

Koronawirus a zamówienia publiczne

Pandemia koronawirusa ma realny wpływ na zamówienia publiczne. Już teraz wpływa na umowy realizowane w reżimie zamówień publicznych. Obecna sytuacja nie pozostaje również bez znaczenia dla toczących się aktualnie postępowań o udzielenie zamówienia publicznego. Poniżej prezentujemy Państwu kluczowe informacje w tym zakresie, uwzględniające regulacje prawne zawarte w tzw. specustawie koronawirusowej oraz tzw. tarczy antykrzysowej.

I. Toczące się postępowania o udzielenie zamówienia publicznego

▶ transmisja online z otwarciem ofert

- koronawirus nie uzasadnia „utajnienia” otwarcia ofert, tj. uniemożliwienia wykonawcom wzięcia udziału w tej czynności. UZP stanął na stanowisku, że w zaisniałej sytuacji transmisja on-line z otwarciem ofert w sposób wystarczający realizuje zasadę, o której mowa w art. 86 ust. 2 PZP, a zatem zasadę jawności otwarcia ofert.

▶ udzielenie zamówień z wyłączeniem PZP

- do zamówień na usług lub dostawy niezbędne do przeciwdziałania COVID-19 nie stosuje się PZP, jeżeli zachodzi wysokie prawdopodobieństwo szybkiego i niekontrolowanego rozprzestrzeniania się choroby lub jeżeli wymaga tego ochrona zdrowia publicznego.

▶ terminy wyznaczone przez zamawiającego na złożenie ofert powinny być odpowiednie

▶ terminy na wykonanie wezwania zamawiającego powinny być odpowiednie

▶ bieg terminów na wniesienie odwołania do Prezesa KIO nie został zawieszony

II. Umowy realizowane w trybie zamówień publicznych

▶ wzajemnie informowanie się o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie umowy

- Strony są zobligowane do **niezwłocznego**, wzajemnego informowania się o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie umowy, o ile taki wpływ wystąpił lub też może wystąpić → w tym zakresie zwracamy uwagę na konieczność przygotowania odpowiedniego pisma do zamawiającego, w którym należy:

- poinformować zamawiającego o tym jak koronawirus wpływa lub też może wpłynąć na należyte wykonanie umowy;

- potwierdzić ten wpływ poprzez **przedłożenie stosownych dokumentów lub oświadczeń**, które mogą dotyczyć w szczególności np.:
 - nieobecności pracowników lub osób świadczących pracę za wynagrodzeniem na innej podstawie niż stosunek pracy, które uczestniczą lub mogłyby uczestniczyć w realizacji zamówienia,
 - decyzji wydanych przez Głównego Inspektora Sanitarnego lub działającego z jego upoważnienia państwowego wojewódzkiego inspektora sanitarnego, w związku z przeciwdziałaniem COVID-19, nakładających na wykonawcę obowiązek podjęcia określonych czynności zapobiegawczych lub kontrolnych,
 - poleceń wydanych przez wojewodów lub decyzji wydanych przez Prezesa Rady Ministrów związanych z przeciwdziałaniem COVID-19, dotyczących nałożenia obowiązku realizacji określonego zadania,
 - wstrzymania dostaw produktów, komponentów produktu lub materiałów, trudności w dostępie do sprzętu lub trudności w realizacji usług transportowych,
 - wskazanych powyżej okoliczności w zakresie w jakim dotyczą one podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy.
- **ewentualnie zawnioskować o zmianę umowy w sprawie zamówienia publicznego**, np. w zakresie:
 - zmiany terminu wykonania umowy lub jej części,
 - czasowego zawieszenia wykonania umowy lub jej części,
 - zmiany sposobu wykonywania dostaw, usług lub robót budowlanych,
 - zmiany zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia Wykonawcy.
- Zamawiający może zażądać przedstawienia dodatkowych oświadczeń lub dokumentów potwierdzających wpływ okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie umowy.
- ▶ **obowiązek udzielenia odpowiedzi na zawiadomienie o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie umowy**
 - W odpowiedzi na zawiadomienie otrzymane od wykonawcy, w terminie 14 dni od otrzymania pisma wykonawcy, zamawiający ma obowiązek przekazać swoje stanowisko wraz z uzasadnieniem.
 - W stanowisku tym zamawiający powinien przedstawić:
 - wpływ okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie umowy oraz
 - wpływ okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na zasadność ustalenia i dochodzenia kar umownych lub

odszkodowań, lub ich wysokość.

- Obowiązek przekazania stanowiska dotyczy również wykonawcy, jeżeli to zamawiający zawiadomi wykonawcę o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy.
- ▶ **możliwość zmiany umowy poprzez zawarcie stosownego aneksu do umowy**
 - Zamawiający, po stwierdzeniu, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19 mogą wpłynąć lub wpływają na należyte wykonanie umowy, **może w uzgodnieniu z wykonawcą dokonać zmiany umowy**, ale wzrost wynagrodzenia spowodowany każdą kolejną zmianą nie może przekroczyć 50% wartości pierwotnej umowy.
 - Jeżeli zmiana umowy w sprawie zamówienia publicznego obejmuje część zamówienia powierzoną do wykonania podwykonawcy, **wykonawca i podwykonawca uzgadniają odpowiednią zmianę łączącej ich umowy**, w sposób zapewniający, że warunki wykonania tej umowy przez podwykonawcę nie będą mniej korzystne niż warunki wykonania zmienionej umowy w sprawie zamówienia publicznego (obowiązek ten dotyczy również umowy zawieranej przez podwykonawcę z dalszym podwykonawcą).
 - Wykonawca ma obowiązek uzgodnienia z podwykonawcą odpowiedniej zmiany umowy związanej z wykonaniem zamówienia publicznego, jeżeli okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19 mogą wpłynąć lub wpływają na należyte wykonanie umowy łączącej wykonawcę z podwykonawcą (obowiązek ten dotyczy również umowy zawieranej przez podwykonawcę z dalszym podwykonawcą).
 - Okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19 nie mogą stanowić samodzielnej podstawy do wykonania umownego prawa odstąpienia od umowy.
- ▶ **możliwość zmiany umowy przez Sąd**
 - Wykonawca jest również uprawniony do wystąpienia o sądową zmianę umowy w oparciu o:
 - zawartą w art. 357¹ Kodeksu Cywilnego klauzulę nadzwyczajnej zmiany stosunków (tzw. klauzula rebus sic stantibus),
 - w przypadku umów o dzieło lub o roboty budowlane - również w oparciu o art. 632 § 2 Kodeksu Cywilnego.

KKLW

ul. Twarda 2, 00-105 Warszawa, Polska,
+48 22 250 25 55, (fax) + 48 22 250 25 45

kklw@kklw.pl, www.kklw.pl

