

Słupsk, dnia 29 kwietnia 2020 r.

ZP.261.9.5.2020.ZP4

**Zamawiający:**

**Zarząd Infrastruktury Miejskiej w Słupsku,**  
który działa w imieniu i na rzecz **Miasta Słupsk,**  
Plac Zwycięstwa 3, 76-200 Słupsk

**Adres Zamawiającego: 76-200 Słupsk, ul. Przemysłowa 73**

Numer telefonu: +48 59 841 00 91

Adres e-mail: [zamowienia@zimslupsk.com](mailto:zamowienia@zimslupsk.com)

Adres strony internetowej: <http://www.zimslupsk.com>

**Wykonawcy ubiegający się o udzielenie  
niniejszego zamówienia**

**WYJAŚNIENIA TREŚCI**

**SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, którego wartość zamówienia nie przekracza kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.) prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na wykonanie robót budowlanych pn. „Przebudowa ulicy Zamojskiego”. Znak sprawy ZP.261.9.2020.ZP4.

Zarząd Infrastruktury Miejskiej w Słupsku, który działa w imieniu i na rzecz Miasta Słupsk, jako Zamawiający w przedmiotowym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, działając na podstawie art. 38 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.) zwanej dalej „Ustawą”, zawiadamia, że wniesiono do Zamawiającego kolejne wnioski z pytaniami dot. treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, zwanej dalej „SIWZ”. Treść wniosków wraz z wyjaśnieniami Zamawiającego zestawiono poniżej.

**Pytanie nr 19:**

„W projekcie umowy nie zostały przewidziane żadne **szczególne** rozwiązania regulujące zasady odpowiedzialności wykonawcy na wypadek wystąpienia utrudnień w realizacji przedmiotu zamówienia wynikających z pandemii **COVID-19** oraz ograniczeń nakładanych przez rządy poszczególnych państw celem przeciwdziałaniu rozprzestrzenianiu się tej choroby. Oznacza to, że odpowiedzialność wykonawcy w tym zakresie wynika z ogólnych przepisów prawa cywilnego – a te wyłączają odpowiedzialność dłużnika za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania w sytuacji, gdy jest ono spowodowane działaniem siły wyższej.

W tym zakresie wymaga podkreślenia, że jakkolwiek na obecnym etapie wszyscy wykonawcy mają już świadomość wystąpienia sytuacji nadzwyczajnej dotyczącej rozprzestrzeniania się COVID-19, to jednak żaden z nich nie jest w stanie przewidzieć konsekwencji, jakie z sytuacji tej będą wynikały.

Dynamiczny rozwój pandemii i wielość czynników mających wpływ na jego tempo, w powiązaniu z podejmowanymi przez poszczególne państwa środkami zaradczymi sprawia znacząco utrudnia wszelkie



analizy w tym zakresie. Dostępne modele matematyczne i ekonomiczne nie dają podstaw do przyjęcia bliskiej perspektywy zakończenia pandemii i nie pozwalają przewidzieć nawet w przybliżeniu potencjalnych skutków gospodarczych wpływających na tak kluczowe aspekty realizacji zamówienia, jak dostępność pracowników, materiałów i narzędzi oraz koszty ich pozyskania. Niewiadomą pozostaje również to, czy i w jakim zakresie Rząd lub Parlament Rzeczypospolitej Polskiej oraz rządy innych państw będą wprowadzały dalsze ograniczenia w życiu gospodarczym, w szczególności ograniczenia w funkcjonowaniu zakładów pracy, ograniczenia w obrocie gospodarczym, handlu i transporcie towarów czy w przemieszczaniu się osób na obszarze kraju. Zupełnie nieprzewidywalna jest również możliwość wystąpienia przypadków zakażenia wirusem SARS CoV-2 wśród pracowników wykonawcy – która ta okoliczność może się wiązać z koniecznością objęcia znacznej części pracowników co najmniej 14 dniową kwarantanną (tj. wszystkich pracowników mających kontakt z osobą zakażoną). Okolicznościom takim, nawet przy dochowaniu najwyższej staranności i zapewnieniu pracownikom środków ochrony osobistej (których dostępność jest aktualnie bardzo ograniczona), wykonawca nie jest w stanie całkowicie zapobiec – bowiem możliwe jest ich zakażenie poza godzinami pracy.

Powyższe sprawia, że Wykonawca składając ofertę nie jest w stanie przewidzieć, w jaki sposób pandemia wpłynie na realne koszty wykonania zamówienia oraz jakie ryzyka czy utrudnienia w jego realizacji. Wykonawca tym samym nie może ponosić odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy wynikające z okoliczności omówionych powyżej. Akceptacja takiej odpowiedzialności musiałaby zostać wprost wyrażona w treści umowy lub oferty wykonawcy – nie sposób bowiem uznać, aby wykonawca przez sam fakt złożenia oferty w Postępowaniu przyjmował na siebie odpowiedzialność wynikającą ze zdarzenia, którego przebiegu i konsekwencji nie jest w stanie przewidzieć. Stanowisko takie nie może być uznane za prawidłowe, bowiem jego przyjęcie oznaczałoby dla wykonawców bądź to konieczność całkowitego powstrzymania się przed składaniem ofert w przetargach aż do czasu wygaszenia pandemii, bądź też oferowania cen uwzględniających wszystkie potencjalne ryzyka z pandemii wynikające – a więc cen wielokrotnie przekraczających wartość świadczenia wykonawcy z chwili składania oferty.

Tym niemniej wskazać należy, że na obecnym etapie również Zamawiający ma wiedzę o realizacji umowy w warunkach pandemii COVID-19 i może – a zdaniem wykonawcy wręcz powinien – ukształtować umowę w taki sposób, aby zapewnić odpowiedni mechanizm dostosowania warunków realizacji umowy do zmieniających się warunków rynkowych i społecznych oraz zapewnić możliwość jej zrealizowania także wówczas, gdy rozwój epidemii uniemożliwi lub znacząco utrudni spełnienie świadczenia w sposób opisany przez Zamawiającego.

W aktualnych okolicznościach faktycznych podjęcie decyzji o złożeniu oferty oraz prawidłowe oszacowanie ceny ofertowej wymaga po stronie Wykonawcy pewności, że Zamawiający zapewni odpowiedni do bieżącej sytuacji poziom elastyczności zapisów umowy.

Mając powyższe na uwadze, proszę o potwierdzenie, że:

- Zamawiający uznaje, że wszelkie ograniczenia administracyjne utrudniające lub uniemożliwiające wykonanie umowy, w tym ograniczenia przemieszczania się, prowadzenia działalności gospodarczej, objęcie określonych osób kwarantanną lub zaostrzenie warunków kwarantanny, wprowadzane w związku z rozwojem pandemii COVID-19, są okolicznościami, za które wykonawca odpowiedzialności **nie ponosi**,
- Zamawiający nie tylko dopuszcza zmianę umowy w sprawie zamówienia zakresie wskazanym w art. 15r ust. 4 pkt 1) – 3) ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. poz. 374, ze zm.; dalej: „**ustawa o COVID**”), ale również **nie będzie odmawiał** swojej zgody na zmianę umowy w przypadku, gdy okoliczności związane z COVID-19 wpłyną lub będą mogły wpłynąć na jej należyte wykonanie.”

#### **Wyjaśnienie dotyczące pytania nr 19:**

We „Wzorze umowy” (załączniku nr 8 do SIWZ), w szczególności w § 15 ust. 2 pkt 6, Zamawiający przewidział możliwości zmiany postanowień zawartej **Umowy** w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, z zastrzeżeniem, że zmiany te nie wykraczają poza określenie przedmiotu zamówienia określonego w SIWZ, a wynikają ze zmian przepisów prawa, niezależnych od Stron. Za taką zmianę uważać należy wprowadzenie ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o **szczególnych rozwiązaniach**



związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych.

Zgodnie z art. 15 r ust 1 ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych strony umowy w sprawie zamówienia publicznego niezwłocznie wzajemnie informują się o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy, o ile taki wpływ wystąpił lub może wystąpić. Między innymi mogą to być okoliczności związane z wstrzymaniem dostaw produktów, komponentów produktu lub materiałów, trudnościami w dostępie do sprzętu lub trudnościami w realizacji usług transportowych czy też inne okoliczności, które uniemożliwiają bądź w istotnym stopniu ograniczają możliwość wykonania umowy. Ustawa ta będzie miała zastosowanie do umów realizowanych w trakcie jej obowiązywania w przypadku zajścia określonych okoliczności mających wpływ na wykonanie umowy.

Ustawa "Covid-19" przewiduje w art. 15r ust 4 pkt 1 możliwość zmiany terminu umowy jeśli zaszły okoliczności opisane w ust 1 tego art. i zostały spełnione łącznie warunki z art. 144 ust. 1 pkt 3 ustawy Prawo ZP:

- a) konieczność zmiany umowy lub umowy ramowej spowodowana jest okolicznościami, których zamawiający, działając z należytą starannością, nie mógł przewidzieć,
- b) wartość zmiany nie przekracza 50% wartości zamówienia określonej pierwotnie w umowie lub umowie ramowej;

Art. 15r ust. 4 ustawy "COVID-19" stanowi, że Zamawiający, po stwierdzeniu, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, o których mowa w ust. 1, mogą wpłynąć lub wpływają na należyte wykonanie umowy, o której mowa w ust. 1, może w uzgodnieniu z wykonawcą dokonać zmiany umowy, o której mowa w art. 144 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, w szczególności przez:

- 1) zmianę terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowe zawieszenie wykonywania umowy lub jej części,
- 2) zmianę sposobu wykonywania dostaw, usług lub robót budowlanych,
- 3) zmianę zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia wykonawcy - o ile wzrost wynagrodzenia spowodowany każdą kolejną zmianą nie przekroczy 50% wartości pierwotnej umowy.

Zrozumiała jest obawa Wykonawcy co do braku realnej możliwości wywiązania się z terminów wskazanych w umowie z uwagi na zaistniałą sytuację, niemniej obowiązuje ustawa, która reguluje możliwość zmiany terminu realizacji umowy. Nie można jednak z góry wyłączyć odpowiedzialności Wykonawcy, ustawa przewiduje złożenie odpowiedniego oświadczenia o zajściu okoliczności, mających wpływ na należyte wykonanie umowy i przedłożeniu ewentualnych dokumentów na potwierdzenie zajścia takich okoliczności.

#### **Pytanie nr 20:**

*„Mając na uwadze, że przepis art. 15zszs ust. 1 pkt 6 ustawy o COVID zawieszka bieg terminów procesowych i sądowych m.in. w sprawach administracyjnych, realizacja obowiązków wykonawcy w zakresie opracowania dokumentacji wykonawczej i projektowej, w szczególności w zakresie zgłoszenia robót stanowiących przedmiot umowy w odpowiednim organie architektoniczno-budowlanym, może okazać się niewykonalna w terminie określonym w SIWZ. Zawieszenie biegu terminów oznacza bowiem, że odpowiedni organ nie musi – w okresie stanu epidemii lub stanu zagrożenia epidemicznego – zgłaszać sprzeciwu w terminie ustawowym, a wówczas Wykonawca – aż do „odwieszenia” tego terminu i jego upływu (po odwołaniu stanu epidemii) – robót objętych zgłoszeniem wykonać nie będzie mógł.*

*Zawieszeniu ulegają również wszelkie inne terminy prawa administracyjnego – co w praktyce oznacza, że postępowania przed organami administracyjnymi w okresie stanu epidemii mogą ciągnąć się bezterminowo.*

*Wobec powyższego, mając na uwadze, że powyższe trudności – którym wykonawca nie jest w stanie przeciwdziałać i za które odpowiedzialności ponosić nie może – mogą skutkować niedotrzymaniem terminu realizacji Umowy, wnoszę o wprowadzenie do § 15 ust. 2 pkt 1) projektu Umowy przesłanki jej zmiany w zakresie możliwości przesunięcia terminu wykonania Umowy w przypadku, gdy konieczność takiej zmiany*



będzie spowodowana okolicznościami związanymi z COVID-19, a rzutującymi na terminowość prac projektowych oraz robót budowlanych realizowanych przez Wykonawcę.”

**Wyjaśnienie dotyczące pytania nr 20:**

Jak w „Wyjaśnieniu dotyczącym pytania nr 19”.

**Pytanie nr 21:**

„Z uwagi na dynamiczny rozwój pandemii oraz podejmowane przez poszczególne Państwa drastyczne środki służące przeciwdziałaniu jej rozprzestrzenianiu Wykonawca nie jest w stanie przewidzieć, czy w toku realizacji zamówienia materiały, które zamierzał wykorzystać do realizacji zadania będą rzeczywiście dostępne, a jeżeli tak, to na jakich warunkach i w jakim terminie będą mogły zostać wyprodukowane albo dostarczone.

Mając powyższe na uwadze, celem umożliwienia realizacji zamówienia również w warunkach dalszego rozwoju pandemii, proszę o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany umowy w zakresie terminu, zakresu czy sposobu jej wykonania w przypadku, gdyby z przyczyn związanych z COVID-19 wykonanie umowy w sposób przewidziany w umowie, w ofercie wykonawcy albo ustalony w toku realizacji okazało się niemożliwe lub nadmiernie utrudnione.”

**Wyjaśnienie dotyczące pytania nr 21:**

Jak w „Wyjaśnieniu dotyczącym pytania nr 19”.

**Pytanie nr 22:**

„Proszę o potwierdzenie, że Zamawiający posiada zabezpieczone środki finansowe na sfinansowanie przedmiotu zamówienia oraz że jest w stanie je przeznaczyć na zapłatę wynagrodzenia należnego wykonawcy również w warunkach pandemii COVID-19.”

**Wyjaśnienie dotyczące pytania nr 4:**

Zamawiający posiada zabezpieczone środki finansowe na sfinansowanie przedmiotu zamówienia i działa w oparciu o aktualnie obowiązujące przepisy prawne.

Powyższe wyjaśnienia SIWZ są wiążące dla wszystkich wykonawców, ubiegających się o udzielenie przedmiotowego zamówienia oraz zostały zamieszczone na stronie internetowej Zamawiającego [www.zimnslupsk.com](http://www.zimnslupsk.com) za pośrednictwem platformy zakupowej <https://platformazakupowa.pl/pn/zimnslupsk>

DYREKTOR  
Zarządu Infrastruktury Miejskiej  
w Słupsku  
mgr inż. Jarosław Borecki