



POWIATOWY ZARZĄD DRÓG PUBLICZNYCH

www.pzdpbialobrzegi.pl

Ul. Kościelna 109, 26-800 Białobrzegi, tel. (48) 613-23-38,
e-mail: pzdpbialobrzegi@post.pl
NIP: 798-13-28-300, REGON: 670230824

PZDP.271.24.2023

Białobrzegi, dnia 15.12.2023 r

**Dotyczy: „Przebudowa dróg powiatowych na terenie gmin: Stara Błotnica,
Radzanów oraz Wyszmyrzyce”**

Znak postępowania: PZDP.271.24.2023

na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj.:Dz. U. z 2023 r. poz.1605 ze zm.), zwanej dalej „ustawą”, udzielam wyjaśnień treści Specyfikacji Warunków Zamówienia.

ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIA

Pytania:

34. Mając na uwadze treść Załącznika nr 8 do SWZ –§ 17 ust. 4- 7 wzoru umowy oraz § 17 ust. 10 wzoru umowy w brzmieniu:

„(...)4. Pierwsza waloryzacja może nastąpić po upływie 6 miesięcy realizacji Umowy.

5. Wynagrodzenie będzie podlegać waloryzacji w oparciu o ostatnio opublikowany w chwili składania wniosku o waloryzację komunikat Głównego Urzędu Statystycznego dotyczący wskaźników cen produkcji budowlano montażowej ogłoszony na stronie internetowej Urzędu (wzrost lub obniżenie).

6. Wykonawca mogą żądać waloryzacji wynagrodzenia, jeżeli wskaźnik wzrostu produkcji budowlano montażowej, o którym mowa w ust. 5 przekroczy 10 % w stosunku do wskaźnika za miesiąc, w którym Wykonawca złożył ofertę.

7. Waloryzacja wynagrodzenia Wykonawcy będzie następować o różnicę pomiędzy ustalonym wskaźnikiem, o którym mowa w ust. 5, a wskaźnikiem 10 %, o którym mowa w ust. 6. (...) 10. W wyniku dokonania waloryzacji wynagrodzenie może ulec zwiększeniu maksymalnie o kwotę 100.000 zł brutto”

- Wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego treści SWZ i wskazanie, z jakich względów Zamawiający zawarł zapis, który jest wprost niezgodny z treścią art. 439 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023 r., poz. 1605 t.j. z dnia 2023.08.14), który w aktualnym kształcie powoduje, że warunki mechanizmu waloryzacji zawarte w w/w zapisach wzoru umowy są niemożliwe do spełnienia uwzględniając warunek określony w § 17 ust. 7 wzoru umowy, a przez to cały mechanizm waloryzacji jest pozorny? Wykonawca wnosi o wyjaśnienie przez Zamawiającego, w jaki sposób tak skonstruowany mechanizm waloryzacji zapewnia równowagę

ekonomiczną Stron i które jego zapisy świadczą o takiej równowadze? Wykonawca podkreśla, że aktualnie w/w mechanizm waloryzacji stanowi waloryzację pozorną, co zgodnie z wypracowanym poglądem Krajowej Izby Odwoławczej stanowi o działaniu, które powoduje zachwianie równowagi ekonomicznej Stron. Za koniecznością unikania stosowania tego typu mechanizmów przesądziła Krajowa Izba Odwoławcza m.in. w wyroku z dnia 30 marca 2023 r. wydanym w sprawie o sygn. akt KIO 737/23, w którym Izba wskazała m.in., że: „Zamawiający jako gospodarz postępowania, w granicach przepisów prawa oraz uwzględniając specyfikę danego zamówienia, ma swobodę w kształtowaniu warunków zamówienia i ponosi ich konsekwencje. Zamawiający powinien zapewnić rzeczywistą równowagę ekonomiczną między stronami, jednocześnie winien unikać wszystkiego co taką relację może zachwiać.” Wykonawca podkreśla, że aktualnie brzmienie w/w zapisów stanowi naruszenie art. 3531 k.c., art. 5 k.c. i art. 16 Pzp, bowiem Zamawiający nadużył swojej dominującej pozycji przy projektowaniu treści umowy i uwzględnił jedynie swoje interesy, zamiast wyważyć uzasadniony interes wykonawcy, a co za tym idzie w ocenie Wykonawcy, działanie Zamawiającego można zakwalifikować jako nadużycie prawa czy też ograniczenie swobody kontraktowania, co w konsekwencji może prowadzić do nieważności czynności prawnej. Uwzględniając okoliczność, że jednym z kryteriów oceny ofert jest cena, to pozostawienie zapisów § 17 wzoru umowy w dotychczasowym kształcie powoduje, że we wzorze umowy istnieje pozorny mechanizm waloryzacji, która nie zapewnia równowagi ekonomicznej Stron, a w konsekwencji spowoduje, że całość ryzyka wzrostu cen w trakcie realizacji umowy w ramach niniejszego postępowania znajdzie odzwierciedlenie w wyższych cenach złożonych ofert, niż przy wprowadzeniu efektywnego mechanizmu waloryzacji, a przez to postępowanie nie będzie prowadzone zgodnie z art. 17 ust. 1 pkt 1) Pzp, tj. udzielenie zamówienia nie zapewni najlepszej jakości robót budowlanych, uzasadnioną charakterem zamówienia, w ramach środków, które zamawiający może przeznaczyć na jego realizację. Uwzględniając powyższe, Wykonawca wnosi o wyjaśnienie w/w treści SWZ i podstaw zastosowania mechanizmu waloryzacji, który nie zapewnia rzeczywistej równowagi ekonomicznej Stron oraz wnosi o zmianę SWZ w zakresie mechanizmu waloryzacji na taki, który będzie zapewniał równowagę ekonomiczną.

Odpowiedź na pytanie 32 – Zamawiający uznał zasadność przedstawionych argumentów i zmienił zapisy klauzuli waloryzacyjnej tj. § 17 we wzorze umowy – Załącznik nr 8.

Termin składania ofert upływa w dniu 21.12.2023 godzina 12.00

Dyrektor PZDP w Białobrzegach

Andrzej Adamiec