

Wniosek

Oferent zwrócił się o włączenie epidemii COVID-19 w zakres działania siły wyższej (dotyczy § 12 pkt 5) WU).

Odpowiedź

Przedmiotowe wyłączenie wynika z niekwestionowanej okoliczności istnienia, w dacie trwania postępowania i upublicznienia SIWZ, stanu pandemii spowodowanego wirusem SARS-CoV-2. Nie można więc przyjmować, że stan ten nie jest znany potencjalnym oferentom oraz nie będzie znany stronom umowy na realizację przedmiotu zamówienia. Zgodnie z przyjętą w projekcie umowy definicją siły wyższej jest nią zdarzenie nie tylko pozostające poza kontrolą stron, ale i niemożliwe przez strony do przewidzenia (a więc pozostające poza ich świadomością). Za siłę wyższą nie można więc uznać okoliczności, której istnienie jest stronom znane w dacie podpisania umowy na realizację zamówienia. Konsekwentnie strony nie mogą przyjmować, że nie muszą uwzględniać związanego z taką okolicznością ryzyka kontraktowego.

Jednocześnie Zamawiający wskazuje, że przedmiotowe wyłączenie dotyczy literalnie „epidemii COVID-19”, czy „stanu epidemii COVID-19”, a nie aktów władz państwowych wprowadzających lub modyfikujących ograniczenia działalności gospodarczej lub społecznej. Tym samym Zamawiający stoi na stanowisku, że z pojęcia siły wyższej nie są wyłączone prawne ograniczenia działalności gospodarczej, które mogą być wprowadzone po podpisaniu umowy na realizację zamówienia. Ograniczenia takie niewątpliwie pozostają bowiem poza kontrolą stron umowy oraz nie są możliwe do racjonalnego przewidzenia w dniu jej podpisania, a jednocześnie nie stanowią ze swej istoty wskazanych stanów epidemii COVID-19.

Powyższego nie zmienia przywołane w Państwa piśmie uzasadnienie projektu ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19 [...]. Zasadniczo uzasadnienia aktów prawnych nie kształtują kierunków interpretacji prywatnych dokumentów kontraktowych, a użyta w nich terminologia zależy wyłącznie od intencji i zamierzeń autora. W tym kontekście usprawiedliwienie rozwiązań ustawowych siłą wyższą w postaci choroby COVID-19 wynika wyłącznie z potrzeby podkreślenia i usprawiedliwienia wyjątkowości i (spodziewanej) tymczasowości proponowanych zapisów ustawowych.

W związku z przedstawionym wyjaśnieniem Zamawiający stoi na stanowisku, że przedmiotowego zapisy SIWZ nie stanowią przeszkody w należyтым sporządzeniu i oszacowaniu oferty.