|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| e-mail: sekretariat@zdp.pwz.pl | www.zdp.pwz.pl | Opis: Opis: WZ herb |
| **Zarząd Dróg Powiatowych** **05-850 Ożarów Mazowiecki, ul. Poznańska 300** |
| Tel./Fax (+22) 722-13-80 Tel.. (+22) 722-11-81 | REGON 014900974 | NIP 527-218-53-41 | Konto nr 57 1240 6973 1111 0010 8712 9374Bank Pekao S.A. |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Wasz znak: | Nasz znak: Nr pisma:ZP-2/2020 | Data:21.04.2020 r. |

Do wszystkich zainteresowanych

Dotyczy postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego nr ZP-2/2020 pn. ***„Rozbudowa drogi powiatowej nr 4102W ul. Górnej na odc. dł. ok. 1500 mb w m. Radonice i Żukówka, gm. Błonie”***

Zamawiający informuje, że od jednego z wykonawców wpłynęło zapytanie następującej treści:

Działając w imieniu (….), na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2019 poz. 1843) wnoszę o zmianę treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego, dla zadania pod nazwą: „Rozbudowa drogi powiatowej nr 4102W ul. Górnej na odc. dł. ok. 1500 mb w m. Radonice i Żukówka, gm. Błonie”, poprzez zamieszczenie w:

- §23 ust.3 projektu umowy podstawy do zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy również w przypadku wzrostu cen materiałów budowlanych oraz usług związanego z wystąpieniem epidemii wirusa SARS-CoV-2;

- dodatkowego ustępu w §23 projektu umowy zawierającego podstawę do zmiany terminu realizacji obowiązków stron, w tym zmiany terminy odebrania terenu budowy, terminu rozpoczęcia robót przez Wykonawcę, terminu dostarczenia oświadczeń lub dokumentów Zamawiającemu, terminu usunięcia zgłoszonej wady lub usterki, o czas konieczny do usunięcia skutków związanych z wystąpieniem epidemii koronawirusa SARS-CoV-2.

W ocenie Wykonawcy zmiana wynagrodzenia, w związku z wystąpieniem epidemii wirusa SARS-CoV-2, może być skutkiem nie tylko zmiany zakresu świadczenia Wykonawcy, o której stanowi art. 15r ust. 4 ustawy z dnia 31 marca 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), lecz także innych okoliczności związanych z wystąpieniem epidemii wirusa SARS-CoV-2, w tym wzrostu cen materiałów budowlanych oraz usług potrzebnych do wykonania zamówienia.

Ponadto ewentualne, spowodowane wystąpieniem epidemii trudności w realizacji przedmiotu umowy mogą negatywnie wpłynąć na terminowe wykonywanie przez Wykonawcę poszczególnych, ciążących na nim obowiązków umownych, innych niż całkowite zakończenie realizacji inwestycji. Obowiązki takie opisane zostały m.in. w §15 projektu umowy i przewidziano wobec ich nieterminowego wykonania naliczenie kar umownych. Zasadnym zatem będzie zapewnienie Wykonawcy, że skutki wystąpienia epidemii koronawirusa nie pociągną za sobą konieczności poniesienia przez niego znacznych kar umownych.

Dodatkowo na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2019 poz. 1843) uprzejmie proszę o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, w szczególności proszę o udzielenie odpowiedzi na następujące pytanie:

- Czy epidemia koronawirusa SARS-CoV-2 oraz jej szeroko rozumiany wpływ na rozpoczęcie lub wykonywanie robót i obowiązków ciążących na Wykonawcy będzie uznany przez Zamawiającego za siłę wyższą, o której mowa w §1 pkt 12) projektu umowy?

Definicja siły wyższej zawarta w §1 pkt 12) projektu umowy nie zawiera warunku, że wydarzenie lub okoliczność o charakterze nadzwyczajnym, aby mogło być uznane za siłę wyższą nie może być przewidywalne w chwili zawarcia umowy przez którąkolwiek jej stronę. Zastosowana definicja odnosi się natomiast to nadzwyczajnego charakteru okoliczności, braku wpływu stron na jej wystąpienie, niemożności zapobieżenia i uniknięcia lub przezwyciężenia tej okoliczności. W dniu zawarcia umowy jej strony będą zdawały sobie sprawę z zagrożenia wywołanego epidemią wirusa SARS-CoV-2 i będą mogły wyobrazić sobie choć część potencjalnych jej skutków, jednak nie mają możliwości uniknięcia lub przezwyciężenia epidemii.

Zdaniem Wykonawcy skutki epidemii koronawirusa, w tym ograniczenia w dostępności materiałów i sprzętu budowalnego, usług, nieobecność osób, przy pomocy których przedmiot umowy miałby być wykonywany, należy uznać za niezależne od Wykonawcy przyczyny wystąpienia ewentualnych opóźnień wywołanych działaniem siły wyższej, bazując na rozszerzonej definicji tego pojęcia zaproponowanej przez Zamawiającego.

Zamawiający odpowiada:

1. W zakresie wniosku dot. zmiany treści § 23 poprzez dodanie regulacji dot. zmiany terminów realizacji obowiązków umownych oraz zmiany wysokości wynagrodzenia, wskazujemy, iż stosowne regulacje są aktualnie zawarte w Ustawie z dnia 31 marca 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
(dalej: „Ustawa”), Prawie zamówień publicznych oraz Kodeksie cywilnym.

Mając na uwadze powyższe, Zamawiający stwierdza, iż prawa Wykonawcy
są w zakresie wskazanym w Państwa piśmie w pełni zabezpieczone.

Wskazujemy równocześnie, iż zadanie objęte niniejszym zamówieniem, zawiera relatywnie krótki czas realizacji. W związku z tym Zamawiający nie przewiduje szczególnych oraz dodatkowych rozwiązań, niż istniejące aktualnie w systemie prawnym.

Zwracamy także uwagę, iż w przypadku ew. wniosków, których uwzględnienie miałoby prowadzić do zmiany zawartej umowy, koniecznym będzie szczegółowe oraz wyczerpujące wykazanie przez Wykonawcę faktycznego wpływu powołanych uwarunkowań związanych z występowaniem zagrożenia epidemiologicznego na realizowaną umowę.

Mając na uwadze ochronę interesów Wykonawcy wskazujemy na konieczność każdorazowego, niezwłocznego przekazywania stosownych informacji o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy, o ile taki wpływ wystąpił lub może wystąpić (art. 15 r. Ustawy).

1. Odnosząc się do zadanego pytania „Czy epidemia koronawirusa SARS-CoV-2 oraz jej szeroko rozumiany wpływ na rozpoczęcie lub wykonywanie robót i obowiązków ciążących na Wykonawcy będzie uznany przez Zamawiającego za siłę wyższą, o której mowa w §1 pkt 12) projektu umowy?” informujemy, iż każdorazowo poszczególne kwestie będą poddawane jednostkowej oraz indywidualnej analizie.

Zgodnie z projektowaną umową jako „Siłę wyższą”– należy rozumieć wydarzenie lub okoliczność o charakterze nadzwyczajnym, na którą Wykonawca ani Zamawiający nie mają wpływu; wystąpieniu której Wykonawca ani Zamawiający, działając racjonalnie, nie mogli zapobiec przed zawarciem Umowy; której, w przypadku jej wystąpienia, Wykonawca ani Zamawiający, działając racjonalnie, nie mogli uniknąć lub jej przezwyciężyć; oraz która nie może być zasadniczo przypisana Wykonawcy ani Zamawiającemu.

W świetle powyższego, samo istnienie epidemii SARS-CoV-2 jest okolicznością znaną stronom w chwili zawierania umowy o realizację zamówienia. Natomiast skutki epidemii (jako szeroko pojęte wydarzenia lub okoliczności), w szeregu przypadków będą niewątpliwie w pełni spełniać warunki do uznania ich za „siłę wyższą” w rozumieniu umowy.

Powyższe jednakże, jak wskazano na wstępie, będzie wymagało indywidualnej analizy każdorazowo w świetle konkretnego stanu faktycznego.