



Czarna Białostocka, dn.<sup>21</sup> kwietnia 2022r.

GMINA  
CZARNA BIAŁOSTOCKA



BURMISTRZ  
CZARNEJ BIAŁOSTOCKIEJ

**Znak pisma: Or.271.5.14.2022**

**Wszyscy wykonawcy biorący udział w postępowaniu**

**Dotyczy: „Budowa jazu piętrzącego na zalewie wodnym „Czapielówka” w Czarnej Białostockiej” - w formule zaprojektuj - wybuduj.**

Wyjaśnienia do treści SWZ - odpowiedzi na zapytania

Burmistrz Czarnej Białostockiej działając na podstawie art. 284 ust.2 ustawy z dnia 11 września 2021r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 1129 z późn. zm.) jako Zamawiający wyjaśnia treść SWZ udzielając odpowiedzi na poniższe pytania Wykonawcy:

#### **PYTANIE 1**

Czy Zamawiający okoliczności wynikające i związane z prowadzeniem działań zbrojnych/wojennych na terenie Ukrainy i ich konsekwencje (w szczególności wstrzymanie/przerwanie dostaw materiałów/urządzeń/produktów niezbędnych na potrzeby realizacji zadania inwestycyjnego, wzrost cen materiałów/urządzeń/produktów niezbędnych na potrzeby realizacji zadania inwestycyjnego, wyjazd znacznej ilości pracowników pochodzących z Ukrainy na Ukrainę celem udziału w działaniach wojennych) uznaje i uznawał będzie za okoliczności uzasadniające i dopuszczające dokonywanie zmian zawartej umowy w trybie art. 455 ust. 1 pkt 4) PZP (ewentualnie art. 455 ust. 2 PZP) w szczególności w zakresie terminu wykonania przedmiotu umowy i podwyższenia wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy?

#### **ODPOWIEDŹ 1**

W przedmiotowym przypadku nie można wykluczyć dokonania oceny możliwości aneksowania zawartej umowy z uwzględnieniem wskazywanego art.455ust.1 pkt 4 prawa zamówień publicznych. Wymienione w tym przepisie okoliczności uzasadniające zmianę umowy działają z mocy przepisów ustawy, przy czym niezbędne jest wykazanie ich zaistnienia. Zastosowanie powołanego przepisu nie musi być przewidziane w umowie.

Z przepisu tego wynika, że do zmiany umowy w sprawie zamówienia publicznego może dojść w przypadku, gdy konieczność modyfikacji zobowiązania wynika z okoliczności, których zamawiający działający z należytą starannością nie mógł przewidzieć, jeżeli zmiana nie modyfikuje ogólnego charakteru umowy, a wartość zmiany nie przekracza 50% wartości pierwotnej umowy.



Należy zauważyć, że okoliczności skutkujące koniecznością wprowadzenia zmian do umowy mieszczące się w zakresie omawianej przesłanki, muszą mieć charakter przekraczający standardowe ryzyka związane z realizacją kontraktu. Trzeba w okolicznościach sprawy pamiętać, że wojna trwa już prawie dwa miesiące i znana jest już część ryzyk w realizacji kontraktu, co utrudniać może zastosowanie omawianego przepisu. Należy bowiem brać pod uwagę, że pojęcie niemożliwych do przewidzenia okoliczności odnosi się do okoliczności, których nie można było przewidzieć na dzień otwarcia ofert pomimo odpowiednio starannego przygotowania postępowania o udzielenie zamówienia przez instytucję zamawiającą.

Należy też pamiętać, że wystąpienie zdarzenia związanego z wojną w Ukrainie nie powoduje samo przez siebie automatycznej możliwości zmiany umowy z uwagi na wstrzymanie, przerwanie dostaw na potrzeby realizacji zamówienia czy też wyjazd pracowników. Konieczne jest bowiem każdorazowe wykazanie związku przyczynowo - skutkowego tych okoliczności z wnioskowaną zmianą umowy. Tym samym, aby wykonawca mógł skutecznie powołać się na wojnę na Ukrainie jako zdarzenie uzasadniające wniosek o zmianę umowy, niezbędne byłoby wykazanie przez niego bezpośredniego wpływu działań wojennych na terenie Ukrainy na prawidłową realizację poszczególnych zobowiązań kontraktowych. Wpływ ten nie może być hipotetyczny, albowiem wykazać należy nierozzerwalne powiązanie pomiędzy następstwami wojny na Ukrainie, a skutkami po stronie wykonawcy w ramach przedmiotowej umowy.

## **PYTANIE 2**

Czy Zamawiający w trakcie realizacji zadania inwestycyjnego przewiduje dokonywanie zmian zawartej umowy w trybie art. 455 ust. 1 pkt 4) PZP (ewentualnie art. 455 ust. 2 PZP) w szczególności w zakresie terminu wykonania przedmiotu umowy i podwyższenia wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy z uwagi na okoliczności wynikające i związane z prowadzeniem działań zbrojnych/wojennych na terenie Ukrainy i ich konsekwencje (w szczególności wstrzymanie/przerwanie dostaw materiałów/urządzeń/produktów niezbędnych na potrzeby realizacji zadania inwestycyjnego, wzrost cen materiałów/urządzeń/produktów niezbędnych na potrzeby realizacji zadania inwestycyjnego, wyjazd znacznej ilości pracowników pochodzących z Ukrainy na Ukrainę celem udziału w działaniach wojennych)?

## **ODPOWIEDŹ 2**

Powyższe ogólne uwagi odnoszą się również do pytania w części dotyczącej zmiany umowy z uwagi na wzrost cen materiałów, urządzeń i produktów niezbędnych do realizacji zamówienia. Dodać tylko należy, że okoliczności wywołujące konieczność zmiany umowy powinny być niezależne od jej stron. Co do zasady za takie okoliczności można uznać ewentualne niemożliwe do przewidzenia i niezależne od stron umowy dalsze skutki wojny w Ukrainie. Muszą mieć charakter na tyle nadzwyczajny, że zamawiający, dochowując należytej staranności, nie mógł obiektywnie przewidzieć ich zaistnienia lub skali ich zaistnienia. Jeżeli zatem wykonawca jak podnosi się w pytaniu nie mógłby dłużej realizować umowy wg cen pierwotnych, bez ponoszenia rażących strat nie można wykluczyć, że sytuacja ta umożliwi rozważenie zastosowanie omawianego przepisu. Zamawiający jednak w chwili obecnej nie zakłada a priori, możliwości wprowadzenia do rozliczeń pozycji kosztorysowych materiałów ze stali wg udowodnionej przez Wykonawcę ceny jednostkowej zakupu.

Zgodnie z treścią art. 455 ust.2 prawa zamówień publicznych dopuszczalne jest dokonanie zmiany umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia, jeżeli ich łączna wartość jest mniejsza niż progi unijne oraz jest niższa niż 10% wartości pierwotnej



umowy, w przypadku zamówień na usługi lub dostawy, albo 15%, w przypadku zamówień na roboty budowlane, a wprowadzane zmiany nie powodują zmiany ogólnego charakteru umowy. Jest to odrębna przesłanka zmiany umowy. Przepis ten określa tzw. wartościowy próg nieistotności zmian umowy. Należy skłaniać się więc do uznania, że ww. nadzwyczajna zmiana sytuacji na rynku dostaw m.in. materiałów budowlanych grożąca stratą Wykonawcy może też wpływać na rozważenie możliwości zmiany umowy w oparciu o omawiany przepis.

### **PYTANIE 3**

Czy w związku z niestabilną sytuacją rynkową dotyczącą w szczególności stali konstrukcyjnej oraz materiałów pochodnych ze stali (ścianka szczelna, kotwy gruntowe), Zamawiający przewiduje możliwość wprowadzenia do rozliczeń pozycji kosztorysowych na dany asortyment materiału, którego zamówienie będzie się odbywało według udowodnionych ceny jednostkowej, możliwych do uzyskania w danych warunkach rynkowych przez Wykonawcę albo samodzielnego zakupu ww. materiałów i powierzenia ich do wbudowania przez Wykonawcę?

### **ODPOWIEDŹ 3**

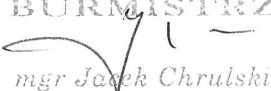
Należy również zwrócić uwagę, że na podstawie art. 455 ust. 1 pkt 1 prawa zamówień publicznych dopuszczalne jest dokonanie zmiany umowy przewidzianej w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia. Dlatego też wskazujemy, że zgodnie z pkt XXIII specyfikacji zmianę umowy można rozważać gdy nastąpią okoliczności niezależne od wykonawcy uzasadniające zmianę terminu wykonania umowy (ppkt 5.4)) lub konieczność zmian umowy spowoduje siła wyższa uniemożliwiająca wykonanie umowy.((ppkt 5.5)a)) W orzecznictwie zwraca się uwagę, że w kategorię zdarzeń stanowiących siłę wyższą wpisują się zdarzenia spełniające łącznie następujące cechy: zewnętrzne w stosunku do podmiotu uprawnionego, niemożliwe do przewidzenia, oraz niemożliwe do zapobieżenia. Cechy te można uznać za wpisujące się w charakter zbrojnej agresji Rosji na Ukrainę. Znowu jednakże pamiętać, że trwająca wojna nie powoduje sama przez siebie automatycznej możliwości zmiany umowy. Konieczne jest bowiem każdorazowe wykazanie szczegółowego związku przyczynowo - skutkowego pomiędzy wystąpieniem siły wyższej, a koniecznością zmiany umowy.

### **PYTANIE 4**

W związku z trudną sytuacją na rynku materiałów budowlanych, co za tym idzie niemożnością pozyskania rzetelnych ofert, zwracamy się z prośbą o przesunięcie terminu złożenia oferty do 13.05.2022 r

### **ODPOWIEDŹ 4**

Zamawiający informuje, iż trudna sytuacja na rynku materiałów budowlanych nie zmieni się do 13.05.2022r. Zamawiający termin składania ofert określił zgodnie z przepisami pzp.

**BURMISTRZ**  
  
mgr Jacek Chrułski