

Jędrzejów, dn. 20.04.2020 r.

Nasz znak: ZP.451.Rb-P1.04.2020

Dotyczy przetargu nieograniczonego dla postępowania o wartości szacunkowej poniżej progów ustalonych na podstawie art. 11 ust 8 Prawa zamówień publicznych

Nazwa zamówienia:

**Przebudowa dróg powiatowych polegająca na wykonaniu chodników na terenie Gminy Oka, Sędziszów i Wodzisław**

Numer ogłoszenia: 531131-N-2020; data zamieszczenia: 14.04.2020

Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r., poz. 1843) Zarząd Dróg Powiatowych w Jędrzejowie przekazuje treść pytań do SIWZ wraz z wyjaśnieniami:

### **Pytanie nr 1.**

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 rozprzestrzeniania 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 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 to 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 w 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.), 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.

**ODPOWIEDŹ:**

**Zamawiający zmienia zapisy §10 ust. 2 wzoru umowy poprzez dodanie punktu i)**

DYREKTOR  
*mgr Marek Grad*