

Żyrardów, 30.03.2023 r.

ZP.271.2.18.2023.MP

Na podstawie art. 284 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. 2022 r., poz. 1710 ze zm.), Zamawiający udziela wyjaśnień w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Rozbudowa Szkoły Podstawowej nr 3 w Żyrardowie”.

**Pytanie 11**

W rozdziale 21 pkt.5 zapisano żądanie przedłożenia przez wykonawcę, nie później niż na 5 dni przed podpisaniem umowy, Harmonogramu Rzeczowo-Finansowego. W naszej ocenie, opracowanie takiego dokumentu nie należy do formalności związanych z podpisaniem umowy i jego żądanie przed zawarciem umowy nie ma żadnego uzasadnienia. Ponadto, przy ponad trzyletnim terminie realizacji zamówienia, zbędny na tym etapie a opracowany w pośpiechu harmonogram może być bardzo ogólny i wymagać korekty. Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej (KIO 384/12) formalność to „czynność wykonywana według przepisów, sprawa łatwa do załatwienia”, jak np. przedstawienie umowy konsorcjalnej, przedstawienie oryginałów dokumentów, przedstawienie pełnomocnictw do zawarcia umowy itp.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na złożenie tego dokumentu w wymaganym terminie ale po zawarciu umowy?

Czy Zamawiający odrzuci – i na jakiej podstawie – uprzednio wybraną najkorzystniejszą ofertę, jeżeli Wykonawca nie złoży harmonogramu w wymaganym terminie?

**Odpowiedź**

Zamawiający informuję, iż zapis zawarty w SWZ w rozdziale 21 pkt. 5 odnosi się do Harmonogramu Rzeczowo-Finansowego Inwestycji, o którym mowa w § 3 ust. 1 pkt 1 projektu umowy:

*Harmonogram Rzeczowo-Finansowy Inwestycji, który będzie zawierał zakresy prac i terminy realizacji poszczególnych etapów, o których mowa w § 1 ust. 2, wraz z ich wartościami –* ***nie później niż na 5 dni przed podpisaniem umowy.***

Harmonogram Rzeczowo-Finansowy wykonania robót budowlano-montażowych, Wykonawca jest zobowiązany do złożenia w terminie późniejszym, zgodnie z zapisami § 3 ust. 1 pkt 2 projektu umowy:

Złożenie przez Zamawiającego Harmonogramu Rzeczowo-Finansowego Inwestycji we wskazanym terminie – nie później niż na 5 dni przed podpisaniem umowy, jest konieczne dla Zamawiającego w celu dopełnienia formalności związanych z dofinansowaniem inwestycji.

W związku z powyższym Zmawiający nie wyraża zgody na złożenie Harmonogramu Rzeczowo-Finansowego Inwestycji w innym terminie.

Nie przedłożenie Harmonogramu Rzeczowo-Finansowego Inwestycji w wymaganym terminie – nie później niż na 5 dni przed podpisaniem umowy, będzie traktowane jako uchylanie się od zawarcia umowy.

**Pytanie 12**

W § 22 ust. 11 projektowanych postanowień umowy zapisano: „Maksymalna wartość poszczególnej zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia, o których mowa w ust. 1 pkt 5 to 5% wynagrodzenia brutto za zakres Przedmiotu umowy niezrealizowany jeszcze przez Wykonawcę i nieodebrany przez Zamawiającego przed dniem złożenia wniosku, a łączna maksymalna wartość wszystkich zmian wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia, o których mowa w ust. 1 pkt 5, to 2% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust. 1.”

Trwający ponad 3 lata proces realizacji zamówienia rodzi ryzyko, że rynkowe czynniki zewnętrzne, szczególnie dynamiczne w ostatnim okresie, będą istotnie oddziaływały na treść, wysokość i ostatecznie ekwiwalentność świadczeń uzgodnionych przez strony i spełnianych na podstawie umowy. Klauzula waloryzacyjna, zawarta w art. 439 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, w swoim założeniu ma takie negatywne dla stron umowy oddziaływania zminimalizować, co w istocie jest w interesie obu stron umowy. Przy 38. miesięcznym terminie wykonania zamówienia, 2% maksymalnej waloryzacji wynagrodzenia jest absurdalnie niskim progiem i w istocie narusza ww. przepis Pzp. Czy Zamawiający wyraża zgodę na podwyższenie wartości maksymalnej waloryzacji wynagrodzenia, wskazanej w § 22 ust. 11 projektowanych postanowień umowy, z 2% na co najmniej 10% wynagrodzenia brutto?

Jednocześnie, z uwagi na ww. okoliczności, wnoszę o obniżenie wartości zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia uprawniającej strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia z 20 % na co najwyżej 10 % (§ 22 ust. 1 pkt 5 projektowanych postanowień umowy).

**Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowane zmiany.

(-) Prezydent Miasta Żyrardowa

Lucjan Krzysztof Chrzanowski