

**Wykonawcy ubiegający się  
o udzielenie zamówienia**

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „**Modernizacja drogi powiatowej nr 1636N, odcinek Rybno-Rozogi – etap II**” Znak sprawy: S6.261.1.5.2023

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 poz. 1710 z późn. zm), Zamawiający Powiat Mrągowski – Powiatowy Zarząd Dróg w Mrągowie przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

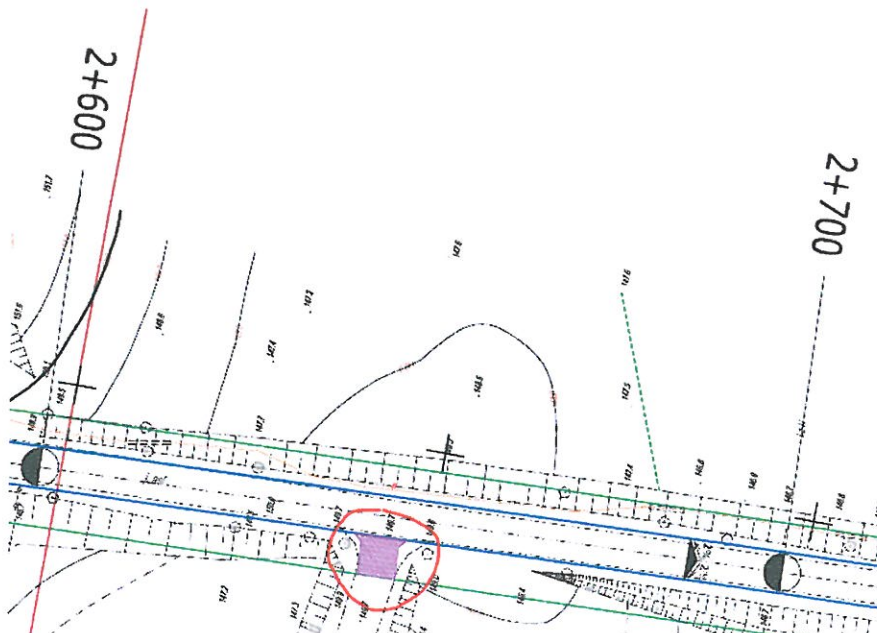
1. Odcinek od km: 2+640 do km: 3+385 1) Ilość MMA zgodnie z załączonym przedmiarem (poz. 1.4.13 (P39) Wyrównanie istniejącej podbudowy mieszanką mineralno - asfaltową gr. 3cm (75kg/m<sup>2</sup>) to 63,19 tony, natomiast zgodnie z dokumentacją techniczną (rys. 3.4 i 3.6) to  $(70*5,7+110*1,4+120*5,7+445*1,4+65,53)*0,075=144,41$  tony. Prosimy o potwierdzenie powyższej ilości i korektę przedmiaru robót. Tabela z wyliczeniami w załączeniu. 2) Ilość MMA zgodnie z załączonym przedmiarem (poz. 1.4.14 (P40) Wyrównanie istniejącej podbudowy mieszanką mineralno - asfaltową gr.4cm (100kg/m<sup>2</sup>) to 189,78 tony, natomiast zgodnie z dokumentacją techniczną (rys. 3.4 i 3.6) to  $(110*4,2+445*4,2)*0,1=233,1$  tony. Prosimy o potwierdzenie powyższej ilości i korektę przedmiaru robót. Tabela z wyliczeniami w załączeniu.

*Odpowiedź: Warstwa wyrównawcza gr. 3 cm i 4 cm potwierdzamy po korekcie rj. 144,41t i 233,10 ton.*

2. Proszę Zamawiającego o wskazanie na mapie, które drzewa wymagają usunięcia.

*Odpowiedź: mapa w załączeniu*

3. Czy zjazd w okolicy 2+640 km SP wchodzi w zakres postępowania?



*Odpowiedź: Nie wchodzi*

4. Czy Zamawiający posiada pozwolenie na wycinkę drzew na część obejmującą km 2+640 - 3+385? Jeśli tak, to proszę o udostępnienie zezwolenia oraz wskazanie kiedy wycinka jest możliwa. Jeśli Zamawiający nie posiada zezwolenia to proszę o odpowiedź czy uzyskanie pozwolenia na wycinkę drzew jest w gestii Wykonawcy?

*Odpowiedź: Załączamy decyzje zezwalające na wycinkę. Jednocześnie Zamawiający zaznacza aby skalkulować do wyceny wycinkę drzew w ilości 39 szt, a nie jak wskazano w przedmiarze 35szt*

*W związku z powyższym zachodzą zmiany w przedmiarze:*

*poz. 1.1.2 (P2) – 13 szt*

*poz. 1.1.3 (P3) – 26 szt*

*poz. 1.1.4 (P4) – 13 szt*

*poz. 11.1.5(P5) – 26 szt*

5. Czy w wycenie na odcinku od km 2+640 do km 3+385 należy ująć nasadzenia zastępcze? Jeśli tak, to proszę o wskazanie proporcji nasadzeń w stosunku do wyciętych drzew (1:1, 2:1) oraz parametrów i rodzaju drzew do zasadzenia.

*Odp. Tak, zgodnie z decyzją zezwalającą na usunięcie drzew (2:1) Gatunki nasadzeń wskazane w decyzji.*

6. W dokumentacji projektowej dla części obejmującej km 2+640 - 3+385 jest napisane, że należy przyjąć, że droga jest kategorii KR2, natomiast w SST dla nawierzchni z asfaltobetonu wymaga się KR 3-4. Proszę o wskazanie prawidłowej kategorii ruchu i wymagań.

*Odpowiedź: Proszę przyjąć kategorię KR 3/4*

7. Proszę o potwierdzenie, że na odcinku od km 3+385 do km 3+689,8 jest kategoria ruchu KR2.

*Odpowiedź: KR-2*

8. Czy studnie przy przepustach pod koroną drogi należy wykonać na obecnych rzędnych wysokościowych?

*Odpowiedź: na obecnych rzędnych*

9. Zwracamy się do Zamawiającego o potwierdzenie, że posiada niezbędne decyzje i zezwolenia ważne na czas trwania inwestycji.

*Odpowiedź: Uzgodnienia branżowe ( jeżeli zachodzi taka potrzeba) w imieniu i na rzecz Zamawiającego (Inwestora) zobowiązany jest uzyskać Wykonawca na własny koszt..*

10. Zwracamy się do Zamawiającego o potwierdzenie, że projekt budowlany oraz wykonawczy są zgodne z wydanymi uzgodnieniami od gestorów sieci.

*Odpowiedź: tak*

11. Zwracamy się o potwierdzenie, że Zamawiający dysponuje gruntami, na których ma być prowadzona inwestycja.

*Odpowiedź: tak*

12. Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o podanie informacji, czy w przypadku wcześniejszego wykonania przedmiotu zamówienia niż termin przedstawiony w SWZ rozdział XIII, Zamawiający dopuszcza wcześniejszy termin odbioru końcowego, a także możliwość wcześniejszej zapłaty za wykonanie przedmiotu umowy.

*Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza możliwość wcześniejszego zakończenia robót pod warunkiem zmiany harmonogramu realizacji inwestycji oraz, że inwestycja będzie trwała dłużej niż 12 miesięcy. Zamawiający dokona płatności pierwszej transzy (w wysokości nie*

większej niż 2%) z własnych środków. Pozostałe dwie płatności zostaną pokryte środkami z promesy. Zamawiający zawnioskuje do BGK o wypłatę z promesy (lub jej transzy), zgodnie ze zaktualizowanym harmonogramem realizacji inwestycji, po otrzymaniu faktury (z terminem płatności 30 dni). Wypłaty będą realizowane przez BGK w tzw. oknach płatniczych – dwóch w miesiącu.

13. W związku z tym, że cena oferty jest ceną ryczałtową, zwracamy się do Zamawiającego o potwierdzenie, że w przypadku zwiększenia lub zmniejszenia ilości robót przewidzianych do wykonania, zgodnie z załączoną dokumentacją przetargową, wynagrodzenie wykonawcy nie ulegnie zmianie.

*Odpowiedź: Wynagrodzenie ryczałtowe, w przypadku zwiększenia lub zmniejszenia ilości robót przewidzianych do wykonania, zgodnie z załączoną dokumentacją w postępowaniu o udzielenia zamówienia, wynagrodzenie Wykonawcy nie ulegnie zmianie*

14. Zwracamy się do Zamawiającego o podanie kategorii ruchu na przedmiotowym odcinku.

*Odpowiedź: KR3/4*

15. Zwracamy się o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza zastosowanie mieszanki mineralno-asfaltowej AC16W z granulatem.

*Odpowiedź: Nie*

16. Zwracamy się do Zamawiającego o podanie wymaganych parametrów siatki przeciwspekaniowej na poszerzeniach.

*Odpowiedź: jest zawarte w opisie technicznym*

17. Zwracamy się o potwierdzenie, że do wyceny na przedmiotowym odcinku należy przyjąć warstwę wyrównawczą z mieszanki mineralno-asfaltowej AC 22 W.

*Odpowiedź: tak*

18. Według opisu technicznego, na poszerzeniach należy wykonać warstwę profilującą z AC 22 W o średniej grubości 3 cm i warstwę profilującą o średniej grubości 4 cm na istniejącej nawierzchni asfaltowej. Zgodnie z WT-2 2016 – część II, punkt 8.2 „Grubość warstwy” przy doborze rodzaju mieszanki mineralno-asfaltowej do układu warstw konstrukcyjnych należy zachować zasadę mówiącą, że grubość warstwy musi być co najmniej dwuipółkrotnie większa od wymiaru D kruszywa danej mieszanki ( $h \geq 2,5 \times D$ ). Przy założeniu wykonania warstwy z AC22W, minimalna wymagana grubość warstwy wynosi 5,5 cm ( $2,2 \text{ cm} \times 2,5 = 5,5 \text{ cm}$ ).

W związku z powyższym, zwracamy się do Zamawiającego o dokonanie korekty wymaganej grubości warstwy profilującej na drodze i poszerzeniach.

*Odpowiedź: zgodnie z projektem*

19. Zwracamy się o potwierdzenie, że podbudowę na zjazdach, poszerzeniach i miejscach wzmocnienia podłoża należy wykonać z kruszywa łamanego 0/31,5 C50/30.

*Odpowiedź: tak*

20. Zwracamy się o potwierdzenie, że warstwę wiążącą na zjazdach należy wykonać z mieszanki mineralno-asfaltowej AC16 W.

*Odpowiedź: tak*

21. Według opisu technicznego, należy wykonać na zjazdach warstwę wiążącą o grubości 3 cm. Zgodnie z WT-2 2016 – część II, punkt 8.2 „Grubość warstwy” przy doborze rodzaju mieszanki mineralno-asfaltowej do układu warstw konstrukcyjnych należy zachować zasadę mówiącą, że grubość warstwy musi być co najmniej dwuipółkrotnie większa od wymiaru D kruszywa danej mieszanki ( $h \geq 2,5xD$ ). Przy założeniu wykonania warstwy wiążącej z AC16W, minimalna wymagana grubość warstwy wynosi 4 cm ( $1,6 \text{ cm} \times 2,5 = 4 \text{ cm}$ ).  
W związku z powyższym, zwracamy się do Zamawiającego o dokonanie korekty wymaganej grubości warstwy wiążącej na zjazdach.  
*Odpowiedź: zgodnie z projektem*
22. Zwracamy się o potwierdzenie, że warstwę ścieralną na zjazdach należy wykonać z mieszanki mineralno-asfaltowej AC11 S.  
*Odpowiedź: tak*
23. Zwracamy się o potwierdzenie, że na zjazdach należy wykonać warstwę ścieralną o grubości 3 cm.  
*Odpowiedź: tak*
24. Pozycja przedmiarowa P63: „Nawierzchnia gruntowa poboczy na gruncie rodzimym-grubość po zagęszczeniu 10 cm.  
Zwracamy się o potwierdzenie, że do wyżej wymienionej pozycji należy wykorzystać materiał powstały z rozbiórki podbudowy (tłuczeń kamienny – pozycja przedmiarowa P12 i P14).  
*Odpowiedź: można wykorzystać materiał z rozbiórki podbudowy*
25. Zgodnie z opisem technicznym punkt 4.8: „Przepusty pod zjazdami”, należy wymienić istniejące przepusty na rury PCV karbowane o przekroju okrągłym  $\phi$  400 mm. Według załączonych rysunków 1.3 i 1.4. należy wymienić przepusty na 3 zjazdach. W dołączonym przedmiarze brakuje pozycji związanej z rozbiórką starych przepustów na zjazdach i ułożeniem nowych o średnicy  $\phi$  400 mm.  
W związku z powyższym, zwracamy się do Zamawiającego o uzupełnienie przedmiaru o brakującą pozycję.  
*Odpowiedź: przewidzieć rozbiórkę przepustów*
26. Zgodnie z opisem technicznym punkt 4.8: „Przepusty pod zjazdami”, wloty i wyloty przepustów na zjazdach należy umocnić kamieniem polnym na zaprawie cementowo-piaskowej. W dołączonym przedmiarze brakuje wyżej wymienionej pozycji.  
W związku z powyższym, zwracamy się do Zamawiającego o uzupełnienie przedmiaru o brakującą pozycję.  
*Odpowiedź: umocnić kamieniem polnym*
27. Zgodnie z opisem technicznym punkt 4.7: „Przepust pod drogą”, wloty i wyloty przepustów pod drogą należy umocnić kamieniem polnym na zaprawie cementowej. Według dołączonego przedmiaru wloty i wyloty przepustów należy zabezpieczyć ściankami czołowymi (pozycja przedmiarowa P26: „Przepusty rurowe pod drogą – ścianki czołowe dla rur o  $\phi$  80 cm”).  
W związku z powyższym, zwracamy się do Zamawiającego o jednoznaczne określenie rodzaju umocnienia wlotów i wylotów przepustów pod drogą.  
*Odpowiedź: umocnić kamieniem polnym*

28. W przypadku umocnienia wlotów i wylotów przepustów pod drogą ściankami czołowymi, zwracamy się do Zamawiającego o dołączenie rysunku szczegółu ścianki czołowej.  
*Odpowiedź: należy umocnić brukiem*
29. Zwracamy się do Zamawiającego o określenie, kto jest właścicielem materiału powstałego z wycinki i karczowania drzew. W przypadku, gdy właścicielem jest Zamawiający, zwracamy się z prośbą o podanie dokładnej lokalizacji odwozu materiału.  
*Odpowiedź: Wykonawca zobowiązany jest do wykupu pozyskanego drewna pochodzącego z wycinki, karpę zagospodarowuje we własnym zakresie.*
30. Zwracamy się do Zamawiającego o określenie, kto jest właścicielem materiału powstałego z rozbiórki przepustów betonowych z przyczółkami. W przypadku, gdy właścicielem jest Zamawiający, zwracamy się z prośbą o podanie dokładnej lokalizacji odwozu materiału.  
*Odpowiedź: Wykonawca zagospodarowuje we własnym zakresie (utyliczacja) .*
31. Zwracamy się do Zamawiającego o określenie, kto jest właścicielem materiału powstałego z frezowania nawierzchni. W przypadku gdy właścicielem jest Zamawiający, zwracamy się o dokładne określenie miejsca odwozu materiału.  
*Odpowiedź: Właścicielem materiału pozyskanego z frezowania nawierzchni jest Zamawiający, miejsce dowozu należy przyjąć plac Zamawiającego..*
32. Zgodnie z załączonym przedmiarem, ławę z oporem pod oporniki betonowe należy wykonać z betonu C16/20. Według załączonego rysunku nr 3.3 oporniki należy wykonać na ławie betonowej C12/15.  
W związku z powyższym, zwracamy się o określenie z jakiego betonu należy wykonać ławę pod oporniki.  
*Odpowiedź: wykonać z betonu 16/20*
33. Zwracamy się do Zamawiającego o potwierdzenie, że oznakowanie poziome należy wykonać jako cienkowarstwowe.  
*Odpowiedź: tak*
34. Zwracamy się do Zamawiającego o potwierdzenie, że oznakowanie poziome należy wykonać jako cienkowarstwowe.  
*Odpowiedź: tak*
35. Zgodnie z SST D.04.02.01 /1998 „Warstwa odsączająca” punkt 5.4 należy wykonać odcinek próbny.  
W związku z powyższym, zwracamy się do Zamawiającego o potwierdzenie, że przy wycenie nie należy przyjmować kosztów związanych z wykonaniem odcinka próbnego.  
*Odpowiedź: nie należy*
36. Zgodnie z SST D.04.07.01A /2009 „Podbudowa z betonu asfaltowego wg PN-EN KR1-KR2” punkt 5.6 należy wykonać odcinek próbny o długości 50 m.  
W związku z powyższym, zwracamy się do Zamawiającego o potwierdzenie, że przy wycenie nie należy przyjmować kosztów związanych z wykonaniem odcinka próbnego.  
*Odpowiedź: nie należy*

37. Zgodnie z SST D.05.03.05B /2009 „Warstwa wiążąca i wyrównawcza z asfaltobetonu KR1-KR2” punkt 5.6 należy wykonać odcinek próbny o długości 50 m.  
W związku z powyższym, zwracamy się do Zamawiającego o potwierdzenie, że przy wycenie nie należy przyjmować kosztów związanych z wykonaniem odcinka próbnego.  
*Odpowiedź: nie należy*
38. Zgodnie z SST D.05.03.05.A /2009 „Nawierzchnia z asfaltobetonu w-wa ścieralna KR1- 2” punkt 5.6 należy wykonać odcinek próbny o długości 50 m.  
W związku z powyższym, zwracamy się do Zamawiającego o potwierdzenie, że przy wycenie nie należy przyjmować kosztów związanych z wykonaniem odcinka próbnego.  
*Odpowiedź: nie należy*
39. Zwracamy się o potwierdzenie, że do wyceny nie należy przyjmować kosztów związanych z nadzorem ornitologicznym.  
*Odpowiedź: należy ująć nadzór ornitologiczny*
40. Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o dołączenie do dokumentacji przekrojów poprzecznych.  
*Odpowiedź: przekroje w projekcie*
41. Zwracamy się o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza zamknięcie drogi na czas prowadzenia robót.  
*Odpowiedź: nie dopuszcza się*

### **Projektuj – Buduj**

42. Zwracamy się o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza zastosowanie mieszanki mineralno-asfaltowej AC16W z granulatem.  
*Odpowiedź: Nie*
43. Zwracamy się o potwierdzenie, że zgodnie z załączonym PFU i przekrojami normalnymi i konstrukcyjnymi do wyceny nie należy przyjmować kosztów związanych z wykonaniem warstwy odsączającej na chodniku.  
*Odpowiedź: nie ma potrzeby wykonania warstwy odsączającej.*
44. Zwracamy się o potwierdzenie, że zgodnie z załączonym PFU do wyceny nie należy przyjmować kosztów związanych z wykonaniem warstwy wyrównawczej AC22W o gr. 4 cm na odcinku 3+385 – 3+452.  
*Odpowiedź: tak*
45. Pozycja przedmiarowa P19: „Nawierzchnia gruntowa poboczy na gruncie rodzimym-grubość po zagęszczeniu 10 cm.  
Zwracamy się o potwierdzenie, że do wyżej wymienionej pozycji należy wykorzystać materiał powstały z frezowania istniejącej nawierzchni asfaltowej.  
*Odpowiedź: nie*

46. Zwracamy się do Zamawiającego o określenie, kto jest właścicielem materiału powstałego z frezowania nawierzchni. W przypadku gdy właścicielem jest Zamawiający, zwracamy się o dokładne określenie miejsca odwozu materiału.

*Odpowiedź: Właścicielem materiału pozyskanego z frezowania nawierzchni jest Zamawiający, miejsce dowozu należy przyjąć plac Zamawiającego..*

47. Zwracamy się do Zamawiającego o potwierdzenie, że podbudowy na poszerzeniach i chodnikach należy wykonać z kruszywa łamanego 0/31,5 C50/30.

*Odpowiedź: kruszywo łamane 0/31,5mm C50/30*

48. Zgodnie z SST D.05.03.05.a „Nawierzchnia z betonu asfaltowego warstwa ścieralna” punkt 5.6 należy wykonać odcinek próbny o długości 50 m.

W związku z powyższym, zwracamy się do Zamawiającego o potwierdzenie, że przy wycenie nie należy przyjmować kosztów związanych z wykonaniem odcinka próbnego.

*Odpowiedź: nie należy*

49. Zgodnie z SST D.05.03.05.b „Nawierzchnia z betonu asfaltowego warstwa wiążąca” punkt 5.6 należy wykonać odcinek próbny o długości 50 m.

W związku z powyższym, zwracamy się do Zamawiającego o potwierdzenie, że przy wycenie nie należy przyjmować kosztów związanych z wykonaniem odcinka próbnego.

*Odpowiedź: nie należy*

50. Zwracamy się o potwierdzenie, że na przedmiotowym odcinku nie należy przyjmować kosztów związanych z wykonaniem oznakowania pionowego.

*Odpowiedź: nie należy*

51. Zwracamy się o potwierdzenie, że na przedmiotowym odcinku nie należy przyjmować kosztów związanych z wykonaniem oznakowania pionowego.

*Odpowiedź: nie należy*

52. Zwracamy się o potwierdzenie, że na przedmiotowym odcinku nie należy przyjmować kosztów związanych z wycinką drzew.

*Odpowiedź. zgodnie z uzyskaną decyzją przewidzieć wycinkę 1 szt.*

53. Zwracamy się o potwierdzenie, że na przedmiotowym odcinku nie należy przyjmować kosztów związanych z wykonaniem kanalizacji deszczowej.

*Odpowiedź: nie należy*

54. Zwracamy się o potwierdzenie, że na przedmiotowym odcinku nie należy przyjmować kosztów związanych z przełożeniem istniejącego chodnika.

*Odpowiedź: nie należy*

## 55. Dotyczy § 23 Projektowanych Postanowień Umowy

Zgodnie z ust. 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 3%;
- 2) wartość zmiany Wskaźnika GUS ogłaszanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w trakcie realizacji Przedmiotu Umowy porównywana będzie do wartości Wskaźnika GUS ogłoszonego w terminie bezpośrednio poprzedzającym dzień otwarcia ofert w postępowaniu poprzedzającym zawarcie niniejszej umowy („Bazowy Wskaźnik GUS”);
- 3) ewentualna zmiana wynagrodzenia nastąpi począwszy od kwartału, którego dotyczył będzie komunikat Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego, podający Wskaźnik GUS większy albo mniejszy o 20 % niż Bazowy Wskaźnik GUS;
- 4) ewentualna zmiana wynagrodzenia dotyczyć będzie części wynagrodzenia przypadającej do zapłaty po zaistnieniu zdarzenia opisanego w pkt 3;
- 5) ewentualna zmiana kwoty wysokości wynagrodzenia, o którym mowa w pkt 4 powyżej, pod warunkiem zaistnienia zdarzenia opisanego w pkt 3 powyżej, nastąpi o procent stanowiący połowę wartości wzrostu albo spadku Wskaźnika GUS;
- 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 20% od Bazowego Wskaźnika GUS;
- 7) ewentualna zmiana wynagrodzenia nie będzie dotyczyć okresu, w którym Przedmiot Umowy będzie realizowany w warunkach opóźnienia niezawinionego przez Zamawiającego”.

Z kolei zgodnie z ust. 5:

„Jeżeli w terminie, o którym mowa ust. 2, Wykonawca wystąpi z wnioskiem o zmianę wynagrodzenia jednocześnie na podstawie postanowień ust. 2 i § 27, to Wykonawcy będzie należny wzrost wynagrodzenia jedynie w oparciu o jedną z tych podstaw, w zależności od tego, która z kwot zmiany będzie wyższa”.

Zgodnie z art. 439 ust. 2 pkt 1 ustawy Pzp w umowie określa się „poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, o których mowa w ust. 1, uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia oraz początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia”. W przytoczonym postanowieniu, Zamawiający określił dwa różne pułapy stanowiące „próg wejścia” umożliwiające zastosowanie klauzuli waloryzacyjnej, tj. zastrzeżono, że nastąpi to:



- w razie zmiany cen materiałów lub kosztów wyrażającej się zmianą wskaźnika zmiany cen produkcji budowlano-montażowej ogłaszanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego o „ponad 3%” o którym mowa pkt 1 oraz
- w razie, gdy wystąpi kwartał w odniesieniu do robót budowlanych wykonanych począwszy od początku kwartału, którego dotyczył komunikat w sprawie Wskaźnika GUS podający ten wskaźnik „wyższy albo niż 20 % od Bazowego Wskaźnika GUS” (wydaje się, że omyłkowo Zamawiający zawarł w ww. postanowieniu zwrot „albo”). Mając na uwadze powyższą rozbieżność, wydaje się, że mechanizm waloryzacji będzie mógł zostać zastosowany dopiero w przypadku wystąpienia w danym kwartale zmiany cen materiałów lub kosztów o ponad 20% w stosunku do wskaźnika bazowego.

Z uwagi na ww. rozbieżność Wykonawca wnosi o wyjaśnienie kiedy będzie można skorzystać z waloryzacji umownej – czy w razie zmiany cen materiałów lub kosztów wyrażającej się zmianą wskaźnika zmiany cen produkcji budowlano-montażowej ogłaszanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego o ponad 3%, czy jednak jedynie w razie, gdy wskaźnik Bazowy GUS wzrośnie/zmaleje o 20%?

W ocenie Wykonawcy, § 28 ust. 2 pkt 1, 3, 5, 6 i 7 oraz ust. 5 Projektowanych postanowień umownych w obecnym brzmieniu naruszają art. 353 (1) k.c., art. 58 k.c. i art. 5 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 ww. postanowieniach poziomu wskaźnika, który uzasadnia waloryzację wynagrodzenia na zbyt wysokim poziomie, tj. 20%, 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 cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.

Należy zauważyć, że wskaźnik GUS cen produkcji budowlano-montażowej w 2022 r. kształtował się następująco:

- ceny w I kwartale 2022 r. w stosunku do IV kwartału 2021 r. wzrosły o 3,4 %;
- w II kwartale 2022 r. w stosunku do I kwartału 2022 r. - wzrosły o 4,0 %;
- w III kwartale 2022 r. w stosunku do II kwartału 2022 r. - wzrosły o 3,5 %;
- w IV kwartale 2022 r. w stosunku do III kwartału 2022 r. wzrosły o 3,2 %.

Porównując ze sobą poszczególne kwartały, należy zauważyć, że w ostatnim roku nie wystąpił kwartał, w którym wskaźnik wzrósłby albo zmalał aż o 20% w porównaniu do któregośkolwiek z innych kwartałów. W roku 2022 nie doszło więc do wystąpienia sytuacji, która mogłaby uprawniać strony do zastosowania mechanizmu waloryzacji w brzmieniu określonym przez Zamawiającego w niniejszym postępowaniu. Rok 2022 był rokiem szczególnym z uwagi gwałtowną zmianę cen materiałów, towarów i usług z uwagi na wystąpienie wojny w Ukrainie. Prognozy na 2023 r. nie przewidują wzrostu wskaźnika na tak znacznym poziomie

jaki wystąpił w 2022r., wobec czego (mając na uwadze dane historyczne) nierealne wydaje się osiągnięcie poziomu 20% wymaganego przez Zamawiającego.

Ponadto, Zamawiający przewidział w pkt 5, że ewentualna zmiana kwoty wysokości wynagrodzenia nastąpi o procent stanowiący połowę wartości wzrostu albo spadku wskaźnika GUS, jednocześnie zastrzegając, że maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia w efekcie zastosowania waloryzacji opiewa na 5% kwoty nominalnej łącznego wynagrodzenia netto w dniu zawarcia umowy. Wobec powyższego, na podstawie obecnego brzmienia klauzuli, w razie wystąpienia wzrostów cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia o minimum 20%, Wykonawcy będzie przysługiwała waloryzacja wynagrodzenia jedynie maksymalnie o 5%.

Dodatkowo, przytoczony ust. 2 pkt 7 wyłącza możliwość korzystania z waloryzacji w razie wystąpienia okoliczności niezależnych od żadnej ze stron Umowy (np. w razie wystąpienia siły wyższej albo szczególnie niesprzyjających warunków atmosferycznych uniemożliwiających prowadzenie robót budowlanych, przeprowadzanie prób i sprawdzeń, dokonywanie odbiorów o których mowa w § 26 ust. 1 pkt 1 PPU). Powoduje to, że klauzula waloryzacyjna określa w zasadzie warunki oderwane od realiów rynkowych i warunków przedmiotu niniejszego zamówienia (w szczególności planowanego okresu realizacji przedmiotu umowy). Zamawiający w § 26 PPU przewidział okoliczności, które wpłyną na niezawinione opóźnienie wykonawcy, jednak całe finansowe ryzyko związane z tymi okolicznościami spoczywać ma na Wykonawcy. W ocenie Wykonawcy, Zamawiający naruszył przez to zasadę równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współżycia społecznego, godzi w naturę stosunku prawnego, naruszając tym samym równowagę kontraktową stron oraz stanowi nadużycie przez Zamawiającego przysługującego mu prawa podmiotowego ukształtowania istotnych postanowień umownych.

Ponadto w razie, gdy dojdzie do zmiany umowy na podstawie § 26 ust. 1 pkt 1 lit. a) - tj. w razie zmiany terminu obowiązywania umowy z uwagi na zawieszenie robót przez organy nadzoru budowlanego z przyczyn niezależnych od Wykonawcy – zgodnie z § 28 ust. 2 pkt 7 PPU, to Wykonawca będzie ponosił negatywne skutki finansowe z tytułu wzrostu cen materiałów lub kosztów w przedłużonym czasie trwania umowy, co jest niezrozumiałe, ponieważ wykonawca nie ma na to żadnego wpływu.

Sformułowanie klauzuli waloryzacyjnej poprzez wyłączenie prawa do zmiany wynagrodzenia w takich przypadkach należy ocenić jako nadużywanie przez Zamawiającego jego uprawnień do kształtowania postanowień umowy, wobec czego Wykonawca wnosi o modyfikację § 28 poprzez usunięcie § 28 ust. 2 pkt 7 PPU.

Przesłanki waloryzacyjne umowne określone 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 6 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 Projektowanych Postanowieniach Umowy nie spełnia wskazanych funkcji, co więcej określona została w sposób czysto iluzoryczny, ponieważ pułap wzrostu cen, który uprawnia Wykonawcę do waloryzacji jest tak wysoki, że uprawnione jest stwierdzenie, że określony wzrost cen nie wystąpi.

Powyższe dowodzi, iż mechanizm zmiany wynagrodzenia wynikający z § 28 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 i prowadzi wyłącznie do obejścia przepisu art. 439 ustawy Pzp. Podobnie negatywnie należy ocenić również ust. 5, który jest niezgodny z art. 353 (1) k.c., art. 58 k.c. i art. 5 k.c. w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp, art. 134 ust. 1 pkt 20 ustawy Pzp, art. 436 pkt 4b i art. 439 ustawy pzp w zw. z art. 16 Pzp.

Stanowczego podkreślenia wymaga, że ustawodawca w art. 436 pkt 4b i art. 439 Pzp nałożył na zamawiającego obowiązek wprowadzenia do umowy w sprawie zamówienia publicznego niezależnych od siebie podstaw jej zmian.

W art. 436 pkt 4 lit. b Pzp wyraźnie określono, że umowa zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany: stawki podatku od towarów i usług lub podatku akcyzowego, wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3–5 ustawy z 10.10.2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (Dz.U. z 2020 r. poz. 2207) albo minimalnej stawki godzinowej oraz zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne oraz zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę (dotyczy umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy).

Z kolei w art. 439 przewidziano, że umowa, której przedmiotem są roboty budowlane zawarta na okres dłuższy niż 6 miesięcy zawiera postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian

wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.

Zastrzeżenie przez Zamawiającego, że w razie jednoczesnego wystąpienia przesłanek do zmiany umowy z uwagi na okoliczności określone w § 27 (np. zmianę stawki VAT, wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę) i określonych w § 28 ust. 2 (tj. w razie wzrostu cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia) Wykonawcy będzie należny wzrost wynagrodzenia jedynie w oparciu o jedną z tych podstaw, w zależności od tego, która z kwot zmiany będzie wyższa świadczy o rażącym naruszeniu art. 439 oraz art. 436 ustawy Pzp. Podkreślenia wymaga, że postanowienia umowne w tym zakresie powinny obligować zamawiającego do zmiany wynagrodzenia osobno w odniesieniu do każdej z podstaw, ponieważ są to niezależne od siebie przesłanki. Art. 436 pkt 4b Pzp ma charakter bezwzględnie obowiązujący, co oznacza, że Zamawiający nie ma podstaw prawnych, aby w projekcie umowy dokonywać jakichkolwiek skutecznych prawnie ograniczeń jego zastosowania, czyli nie może oświadczać, że waloryzacja z art. 436 pkt 4b Pzp zostanie wyłączona w razie zastosowania waloryzacji o której mowa w art. 439 Pzp. Wymienione w art. 436 pkt 4 b) Pzp przesłanki waloryzacyjne są również regulowane przez odpowiednie akty prawne o charakterze bezwzględnie obowiązującym. Oznacza to, że wykonawcy nie mają żadnego wpływu na ich wysokość i muszą je uwzględniać również przy kalkulowaniu ceny oferty. Dokonywanie w tym zakresie zmian przez ustawodawcę może zatem wpłynąć na koszt wykonania zamówienia przez wykonawcę. Celem wskazanego przepisu jest możliwość uniknięcia przez wykonawcę negatywnych dla niego skutków zmian legislacyjnych. Dlatego też, w ocenie Wykonawcy, wprowadzenie przez Zamawiającego klauzuli umownej w brzmieniu określonym w § 28 ust. 5 świadczy o rażącym naruszeniu tych przepisów.

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o wykreślenie § 28 ust. 5 PPU, § 28 ust. 2 pkt 7 PPU oraz o odpowiednią modyfikację § 28 ust. 2 poprzez nadanie mu brzmienia:

„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 5%;
- 2) wartość zmiany Wskaźnika GUS ogłaszanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w trakcie realizacji Przedmiotu Umowy porównywana będzie do wartości Wskaźnika GUS ogłoszonego w terminie bezpośrednio poprzedzającym dzień otwarcia ofert w postępowaniu poprzedzającym zawarcie niniejszej umowy („Bazowy Wskaźnik GUS”);
- 3) ewentualna zmiana wynagrodzenia nastąpi począwszy od kwartału, którego dotyczył będzie komunikat Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego, podający Wskaźnik GUS większy albo mniejszy o 5% niż Bazowy Wskaźnik GUS;

- 4) ewentualna zmiana wynagrodzenia dotyczyć będzie części wynagrodzenia przypadającej do zapłaty po zaistnieniu zdarzenia opisanego w pkt 3;
- 5) ewentualna zmiana kwoty wysokości wynagrodzenia, o którym mowa w pkt 4 powyżej, pod warunkiem zaistnienia zdarzenia opisanego w pkt 3 powyżej, nastąpi o procent stanowiący połowę wartości wzrostu albo spadku Wskaźnika GUS;
- 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 niż 5% od Bazowego Wskaźnika GUS”.

*Odpowiedź: Zamawiający nie zezwala na dokonanie zmian poprzez wykreślenie § 28 ust. 5 PPU, § 28 ust. 2 pkt 7 PPU, natomiast modyfikuje zapisy w § 28 ust 2 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 5%;*
- 2) wartość zmiany Wskaźnika GUS ogłaszanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w trakcie realizacji Przedmiotu Umowy porównywana będzie do wartości Wskaźnika GUS ogłoszonego w terminie bezpośrednio poprzedzającym dzień otwarcia ofert w postępowaniu poprzedzającym zawarcie niniejszej umowy („Bazowy Wskaźnik GUS”);*
- 3) ewentualna zmiana wynagrodzenia nastąpi począwszy od kwartału, którego dotyczył będzie komunikat Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego, podający Wskaźnik GUS większy albo mniejszy o 5 % niż Bazowy Wskaźnik GUS;*
- 4) ewentualna zmiana wynagrodzenia dotyczyć będzie części wynagrodzenia przypadającej do zapłaty po zaistnieniu zdarzenia opisanego w pkt 3;*
- 5) ewentualna zmiana kwoty wysokości wynagrodzenia, o którym mowa w pkt 4 powyżej, pod warunkiem zaistnienia zdarzenia opisanego w pkt 3 powyżej, nastąpi o procent stanowiący połowę wartości wzrostu albo spadku Wskaźnika GUS;*
- 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 5% od Bazowego Wskaźnika GUS;*
- 7) ewentualna zmiana wynagrodzenia nie będzie dotyczyć okresu, w którym Przedmiot Umowy będzie realizowany w warunkach opóźnienia niezawinionego przez Zamawiającego.*

56. W związku z tym, że przebudowywany odcinek ma długość ponad 1 km (745 m + 310 m), wymagana będzie decyzja środowiskowa.

Zwracamy się o potwierdzenie, że Zamawiający posiada decyzję środowiskową na przedmiotowy odcinek. W przypadku gdy Zamawiający nie posiada tej decyzji, zwracamy się z prośbą o wydłużenie terminu wykonania dokumentacji projektowej (5 miesięcy).

*Odpowiedź: Dla dokumentacji projektowej na zgłoszenie stanowiącej załącznik do postępowania Zamawiający posiada decyzję Wójta Gminy Sorkwity o braku potrzeb przeprowadzenia oceny oddziaływania na środowisko dla planowanego przedsięwzięcia. Jeżeli zachodzi potrzeba Wykonawca zobowiązany jest ją uzyskać w imieniu Zamawiającego (Inwestora) na własny koszt.. Wykonawca zobowiązany jest zrealizować zadanie zgodnie z przepisami prawa, prawa budowlanego i obowiązujących przepisów branżowych. W związku z powyższym dokonuje się zmiany w SWZ rozdział XIII Termin wykonania zamówienia dla wykonania dokumentacji projektowej oraz zapisy w projekcie umowy § 4 [Terminy realizacji umowy] ust 2 otrzymuje brzmienie:*

*2.Strony ustalają, iż zakończenie całości robót objętych niniejszą umową nastąpi w terminie do 15 miesięcy od daty podpisania umowy.*

*1) Termin wykonania Dokumentacji Projektowej wraz ze specyfikacją techniczną wykonania i odbioru robót, innymi dokumentami wymienionymi w umowie oraz uzyskanie ostatecznej i prawomocnej decyzji o lokalizacji inwestycji celu publicznego, ostatecznej i prawomocnej decyzji o pozwoleniu na budowę lub zgłoszenie robót niewymagających pozwolenia na budowę, bez sprzeciwu właściwego organu ustala się do 7 miesięcy od daty podpisania niniejszej umowy.*

*2) Termin zakończenia robót budowlanych przewidzianych umową nastąpi do 15 miesięcy od daty podpisania niniejszej umowy.*

*Zmiana terminu wykonania dokumentacji projektowej nie powoduje zmiany terminu realizacji całości zamówienia.*

**P.O. DYREKTOR**  
Powiatowego Zarządu Dróg  
w Mralegwie

*Justyna Łobacz-Olszyńska*