

W-1.43.2.34.2023...<sup>4</sup>...AW  
dot.:D040/23

Warszawa, dnia <sup>22</sup>...03.2023 r.

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej  
ul. Postępu 17 a  
02-676 Warszawa

Zamawiający: **Mazowiecki Zarząd Dróg Wojewódzkich  
w Warszawie**  
Ul. Mazowiecka 14  
00-048 Warszawa  
e-mail: [przetargi@mzdww.pl](mailto:przetargi@mzdww.pl)  
platforma do komunikacji:  
<https://platformazakupowa.pl/pn/mzdww>

Odwołujący: **STRABAG Sp z o.o.**  
ul. Parzniewska 10, 05-800 Pruszków  
reprezentowany przez:  
r.pr. Mariolę Urban  
adres do korespondencji:  
**CML Construction Services Sp z o.o.**  
ul. Parzniewska 10  
05-800 Pruszków  
e-mail: [mariola.urban@bauholding.com](mailto:mariola.urban@bauholding.com)

Przystępujący: **Polimex Infrastruktura sp. z o.o.**  
Al. Jana Pawła II 12, 00-124 Warszawa  
e-mail: [kontakt@polimex.pl](mailto:kontakt@polimex.pl)  
reprezentowany przez:  
r. pr. Agnieszkę Stenzel  
email: [agnieszka.stenzel@polimex.pl](mailto:agnieszka.stenzel@polimex.pl)

Sygn. Akt. KIO 665/23

Dotyczy: „Rozbudowa drogi wojewódzkiej nr 634 na wskazanych odcinkach na terenie gmin Zielonka, Kobyłka, Wołomin: - odcinek od km 26+831 do km 31+970” – nr postępowania 040/23, **Inwestycja przewidziana do dofinansowania z Programu Rządowy Fundusz Polski Ład: Program Inwestycji Strategicznych.**

#### ODPOWIEDŹ NA ODWOŁANIE

Zamawiający Mazowiecki Zarządu Dróg Wojewódzkich w Warszawie, po zapoznaniu się z odwołaniem złożonym przez STRABAG Sp z o.o. informuje, że uwzględni w całości zarzuty nr 1, 2, 3, 4 i 5 oraz częściowo uwzględni zarzut nr 6 odwołania.



- I. **W odniesieniu do zarzutu nr 1 i 2 odwołania** i nakazania Zamawiającemu wykreślenie z Przedmiaru robót poz. Nr 4: „*usunięcie kolizji z niezinventaryzowaną infrastrukturą techniczną*”  
ewentualnie:

Nakazanie Zamawiającemu uzupełnienie opisu przedmiotu zamówienia o dokumentację projektową i specyfikację techniczną dotyczącą usunięcia kolizji z sieciami podziemnymi pozwalająca na wycenę wszystkich robót wchodzących w zakres pozycji przedmiarowej nr 4 tj. zawierającą informacje odnośnie lokalizacji kolizji, głębokości na której znajduje się instalacja do przebudowy, rodzaju instalacji wraz z podaniem cech geometrycznych i rodzaju materiału do wykonania robót związanych z usunięciem kolizji.

1. **Zamawiający uwzględnił żądanie odwołującego w zakresie wykreślenia z Przedmiaru robót poz. Nr 4: „usunięcie kolizji z niezinventaryzowaną infrastrukturą techniczną”**

2. Zamawiający dokona zmiany zapisu §14 Wzoru umowy (Część VII SWZ) poprzez wykreślenie załącznika Przedmiar robót (udostępniony poglądowo):

**Dotychczasowe brzmienie:**

Integralnymi składnikami niniejszej umowy, których postanowienia wiążą strony jako jej część, są następujące dokumenty:

1. Waloryzacja wynagrodzenia wykonawcy – zasady,
2. Oferta z dnia .....,
3. Dokumentacja Przetargowa: Dokumentacja projektowa, Szczegółowe Specyfikacje Techniczne – Część III SWZ,
4. Przedmiar robót (udostępniony poglądowo) – Część IV SWZ,
5. Warunki ogólne dla umów na wykonanie robót budowlanych – Część V SWZ
6. Zabezpieczenie należytego wykonania umowy.

**Brzmienie po zmianach:**

1. Waloryzacja wynagrodzenia wykonawcy – zasady,
2. Oferta z dnia .....,
3. Dokumentacja Przetargowa: Dokumentacja projektowa, Szczegółowe Specyfikacje Techniczne – Część IV SWZ,
4. Warunki ogólne dla umów na wykonanie robót budowlanych – Część VI SWZ
5. Zabezpieczenie należytego wykonania umowy.

- II. **W odniesieniu do zarzutu nr 3, 4 i 5 odwołania** i nakazania Zamawiającemu zmianę pkt 5.1.19 Ogólnych warunków umowy na wykonanie robót budowlanych i nadanie temu postanowieniu następującego brzmienia: „*Uwzględnienie w cenie oferty ~~ewentualnych zwiększonych~~ kosztów związanych z właściwym tymczasowym odwodnieniem korpusu drogowego pozwalającym na prawidłowe realizowanie przedmiotu zamówienia zgodnie z dokumentacją projektową*”;

oraz

Zmianę §10 ust. 1 lit. a tiret 3 i 4 Wzoru Umowy, w ten sposób aby okoliczności opisane we wskazanych postanowieniach umownych tj.

- „*zmiany spowodowane warunkami geologicznymi, terenowymi, archeologicznymi, wodnymi itp., w szczególności: odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki terenowe, w szczególności istnienie podziemnych urządzeń, instalacji lub obiektów infrastrukturalnych*”



- „zmiany będące następstwem okoliczności leżących po stronie Zamawiającego, w szczególności: wstrzymanie realizacji umowy przez Zamawiającego, konieczność usunięcia błędów lub wprowadzenia zmian w dokumentacji projektowej lub dokumentacji technicznej urządzeń - o czas niezbędny do wykonania umowy w sposób należyty” stanowiły podstawę do zmiany terminu realizacji przedmiotu umowy jak też do zmiany wynagrodzenia.

1. Zamawiający uwzględni odwołanie w odniesieniu do zarzutu nr 3, 4 i 5.
2. Zamawiający dokona modyfikacji zapisów Części VI SWZ „Ogólne warunki umowy na wykonanie robót budowlanych” w zaskarżonym punkcie poprzez zmianę zapisu na następującą treść:

**Dotychczasowe brzmienie Pkt. 5.1.19 :**

Uwzględnienie w cenie oferty ewentualnych zwiększonych kosztów związanych z właściwym tymczasowym odwodnieniem korpusu drogowego pozwalającym na prawidłowe realizowanie przedmiotu zamówienia.

**Brzmienie po zmianach Pkt. 5.1.19 :**

Uwzględnienie w cenie oferty kosztów związanych z właściwym tymczasowym odwodnieniem korpusu drogowego pozwalającym na prawidłowe realizowanie przedmiotu zamówienia zgodnie z dokumentacją projektową.

3. Zamawiający dokona zmiany zapisu §10 ust. 1 lit. a tiret 3 i 4 Wzoru umowy (Część VII SWZ) w ten sposób, że:

**Dotychczasowe brzmienie §10 ust. 1 :**

1. Zgodnie z art. 455 ust 1 ustawy Pzp Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia zmian w umowie, na mocy porozumienia stron w następujących przypadkach i na następujących warunkach:

a) **Zmiana terminu realizacji przedmiotu umowy, gdy nastąpią:**

- warunki atmosferyczne, uniemożliwiające prowadzenie robót budowlanych zgodnie z wymaganiami SST, w tym usług, przeprowadzanie prób i sprawdzeń, dokonywanie odbiorów; – o czas, w którym z powodu warunków atmosferycznych umowa nie mogła być realizowana;
- siła wyższa uniemożliwiająca prowadzenie robót budowlanych w tym przeprowadzanie prób i sprawdzeń, dokonywanie odbiorów – o czas, w którym z powodu wystąpienia siły wyższej umowa nie mogła być realizowana; za siłę wyższą uważa się w szczególności klęski żywiołowe, działania wojenne, zamieszki, akty o charakterze terrorystycznym;
- zmiany spowodowane warunkami geologicznymi, terenowymi, archeologicznymi, wodnymi itp., w szczególności: odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki terenowe, w szczególności istnienie podziemnych urządzeń, instalacji lub obiektów infrastrukturalnych – o czas niezbędny do wykonania umowy w sposób należyty;
- zmiany będące następstwem okoliczności leżących po stronie Zamawiającego, w szczególności: wstrzymanie realizacji umowy przez Zamawiającego, konieczność usunięcia błędów lub wprowadzenia zmian w dokumentacji projektowej lub dokumentacji technicznej urządzeń – o czas niezbędny do wykonania umowy w sposób należyty;
- zmiany będące następstwem działania organów administracji, w szczególności: przekroczenie określonych przez prawo terminów wydawania przez organy administracji decyzji, zezwoleń, itp. odmowa wydania przez organy administracji wymaganych decyzji, zezwoleń, uzgodnień na skutek błędów w dokumentacji projektowej, konieczność uzyskania wyroku sądowego, lub innego orzeczenia sądu lub organu, którego konieczności nie przewidywano przy zawieraniu umowy, wydanie postanowienia o wstrzymaniu robót budowlanych, w przypadku o którym mowa w art. 50 ust. 1 ustawy Prawo budowlane konieczność zaspokojenia roszczeń lub oczekiwań osób trzecich – w tym grup



społecznych lub zawodowych nie artykułowanych lub nie możliwych do jednoznacznego określenia w chwili zawierania umowy – o czas niezbędny do wykonania umowy w sposób należyty;

-Inne przyczyny zewnętrzne niezależne od Zamawiającego oraz wykonawcy skutkujące niemożliwością prowadzenia działań w celu wykonania umowy – o czas niezbędny do wykonania umowy

**b) Zmiany osobowe:**

- zmiana osób, realizujących przedmiot umowy na inne legitymujące się co najmniej równoważnymi uprawnieniami, o których mowa w ustawie Prawo budowlane, Prawo geologiczne i górnicze lub w innych ustawach;

- zmiana osób przy pomocy których Wykonawca realizuje przedmiot umowy, a od których wymagano określonego doświadczenia lub wykształcenia na inne legitymujące się doświadczeniem lub wykształceniem spełniającym wymóg SWZ.

**c) Zmiany organizacji spełniania świadczenia w zakresie:**

- zmiana szczegółowego harmonogramu wykonywania przedmiotu umowy;

- zmiana zasad dokonywania odbiorów świadczonych usług lub robót, jeśli nie zmniejszy to zasad bezpieczeństwa i nie spowoduje zwiększenia kosztów dokonywania odbiorów, które obciążałyby zamawiającego.

- zmiana treści dokumentów przedstawianych wzajemnie przez strony w trakcie realizacji umowy lub sposobu informowania o realizacji umowy. Zmiana ta nie może spowodować braku informacji niezbędnych zamawiającemu do prawidłowej realizacji umowy

**d) Płatności:**

- zmiany terminów płatności wynikające z wszelkich zmian wprowadzanych do umowy.

**e) Pozostałe okoliczności powodujące możliwość zmiany umowy:**

- zmiana sposobu rozliczania umowy lub dokonywania płatności na rzecz Wykonawcy na skutek zmian zawartej przez Zamawiającego umowy o dofinansowanie projektu lub wytycznych dotyczących realizacji projektu;

- rezygnacja przez Zamawiającego z realizacji części przedmiotu umowy. W takim przypadku wynagrodzenie przysługujące Wykonawcy zostanie pomniejszone, przy czym Zamawiający zapłaci za wszystkie spełnione świadczenia oraz udokumentowane koszty, które Wykonawca poniósł w związku z wynikającymi z umowy planowanymi świadczeniami; minimalne wynagrodzenie Wykonawcy z tytułu wykonania umowy nie będzie niższe niż **10 %** wynagrodzenia umownego niezależnie od zakresu ograniczenia wykonania zamówienia przez Zamawiającego.

- kolizja z planowanymi lub równoległe prowadzonymi przez inne podmioty inwestycjami. W takim przypadku zmiany w umowie zostaną ograniczone do zmian koniecznych powodujących uniknięcie kolizji;

- wydłużenie okresu gwarancji lub rękojmi, z powodu zmian wprowadzonych do umowy (np. termin realizacji umowy).

**Brzmienie po zmianach §10 ust. 1:**

1. Zgodnie z art. 455 ust 1 ustawy Pzp Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia zmian w umowie, na mocy porozumienia stron w następujących przypadkach i na następujących warunkach:

**a) Zmiana terminu realizacji przedmiotu umowy, gdy nastąpią:**

- warunki atmosferyczne, uniemożliwiające prowadzenie robót budowlanych zgodnie z wymaganiami SST, w tym usług, przeprowadzanie prób i sprawdzeń, dokonywanie odbiorów; – o czas, w którym z powodu warunków atmosferycznych umowa nie mogła być realizowana;

- siła wyższa uniemożliwiająca prowadzenie robót budowlanych w tym przeprowadzanie prób i sprawdzeń, dokonywanie odbiorów – o czas, w którym z powodu wystąpienia siły wyższej umowa nie mogła być realizowana; za siłę wyższą uważa się w szczególności klęski żywiołowe, działania wojenne, zamieszki, akty o charakterze terrorystycznym;

-zmiany będące następstwem działania organów administracji, w szczególności: przekroczenie zakreślonych przez prawo terminów wydawania przez organy administracji decyzji, zezwoleń, itp. odmowa wydania przez organy administracji wymaganych decyzji, zezwoleń, uzgodnień na skutek błędów w dokumentacji projektowej, konieczność uzyskania wyroku sądowego, lub innego orzeczenia



sądu lub organu, którego konieczności nie przewidywano przy zawieraniu umowy, wydanie postanowienia o wstrzymaniu robót budowlanych, w przypadku o którym mowa w art. 50 ust. 1 ustawy Prawo budowlane konieczność zaspokojenia roszczeń lub oczekiwań osób trzecich – w tym grup społecznych lub zawodowych nie artykułowanych lub nie możliwych do jednoznacznego określenia w chwili zawierania umowy – o czas niezbędny do wykonania umowy w sposób należyty;

-Inne przyczyny zewnętrzne niezależne od Zamawiającego oraz wykonawcy skutkujące niemożliwością prowadzenia działań w celu wykonania umowy – o czas niezbędny do wykonania umowy

b) **Zmiana terminu realizacji przedmiotu umowy i zmiana wynagrodzenia gdy nastąpią:**

- zmiany spowodowane warunkami geologicznymi, terenowymi, archeologicznymi, wodnymi itp., w szczególności: odmienne od przyjętych w dokumentacji projektowej warunki terenowe, w szczególności istnienie podziemnych urządzeń, instalacji lub obiektów infrastrukturalnych – o czas niezbędny do wykonania umowy w sposób należyty;

- zmiany będące następstwem okoliczności leżących po stronie Zamawiającego, w szczególności: wstrzymanie realizacji umowy przez Zamawiającego, konieczność usunięcia błędów lub wprowadzenia zmian w dokumentacji projektowej lub dokumentacji technicznej urządzeń – o czas niezbędny do wykonania umowy w sposób należyty;

c) **Zmiany osobowe:**

- zmiana osób, realizujących przedmiot umowy na inne legitymujące się co najmniej równoważnymi uprawnieniami, o których mowa w ustawie Prawo budowlane, Prawo geologiczne i górnicze lub w innych ustawach;

- zmiana osób przy pomocy których Wykonawca realizuje przedmiot umowy, a od których wymagano określonego doświadczenia lub wykształcenia na inne legitymujące się doświadczeniem lub wykształceniem spełniającym wymóg SWZ.

d) **Zmiany organizacji spełniania świadczenia w zakresie:**

- zmiana szczegółowego harmonogramu wykonywania przedmiotu umowy;

- zmiana zasad dokonywania odbiorów świadczonych usług lub robót, jeśli nie zmniejszy to zasad bezpieczeństwa i nie spowoduje zwiększenia kosztów dokonywania odbiorów, które obciążałyby zamawiającego.

- zmiana treści dokumentów przedstawianych wzajemnie przez strony w trakcie realizacji umowy lub sposobu informowania o realizacji umowy. Zmiana ta nie może spowodować braku informacji niezbędnych zamawiającemu do prawidłowej realizacji umowy

e) **Płatności:**

- zmiany terminów płatności wynikające z wszelkich zmian wprowadzanych do umowy.

f) **Pozostałe okoliczności powodujące możliwość zmiany umowy:**

- zmiana sposobu rozliczania umowy lub dokonywania płatności na rzecz Wykonawcy na skutek zmian zawartej przez Zamawiającego umowy o dofinansowanie projektu lub wytycznych dotyczących realizacji projektu;

- rezygnacja przez Zamawiającego z realizacji części przedmiotu umowy. W takim przypadku wynagrodzenie przysługujące Wykonawcy zostanie pomniejszone, przy czym Zamawiający zapłaci za wszystkie spełnione świadczenia oraz udokumentowane koszty, które Wykonawca poniósł w związku z wynikającymi z umowy planowanymi świadczeniami; minimalne wynagrodzenie Wykonawcy z tytułu wykonania umowy nie będzie niższe niż 10 % wynagrodzenia umownego niezależnie od zakresu ograniczenia wykonania zamówienia przez Zamawiającego.

- kolizja z planowanymi lub równolegle prowadzonymi przez inne podmioty inwestycjami. W takim przypadku zmiany w umowie zostaną ograniczone do zmian koniecznych powodujących uniknięcie kolizji;

- wydłużenie okresu gwarancji lub rękojmi, z powodu zmian wprowadzonych do umowy (np. termin realizacji umowy).

III. **W odniesieniu do zarzutu nr 6 odwołania** i nakazania Zamawiającemu zmianę pkt 9.2.2. Ogólnych warunków umowy na wykonanie robót budowlanych poprzez określenie w tym



punkcie **7 dniowego** terminu na zaakceptowanie lub odrzucenie przez Inspektora materiałów przeznaczonych do wbudowania.

1. **Zamawiający uwzględnia częściowo zarzut nr 6:**

**Dotychczasowe brzmienie Pkt. 9.2.2 :**

Wszystkie materiały powinny być przed wbudowaniem zaakceptowane przez Inspektora.

**Brzmienie po zmianach Pkt. 9.2.2 :**

Wszystkie materiały powinny być przed wbudowaniem zaakceptowane przez Inspektora **w terminie 14 dni.**

Informuję, że Zamawiający w dniu 22-03-2023 r. przekazał odpowiedź na odwołanie odwołującemu i przystępującym do postępowania za pośrednictwem Platformy Zakupowej oraz umieścił odpowiedź na odwołanie na stronie internetowej prowadzonego postępowania: <https://platformazakupowa.pl/pn/mzdw>

Dyrektor  
Mazowieckiego Zarządu Dróg Wojewódzkich  
w Warszawie

*Grzegorz Obłąkowski*

22 MAR. 2023