

Zamawiający

Województwo Łódzkie
Al. Piłsudskiego 8
90-051 Łódź

WYJAŚNIENIE TREŚCI ZAPYTANIA z dnia 02.11.2022r.

Dotyczy: Opracowanie dokumentacji pn. „Programy ochrony powietrza i plany działań krótkoterminowych dla stref województwa łódzkiego”

Zamawiający udziela następującej odpowiedzi na nadesłane pytanie:

Pytanie 1

Składamy wniosek o zmianę terminu realizacji umowy, który na chwilę obecną został wyznaczony na dzień 30 listopada 2022 r. Podkreślamy, że obecnie wyznaczony termin realizacji umowy jest nierealny i nie ma fizycznej możliwości, żeby jakkolwiek wykonawca był w stanie wykonać umowę w zaproponowanym przez Państwa terminie. Zgodnie z § 1 ust. 1 projektu umowy: Zamawiający zleca, a Wykonawca zobowiązuje się do wykonania: 1) dokumentacji pn. „Programy ochrony powietrza i plany działań krótkoterminowych dla stref województwa łódzkiego” (zwanej dalej „Dokumentacją”) wraz z załącznikami sporządzonej zgodnie z § 2 i § 3. 2) innych obowiązków określonych w niniejszej umowie, zwanych dalej łącznie „Przedmiotem umowy”. W § 3 projektu umowy określili Państwo szereg obowiązków, które musi mieć na uwadze wykonawca realizujący umowę. Wśród nich na szczególną uwagę zasługuje punkt 8 litera b: Wykonawca zobowiązany jest do: (...) dokonania weryfikacji (uzupełnienia lub zmiany treści) opracowanego programu wskutek: (...) opinii Zamawiającego, właściwych organów opiniujących program ochrony powietrza oraz uwag i wniosków składanych przez społeczeństwo, o których mowa m.in. w art. 91 ust. 2 i 9 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 roku Prawo ochrony środowiska (Dz. U. z 2021 r. poz. 1973, z późn. zm.). Wskazane przez Państwa w projekcie umowy przepisy mają następującą treść: Art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. – Prawo ochrony środowiska (tekst jednolity Dz. U. z 2021 r. poz. 1973, z późn. zm.) [dalej: „Prawo ochrony środowiska”]: Wójt, burmistrz lub prezydent miasta i starosta są obowiązani do wydania opinii w terminie miesiąca od dnia otrzymania projektu uchwały w sprawie programu ochrony powietrza, o którym mowa w ust. 1. Art. 91 ust. 9 Prawa ochrony środowiska: Zarząd województwa, zgodnie z przepisami o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko, zapewnia możliwość udziału społeczeństwa w postępowaniu, którego przedmiotem jest sporządzenie programu ochrony powietrza. Termin na przeprowadzenie konsultacji społecznych został z kolei przewidziany w art. 39 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 3 października 2008 r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko: Organ opracowujący projekt dokumentu wymagającego udziału społeczeństwa, bez zbędnej zwłoki, podaje do publicznej wiadomości informację o: (...) sposobie i miejscu składania uwag i wniosków, wskazując jednocześnie co najmniej 21-dniowy termin ich składania. Mając na uwadze cytowane postanowienia

projektu umowy oraz obowiązujące przepisy prawa należy jednoznacznie stwierdzić, że termin realizacji umowy jest niemożliwy do spełnienia. Nawet jeżeli przyjmiemy założenie, że opinie właściwych organów i konsultacje społeczne będą się odbywać równolegle, to sam tylko obowiązek uzyskania opinii właściwych organów potrwa miesiąc (tyle czasu mają właściwe organy na wydanie opinii). I to przy założeniu, że organy te nie będą mieć żadnych uwag do projektu uchwały, co jednak wydaje się być mało prawdopodobne. Skoro obowiązek uzyskania opinii właściwych organów potrwa co najmniej miesiąc, to odejmując miesiąc od obecnego terminu realizacji umowy, to jest 30 listopada 2022 r., otrzymujemy termin 31 października 2022 r. Termin składania ofert w niniejszym zapytaniu ofertowym został wyznaczony na dzień 8 listopada 2022 r. Nawet przyjmując założenie, że w tym dniu od razu dokonają Państwo wyboru oferty najkorzystniejszej i podpiszą umowę z wybranym wykonawcą, to już w takim przypadku termin jest po prostu nierealny. A pod uwagę należy też wziąć: czas na przygotowanie przez wykonawcę dokumentacji, czas na skierowanie dokumentacji na Zarząd Województwa w celu skierowania do konsultacji i opiniowania (z naszego doświadczenia wynika, że zwykle trwa to około tygodnia), czy czas niezbędny na dokonanie ewentualnych poprawek w związku z opinią właściwych organów i konsultacji społecznych. Mamy świadomość, że do niniejszego zapytania ofertowego nie znajdą zastosowanie przepisy ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2022 r. poz. 1710, z późn. zm.). Mimo to uważamy, że warto zacytować przykładowe orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej dotyczące określenia zbyt krótkiego terminu na realizację umowy. 1) Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 25 lipca 2018 r., sygn. akt KIO 1365/18: „Określenie w SIWZ terminów realizacji zamówienia stanowi jeden z istotnych elementów składających się na opis przedmiotu zamówienia. Również w tym zakresie wymagania zamawiającego muszą być adekwatne do potrzeb, w szczególności nie mogą być zbyt wysokie, gdyż postępowanie takie mogłoby utrudniać uczciwą konkurencję. Muszą być one zatem ustalone z jednej strony odpowiednio do własnych, obiektywnych i uzasadnionych potrzeb oraz celu danego postępowania, z drugiej zaś brać pod uwagę uwarunkowania panujące na danym rynku i obiektywną możliwość realizacji danego zamówienia”. 2) Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 7 sierpnia 2020 r., sygn. akt KIO 1597/20: „Nie budzi przy tym żadnych wątpliwości, że prawidłowe określenie terminu realizacji zamówienia jest elementem przedmiotu zamówienia - zresztą niejednokrotnie jednym z najistotniejszych warunków zobowiązania, które przyjmuje na siebie przedsiębiorca, ponieważ wadliwe określenie terminu realizacji umowy może stanowić kryterium ograniczające krąg potencjalnych wykonawców - i jego nieprawidłowe ukształtowanie może stanowić nie tylko o naruszeniu przez zamawiającego art. 29 ust. 2 ZamPublU, ale także może godzić w naczelne zasady zamówień publicznych, które nakładają na jednostkę zamawiającą obowiązek przygotowania dokumentacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sposób zapewniających zachowanie uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Dodać także wypada, że normy nakładające na jednostkę zamawiającą obowiązek prawidłowego ukształtowania dokumentacji przetargu mają na celu zabezpieczenie właściwego wydatkowania środków publicznych. Nieprawidłowości przy konstrukcji nakładanego na wykonawcę zobowiązania negatywnie odbijają się na ilości ofert, a także mają bezpośredni wpływ na zwiększenie ceny oferty, zamawiający powinien bowiem pamiętać, że każde ryzyko i każda wada SIWZ będą miały swoje konsekwencje, albo na etapie składania ofert, albo na etapie wykonywania umowy. Stąd reakcja rynku na kształt SIWZ powinna zostać poddana krytycznej, ale i wnikliwej analizie. Odwołujący upatrywali naruszenia prawa poprzez uregulowanie zbyt krótkiego terminu na rozpoczęcie świadczenia usługi. Izba podzieliła stanowisko odwołujących, iż wobec brzmienia SIWZ zamawiający ustalił niewystarczający termin na rozpoczęcie świadczenia zamówienia, bez uwzględnienia wszystkich okoliczności, jakie winien uwzględnić wykonawca konstruując ofertę, oraz wszystkich czynności, jakie należy podjąć w związku z rozpoczęciem świadczenia usługi w terminie określonym w umowie”. Mając na uwadze powyższe

składamy wniosek o zmianę terminu realizacji umowy. W naszej opinii realny termin na realizację umowy powinien zostać określony jako 6 miesięcy od dnia zawarcia umowy. Taki termin umożliwi staranne wykonanie przedmiotu umowy zgodnie ze wszystkimi wymaganiami. Uprzejmie proszę o udzielenie odpowiedzi na niniejsze pismo w terminie do dnia 4 listopada 2022 r.

Odpowiedź

Zamawiający nie dokonuje zmiany terminu realizacji umowy.