



W-2.43.2.70.2020 ³ D078
Dot.: 078/20

Warszawa, dnia 10.06.2020 r.

<https://platformazakupowa.pl/pn/mzdww>

dotyczy przetargu nieograniczonego na:

**„Przebudowa drogi wojewódzkiej nr 627 relacji Ostrów Mazowiecka – Orło na terenie Miasta i Gminy Ostrów Mazowiecka oraz Gminy Małkinia Górna, pow. ostrowski, woj. mazowieckie”
- nr postępowania 078/20**

Działając na podstawie art. 38 ust. 1, 2 oraz 4 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 1843), Mazowiecki Zarząd Dróg Wojewódzkich uprzejmie Państwa informuje, że otrzymał zapytania do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, na które niniejszym udziela odpowiedzi:

Pytanie 23:

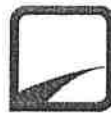
Niniejszym pismem zwracam się do Pana/Pani w związku z prowadzonym postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego **„Przebudowa drogi wojewódzkiej nr 627 relacji Ostrów Mazowiecka – Orło na terenie Miasta i Gminy Ostrów Mazowiecka oraz Gminy Małkinia Górna, pow. ostrowski, woj. mazowieckie” - nr postępowania 078/20** prowadzonym przez Mazowiecki Zarząd Dróg Wojewódzkich w Warszawie („Zamawiający”). Mając na uwadze cel procedury o udzielenie zamówienia publicznego, jakim jest wybór wykonawcy zdolnego zrealizować zamówienie, przy jednoczesnym zagwarantowaniu maksymalnej konkurencyjności w postępowaniu, wykonawca pragnie zwrócić uwagę Zamawiającego na poniższe kwestie i okoliczności.

Obecna sytuacja w Polsce i na świecie związana z pandemią COVID-19 ma niebagatelny wpływ na ogólnosięciową gospodarkę, a tym samym przyczynia się do pogłębiającego się spowolnienia gospodarczego w wielu sprawnie funkcjonujących dotychczas sektorach gospodarki. Wiele spółek i przedsiębiorstw w niezwykle krótkim czasie znalazło się w bardzo trudnych warunkach przede wszystkim finansowych, z uwagi na wysoce prawdopodobne (lub już zaistniałe) negatywne skutki ekonomiczne pandemii w poszczególnych sektorach gospodarki.

Kolosalny wpływ na aktualne zobowiązania ma także prognozowany wysoki spadek PKB Polski i związana z nim zbliżająca się recesja gospodarcza, polegająca na znacznym zahamowaniu tempa wzrostu gospodarczego. Aby uniknąć gwałtownego zderzenia finansowego, wielu wykonawców, starając się podtrzymać, w tak trudnej sytuacji, swoją płynność finansową, rezerwuje środki własne wraz z potencjałem kredytowym, tak, aby móc utrzymać ciągłość pracy nad aktualnym i przyszłymi kontraktami, a tym samym, jakże istotną dla gospodarczych i społecznych celów, ciągłość zatrudnienia. Dzięki takim działaniom wykonawcy mogą zagwarantować instytucjom zamawiającym pewność i rzetelność przedstawianej przez siebie oferty w postępowaniu oraz zobowiązać się do prawidłowego wykonania przedmiotu umowy.

W związku z powyższym, mając na uwadze charakter i cel procedury dotyczącej udzielenia zamówienia publicznego, zwracamy się do Zamawiającego z wnioskiem o obniżenie przewidzianej dla niniejszego Postępowania kwoty wadium do 101 208,00 pln oraz obniżenie wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy do wysokości 3% wartości brutto.

Niniejszy wniosek uzasadniony jest nie tylko powyżej przedstawionymi trudnościami, z jakimi zmaga się aktualnie wielu wykonawców, ale przede wszystkim wykonawca zwraca uwagę, że



uwzględnienie przedmiotowego wniosku pozwoli utrzymać obecny poziom konkurencyjności w przetargach publicznych. Zauważyć należy, że sektor budowlany zmagał się z pewnymi trudnościami w zakresie pozyskiwania gwarancji niezbędnych do udziału w postępowaniach jeszcze zanim nastąpiła epidemia koronawirusa. Szereg środowisk zaangażowanych pośrednio lub bezpośrednio w inwestycje infrastrukturalne podnosił, iż żądanie wielomilionowych zabezpieczeń stanowi istotną przeszkodę w ubieganiu się o zamówienie. Związane to było w głównej mierze z wyśrubowanymi wymogami instytucji wystawiających gwarancje bankowe czy ubezpieczeniowe. W aktualnej sytuacji wymogi te są jeszcze bardziej restrykcyjne, co stanowi dodatkowe utrudnienie

Wykonawca jednocześnie wskazuje, że obowiązkiem Zamawiającego jest stworzenie na gruncie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego ram dla uczciwego konkurowania podmiotów ubiegających się o zamówienie publiczne. Troska o konkurencyjność jest naczelną zasadą zamówień publicznych wynikającą wprost z art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Jednym z przejawów dbałości o uczciwą konkurencję w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego jest formułowanie ograniczeń w dostępie do zamówienia, które nie będą miały charakteru nadmiernego (tj. nie będą wykraczać ponad rzeczywistą potrzebę instytucji zamawiającej).

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się z wnioskiem o uwzględnienie powyższej propozycji w zakresie obniżenia przywołanych wymogów w Postępowaniu. W dobie trudnych i dynamicznie się zmieniających zdarzeń gospodarczych pozytywne ustosunkowanie się do powyższego wniosku pozwoli przede wszystkim utrzymać prawidłowy poziom konkurencji w Postępowaniu. Jednocześnie poziom wadium i zabezpieczenia proponowany przez wykonawcę nie wpłynie negatywnie na poziom ochrony oczekiwany przez Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie kwoty wadium w przedmiotowym postępowaniu oraz nie dopuszcza obniżenia wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy do wysokości 3% wartości brutto.

Pytanie 24:

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wprowadzenie od umowy postanowień, których celem jest uregulowanie ryzyka wynikającego z obecnie panującej epidemii COVID-19, a w szczególności takich postanowień, które nie będą prowadziły do obowiązku szacowania tego ryzyka przez wykonawców składających oferty. Wykonawca wskazuje, że obecnie jest niemożliwe jakiegokolwiek przewidywanie ekonomicznych konsekwencji epidemii, a jakiegokolwiek próby szacowania ryzyka i uwzględnienia go w cenie ofertowej doprowadzą do nieporównywalności ofert. Jakiegokolwiek postanowienia, które przerzucają całe ryzyko COVID-19 na wykonawców jest niedopuszczalne, stanowi naruszenie ograniczonej w zamówieniach publicznych swobody umów, a także nadużycie uprawnienia do kształtowania treści umowy przez Zamawiającego.

W orzecznictwie Izby wskazuje się ponadto, że ze swojego prawa zamawiający nie może korzystać w sposób absolutny i niejako przerzucać na wykonawcę a limine całego ryzyka związanego z realizacją przedmiotu zamówienia. Przykładowo, w wyroku Izby z dnia 18 maja 2015 r. stwierdzono: „Obowiązkiem zamawiającego jest określenie postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego tak, aby cel zamówienia publicznego tj. zaspokojenie określonych potrzeb publicznych został osiągnięty. W swoim działaniu nie może jednak korzystać z prawa absolutnego, oderwanego od przedmiotu zamówienia, sytuacji wykonawcy oraz ciążących na nim obowiązków jako drugiej strony stosunku zobowiązaniowego z wykonawcą. (...) Przerzucenie na wykonawcę takiego ryzyka, nad którym wykonawca nie ma żadnej kontroli stanowi naruszenie zasady słuszności i sprawiedliwości kontraktowej” (KIO 875/15; por. KIO 1403/17). W innym wyroku z dnia 20 kwietnia 2017 r. (KIO 651/17) Izba stwierdziła, że „Zamawiający nie powinien konstruować umowy w sposób, który negatywnie wpłynie na ilość złożonych w postępowaniu ofert. Nie może także przerzucić całości ryzyka gospodarczego na wykonawcę. Zamawiający powinien tak ukształtować treść



umowy, aby realizacja zamówienia była możliwa (np. wyrok o sygn. akt KIO 283/14). Bez względu na to, iż to zamawiający jest gospodarzem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, korzystanie z uprzywilejowanej pozycji nie może przejawiać się w kształtowaniu wzoru umowy w sposób, który rażąco będzie naruszał równowagę stron umowy.”

Sytuację związaną z obecną epidemią COVID – 19 należy kwalifikować jako siłę wyższą i nadzwyczajną zmianę stosunków. Jakikolwiek przerzucenie ryzyka COVID-19 na wykonawcę stanowi analogię do wyłączenia klauzuli rebus sic stantibus (co wielokrotnie w orzecznictwie Izby zostało uznane jako niedopuszczalne nadużycie pozycji Zamawiającego).

W związku z powyższym wykonawca wnosi do Zamawiającego o wskazanie, że ew. negatywny wpływ COVID-19 na realizację umowy (przedłużenie czasu na ukończenie, bądź zwiększenie kosztów) będzie stanowiło ryzyko Zamawiającego poprzez dodanie do umowy postanowienia następującej treści: „Wykonawca będzie uprawniony do przedłużenia terminów realizacji umowy lub do dodatkowego wynagrodzenia, jeżeli w związku z epidemią COVID-19 doznał opóźnienia/poniósł dodatkowe koszty, czego nie mógł przewidzieć w momencie złożenia oferty. W takim przypadku Wykonawca powinien wykazać jak stan epidemii COVID-19 wpłynął na powstanie opóźnienia lub zwiększenie się kosztów Wykonawcy za pomocą dokumentów obrazujących ten wpływ”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie do umowy zapisu wskazanego przez Wykonawcę. Zamawiający informuje, iż wszystkie ewentualne roszczenia Wykonawcy wynikające z panującej pandemii będą rozpatrywane indywidualnie, w oparciu o obowiązujące przepisy, w szczególności przepisy 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.

Pytanie 25:

Prosimy o udostępnienie brakującej specyfikacji Technicznej o numerze D-04.04.02A: Podbudowa z kruszywa łamanego stabilizowanego mechanicznie, CBR min 70 / MCE.

Odpowiedź:

Zamawiający uzupełnia przedmiotową specyfikację techniczną.

Pytanie 26:

Czy istnieje możliwość odkupienia drzewa z wycinki?

Odpowiedź:

Odkupienie materiału drzewnego pochodzącego z przedmiotowej wycinki istnieje w drodze przetargu ogłoszonego przez MZDW Rejon Drogowy Węgrów-Siedlce, po uprzednim dokonaniu wyceny przez uprawnionego brakarza. Informacje o przetargu dostępne są pod wskazanym linkiem Biuletynu Informacji Publicznej: <https://bip.mzdww.pl/bip/p/aukcja-drzew>

Pytanie 27:

Czy uzyskanie pozwolenia na użytkowanie jest po stronie wykonawcy? Czy Wykonawca ma uzyskać stosowne dokumenty w terminie realizacji zadania?

Odpowiedź:

Zgłoszenie zamiaru wykonania robót budowlanych niewymagających pozwolenia na budowę, którym objęta jest przedmiotowa przebudowa nie wymaga uzyskiwania pozwolenia na użytkowanie. W przypadku konieczności uzyskania pozwolenia na budowę, Wykonawca ma obowiązek uzyskać pozwolenie na użytkowanie, ew. inne wymagane decyzje administracyjne. Wykonawca natomiast musi przekazać zamawiającemu dokumenty niezbędne do zakończenia robót i zakończenia



realizacji przedmiotu umowy wymienione w pkt. 20 części IV Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia

Opublikowane odpowiedzi i zmiany są wiążące i dotyczą wszystkich uczestników postępowania.

Zastępca Dyrektora
ds. Utrzymania Dróg i Mostów
Mazowieckiego Zarządu Dróg Wojewódzkich
w Warszawie

inż. Katarzyna Łaluk-Mierzejewska