



GMINA BUKOWSKO

38-505 Bukowsko 290, tel.134674015,134674024, fax 134674466
e-mail: sekretariat@bukowsko.plwww.bukowsko.pl

IK.271.22.2023

Bukowsko 11.12.2023r.

Wyjaśnienie 2

treści SWZ (IK.271.22.2023) w postępowaniu pn.:

"Budowa kolektora ścieków kanalizacji sanitarnej łączącego miejscowość Nadolany i Dudyńce położone na terenie gminy Bukowsko z siecią kanalizacji sanitarnej położonej na terenie gminy Sanok – cz. 2"

W dniu 08.12.2023r. wpłynęły zapytania do treści SWZ o następującej treści:

Pytanie 1:

Ponownie zwracamy się o udzielenie merytorycznej odpowiedzi na następujące pytanie:

Zgodnie z przedmiarem robót należy uwzględnić przewieroty:

56	KNR 2-18 d.1.4 0411-02 .1 analogia	Przewieroty o długości do 20 m maszyną do wierceń poziomych UGB-2 rurami o śr. 125 mm w gruntach kat. IV-V <Rura PE RC 125x7,4mm uwzględniono w dziale roboty montażowe> 15.5+18.8+14.6+14.7+14.2+17.6+3.8+13.3+12.4+13.4+18.3+18.5+14.0	m		
			m	189.10	
				RAZEM	189.10
57	KNR 2-18 d.1.4 0411-04 .1 analogia	Przewieroty o długości do 30 m maszyną do wierceń poziomych UGB-2 rurami o śr. 125 mm w gruntach kat. IV-VII <Rura PE RC 125x7,4mm uwzględniono w dziale roboty montażowe> 24.6+23.4+24.4+27.4+23.5+28.8+28.0	m		
			m	180.10	
				RAZEM	180.10
58	KNR 2-18 d.1.4 0411-06 .1 analogia	Przewieroty o długości do 40 m maszyną do wierceń poziomych UGB-2 rurami o śr. 125 mm w gruntach kat. IV-V <Rura PE RC 125x7,4mm uwzględniono w dziale roboty montażowe> 31.9+35.6+33.5+36.3+30.8+37.6+31.5	m		
			m	237.20	
				RAZEM	237.20
59	KNR 2-18 d.1.4 0411-06 .1 analogia	Przewieroty o długości do 85 m maszyną do wierceń poziomych UGB-2 rurami o śr. 125 mm w gruntach kat.V-VII <Rura PE RC 125x7,4mm uwzględniono w dziale roboty montażowe> 59.7+50.0+52.7+43.1+63.0+54.3+67.5+62.4+54.8+86.3+65.7+64.9	m		
			m	724.40	
				RAZEM	724.40

W nawiązaniu do kosztorysowego charakteru wynagrodzenia określonego we wzorze umowy prosimy o korektę przedmiaru polegającą na modyfikacji przedmiaru robót poprzez stworzenie osobnych pozycji na wykonanie:

56. Przewierotów o długości do 30 m maszyną do wierceń poziomych UGB-2 rurami o śr. 125 mm w gruntach **kat. IV**

57. Przewierotów o długości do 30 m maszyną do wierceń poziomych UGB-2 rurami o śr. 125 mm w gruntach **skalistych kat. V**

58. Przewierotów o długości do 30 m maszyną do wierceń poziomych UGB-2 rurami o śr. 125 mm w gruntach **skalistych kat. VI**

59. Przewierotów o długości do 30 m maszyną do wierceń poziomych UGB-2 rurami o śr. 125 mm w gruntach **skalistych kat. VII**



GMINA BUKOWSKO

38-505 Bukowsko 290, tel.134674015,134674024, fax 134674466
e-mail: sekretariat@bukowsko.plwww.bukowsko.pl

Umożliwi to ofertentom prawidłową i rzetelną wycenę kosztu wykonania przewiertów w gruntach różnej kategorii oraz ułatwi to Zamawiającemu późniejsze precyzyjne rozliczenie powykonawcze ww zakresie robót.

W odpowiedzi na pytania wykonawców z dnia 7 grudnia 2023 r., Zamawiający wskazał, że Wykonawca bazując na własnym doświadczeniu oraz załączonej do projektu budowlanego dokumentacji geotechnicznej, powinien wycenić pozycje zgodnie z załączonym przedmiarem robót. Wskazujemy jednak, że nie jest dopuszczalne przerzucanie w całości ryzyka prawidłowej wyceny oferty na Wykonawcę. To Zamawiający jako Inwestor ponosi odpowiedzialność za prawidłowe sporządzenie przedmiarów robót. To w interesie Zamawiającego jest to, by oferenci złożyli wyceny rzetelne i odpowiadające zakresowi przedmiotu zamówienia. Zgodnie z Prawem zamówień publicznych, Zamawiający jest zobowiązany do współdziałania w celu należytego wykonania zamówienia. W orzecznictwie sądowym przyjmuje się, że przekazanie Wykonawcy błędnego przedmiaru stanowi nielojalne zachowanie zamawiającego i nie może być premiowane ochroną. Jeżeli wykonawca twierdzi, że z dokumentacji projektowej w tym – z przedmiaru robót w układzie kosztorysowym wynika, że jakość tych dokumentów nie gwarantuje osiągnięcia efektu w postaci gotowego do użytkowania obiektu czy robót, wykonawca ma prawo żądać, aby Zamawiający na etapie postępowania wyeliminował błędy czy nieścisłości w tych dokumentach (w tym – w tym przedmiarze robót) przez doprecyzowanie robót składających się na przedmiot zamówienia.

W związku z tym, jeszcze raz zwracamy się o wyjaśnienie przez Zamawiającego kwestii opisanych w tym pytaniu.

Odpowiedź na pytanie 1:

Wykonawca powinien wycenić pozycje zgodnie z załączonym przedmiarem robót w oparciu o załączoną dokumentację techniczną.

Pytanie 2:

Ponownie zwracamy się o udzielenie merytorycznej odpowiedzi na następujące pytanie:

Zgodnie z przedmiarem robót należy uwzględnić przewiert:

1.4.2		Przewiert horyzontalny sterowany			
62	KNR 2-18	Wykonanie przewiertu sterowanego horyzontalnego HDD, zamknięcie końcówek rur w gruntach kat. IV-VII	m		
d.1.4	0411-06	<Rura PEHD SDR17 250x14,8mm>			
.2	analogia	42.0	m	42.00	
				RAZEM	42.00

W nawiązaniu do kosztorysowego charakteru wynagrodzenia określonego we wzorze umowy prosimy o korektę przedmiaru polegającą na modyfikacji przedmiaru robót poprzez stworzenie osobnych pozycji na wykonanie:

62 a. Wykonanie przewiertu sterowanego horyzontalnego HDD, zamknięcie końcówek rur w gruntach **kat. IV** <Rura PEHD SDR17 250x14,8mm>

62 b. Wykonanie przewiertu sterowanego horyzontalnego HDD, zamknięcie końcówek rur w gruntach **skalistych kat. V** <Rura PEHD SDR17 250x14,8mm>



GMINA BUKOWSKO

38-505 Bukowsko 290, tel.134674015,134674024, fax 134674466
e-mail: sekretariat@bukowsko.plwww.bukowsko.pl

62 c. Wykonanie przewiertu sterowanego horyzontalnego HDD, zamknięcie końcówek rur w gruntach **skalistych kat. VI** <Rura PEHD SDR17 250x14,8mm>

62 d. Wykonanie przewiertu sterowanego horyzontalnego HDD, zamknięcie końcówek rur w gruntach **skalistych kat. VII** <Rura PEHD SDR17 250x14,8mm>

Umożliwi to ofertantom prawidłową i rzetelną wycenę kosztu wykonania przewiertów w gruntach różnej kategorii oraz ułatwi to Zamawiającemu późniejsze precyzyjne rozliczenie powykonawcze ww zakresie robót.

W odpowiedzi na pytania wykonawców z dnia 7 grudnia 2023 r., Zamawiający wskazał, że Wykonawca bazując na własnym doświadczeniu oraz załączonej do projektu budowlanego dokumentacji geotechnicznej, powinien wycenić pozycje zgodnie z załączonym przedmiarem robót.

Wskazujemy jednak, że nie jest dopuszczalne przerzucanie w całości ryzyka prawidłowej wyceny oferty na Wykonawcę. To Zamawiający jako Inwestor ponosi odpowiedzialność za prawidłowe sporządzenie przedmiarów robót. To w interesie Zamawiającego jest to, by oferenci złożyli wyceny rzetelne i odpowiadające zakresowi przedmiotu zamówienia. Zgodnie z Prawem zamówień publicznych, Zamawiający jest zobowiązany do współdziałania w celu należytego wykonania zamówienia. W orzecznictwie sądowym przyjmuje się, że przekazanie Wykonawcy błędnego przedmiaru stanowi niełojalne zachowanie Zamawiającego i nie może być premiowane ochroną. Jeżeli wykonawca twierdzi, że z dokumentacji projektowej w tym – z przedmiaru robót w układzie kosztorysowym wynika, że jakość tych dokumentów nie gwarantuje osiągnięcia efektu w postaci gotowego do użytkowania obiektu czy robót, wykonawca ma prawo żądać, aby Zamawiający na etapie postępowania wyeliminował błędy czy nieścisłości w tych dokumentach (w tym – w tym przedmiarze robót) przez doprecyzowanie robót składających się na przedmiot zamówienia. W związku z tym, jeszcze raz zwracamy się o wyjaśnienie przez Zamawiającego kwestii opisanych w tym pytaniu.

Odpowiedź na pytanie 2:

Wykonawca powinien wycenić pozycje zgodnie z załączonym przedmiarem robót w oparciu o załączoną dokumentację techniczną.

Pytanie 3:

Dlaczego Zamawiający w § 17 ust. 1 pkt 2) Projektowanych postanowień umowy, jako przesłankę do żądania zmiany wynagrodzenia Wykonawcy przyjął wzrost podstawy (wskaźnika cen produkcji budowlano-montażowej) co najmniej o 10%.

W projekcie Umowy, w § 17 ust. 1 pkt 2), znajduje się zapis, zgodnie z którym:

1. Strony przewidują możliwość zmiany wynagrodzenia Wykonawcy zgodnie z poniższymi zasadami, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia: (...)

2) w sytuacji, gdy wskaźnik GUS opublikowany w momencie: a) podpisania protokołu odbioru częściowego o którym mowa w 5 lub

b) podpisania protokołu odbioru końcowego o którym mowa w § 5 zmieni się (narastająco lub malejąco) w stosunku do ostatniego opublikowanego wskaźnika GUS obowiązującego w dniu podpisania umowy o poziom przekraczający 10 %, strony mogą złożyć wniosek o dokonanie



GMINA BUKOWSKO

38-505 Bukowsko 290, tel.134674015,134674024, fax 134674466
e-mail: sekretariat@bukowsko.plwww.bukowsko.pl

odpowiedniej zmiany wynagrodzenia w zakresie robót odebranych protokołem podpisanym po publikacji wskaźnika;

W ocenie Wykonawcy jest to pułap zbyt wysoki biorąc pod uwagę dane historyczne, z 2022 roku oraz trzech kwartałów 2023 roku, z których wynika, że nie odnotowywano takiego wzrostu wskaźnika produkcji budowlano- montażowej w okresach kwartalnych. Wskaźnik ten, jak wynika z Komunikatów Prezesa GUS publikowanych za pierwsze trzy kwartały 2023 roku, wzrastał o 1-2% z kwartału na kwartał. W pierwszym kwartale 2023 roku, ceny produkcji budowlano-montażowej w stosunku do IV kwartału 2022 r. wzrosły o 1,7%, zgodnie z Komunikatem Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego z dnia 19.05.2023 r. w sprawie zmian cen produkcji budowlano-montażowej w I kwartale 2023 r. W drugim kwartale 2023 roku, ceny produkcji budowlano-montażowej w stosunku do I kwartału 2023 r. wzrosły o 2,1%, zgodnie z Komunikatem Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego z dnia 18.08.2023 r. w sprawie zmian cen produkcji budowlano-montażowej w II kwartale 2023 r. Z kolei w Komunikacie Prezesa GUS z dnia 20.11.2023 r., ogłoszono, że ceny produkcji budowlano-montażowej w III kwartale 2023 r. w stosunku do II kwartału 2023 r. wzrosły o 2,2%. Z uwagi na ten fakt, aktualny zapis powoduje, że przewidziana przez Zamawiającego waloryzacja wynagrodzenia będzie miała jedynie charakter pozorny, oderwany od aktualnych realiów rynkowych, zaś w rzeczywistości będzie niemożliwa do osiągnięcia. Stąd wnosimy o zmianę poziomu wzrostu podstawy na 2%.

Odpowiedź na pytanie 3:

Zamawiający przyjął możliwość zmiany wynagrodzenia Wykonawcy, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, gdzie wyliczenie wysokości zmiany wynagrodzenia odbywać się będzie w oparciu o kwartalny wskaźnik cen produkcji budowlano-montażowej. Pod uwagę brany jest wzrost wskaźnika ostatnio opublikowanego w momencie podpisania protokołu odbioru częściowego/końcowego w stosunku do ostatniego opublikowanego wskaźnika GUS obowiązującego w dniu podpisania umowy, o poziom przekraczający 10 %. Od momentu podpisania umowy do podpisania protokołu końcowego często mija kilka kwartałów, wskaźniki te sumuje się. Klazula waloryzacyjna i wskaźnik wzrostu cen na poziomie 10 % stosowane są przez Zamawiającego we wszystkich zamówieniach. Wszyscy Wykonawcy traktowani są jednakowo. Wskazując na Wyrok Krajowej Izby Odwoławczejz dnia 4 lutego 2022 r., sygn. KIO 3579/21 „z przepisów art. 439 ust. 2 w zw. z art. 436 pkt 2 w zw. z art. 431 p.z.p. nie wynika (...), że wzrost zastosowanego wskaźnika ma się przekładać automatycznie w takiej samej wysokości na zmianę tego wynagrodzenia (...). W szczególności w art. 439 ust. 2 pkt 4 p.z.p. ustawodawca wskazał, że w umowie określa się maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzenia zmiany wysokości wynagrodzenia. Z przepisu tego wynika zatem, że do zamawiającego należy określenie wysokości zmian wynagrodzenia w wyniku zastosowania np. określonego wskaźnika, w tym wypadku wskaźnika inflacji. Wskazanie stopniowości podwyższenia wynagrodzenia w zależności od wzrostu wskaźnika inflacji mieści się zatem w granicach działania zamawiającego określonych w ww. przepisie”.



GMINA BUKOWSKO

38-505 Bukowsko 290, tel.134674015,134674024, fax 134674466
e-mail: sekretariat@bukowsko.plwww.bukowsko.pl

Pytanie 4:

Dlaczego w §17 ust. 1 pkt 5) projektu Umowy, Zamawiający określił łączną maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia na zaledwie 5% wartości umowy?

Zgodnie z §17 ust. 1 pkt 5) Projektu Umowy, łączna wartość zmian wysokości wynagrodzenia Wykonawcy, dokonanych na podstawie postanowień niniejszego ustępu nie może być wyższa niż 5 % w stosunku do pierwotnej wartości umowy.

Wskazana łączna maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia Wykonawcy, nie pozwala na zapewnienie zasady ekwiwalentności świadczeń stron umowy, oraz nie niweluje ryzyk związanych ze zmianą kosztów wykonania zamówienia publicznego, co przy aktualnym poziomie inflacji oraz wzroście wynagrodzeń prowadzi do uznania, że projektowane postanowienia umowy w aktualnym kształcie naruszają zasady równego traktowania stron umowy i rozłożenia pomiędzy nimi ryzyka kontraktowego. Zważywszy na aktualny poziom inflacji, który za rok 2022 r. wyniósł 14,4% zgodnie z komunikatem Prezesa GUS z dnia 13.01.2023 r. w sprawie średniorocznego wskaźnika wzrostu cen towarów i usług konsumpcyjnych i mając na uwadze okres obowiązywania umowy, dla zachowania zgodności z zasadami współżycia społecznego, konieczne jest podwyższenie przez Zamawiającego maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia. Jak wynika z wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 25.10.2022 r. sygn. KIO 2532/22, „w art. 439 ust. 2 pkt 4 pzp zostało wskazane, że w umowie określa się maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień dotyczących wprowadzenia zmiany wysokości wynagrodzenia. Z przepisu tego wynika zatem, że do Zamawiającego należy określenie wysokości zmian wynagrodzenia w wyniku zastosowania określonego przez niego wskaźnika. Winno to jednak następować z uwzględnieniem sytuacji rynkowej oraz prognoz w tym zakresie”. Dla zapewnienia równowagi Stron w tej sprawie, maksymalna wysokość zmiany wynagrodzenia powinna być ustalona na poziomie co najmniej 10% wynagrodzenia określonego w § 11 ust. 1 projektu Umowy, w związku z czym wnosimy o stosowną zmianę w projekcie umowy.

Odpowiedź na pytanie 4:

Mając na uwadze przepis art. 439 ust. 2 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych, Zamawiający określił łączną maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia na poziomie 5 % w stosunku do wartości wynagrodzenia wynikającego z umowy. Wartość wskazana przez Zamawiającego nie odbiega od wartości stosowanych przez innych zamawiających, a nawet jest wartością najczęściej powtarzającą się. **Zamawiający ma prawo do samodzielnego ustalenia wysokości klauzuli waloryzacyjnej.** Przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych nie zawierają w tej materii wytycznych co do wysokości zmiany czy też sposobu ustalenia pułapu możliwych zmian. Zamawiający ma swobodę, z poszanowaniem ustawowych zasad określających relacje między stronami, ukształtowania sposobu ustalenia zmiany wynagrodzenia. Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 11 lutego 2022 r., sygn. KIO 230/22 „przepis art. 439 ust. 2 pkt 4 p.z.p. pozostawia do decyzji Zamawiającego, jaka powinna być wartość zmiany wynagrodzenia, którą dopuszcza Zamawiający. Ustawodawca nie narzucił żadnych dodatkowych wymogów. W szczególności powyższy



GMINA BUKOWSKO

38-505 Bukowsko 290, tel.134674015,134674024, fax 134674466
e-mail: sekretariat@bukowsko.plwww.bukowsko.pl

przepis nie nakłada na Zamawiającego wymogu oddania w waloryzacji pełnego zakresu zmian cen. **Na Zamawiającego nie został nałożony obowiązek 100% rekompensaty zmian kosztów realizacji inwestycji z uwagi na wzrost cen materiałów budowlanych i surowców**". Przedsiębiorca powinien liczyć się z ryzykiem gospodarczym, gdyż to oprócz zarobkowania stanowi istotną cechę działalności gospodarczej. Ryzyko ponosi również Zamawiający, gdyż musi liczyć się z ewentualną zmianą wynagrodzenia.

Z up. Wójta
Diana Błazejewska
mgr Diana Błazejewska
SEKRETARZ GMINY