



Urząd Miasta i Gminy

11-730 Mikołajki, ul. Kolejowa 7, tel. (0...87) 421 90 50, faks 421 90 99
woj. warmińsko-mazurskie

www.mikolajki.pl e-mail: mikolajki@mikolajki.pl BIP: www.bip.mikolajki.pl

Mikołajki, 24.11.2022r.

Znak: SIZP.271.10.2022

Dotyczy postępowania prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji: pn.:
„Rozbudowa ulicy Dąbrowskiego w Mikołajkach – etap I”

Numer ogłoszenia 2022/BZP 00435374/01; data zamieszczenia: 2022-11-10

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2022r., poz. 1710 ze zmianami), Zamawiający – Gmina Mikołajki przekazuje treść pytań dotyczących specyfikacji warunków zamówienia wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie nr 1

Dotyczy: §29 ust. 2 pkt. a

„2. Zmiany wysokości wynagrodzenia będą dokonywane według zasad opisanych poniżej:

1)każda ze Stron może żądać zmiany wynagrodzenia (odpowiednio podwyższenia lub obniżenia) w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów wyrażającej się zmianą wskaźnika zmiany cen produkcji budowlano-montażowej ogłaszanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego („Wskaźnik GUS”) o ponad 20 %”

Powyższe postanowienie narusza art. 353 1 k.c., art. 58 k.c. w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp, art. 134 ust. 1 pkt 20 ustawy Pzp, art. 439 ust. 1 i 2 ustawy Pzp, w związku z art. 16 ustawy Pzp poprzez ustalenie w §29 PPU poziomu inflacji, która uzasadnia waloryzację wynagrodzenia na zbyt wysokim poziomie, tj. 20% (poziom wskaźnika zmiany cen materiałów lub kosztów wyrażającej się zmianą wskaźnika zmiany cen produkcji budowlano-montażowej ogłaszanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego), co zdaniem Wykonawcy świadczy o sformułowaniu przez Zamawiającego pozornej klauzuli waloryzacyjnej i spowoduje brak możliwości wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku nadmiernej zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.

Przesłanki waloryzacyjne umowne w art. 439 ustawy Pzp stanowią prawne narzędzie dostosowania stosunku prawnego w celu przywrócenia stanu równowagi ekonomicznej między stronami umowy o zamówienie publiczne, zachwianego przez określone zdarzenia mogące zaistnieć w trakcie jego wykonania. Realizacja zamówienia ponad 12 miesięcy rodzi ryzyko, że rynkowe czynniki zewnętrzne będą istotnie oddziaływały na treść, wysokość i ostatecznie ekwiwalentność świadczeń uzgodnionych przez strony. Klauzula waloryzacyjna w swoim założeniu ma takie negatywne skutki zminimalizować, urealnić wynagrodzenie Wykonawcy w przypadku zmian cen materiałów lub kosztów. Mechanizm urealnienia wynagrodzenia Wykonawcy w zależności od okoliczności (wzrostu lub spadku cen lub kosztów) dotyczy zarówno podwyższenia, jak i obniżenia wynagrodzenia. Zapewnia tym samym równość stron czy prawidłowy rozkład ryzyka kontraktowego. Prawidłowo skonstruowana klauzula waloryzacyjna jest instrumentem sprzyjającym zwiększeniu konkurencyjności postępowań o udzielenie zamówienia publicznego, jest elementem odpowiedniego rozkładu ryzyka kontraktowego oraz winna być adekwatna do sytuacji

rynkowej. Klauzula zawarta w PPU nie spełnia wskazanych funkcji, co więcej określona została w sposób czysto iluzoryczny, albowiem pułap wzrostu cen, który uprawnia Wykonawcę do waloryzacji jest tak wysoki, że uprawnione jest stwierdzenie, że określony wzrost cen nie wystąpi. GDDKiA Olsztyn oraz inni Zamawiający w swoich umowach proponują wskaźnik na poziomie 1% - 3%, co potwierdza fakt, iż na takim właśnie lub zbliżonym poziomie powinien być określony wskaźnik GUS, którego przekroczenie uprawnia Wykonawcę do waloryzacji wynagrodzenia. Badania historycznej zmienności wskaźnika w ujęciu rok do roku nie przekraczają 20%.

Powyższe dowodzi, iż mechanizm zmiany wynagrodzenia wynikający z §29 ma charakter pozorny. W praktyce nie nastąpi sytuacja uprawniająca strony do zmiany wynagrodzenia z wykorzystaniem opisanego mechanizmu. Taki sposób sformułowania warunków progowych, de facto uniemożliwia zmianę wynagrodzenia prowadzi wyłącznie do obejścia przepisu art. 439 ustawy Pzp.

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o odpowiednią modyfikację fragmentu ust. 4 pkt lid d. poprzez nadanie mu brzmienia:

„2. Zmiany wysokości wynagrodzenia będą dokonywane według zasad opisanych poniżej:

1) każda ze Stron może żądać zmiany wynagrodzenia (odpowiednio podwyższenia lub obniżenia) w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów wyrażającej się zmianą wskaźnika zmiany cen produkcji budowlano-montażowej ogłaszanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego („Wskaźnik GUS”) o ponad 2 %” oraz odpowiednio dostosować punkty 3 oraz 6 do zmiany.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zmienia:

- treść § 29 ust. 2 pkt 1 Umowy na następujące brzmienie:

1) każda ze Stron może żądać zmiany wynagrodzenia (odpowiednio podwyższenia lub obniżenia) w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów wyrażającej się zmianą wskaźnika zmiany cen produkcji budowlano-montażowej ogłaszanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego („Wskaźnik GUS”) o ponad 15 %;

- treść § 29 ust. 2 pkt 3 Umowy na następujące brzmienie:

3) ewentualna zmiana wynagrodzenia nastąpi począwszy od kwartału, którego dotyczył będzie komunikat Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego, podający Wskaźnik GUS większy albo mniejszy o 15 % niż Bazowy Wskaźnik GUS;

- treść § 29 ust. 2 pkt 6 Umowy na następujące brzmienie:

6) zapłata wynagrodzenia w kwocie zmienionej zgodnie z pkt 5 powyżej dotyczyć będzie kwartałów roku kalendarzowego po terminie składania ofert, w odniesieniu do robót budowlanych wykonanych począwszy od początku kwartału, którego dotyczył komunikat w sprawie Wskaźnika GUS podający ten wskaźnik wyższy albo niż 15 % od Bazowego Wskaźnika GUS;

Powyższe odpowiedzi stanowią integralną część specyfikacji warunków zamówienia w postępowaniu na: „Rozbudowa ulicy Dąbrowskiego w Mikołajkach – etap I”

Z up. Burmistrza

Alicja Łęczyńska
Kierownik
Referatu Inwestycji i Zamówień
Publicznych