

## Dofinansowane przez Unię Europejską – NextGenerationEU

RO.271.6.2024.ZP

Prószków, dnia 9 grudnia 2024 r.

Zamawiający:  
**Gmina Prószków**  
**ul. Opolska 17**  
**46-060 Prószków**

**Wykonawcy w postępowaniu**

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym bez przeprowadzania negocjacji na: „Zagospodarowanie placu zabaw w Publicznym Żłobku w Prószkowie”.

### WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 3 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r., poz. 1320, zwanej dalej: „Pzp”) w odpowiedzi na wniosek Wykonawców o wyjaśnienie treści SWZ, udziela następujących wyjaśnień.

#### **Pytanie 1:**

Zamówienie obarczone jest wadą ponieważ przyjmuje termin realizacji zamówienia na okres zimowy. Biorąc pod uwagę harmonogram robót niemożliwy do zmiany, co powoduje, że nawierzchnia sztuczna jest wykonywana na końcowym etapie, należy obiektywnie stwierdzić, że nie będzie możliwe wykonanie przedmiotu umowy w wymaganym terminie ze względu na rygorystyczne wymagania technologiczne.

W związku z powyższym wnosimy o stosowną zmianę terminu realizacji przedmiotu umowy na do 31.05.2025 r. tj. do okresu kiedy mogą obiektywnie wystąpić odpowiednie warunki do jego wykonania.

#### **Odpowiedź zamawiającego:**

Zamawiający nie przychyła się do powyższej propozycji zmiany terminu realizacji zamówienia.

#### **Pytanie 2:**

1. Zamawiający udzielił odpowiedzi

„Umowa (§25 ust. 1, pkt. 7 podaje:

- 7) przerwy w robotach spowodowanej wystąpieniem intensywnych opadów deszczu, śniegu, gradu, ulewy, nawałnic o wysokości opadów powyżej 15mm/m<sup>2</sup> w ciągu doby, trwających nieprzerwanie powyżej 3 dni lub wystąpienia mrozów, które uniemożliwiają prawidłowe wykonanie robót i mogących wpłynąć na pogorszenie jakości robót zgodnie z technologią, warunkami określonymi w OPZ, normach lub innych przepisach, a wymagające odpowiednich warunków atmosferycznych. W takich przypadkach termin zakończenia robót może zostać przesunięty o czas trwania przerwy w robotach wskutek wystąpienia wskazanych okoliczności. Zmiana ta wymaga wpisu do Dziennika Budowy i przedstawienia przez Wykonawcę informacji o warunkach pogodowych w tym okresie z Instytutu Meteorologii i Gospodarki Wodnej dla gminy Prószków,

Należy obiektywnie stwierdzić, że ww. zapis jest niezrozumiałym ograniczeniem względem wymagań technologicznych dla przedmiotu zamówienia w szczególności nawierzchni syntetycznej. Zamawiający określa własną definicję niesprzyjających warunków atmosferycznych ignorując obiektywne dla stron wymagania technologiczne narzucone przez producentów. Chodzi o zapis „(...) intensywnych opadów deszczu, śniegu, gradu, ulewy, nawałnic o wysokości opadów powyżej 15mm/m<sup>2</sup> w ciągu doby, trwających nieprzerwanie powyżej 3 dni lub wystąpienia mrozów, które uniemożliwiają wykonanie robót i mogących wpłynąć na pogorszenie jakości robót zgodnie

z technologią, warunkami określonymi w OPZ, normach lub innych przepisach, a wymagające odpowiednich warunków atmosferycznych (...).”

Stwierdzamy, że zachodzi niebezpieczeństwo np. jeśli wystąpią warunki atmosferyczne np. opady atmosferyczne, nieodpowiednia wilgotność powietrza, nieodpowiednia temperatura powietrza, nieodpowiednia temperatura podłoża względem punktu rosy, mokre podłoże, silny wiatr, które wg technologii zamawianych robót uniemożliwiają ich wykonywanie a nie wpisują się w ograniczenia podane w projekcie umowy to wykonawca nie będzie miał możliwości zmiany terminu wykonania robót – taka sytuacja jest niedopuszczalna gdyż jest wyjątkowo krzywdząca dla wykonawcy.

Zamawiający w sposób niefortunny ogranicza warunki atmosferyczne, a powinien odnosić się do wymagań technologicznych dla elementów przedmiotu zamówienia jeśli wymaga aby został on wykonany w sposób zgodny z technologią. Zapis umowy jest niefortunny ponieważ wykonawca nie ma wpływu na warunki atmosferyczne.

Należy obiektywnie stwierdzić, że warunki atmosferyczne są zmienne i niezależne do wykonawcy i wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za brak możliwości wykonywania robót zgodnie z technologią, co powoduje wydłużenie terminu wykonania robót. Wystarczy, że będą występować warunki atmosferyczne uniemożliwiające prowadzenie robót zgodnie z technologią to Wykonawca nie będzie mógł wydłużyć terminu realizacji – taki zapis powoduje, że wykonawca ma odpowiadać za czynniki od niego obiektywnie niezależne.

Konieczne jest takie opisanie warunków obiektywnie niezależnych od wykonawcy aby nie powodowały dla niego niekorzystnej sytuacji. Powyższe jest niezbędne dla zapewnienia wykonawcy możliwości zmiany terminu wykonania robót w przypadku ww. okoliczności, sytuacji od niego obiektywnie niezależnych.

W związku z powyższym wnosimy o zmianę ww. cytowanego zapisu umowy poprzez usunięcie treści:

„(intensywnych opadów deszcze, śniegu, gradu, ulewy, nawałnic o wysokości opadów powyżej 15mm/m<sup>2</sup> w ciągu doby, trwających nieprzerwanie powyżej 3 dni lub wystąpienia mrozów, które uniemożliwiają wykonanie robót i mogących wpłynąć na pogorszenie jakości robót zgodnie z technologią, warunkami określonymi w OPZ, normach lub innych przepisach, a wymagające odpowiednich warunków atmosferycznych)”.

I zastąpienie jej treścią:

***Przewiduje się możliwość zmiany terminu realizacji w przypadku:***

- ***wystąpienia warunków atmosferycznych i/lub ich skutków uniemożliwiających wykonanie robót zgodnie z wymogami technologicznymi,***
- ***wystąpienia klęsk żywiołowych, wojen itp.,***
- ***sytuacji związanych z zachorowaniem na COVID-19,***
- ***przeszkód w realizacji robót spowodowanych przez czynniki niezależne od Wykonawcy.***

Powyższe jest niezbędne dla zapewnienia wykonawcy możliwości zmiany terminu wykonania robót w przypadku ww. okoliczności, sytuacji od niego obiektywnie niezależnych.

#### **Odpowiedź zamawiającego:**

Zamawiający nie przychylił się do powyższej propozycji zmiany w treści umowy.”

Zamawiający nie odniósł się merytorycznie do naszego wniosku.

Zamawiający nie może manipulować wymogami dotyczącymi warunków atmosferycznych, w których możliwe jest wykonywanie prac, ponieważ to technologia przedmiotu zamówienia je określa i musi być to wiążące dla obu stron.

W związku z tym ponownie wnosimy o usunięcie z umowy przytoczonych zapisów.

Jeśli Zamawiający nie odpowie na nasz wniosek to uznajemy, że przyjmuje go w całości.

#### **Odpowiedź zamawiającego:**

Zamawiający wskazuje, że na gruncie orzecznictwa Krajowej Izby Odwoławczej ukształtował się wyraźny podział, w ramach którego odróżnia się przyznany wykonawcom ustawowo wniosek o wyjaśnienie treści SWZ od wniosku o jej modyfikację (zob. m.in. wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z 16 września 2021 r. o sygn. akt KIO 2358/21, wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z 10 sierpnia 2021 r. o sygn. akt KIO 2188/21).

Analiza treści pytania wykonawcy pozwala na wniosek, iż wykonawca nie ma wątpliwości co do treści SWZ (w tym umowy). Treść jest dla niego zrozumiała. W tym stanie rzeczy, złożony przez wykonawcę wniosek nie jest w istocie pytaniem dotyczącym treści SWZ, ale wnioskiem o jej modyfikację (modyfikację umowy), który to wniosek wykonawca opiera na stwierdzonych przez siebie okolicznościach.

W przypadku skierowania przez wykonawcę wniosku o zmianę dokumentacji, zamawiający w zasadzie nie jest zobligowany do udzielenia jakiegokolwiek odpowiedzi. Innymi słowy, wniosek o modyfikację może być przez zamawiającego zupełnie pominięty. Podobnie mogą być traktowane inne pytania i wnioski, które nie stanowią stricte wniosku o wyjaśnienie treści SWZ np. pytania o intencje zamawiającego co do ukształtowania treści SWZ. W przypadku zaś wniosku o wyjaśnienie treści SWZ, zamawiający jest zobowiązany do ustosunkowania się do niego, jeżeli tylko wpłynie w odpowiednim terminie (art. 284 ust. 2 PZP).

W związku z powyższym złożony przez wykonawcę wniosek o zmianę nie może odnieść pożądanego przez niego skutku.

**Z up. BURMISTRZA**

*/-/*

**Janusz Staszowski**  
**Zastępca Burmistrza**