

Znak: GIR.271.1.12.2025

Kochanowice, dn. 17.09.2025 r.

Informacja dla Wykonawców nr 2

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym bez możliwości negocjacji pn.: „**Budowa gminnego żłobka w miejscowości Kochanowice w ramach zadania inwestycyjnego pn.: Program rozwoju instytucji opieki nad dziećmi w wieku do lat 3 „Aktywny Maluch 2022-2029”**”, znak: GIR.271.1.12.2025.

Zamawiający, działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy Pzp w związku z zadanymi pytaniami udziela wyjaśnień:

Pytanie 1:

1. W związku z treścią dokumentów zamówienia zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie zapisu dotyczącego terminu realizacji zamówienia. W ogłoszeniu o zamówieniu wskazano termin wykonania: **do dnia 15 maja 2026 r.**

Prosimy o jednoznaczne potwierdzenie czy termin ten należy rozumieć jako:

- a) **datę graniczną**, tj. Zamawiający oczekuje zakończenia realizacji przedmiotu zamówienia najpóźniej do dnia 15 maja 2026 r., niezależnie od daty zawarcia umowy, czy też
- b) **okres liczony od dnia zawarcia umowy** – w takim przypadku prosimy o wskazanie długości tego okresu w miesiącach.

Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia **17 listopada 2021 r., sygn. akt KIO 3088/21**, określenie terminu wykonania zamówienia powinno być precyzyjne i jednoznaczne, tak aby każdy z wykonawców mógł przygotować ofertę z uwzględnieniem faktycznego czasu pozostającego na realizację.

Mając na uwadze powyższe, prosimy o doprecyzowanie zapisu w SWZ w sposób pozwalający jednoznacznie określić termin wykonania zamówienia

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że termin wykonania przedmiotu zamówienia upływa w dniu **15 maja 2026 r.** i stanowi on **datę graniczną**, niezależnie od daty zawarcia umowy. Termin ten został określony przez instytucję finansującą i wynika z zawartej w dniu **6 czerwca 2025 r.** z Wojewodą Śląskim umowy o dofinansowanie. Jednocześnie wskazujemy, że zgodnie z § 2 ust. 2 pkt 2 ww. umowy, ostateczne zakończenie realizacji zadania ustalono na dzień **30 czerwca 2026 r.** Natomiast zgodnie z pkt. 9 zakończenie zadania należy rozumieć jako dzień dokonania wpisu nowych miejsc opieki do rejestru żłobków i klubów dziecięcych lub wykazu dziennych opiekunów.

Pytanie 2

Wnoszę o zmianę treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w zakresie zapisu: „Wykonawca ponosi odpowiedzialność za utratę dofinansowania, jeśli będzie to wynikiem niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu zamówienia w szczególności niedotrzymania terminu, o którym mowa w Rozdziale XI SWZ.”

Uzasadnienie wniosku:

- a) Zapis w obecnym brzmieniu nakłada na Wykonawcę odpowiedzialność w sposób nieograniczony, obejmując także sytuacje, w których utrata dofinansowania nie pozostaje w związku przyczynowym z jego działaniem. Takie rozwiązanie jest sprzeczne z art. 16 ustawy Prawo zamówień publicznych (zasada proporcjonalności i równego traktowania wykonawców) oraz art. 353¹ Kodeksu cywilnego (granice swobody umów).
- b) Termin realizacji zadania wskazany w Rozdziale XI SWZ jest nierealny do osiągnięcia z przyczyn obiektywnych (zakres rzeczowy, konieczne procedury formalne, technologiczne ograniczenia). Tym samym istnieje realne ryzyko, że ewentualne opóźnienia nie będą wynikiem zawinionego działania Wykonawcy, lecz skutkiem niewłaściwego zaplanowania zamówienia przez Zamawiającego. W takiej sytuacji przerzucanie ryzyka utraty dofinansowania wyłącznie na Wykonawcę jest niezgodne z zasadą uczciwej konkurencji i równowagi kontraktowej.
- c) W orzecznictwie KIO i sądów wskazuje się, że Zamawiający nie może konstruować umowy w sposób, który nakłada na wykonawcę obowiązki niemożliwe do spełnienia, a następnie sankcjonuje ich niewykonanie odpowiedzialnością odszkodowawczą wykraczającą poza sferę jego winy.

Proponowane brzmienie zapisu:

„Wykonawca ponosi odpowiedzialność za utratę dofinansowania wyłącznie w zakresie, w jakim utrata ta pozostaje w bezpośrednim i udowodnionym związku przyczynowo - skutkowym z zawinionym niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem przez niego przedmiotu zamówienia, z wyłączeniem sytuacji, gdy uchybienia wynikają z okoliczności pozostających poza kontrolą Wykonawcy, w szczególności z nierealnego terminu realizacji zamówienia.”

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ w zakresie odpowiedzialności Wykonawcy. W ocenie Zamawiającego proponowany zapis nie narusza art. 16 ustawy Pzp ani zasad swobody umów, ponieważ odpowiedzialność Wykonawcy ograniczona jest do przypadków niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy, w tym niedotrzymania terminu realizacji. Określony termin wykonania został ustalony w sposób zapewniający możliwość jego dotrzymania, przy uwzględnieniu dostępnych technologii i właściwej organizacji robót. Ponadto wynika on z warunków umowy o dofinansowanie, która zobowiązuje Zamawiającego do rozliczenia zadania w określonym terminie. W związku z powyższym Zamawiający nie znajduje podstaw do zmiany treści SWZ w proponowanym zakresie.

Pytanie 3

Na podstawie art. 284 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, zwracam się z prośbą o wyjaśnienie:

W jaki sposób, zdaniem Zamawiającego, termin realizacji zamówienia określony w Rozdziale XI SWZ może zostać obiektywnie dotrzymany, biorąc pod uwagę zakres rzeczowy zamówienia, wymagane procedury formalne oraz niezbędne czynności technologiczne?

W ocenie Wykonawcy przyjęty termin realizacji jest niemożliwy do dochowania z przyczyn obiektywnych, co powoduje ryzyko naruszenia art. 16 ustawy Pzp, tj. zasady proporcjonalności oraz zachowania uczciwej konkurencji. Jednocześnie zestawienie nierealnego terminu z zapisem przewidującym odpowiedzialność Wykonawcy za utratę dofinansowania w przypadku jego niedotrzymania prowadzi do nieuzasadnionego i nieproporcjonalnego przerzucenia ryzyka na Wykonawcę

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje, że termin realizacji zamówienia wskazany w Rozdziale XI SWZ jest możliwy do dochowania.

Analiza zakresu rzeczowego zamówienia oraz dostępnych technologii i procedur wskazuje, że przy prawidłowej organizacji robót, właściwym doborze zasobów oraz wykorzystaniu nowoczesnych rozwiązań technicznych istnieje realna możliwość zakończenia realizacji w wyznaczonym terminie. Podkreślamy jednocześnie, że termin został określony z uwzględnieniem warunków wynikających z umowy o dofinansowanie i jest wiążący dla Zamawiającego.