



**POLSKI
ŁĄD**

Inwestycja dofinansowana ze środków
Programu Rządowego FUNDUSZ POLSKI ŁĄD:
PROGRAM INWESTYCJI STRATEGICZNYCH

IZPŚ.271.6.2022

Radłów, dnia 27.04.2022 r.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIA WYKONAWCÓW

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia pod nazwą „**Modernizacja infrastruktury kulturalno-turystycznej w Radłowie i Nowych Karmonkach**” opublikowanego w Biuletynie Zamówień Publicznych nr 2022/BZP 00124096/01 z dnia 15.04.2022r.

W odpowiedzi na zapytanie oferenta, które wpłynęło drogą elektroniczną w dniu 26.04.2022r. Zamawiający – Gmina Radłów w trybie art. 135 ust. 1 Ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych – (Dz. U. z 2021 poz. 1129 z późn. zm.) wyjaśnia:

Pytanie 1:

W nawiązaniu do wskazanych przez Zamawiającego, we wzorze umowy, możliwości zmian umowy, mając na uwadze obecną sytuację polityczną oraz gospodarczą zarówno na terenie Polski jak i jej sąsiadów prosimy o rozważenie możliwości dopuszczenia ewentualnej zamiany wynagrodzenia Wykonawcy na podstawie art. 455 ust. 1 pkt 4 ustawy Pzp w odniesieniu do nadzwyczajnego wzrostu cen materiałów i kosztów pracy, a więc okoliczności, których w rzeczywistości aktualnie nie można przewidzieć mimo odpowiednio starannego przygotowania postępowania o udzielenie zamówienia przez Zamawiającego, oraz starannego przygotowania oferty przez Wykonawcę z uwzględnieniem dostępnej wiedzy o możliwości wzrostu takich cennych (gwałtowna dekonjunktura, ograniczenie dostępności surowców, istotny wzrost cen materiałów).

Przepis art. 455 ust.1 pkt 4 ustawy Pzp podobnie jak przepisy art.357 [1] K.c. oraz art. 358 [1] § 3 k.c. stanowią mechanizm o wyjątkowym charakterze, które mogą mieć zastosowanie wyłącznie w razie wystąpienia w tych przepisach przesłanek. Znajdą one zastosowanie wyłącznie w przypadku zaistnienia zdarzeń (okoliczności), które na etapie prowadzonego postępowania lub w chwili zawarcia umowy nie mogły być uwzględnione, jeżeli Zamawiający, działając z należytą starannością, nie mógł ich przewidzieć. Zwracamy uwagę, iż wprowadzenie tego rodzaju przesłanek do aneksowania umowy nie stanowi obowiązku Zamawiającego ich stosowania ale otwiera taką możliwość w uzasadnionych przypadkach. Bez wprowadzania zapisów dotyczących dopuszczalności zamian wynagrodzenia Wykonawcy na obecnym etapie skorzystanie z tej możliwości w przyszłości zostanie całkowicie wykluczone nawet jeżeli Strony umowy będą w pełni zgodne co do zaistnienia przesłanek uzasadnionych konieczności zamiany wynagrodzenia.

Proponujemy dodanie zapisu w następującym kształcie:

Zamawiający, przewiduje również możliwość dokonywania zmian postanowień zawartej umowy, także w stosunku oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w następujących okolicznościach:

- zmiana wynagrodzenia Wykonawcy w sytuacji nadzwyczajnego wzrostu cen materiałów i kosztów pracy, wynikających z sytuacji gospodarczej i politycznej kraju Wykonawcy lub kraju jego dostawców, co wykonawca zobowiązany będzie do wykazania za pomocą rzetelnych środków dowodowych. W takim przypadku wynagrodzenie Wykonawcy zostanie zamienione proporcjonalnie do wykazanego wzrostu cen na podstawie przygotowanej przez Wykonawcę i zaakceptowanej przez Zamawiającego kalkulacji kosztów.

Odpowiedź :

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę umowy.

Przyczyną takiego stanowiska Zamawiającego jest przede wszystkim krótki okres realizacji umowy, który umożliwia Wykonawcy niezwłoczne dokonanie zakupu niezbędnych materiałów w celu zapewnienia realizacji umowy z uwzględnieniem cen materiałów przyjętych w kalkulacji ceny ofertowej.

Ponadto nie można się zgodzić, że brak dopuszczenia możliwości zmiany ceny w umowie wyklucza zastosowanie przepisu art. 455 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych. Przepis ten stanowi podstawę prawną wprowadzenia zmian na wypadek wystąpienia okoliczności, których Zamawiający działając z należytą starannością nie mógł przewidzieć. Taki jest charakter nadzwyczajnych zmian cen. Obecnie w związku z sytuacją społeczno-gospodarczą w Europie związaną z konfliktem zbrojnym w Ukrainie nie sposób jest przewidzieć ani przebiegu tego konfliktu ani też jego wpływu na stosunki gospodarcze.

Zgodnie z art. 439 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, wprowadzenie do umowy zapisów gwarantujących zmiany umowy w przypadku wzrostu cen materiałów budowlanych lub innych kosztów byłoby obligatoryjne w przypadku zawierania umów, których okres realizacji robót przekraczałby 12 miesięcy. W tym jednak wypadku Zamawiający jest przekonany, że całość robót możliwa jest do wykonania w okresie krótszym niż 6 miesięcy.

Ponadto sposób sformułowania możliwości zmiany wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy zaproponowany w treści zapytania nie odpowiada wymogom jasności, precyzji i jednoznaczności postanowień umownych, które mają obejmować postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości ceny. Zgodnie z art. 455 ust. 1 pkt 1 tylko takie zmiany można byłoby w przyszłości uznać za skutecznie zastrzeżone. Zgodnie z tym przepisem zarówno rodzaj, jak i zakres zmian muszą być określone w ogłoszeniu o zamówieniu lub w dokumentach zamówienia.

Dlatego też mając na względzie powyższe argumenty, jak również krótki okres realizacji prac licząc od daty złożenia oferty, Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych postanowień umownych. Wbrew jednak pogładowi przedstawionemu w zapytaniu skierowanym do zamawiającego stanowisko takie nie wyklucza jednak możliwości dokonania zmian umowy w oparciu o art. 455 ust. 1 pkt 4 Prawa zamówień publicznych w razie zaistnienia tak nadzwyczajnych okoliczności, że konieczne okaże się dokonanie zmiany umowy.