tj. kar za opóźnienie w



przypadku, gdy działanie nie było zawinione z w/w powodów występujących ze strony Wykonawcy. W umowie ponadto powinien znaleźć się zapis o wyeliminowaniu odpowiedzialności tj. kar za opóźnienie w przypadku, gdy działanie nie było zawinione z w/w powodów występujących ze strony Firmy (...).

**Odpowiedź:**

W § 14 wzoru umowy dodaje się ust. 8 o następującym brzmieniu:

„8. Za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań wynikających z umowy spowodowane działaniem siły wyższej, w tym w szczególności w postaci pandemii wirusa SARS-CoV-2 (COVID – 19) żadna ze stron nie ponosi odpowiedzialności.

**Przewodniczący Komisji Przetargowej**

  
**Barbara Chodakowska**

**Rozdzielnik:**

Strona internetowa <https://platformazakupowa.pl/transakcja/336606>

**Kopia:**

Wydz. BZP a/a