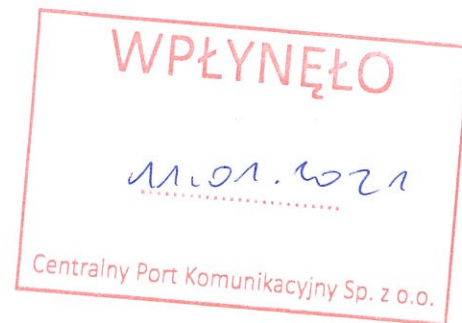


HOOGELLS

Warszawa, dnia 11 stycznia 2021 r.

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej

ul. Postępu 17A
02-677 Warszawa



Odwołujący:

**Związek Ogólnopolski Projektantów
i Inżynierów**

ul. Bobrowiecka 8
00-728 Warszawa

reprezentowany przez:

radcę prawnego Agnieszke Dudko – Romańczuk

adres dla doręczeń:

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp.k.

ul. Bobrowiecka 8

00-728 Warszawa

tel.: +48 22 254 26 32

fax: +48 22 391 52 38

adres poczty elektronicznej:

kancelaria@hoogells.pl

Zamawiający:

**Centralny Port Komunikacyjny
sp. z o.o.**

Al. Jerozolimskie 134

02-305 Warszawa

prowadzący postępowanie:

Centralny Port Komunikacyjny sp. z o.o.

osoba do kontaktów:

Joanna Olędzka-Kowalska

tel.: +48 539 188 692

adres poczty elektronicznej:

zamowienia@cpk.pl

ODWOŁANIE

**w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym w trybie
przetargu nieograniczonego pod nazwą:**

**Opracowanie dokumentacji przedprojektowej i dokumentacji projektowej wraz
ze wsparciem technicznym dla projektu nr 00100011 pn.: „Budowa tunelu
dalekobieżnego w Łodzi w ciągu linii kolejowej nr 85 wraz z włączeniem w linię
kolejową nr 14” o numerze 156/20/KRI/11/PZP/WD/90
(„Postępowanie”)**

Działając w imieniu związku pracodawców pn. Związek Ogólnopolski Projektantów i Inżynierów z siedzibą w Warszawie (dalej: „**Odwołujący**” lub „**ZOPI**”), na podstawie pełnomocnictwa stanowiącego **Załącznik nr 6** do pisma, podejmując działania mające na celu zapewnienie poszanowania przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (dalej: „**Pzp**”), na podstawie art. 505 ust. 2 Pzp w zw. z art. 469 pkt 15 Pzp w zw. z art. 513 pkt 1 i 2 Pzp wnoszę odwołanie wobec niezgodnych z przepisami Pzp czynności oraz zaniechań czynności, do których Zamawiający, tj. Centralny Port Komunikacyjny sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie („**Zamawiający**”) jest zobowiązany na podstawie Pzp.

I. Zakres czynności podlegających zaskarżeniu

Niniejszym odwołaniem zaskarżam następujące czynności podjęte lub zaniechane przez Zamawiającego w toku Postępowania:

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

HOOGELLS

- a) sformułowanie warunków udziału w Postępowaniu w zakresie sytuacji ekonomicznej lub finansowej oraz zdolności technicznej lub zawodowej w sposób naruszający przepisy Pzp, w szczególności zasadę równego traktowania wykonawców oraz uczciwej konkurencji;
- b) sformułowanie kryteriów oceny ofert w ramach Postępowania w zakresie modelu przyznania punktacji w kryterium „Cena” w sposób naruszający przepisy Pzp, w tym zasadę równego traktowania wykonawców oraz uczciwej konkurencji;
- c) sformułowanie istotnych warunków umowy w sposób naruszający równowagę stron, zasadę swobody kontraktowania, właściwość (naturę) stosunku zobowiązaniowego, powszechnie obowiązujące przepisy prawa i ustalone zwyczaje, w sposób prowadzący do nadużycia pozycji dominującej Zamawiającego;
- d) zaniechanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny, zrozumiały i wyczerpujący, uwzględniający wszystkie okoliczności wymagane dla należytej wyceny przedmiotu zamówienia i złożenia porównywalnych ofert oraz w sposób nieutrudniający uczciwej konkurencji.

Precyzując zakres czynności podlegających zaskarżeniu Odwołujący wskazuje w **Załączniku nr 1, 2 i 3 – Tabeli nr 1, 2 i 3, które stanowią integralną część odwołania** postanowienia SIWZ, których sformułowanie narusza zasadę równego traktowania wykonawców, uczciwej konkurencji i proporcjonalności oraz równowagę stron, zasadę swobody kontraktowania, właściwość (naturę) stosunku zobowiązaniowego, powszechnie obowiązujące przepisy prawa i ustalone zwyczaje.

Odwołujący wyjaśnia, iż – w celu zapewnienia lepszej czytelności odwołania – treść kwestionowanych postanowień, treść zarzutów oraz szczegółowe uzasadnienie dotyczące kwestionowanych postanowień wraz z żądaniem ich zmiany zaprezentowane zostało w Załączniku nr 1 – Załączniku nr 1, 2 i 3 – Tabeli nr 1, 2 i 3, które stanowią – jak już podkreślono powyżej – integralną część odwołania.

II. Wskazanie przepisów PZP podlegających naruszeniu

Mając na uwadze powyższe zarzucam Zamawiającemu naruszenie przepisów Pzp wskazanych poniżej oraz w dalszej części niniejszego Odwołania:

- a) **naruszenie art. 16 Pzp oraz naruszenie art. 112 ust. 1 Pzp w zw. z art. 112 ust. 2 pkt 3 i 4 Pzp w zw. z art. 16 Pzp** poprzez, skonstruowanie warunków udziału w postępowaniu wskazanych w Tabeli 1 do odwołania w zakresie sytuacji ekonomicznej lub finansowej oraz zdolności technicznej lub zawodowej sposób naruszający zasadę równego traktowania wykonawców oraz uczciwej konkurencji oraz zasadę proporcjonalności;
- b) **naruszenie art. 239 – 241 Pzp w zw. z art. 242 ust. 1 w zw. z art. 16 Pzp** poprzez sformułowanie kryteriów oceny ofert wskazanych w Tabeli 1 do odwołania w ramach Postępowania w zakresie modelu przyznania punktacji w kryterium „Cena” w sposób naruszający przepisy Pzp, w tym zasadę równego traktowania wykonawców, uczciwej konkurencji oraz proporcjonalności;
- c) **naruszenie art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego** poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w zakresie opisanym w Tabeli nr 2 do odwołania w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty,

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

HOOGELLS

co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia;

- d) **naruszenie art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego** poprzez skonstruowanie istotnych postanowień Umowy wskazanych w Tabeli nr 3 w sposób, który powoduje – nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego – uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady 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 do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

III. Zakres żądania

Mając na uwadze powyższe wnoszę o:

- uwzględnienie odwołania w całości oraz nakazanie Zamawiającemu dokonania modyfikacji treści SIWZ w sposób opisany w Załączniku nr 1 - 3 - Tabeli nr 1 - 3, stanowiącym integralną część odwołania;
- przekazanie wszystkim wykonawcom, którym przekazano SIWZ, dokonanej zmiany oraz nakazanie zamieszczenia SIWZ na stronie internetowej, na której SIWZ jest zamieszczona;
- nakazanie Zamawiającemu przedłużenia terminu składania ofert o czas niezbędny na wprowadzenie zmian w ofertach;
- dokonanie zmiany Ogłoszenia o zamówieniu opublikowanego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej oraz treści SIWZ w zakresie terminu składania ofert;
- zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów postępowania wywołanego wniesieniem Odwołania.

UZASADNIENIE

I. Kwestie formalne

1. Termin na wniesienie odwołania

Ogłoszenie o Zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 31 grudnia 2020 r. Zamawiający zamieścił Ogłoszenie o Zamówieniu oraz SIWZ na stronie internetowej w dniu 31 grudnia 2020 r. wskazując, iż wszczęcie Postępowania nastąpiło w ww. dacie. Zgodnie z art. 515 ust. 1 pkt 1) lit. a) w zw. z art. 515 ust. 2 pkt 1) Pzp odwołanie zostało złożone w terminie ustawowym.

2. Interes prawny Odwołującego

Odwołujący wskazuje, iż uprawniony jest do wniesienia odwołania zgodnie z art. 505 ust. 2 Pzp, gdyż jest organizacją wpisaną na listę, o której mowa w art. 469 pkt 15) Pzp, a przedmiotem niniejszego odwołania są zarzuty skierowane wobec treści Ogłoszenia o zamówieniu i SIWZ, stanowiących dokumentację Postępowania. *„Zgłaszający przystąpienie wykazuje legitymację do skorzystania ze środków ochrony prawnej, o których mowa w art. 179 ust. 2 p.z.p., bowiem okolicznością przesądzającą jest fakt wydania decyzji o wpisie na listę, o której mowa w art. 154 pkt 5 p.z.p. Decyzja, a nie lista ogłaszana na stronie internetowej ma moc konstytutywną i rozstrzyga o legitymacji,* Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

HOOGELLS

o której mowa w art. 179 ust. 2 p.z.p.” (wyrok KIO z dnia 15 czerwca 2015 r., sygn. akt: KIO 1043/15).

Odwołujący, w załączeniu przedkłada kopię decyzji z dnia 30 kwietnia 2020 r., nr UZP/DP/0221/20/PL (dalej: „**Decyzja**”), stanowiącą dowód dysponowania legitymacją do wniesienia odwołania wobec treści Ogłoszenia i SIWZ. Decyzja stanowi **Załącznik nr 4** do Odwołania.

ZOPI wyjaśnia, iż jako organizacja pracodawców zrzeszająca podmioty prowadzące działalność gospodarczą w dziedzinie projektowania obiektów budowlanych i infrastrukturalnych, jak również w zakresie nadzorowania realizacji przedmiotowych inwestycji, zrzesza znaczącą część liderów i profesjonalistów ww. branży. Ideą zawiązania organizacji (ZOPI) oraz aktualnym zasadniczym statutowym celem jej działania jest ochrona praw i reprezentowanie interesów jej członków, w tym podejmowanie działań w kierunku przestrzegania przepisów i zasad Pzp, wypracowanie, a co najmniej przyczynienie się do przestrzegania dobrych obyczajów, zasad etyki zawodowej, uczciwej konkurencji na płaszczyźnie ubiegania się o uzyskanie zamówienia publicznego do realizacji oraz w sferze jego realizacji.

ZOPI jako związek profesjonalistów zdolnych do wykonania Zamówienia i zainteresowanych ubieganiem się o jego udzielenie z poszanowaniem zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania, jest zainteresowany przeprowadzeniem Postępowania i udzieleniem Zamówienia w sposób zgodny z Pzp. Podkreślenia wymaga okoliczność, iż na skutek naruszenia przez Zamawiającego reguł rynku Pzp, wykonawcy zainteresowani realizacją Zamówienia narażeni są na szkodę. Warunki udzielenia Zamówienia, kryteria oceny ofert jak i warunki realizacji Zamówienia ustalone w SIWZ kształtują odpowiedzialność przyszłego wykonawcy, podział ryzyk pomiędzy stronami przyszłej umowy na realizację Zamówienia, co uzasadnia interes ZOPI w złożeniu odwołania, celem doprowadzenia do zmian w ww. zakresie w sposób gwarantujący udzielenie Zamówienia zgodnie z literą prawa.

Mając na uwadze powyższe, w opinii Odwołującego, bezsprzecznym jest fakt, iż zmiana SIWZ w zakresie podnoszonym w odwołaniu, mająca na celu ustalenie kryteriów oceny ofert oraz warunków realizacji Zamówienia w sposób zgodny z przepisami prawa, wyczerpuje przesłanki opisane w art. 505 ust. 2 Pzp i uzasadnia rozpoznanie odwołania.

Zachowanie aktualnej treści SIWZ stanowi ryzyko pozbawienia wielu podmiotów dających gwarancję należytego wykonania Zamówienia szansy na uzyskanie zamówienia, a w dalszej konsekwencji na osiągnięcie zysku. Utrzymanie aktualnego stanu rzeczy pozostaje w sprzeczności z ideą Pzp, którego głównym i nadrzędnym celem jest umożliwianie dostępu do zamówienia szerokiemu kręgowi potencjalnych podmiotów zdolnych do jego wykonania.

3. Wpis

Odwołujący uiszczył wpis w wysokości 15.000 PLN. Dowód uiszczenia wpisu stanowi **Załącznik nr 5** do niniejszego pisma.

II. Stan Prawny – uzasadnienie zarzutów Odwołania

1. Uzasadnienie zarzutów dot. treści IDW – naruszenie art. 16 Pzp oraz naruszenie art. 112 ust. 1 Pzp w zw. z art. 112 ust. 2 pkt 3 i 4 w zw. z art. 16 Pzp oraz naruszenie art. 239 – 241 Pzp w zw. z art. 242 ust. 1 Pzp w zw. z art. 16 Pzp.

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

HOOGELLS

Zgodnie z treścią petitum Odwołania, Odwołujący wnosi o dokonanie zmiany treści ww. postanowień IDW, w zakresie warunków udziału w Postępowaniu i kryterium oceny ofert. Odwołujący zmierza do zmiany wskazanych postanowień, w sposób respektujący zasadę równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji oraz mając na uwadze respektowanie zasady proporcjonalności warunków.

Zakres żądanej zmiany IDW wskazuje zestawienie tabelaryczne – Tabela nr 1 – Załącznik nr 1 do Odwołania.

Ustalone w powyższym zakresie warunki udziału i kryteria oceny ofert, zdaniem Odwołującego z jednej strony są nadmierne i nieuzasadnione potrzebą zapewnienia realizacji zamówienia przez doświadczoną kadrę (warunki dotyczące zdolności technicznej lub zawodowej), z drugiej zaś strony w zakresie sytuacji ekonomicznej lub finansowej są nieadekwatne do skali realizowanego projektu. Powyższy sposób ustalenia warunków udziału i kryteriów oceny ofert pozostaje w sprzeczności z podstawowymi zasadami prawa zamówień publicznych, tj. z zasadą równego traktowania wykonawców oraz zasadą zachowania uczciwej konkurencji i proporcjonalności.

Jak wyjaśniła Izba „Stosując zasadę proporcjonalności przy ustanawianiu warunków udziału w postępowaniu Zamawiający ma obowiązek takiego ich opisanie, aby były one uzasadnione: wartością zamówienia, charakterystyką, zakresem, stopniem złożoności lub warunkami realizacji zamówienia. Zamawiający musi mieć także na uwadze, aby ich konstrukcja nadmiernie nie ograniczyła konkurencji. Ograniczenie to dopuszczalne jest jedynie w jak najmniejszym stopniu, tj. tylko takim, który jest niezbędny i odpowiedni do osiągnięcia celu. Warunki udziału w postępowaniu nie muszą być skonstruowane w sposób umożliwiający udział w nim każdemu wykonawcy zainteresowanemu uzyskaniem danego zamówienia. Rolą Zamawiającego jest opisanie warunków na takim poziomie, który jest usprawiedliwiony dbałością o jakość i rzetelność wykonania przedmiotu zamówienia. Warunki udziału w postępowaniu zabezpieczają również interesy Zamawiającego oraz stanowią narzędzie do weryfikacji wykonawców, pod kątem zdolności do realizacji konkretnego zamówienia. Jednakże swoboda zamawiającego w określaniu treści warunków ograniczona jest do osiągnięcia celu, jakim jest należyta realizacja zamówienia. Cel ten możliwy jest do osiągnięcia poprzez dopuszczenie do postępowania wykonawców, którzy dają rękojmię należytego wykonania przedmiotu przyszłej umowy oraz wyeliminowanie wykonawców, co do których zachodzi prawdopodobieństwo, że nie są zdolni do prawidłowej realizacji zamówienia. Ustanowienie warunku udziału w postępowaniu ma służyć bowiem zweryfikowaniu zdolności wykonawcy ubiegającego się o udzielenie zamówienia, na odpowiednim poziomie, tj. zapewniającym należyte wykonanie zamówienia.” (Wyrok KIO z dnia 16 sierpnia 2019 r., sygn. akt: 1500/19).

- 2. Uzasadnienie zarzutów dotyczących treści istotnych postanowień Umowy oraz OPZ – naruszenie art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego oraz naruszenie art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego.**

Nie ulega wątpliwości, iż specyfikacja istotnych warunków zamówienia jest dokumentem o kluczowym znaczeniu w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego. Wyznacza ona obowiązki stron stosunku zobowiązaniowego, w tym obowiązki wykonawców obciążające ich na wypadek ewentualnego uzyskania zamówienia oraz warunki, jakie muszą spełniać w związku z zamiarem ubiegania się o udzielenie zamówienia. Z uwagi na powyższe na zamawiających ciąży szczególny wymóg sporządzenia SIWZ w sposób

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

HOOGELLS

jasny i precyzyjny celem zapewnienia wykonawcom możliwości złożenia oferty oraz – w przyszłości – niezakłóconej realizacji zamówienia.

W szczególności ustawodawca zobowiązał zamawiających w treści art. 99 ust. 1 i 4 Pzp do konstruowania opisu przedmiotu zamówienia z użyciem dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń oraz przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Zastosowanie powyższej reguły ma również na celu zachowanie konkurencyjności i równego traktowania wykonawców w ramach postępowań o udzielenie zamówienia publicznego.

Powyższe stanowisko potwierdza orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej oraz Sądów Okręgowych. Warto zwrócić uwagę na orzeczenie Sądu Okręgowego w Gdańsku z dnia 27 listopada 2006 r. (sygn. akt III Ca 1019/06), który wskazał, iż z przepisu art. 29 ust. 1 ustawy Pzp (obecnie 99 ust. 1 Pzp) wynika, że „opis przedmiotu zamówienia powinien być na tyle jasny, aby pozwalał na identyfikację zamówienia. Zwroty użyte do określenia przedmiotu zamówienia powinny być dokładnie określone i niebudzące wątpliwości, a zagadnienie winno być przedstawione wszechstronnie, dogłębnie i szczegółowo (...)”.

Podkreślenia wymaga również fakt, iż – jakkolwiek pozycja Zamawiającego niewątpliwie ma charakter uprzywilejowany – to jednak treść stosunku umownego powinna być tak ukształtowana, aby po pierwsze umożliwić złożenie ofert potencjalnie szerokiemu kręgowi wykonawców oraz – w dalszej kolejności umożliwić realizację zamówienia. Odwołujący podkreśla, iż jest świadomy, że celem postępowania o zamówienie publiczne jest przede wszystkim realizacja uzasadnionych potrzeb Zamawiającego, zaś nie każde niekorzystne – w ocenie wykonawców – postanowienie umowne może być uznane za sprzeczne z art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ kodeksu cywilnego czy naruszające art. 16 Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i ust. 4 Pzp. Odwołującemu znana jest również argumentacja Krajowej Izby Odwoławczej, zgodnie z którą Zamawiający nie ma możliwości swobodnego wyboru kontrahenta, co jest rekompensowane przez przysługujące mu prawo jednostronnego ukształtowania warunków umowy, zaś Wykonawca brak wpływu na kształt zawieranej umowy i ryzyka, jakimi jest obciążony może rekompensować sobie poprzez właściwą wycenę oferty.

Celem Odwołującego nie jest doprowadzenie do ukształtowania warunków realizacji przedmiotu zamówienia jak najbardziej dogodnych dla wykonawców, niezależnie od potrzeb Zamawiającego. Celem Odwołującego jest by Postępowanie zostało przeprowadzone a Zamówienie zostało udzielenie z poszanowaniem przepisów prawa, zasady uczciwej konkurencji, równego traktowania stron oraz zachowania równowagi stron umowy na realizację Zamówienia, co daje gwarancje jego należytego wykonania i osiągnięcia zamierzonych celów zarówno przez Zamawiającego zainteresowanego otrzymaniem usługi o wysokiej jakości, jak i po stronie Wykonawcy zainteresowanego należytyym wykonaniem Zamówienia i w konsekwencji uzyskaniem doświadczenia niezbędnego do prowadzenia działań na rynku zamówień publicznych oraz osiągnięciem zysku i profitów finansowych w postaci odpowiedniego wynagrodzenia, co pozostaje w zgodzie z istotą prowadzenia działalności gospodarczej i odpłatnym charakterem zamówienia publicznego. Konieczność realizacji uzasadnionych potrzeb Zamawiającego w oczywisty sposób wpływa na ograniczenie zasady swobody umów w obszarze zamówień publicznych, niemniej jednak należy dostrzec, iż swoboda Zamawiającego w zakresie kształtowania postanowień umowy nie jest nieograniczona. Należy zwrócić uwagę na treść orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 18 maja 2015 r., sygn. akt: KIO 897/15, w którym Izba zauważyła, że ustalenie przez Zamawiającego warunków umowy nie ma charakteru absolutnego, gdyż Zamawiający nie może nadużywać swojego prawa podmiotowego, a granicami oceny, czy do takiego nadużycia doszło jest przepis art. 353¹ Kodeksu cywilnego oraz klauzula generalna z art. 5 Kodeksu cywilnego.

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

HOOGELLS

Odwołujący, w ślad za stanowiskiem zaprezentowanym przez Izbę wskazuje, iż „Uprawnienie zamawiającego do kształtowania przedmiotu zamówienia zgodnie z jego potrzebami **nie oznacza prawa do zupełnie dowolnego kształtowania wymagań SIWZ (w tym warunków umowy)**, które mogą prowadzić do obciążenia wykonawcy **w stopniu wykraczającym ponad uzasadnione potrzeby zamawiającego**. Zamawiający w szczególności ma obowiązek ukształtować stosunek prawny w granicach określonych treścią art. 353¹ oraz art. 5 k.c., co oznacza, że postanowienia umowne nie mogą być sprzeczne z właściwością stosunku zobowiązaniowego, ustawą lub zasadami współżycia społecznego. Właściwość (naturę) stosunku należy rozumieć jako nakaz respektowania podstawowych cech stosunku kontraktowego, które stanowią o jego istocie.” (**wyrok KIO z dnia 6 listopada 2014 roku, sygn. akt: KIO 2177/14**).

Podkreślić należy, iż Sąd Najwyższy w wyrokach o sygn. IV CSK 478/07 oraz II CSK 528/10 stwierdził, iż negatywnej ocenie powinna też podlegać umowa o zamówienie publiczne, ukształtowana przez Zamawiającego z wykorzystaniem jego silniejszej pozycji w postępowaniu, gdyż umowa taka powinna chronić interesy nie tylko Zamawiającego, ale również Wykonawcy.

Zobowiązania zamawiającego dotyczące kształtowania treści SIWZ, w tym opisu przedmiotu zamówienia były wielokrotnie przedmiotem analizy i rozstrzygnięć KIO. Warto zwrócić uwagę na treść niżej wskazanych orzeczeń jako istotnych do oceny przedmiotowej sprawy. W wyrokach KIO z dnia 6 marca 2013 r. (sygn. akt KIO 411/13), z dnia 14 września 2016 r. (sygn. akt KIO 1607/16), z dnia 8 kwietnia 2016 r. (sygn. akt KIO 437/16) wskazywano, iż obciążanie wykonawców w całości ryzykiem wystąpienia okoliczności nieznanych na etapie ofertowania jest niewłaściwe, a opis przedmiotu zamówienia powinien być na tyle precyzyjny, aby umożliwiał skalkulowanie ceny ofertowej. W wyroku o sygn. KIO 1607/16 „opis przedmiotu zamówienia stanowi kluczowy element dokumentacji, która jest przygotowana przez zamawiającego i nie może być on ogólny, szacunkowy i niedookreślony, wzajemnie niespójny, przenoszący na wykonawców składających ofertę ciężar jego dookreślenia.

W kontekście podnoszonych w tym zakresie zarzutów należy wyraźnie zaakcentować, że przedmiotowe Postępowanie dotyczy wykonania dokumentacji projektowej, a zatem jest to postępowanie, które ze swojej natury z uwagi na jego przedmiot narażone jest na trudność w zakresie precyzyjnego opisanie oczekiwań Zamawiającego. Powyższe nie zwalnia jednak Zamawiającego ze stosowania przepisów i zasad Pzp, ale wręcz przeciwnie – powinno stanowić argument dla wzmożonej staranności, aby treść ostatecznie ukształtowanego stosunku prawnego nie generowała niepotrzebnych ryzyk po stronie wykonawcy. To na Zamawiającym ciąży więc przygotowanie i przekazanie wykonawcom takich informacji, które w sposób szczegółowy określą zakres prac do oszacowania przez wykonawcę.

W ramach przedmiotowego Postępowania Zamawiający nie przekazuje wykonawcom wszelkich niezbędnych informacji dla potrzeb wyceny poszczególnych elementów, jak również opisuje obowiązki wykonawców w sposób nieprecyzyjny, poszerzający skalę ryzyk związanych z postępowaniem, nie zapewniając jednocześnie mechanizmów, które pozwoliłyby na minimalizowanie ryzyk i wdrażając mechanizmy zabezpieczające wyłącznie jego interesy.

W treści Załącznika nr 2 i 3 do niniejszego pisma – Tabeli nr 2 i 3 Odwołujący wskazuje kwestionowane postanowienia Umowy oraz OPZ wraz z uzasadnieniem dot. każdego z nich oraz żądaniem zmiany treści SIWZ. Celem uniknięcia wątpliwości Odwołujący ponownie oświadcza, iż Załącznik nr 2 i 3 stanowi integralną treść niniejszego Odwołania.

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

HOOGELLS

Odwołujący wskazuje, iż względem wszystkich zamieszczonych w Tabeli nr 1 postanowień Umowy kieruje zarzuty naruszenia art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego oraz naruszenie art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego – tak co do kwestionowanych postanowień czytanych łącznie, które kształtują pozycję Zamawiającego jako strony stosunku zobowiązaniowego jako znacznie korzystniejszą (w sposób nieuzasadniony), jak i co do każdego z postanowień indywidualnie naruszającego wskazane normy.

Mając powyższe na uwadze, wnoszę jak na wstępie.

Agnieszka Dudko – Romańczuk
radca prawny



Załączniki:

1. Załącznik nr 1 – Tabela nr 1 – zestawienie kwestionowanych postanowień IDW;
2. Załącznik nr 2 – Tabela nr 2 – zestawienie kwestionowanych postanowień OPZ;
3. Załącznik nr 3 – Tabela nr 3 – zestawienie kwestionowanych postanowień Umowy;
4. Załącznik nr 4 – Decyzja z dnia 30 kwietnia 2020 r., nr UZP/DP/0221/20/PL;
5. Załącznik nr 5 – Dowód uiszczenia wpisu od odwołania;
6. Załącznik nr 6 – Pełnomocnictwo wraz z opłatą skarbową i informacją odpowiadającą odpisowi aktualnemu z KRS Odwołującego;
7. Załącznik nr 7 – Dowód przekazania kopii odwołania Zamawiającemu.

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

Załącznik nr 1 do Odwołania – Tabelaryczne zestawienie kwestionowanych postanowień IDW do postępowania nr 159/20/KRI/11/PZP/WD/90 – Opracowanie dokumentacji przedprojektowej i dokumentacji projektowej wraz ze wsparciem technicznym dla projektu nr 00100011, pn. „Budowa tunelu dalekobieżnego w łodzi w ciągu linii kolejowej nr 85 wraz z włączeniem w linię kolejową nr 14”.

POSTANOWIENIA IDW

Postanowienie/ Lp.	Obecne brzmienie postanowienia SIWZ	Zakres żądanej zmiany treści SIWZ	Uzasadnienie / Naruszenie
Lp. 1 Rozdział VI ust. 1 pkt. 2) a) i b)	2) W zakresie warunku określonego w Rozdziale V ust. 2 pkt 2 IDW Zamawiający za spełniających warunek udziału w Postępowaniu uzna Wykonawców, którzy wykażą, że: a) posiadają w ciągu ostatnich 3 lat obrotowych, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy za ten okres, roczny przychód netto ze sprzedaży w wysokości co najmniej 15 000 000,00 PLN w każdym roku; b) posiadają środki finansowe lub zdolność kredytową - w wysokości nie mniejszej niż 1 000 000,00 PLN.	2) W zakresie warunku określonego w Rozdziale V ust. 2 pkt 2 IDW Zamawiający za spełniających warunek udziału w Postępowaniu uzna Wykonawców, którzy wykażą, że: a) posiadają w ciągu ostatnich 3 lat obrotowych, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy za ten okres, roczny przychód netto ze sprzedaży w wysokości co najmniej 15 000 000,00 PLN w każdym roku b) posiadają środki finansowe lub zdolność kredytową - w wysokości nie mniejszej niż 1 000 000,00 5 000 000,00 PLN.	Odwołujący wskazuje, iż wskazane przez Zamawiającego warunki udziału w postępowaniu w zakresie sytuacji ekonomicznej i finansowej są nieproporcjonalne względem planowanego zamówienia. Przedmiotowe przedsięwzięcie jest skomplikowane tak pod względem zakresu, jak i strategicznego znaczenia. Dlatego też określenie wymogów ekonomicznych na tak niskim poziomie poddaje w wątpliwość możliwość rzetelnej realizacji zamówienia przez wykonawcę, którego zdolność ekonomiczna będzie na wskazanym przez Zamawiającego poziomie. Planowane zamówienie swoją wartością przekracza bowiem, zdaniem Odwołującego, kilkakrotnie roczny przychód netto ze sprzedaży oczekiwany od wykonawcy. Powyższe stanowi naruszenie art. 16 Pzp oraz naruszenie art. 112 ust. 1 Pzp w zw. z art. 112 ust. 2 pkt 3 Pzp w zw. z art. 16 Pzp poprzez skonstruowanie warunków udziału w postępowaniu w zakresie sytuacji ekonomicznej lub finansowej w sposób naruszający zasadę równego traktowania wykonawców oraz uczciwej konkurencji oraz zasadę proporcjonalności.

Hoogells Oleksiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32

fax: +48 22 391 52 38

kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro

ul. Bobrowiecka 8,

00-728 Warszawa

NIP: 7010422255

KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

Lp. 2
Rozdział VI pkt 1
ppkt 3

W zakresie warunku określonego w Rozdziale V ust. 2 pkt 3 IDW za spełniających warunek udziału w Postępowaniu zostaną uznani Wykonawcy, którzy wykażą, że posiadają odpowiednie doświadczenie. Wykonawca musi wykazać, że w ciągu ostatnich 5 lat przed terminem składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy, w tym okresie wykonał jedną usługę polegającą na opracowaniu projektu budowlanego wraz z uzyskaniem Pozwolenia na budowę (lub odpowiadający mu projekt w danym państwie UE, tj. prowadzący do uzyskania decyzji będącej odpowiednikiem pozwolenia na budowę) dla odcinka dwutorowej linii kolejowej o prędkości projektowej co najmniej 120 km/h i długości co najmniej 5 km, obejmującego co najmniej budowę tunelu o długości min. 500 m, przy czym zakres prac projektowych obejmował co najmniej branże takie jak torowa, drogowa, konstrukcyjno-budowlana, elektroenergetyczna (trakcyjna).

W zakresie warunku określonego w Rozdziale V ust. 2 pkt 3 IDW za spełniających warunek udziału w Postępowaniu zostaną uznani Wykonawcy, którzy wykażą, że posiadają odpowiednie doświadczenie. Wykonawca musi wykazać, że w ciągu ostatnich 5 lat przed terminem składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy, w tym okresie wykonał jedną usługę polegającą na opracowaniu projektu budowlanego wraz z uzyskaniem Pozwolenia na budowę (lub odpowiadający mu projekt w danym państwie UE, tj. prowadzący do uzyskania decyzji będącej odpowiednikiem pozwolenia na budowę) dla odcinka dwutorowej linii kolejowej o prędkości projektowej co najmniej 120 km/h i długości co najmniej 5 km, obejmującego co najmniej budowę tunelu o długości min. 500 m, przy czym zakres prac projektowych obejmował co najmniej branże takie jak torowa, drogowa, konstrukcyjno-budowlana, elektroenergetyczna (trakcyjna).

W ocenie odwołującego ustalone w powyższym zakresie warunki udziału w postępowaniu są nadmierne i nieuzasadnione potrzebą zapewnienia realizacji zamówienia przez doświadczonego wykonawcę. Powyższy sposób ustalenia warunków udziału w postępowaniu pozostaje w sprzeczności z podstawowymi zasadami prawa zamówień publicznych, tj. z zasadą równego traktowania wykonawców oraz zasadą zachowania uczciwej konkurencji.

Powyższe stanowi naruszenie art. 16 Pzp oraz naruszenie art. 112 ust. 1 Pzp w zw. z art. 112 ust. 2 pkt 3 Pzp w zw. z art. 16 Pzp poprzez skonstruowanie warunków udziału w postępowaniu naruszających zasadę równego traktowania wykonawców oraz uczciwej konkurencji oraz zasadę proporcjonalności.

Lp. 3

Rozdział X pkt 5

(...) Zamawiający przyzna ofercie z najniższą ceną 50 punktów, a każdej następnej zostanie przyporządkowana liczba punktów proporcjonalnie mniejsza, według wzoru:

liczba uzyskanych punktów w tym kryterium =

$$\frac{\text{najniższa cena brutto z ofert podlegających ocenie}}{\text{cena brutto badanej oferty}} \times 50 \text{ pkt}$$

Żądanie zmiany wskazane poniżej Tabeli.

Odwołujący stoi na stanowisku, iż obecnie proponowany przez Zamawiającego model obliczenia liczby punktów zachęca Wykonawców do oferowania cen zaniżonych, nieadekwatnych do zakresu przedmiotu zamówienia. Żądanie przez Odwołującego wprowadzenia modelu polegającego na obliczaniu punktów w kryterium Cena w oparciu o model średniej miarodajnej wpływa na ograniczenie oferowania cen rażąco niskich, a tym samym pozwala na zachowanie zasady proporcjonalności.

Powyższe stanowi naruszenie art. 239-241 Pzp i art. 242 ust. 1 Pzp w zw. z art. 16 Pzp poprzez sformułowanie kryteriów oceny ofert w ramach Postępowania w zakresie modelu przyznania punktacji w kryterium „Cena” w sposób

Hoogells Oleksiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32 Castor Park, II piętro NIP: 7010422255
fax: +48 22 391 52 38 ul. Bobrowiecka 8, KRS: 0000507185
kancelaria@hoogells.pl 00-728 Warszawa



naruszający przepisy Pzp, w tym zasadę równego traktowania wykonawców, uczciwej konkurencji oraz proporcjonalności.

Żądanie zmiany w zakresie wskazanym w Lp. 3 – Rozdział XIX pkt 5

Ocena punktowa poszczególnych ofert w kryterium Cena zostanie dokonana:

- a) w przypadku, gdy liczba ofert, które będą podlegały ocenie wyniesie od 1 do 3, wg poniższego wzoru:

$$C_o = \frac{C_n}{C_b} \times 100 \times W_{kr}$$

gdzie:

W_{kr} - waga kryterium [%]

C_o - liczba punktów (z uwzględnieniem wagi kryterium) w kryterium Cena,

C_n - najniższa oferowana cena brutto,

C_b - cena brutto badanej oferty.

- b) w przypadku, gdy liczba ofert, które będą podlegały ocenie wyniesie 4 lub więcej, wg poniższego schematu, (z zastosowaniem średniej miarodajnej wartości ofert - $\bar{S}_o$):

- dla ofert z całkowitą ceną brutto równą lub niższą od wartości $\bar{S}_o$ dla obliczenia ilości pkt w tym kryterium zastosowany zostanie poniższy wzór A:

$$C_o = \left(\frac{\bar{S}_o - C_b}{(\bar{S}_o - C_n)} \times 10 + 90 \right) \times W_{kr}$$

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32

fax: +48 22 391 52 38

kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro

ul. Bobrowiecka 8,

00-728 Warszawa

NIP: 7010422255

KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

- dla ofert z całkowitą ceną brutto powyżej wartości $\dot{S}_0$ dla obliczenia ilości pkt w tym kryterium zastosowany zostanie poniższy wzór B:

$$C_o = \left(\frac{(C_d - C_b)}{(C_d - \dot{S}_0)} \right) \times 60 + 30 \times W_{kr}$$

gdzie:

Wkr - waga kryterium [%]

Co - liczba punktów (z uwzględnieniem wagi kryterium) w kryterium *Cena*,

Cb - cena brutto badanej oferty,

Cn - najniższa oferowana cena brutto,

Cd - najdroższa oferowana cena brutto,

$\dot{S}_0$ - średnia miarodajna wartość ofert, która obliczona będzie na podstawie poniższego wzoru:

$$\dot{S}_0 = \frac{C_{a1} + C_{a2} + \dots + C_{an}}{I_n}$$

gdzie:

$C_{a1} + C_{a2} + \dots + C_{an}$ - suma wartości cen brutto ofert, podlegających ocenie, w zakresie danej części zamówienia z wyłączeniem wartości całkowitych cen brutto ofert skrajnych tj. najtańszej i najdroższej,

I_n - liczba ofert podlegających badaniu, z wyłączeniem ofert skrajnych tj. najtańszej i najdroższej.

Uwaga: obliczenia prowadzone będą z dokładnością do 2 miejsc po przecinku.

Agnieszka
Dudko-Romańczuk
#DobryRadcaPrawny
RADCA PRAWNY
WA-11502

Hoogells Oleksiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32

fax: +48 22 391 52 38

kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro

ul. Bobrowiecka 8,

00-728 Warszawa

NIP: 7010422255

KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

Załącznik nr 2 do Odwołania – Tabelaryczne zestawienie kwestionowanych postanowień OPZ do postępowania nr 159/20/KRI/11/PZP/WD/90 - Opracowanie dokumentacji przedprojektowej i dokumentacji projektowej wraz ze wsparciem technicznym dla projektu nr 00100011, pn. „Budowa tunelu dalekobieżnego w łodzi w ciągu linii kolejowej nr 85 wraz z włączeniem w linię kolejową nr 14”.

POSTANOWIENIA OPZ

Postanowienie/ LP.	Obecne brzmienie postanowienia SIWZ	Zakres żądanej zmiany treści SIWZ	Uzasadnienie / Naruszenie
Numer punktów OPZ wskazane w kolumnie obok	III. Założenia i ryzyka, pkt 2 ppkt 5) i 6) 1) Określony czas realizacji Projektu – Wykonawca powinien z uwagi na ograniczony czas wykonywania przedmiotu Umowy przyjąć zasadę prowadzenia zadań równoległe bez oczekiwan na rozpoczęcie na rozpoczęcie następnego zadania po odbiorze poprzedniego (...); 5) Zmiany w materiałach przetargowych zalecone przez CUP (dokumentacja przetargowa jest przedmiotem weryfikacji przez CUP, które może zlecić zmiany mające wpływ na dotrzymanie terminów realizacji Projektu); 6) Ewentualne zmiany w przepisach prawa wynikające między innymi z konieczności dostosowania polskich aktów prawnych do prawa unijnego i konieczności ich zastosowania przy opracowaniu dokumentacji.	III. Założenia i ryzyka, pkt 2 ppkt 1), 5) i 6) 1) Określony czas realizacji Projektu – Wykonawca powinien z uwagi na ograniczony czas wykonywania przedmiotu Umowy przyjąć zasadę prowadzenia zadań równoległe bez oczekiwan na rozpoczęcie następnego zadania po odbiorze poprzedniego – o ile takie wykonywanie zadań będzie możliwe mając na uwadze wzajemne powiązania między poszczególnymi rozwiązaniami projektowymi; w szczególności Wykonawca nie jest zobowiązany do równoległego prowadzenia prac jeśli odbiór danego zakresu prac warunkuje decyzję co do sposobu wykonywania dalszych prac (...); 5) Zmiany w materiałach przetargowych zalecone przez CUP (dokumentacja przetargowa jest przedmiotem weryfikacji przez CUP, które może zlecić zmiany mające wpływ na dotrzymanie terminów zgodnie z Harmonogramem Realizacji Projektu); 6) Ewentualne zmiany w przepisach prawa wynikające między innymi z konieczności dostosowania polskich aktów prawnych do prawa unijnego i konieczności ich zastosowania przy opracowaniu dokumentacji.	Zamawiający we wskazanych postanowieniach OPZ zobowiązał Wykonawcę do uwzględnienia szeregu ryzyk związanych z realizacją Umowy, a także opisał przedmiot zamówienia w sposób zbyt ogólny, nie doprecyzowując szeregu danych, które są dla wykonawców niezbędne do należytego oszacowania ceny. Wykonawca ma obowiązek uwzględnić jako ryzyko własne zmiany przepisów prawa oraz zmiany jakie zostaną wprowadzone przez CUP. Konieczność uwzględniania nieznanych na etapie postępowania wytycznych / przepisów prawa nie pozwala bowiem na właściwe określenie czasu trwania danego etapu ani też ewentualnych dodatkowych kosztów prac. Należy też pamiętać, że pojawienie się nowych materiałów do wykorzystania w pracach na etapie, kiedy prace już trwają powoduje konieczność wprowadzenia zmian w wykonanych elementach – co jest zarówno czasochłonne, jak i kapitałochłonne. Odwołujący zaznacza też, iż niezbędne jest uwzględnienie w OPZ faktu wejścia w życie nowych obowiązków wynikających z § 31 Rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 18

Dodanie na końcu:

Hoogells Oleksiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

www.hoogells.pl

W przypadku konieczności przeprowadzenia procedury ustalania granic zgodnie z § 31 Rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 18 sierpnia 2020 r. w sprawie standardów technicznych wykonywania geodezyjnych pomiarów sytuacyjnych i wysokościowych oraz opracowywania i przekazywania wyników tych pomiarów do państwowego zasobu geodezyjnego i kartograficznego (Dz.U.2020.1429 z dnia 2020.08.21) strony dokonają zmiany Umowy w zakresie Wynagrodzenia Wykonawcy / czasu trwania Umowy / Zadań / Kamieni Miłowych.

Pkt 1.1.3.6. Operaty szacunkowe

W przypadku zaistnienia konieczności pozyskania praw do nieruchomości, na których będzie zlokalizowana inwestycja Wykonawca zobowiązany jest do sporządzenia dla każdej nieruchomości lub jej części operatu szacunkowego wykonanego przez osobę posiadającą aktualne uprawnienia rzeczoznawcy majątkowego.

Pkt 1.1.3.6. Operaty szacunkowe

W przypadku zaistnienia konieczności pozyskania praw do nieruchomości, na których będzie zlokalizowana inwestycja Wykonawca zobowiązany jest do sporządzenia dla każdej nieruchomości lub jej części operatu szacunkowego wykonanego przez osobę posiadającą aktualne uprawnienia rzeczoznawcy majątkowego. Zamawiający przewiduje konieczność sporządzenia nie więcej niż [] operatów szacunkowych. W przypadku konieczności sporządzenia operatów w liczbie przekraczającej w/w Wykonawca będzie uprawniony do zmiany Umowy w zakresie Wynagrodzenia i czasu trwania Umowy / Zadań / Kamieni Miłowego.

Pkt 1.1.3.7. Geodezyjna dokumentacja dla celów projektowych

Dodanie pkt 9) na końcu pkt 1.1.3.7. OPZ

Pkt 1.1.3.7. Geodezyjna dokumentacja dla celów projektowych

Dodanie pkt 9) na końcu pkt 1.1.3.7. OPZ:

9) Zamawiający przewiduje konieczność sporządzenia nie więcej niż [] ha map dla

sierpnia 2020 r. w sprawie standardów technicznych wykonywania geodezyjnych pomiarów sytuacyjnych i wysokościowych oraz opracowywania i przekazywania wyników tych pomiarów do państwowego zasobu geodezyjnego i kartograficznego (Dz.U.2020.1429 z dnia 2020.08.21). Postanowienia § 31 Rozporządzenia dotyczą postępowania wykonawców prac geodezyjnych w przypadku braku materiałów w zasobie geodezyjnym i kartograficznym, tj. zobowiązują tych wykonawców do zastosowania w takim wypadku procedury ustalania granic w trybie przepisów wydanych na podstawie art. 26 ust. 2 ustawy z dnia 17 maja 1989 roku – Prawo geodezyjne i kartograficzne („Ustawa”). W § 31 Rozporządzenia zobowiązano wykonawcę prac geodezyjnych do określenia w drodze pomiaru położenia punktów granicznych od granicy działki ewidencyjnej, gdy w zasobie brak jest danych określających położenie punktów granicznych tej granicy z dokładnością, właściwą dla szczegółów terenowych I grupy. Obowiązek ten dotyczy zamierzeń budowlanych, w ramach których przewiduje się usytuowanie budynków w odległości mniejszej lub równej 4 m lub usytuowanie innych obiektów budowlanych w odległości mniejszej lub równej 3 m od granicy działki ewidencyjnej. Co istotne, w przypadku, gdy punkty graniczne nie są oznaczone na gruncie znakami granicznymi lub nie stanowią jednoznacznie identyfikowalnych elementów szczegółów terenowych, wykonawca prac geodezyjnych został zobligowany do poprzeczenia ww. pomiaru czynnościami mającymi na celu ustalenie przebiegu granic działek ewidencyjnych w trybie przepisów wydanych na podstawie art. 26 ust. 2 Ustawy.

Powyższe oznacza, że wykonawcy prac geodezyjnych mają obowiązek przeprowadzić

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

celów projektowych. W przypadku konieczności sporządzenia map dla celów projektowych w liczbie przekraczającej w/w Wykonawca będzie uprawniony do zmiany Umowy w zakresie Wynagrodzenia i czasu trwania Umowy / Zadania / Kamienia Miłowego.

procedurę uregulowaną w § 37 – § 39 Rozporządzenia Ministra Rozwoju Regionalnego i Budownictwa z dnia 29 marca 2001 r. w sprawie ewidencji gruntów i budynków, co wymaga większego nakładu finansowego, nakładu pracy, a także dłuższego czasu realizacji map. Przed wykonaniem pomiarów, wykonawcy są teraz zobowiązani do przeprowadzenia czasochłonnej procedury ustalenia przebiegu granic działek ewidencyjnych zgodnie z ww. § 37 – § 39 Rozporządzenia w sprawie ewidencji gruntów i budynków. W ramach tej procedury, w sytuacji, gdy właściciele oraz użytkownicy wieczystych działek, a także osoby władające tymi działkami na zasadach samostanowienia posiadania nie złożą zgodnych oświadczeń do protokołu ustalenia przebiegu granic działek ewidencyjnych, wykonawca prac geodezyjnych ma obowiązek ustalić przebieg granic działek ewidencyjnych, w tym położenie wyznaczających je punktów granicznych:

-według ostatniego spokojnego stanu posiadania, jeżeli ten stan posiadania nie jest sprzeczny z informacjami zawartymi w dostępnych dokumentach określających stan prawny gruntów w granicach tych działek;

-po zbadaniu położenia znaków i śladów granicznych oraz przeprowadzeniu analizy wszelkich dostępnych dokumentów, zawierających informacje mające znaczenie w tym zakresie, w tym oświadczeń zainteresowanych podmiotów i świadków – gdy spokojnego stanu posiadania nie można stwierdzić lub jest on sprzeczny z informacjami zawartymi w dostępnych dokumentach określających stan prawny gruntów.

Ryzyka, jakie wynikają dla Wykonawcy ze stosowania ww. § 31, jeżeli Wykonawca nie będzie uprawniony do dodatkowego czasu i

1.1.3.3 pkt 7) Część 2 KPP

7) Konstrukcja oferty przewozowej: Wykonawca skonstruuje rozkład jazdy w module odpowiadającym modułowi „Timetable and Simulation” programu RailSys. Zamawiający przekazuje Wykonawcy wytyczne do konstrukcji rozkładu jazdy, tj. informacje o relacjach i częstotliwości kursowania pociągów oraz typie taboru. Wykonawca w trakcie konstrukcji rozkładu jazdy opierać się będzie na wybranych zapisach instrukcji Ir-11 – Instrukcja o rozkładzie jazdy pociągów.

1.1.3.3 pkt 7) Część 2 KPP

7) Konstrukcja oferty przewozowej: Wykonawca skonstruuje rozkład jazdy w module odpowiadającym modułowi „Timetable and Simulation” programu RailSys. ~~Zamawiający przekazuje~~ **Wykonawcy** Wytyczne do konstrukcji rozkładu jazdy, tj. informacje o relacjach i częstotliwości kursowania pociągów oraz typie taboru **stanowią załącznik nr 10) do OPZ**. Wykonawca w trakcie konstrukcji rozkładu jazdy opierać się będzie na wybranych zapisach instrukcji Ir-11 – Instrukcja o rozkładzie jazdy pociągów.

Hoogells Oleksiewicz Szyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

wynagrodzenia w przypadku konieczności przeprowadzenia procedury ustalania działek na wybranej trasie linii kolejowej, to:

-ryzyko znacznego wzrostu kosztów realizacji zamówienia wynikającego ze wzrostu kosztów opracowania map do celów projektowych w przypadku konieczności ustalenia granic (należy mieć na uwadze koszty wykorzystania m.in. zobrazowań lotniczych, satelitarnych lub ortofotomap, koszty zawiadamiania właścicieli, użytkowników wieczystych i posiadaczy samostojnych nieruchomości o ustalaniu przebiegu granic działek ewidencyjnych, koszty zbadania położenia znaków i śladów granicznych, koszty pozyskania i analizy wszelkich dostępnych dokumentów określających stan prawny gruntów).

-ryzyko uiszczania kar umownych z powodu przekraczania terminów umownych wykonania Przedmiotu Umowy,

-ryzyko ponoszenia znacznych kosztów stałych w przypadku przedłużania się realizacji Umowy (koszty ubezpieczeń, gwarancji, zatrudnienia personelu dedykowanego do realizacji Umowy, itd.).

Wykonawca zwraca uwagę na istotny element przedmiotu umowy w postaci konieczności wykonania map dla celów projektowych i operatorów szacunkowych dla bliżej nieokreślonego zakresu terenu / nieruchomości.

Przedmiotowe postanowienia bezspornie wprowadzają nadmierne, rażące obciążenie Wykonawcy przez Zamawiającego wykorzystującego w tym przypadku swoją uprzywilejowaną pozycję i nadużywającego prawa podmiotowego do ukształtowania postanowień SIWZ. Zamawiający dąży w istocie, aby Wykonawca w ramach oszacowanego

Hoogells Oleksiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

wynagrodzenia ujął prace, których zakres nie jest znany na etapie oferty.

Należy mieć na uwadze, iż Sąd Okręgowy w Szczecinie w wyroku z dnia 31 stycznia 2020 r., sygn. akt I ACa 752/17 wskazał, że: (...) w tym zakresie objęcie robót ceną maksymalną, tak jak w przypadku klasycznego ryczału wiąże się z ryzykiem po stronie wykonawcy. Nie sposób jednak przyjąć, że jest to ryzyko całkowicie nieograniczone. Nie jest bowiem usprawiedliwione oczekiwanie całkowitego wyłączenia możliwości domagania się wynagrodzenia za prace dodatkowe (...).

Wykonawca nie otrzyma również na etapie postępowania przetargowego wstępnej oferty przewozowej – dokument ten należy przekazać jako załącznik do postępowania. Alternatywnie należy przedstawić co najmniej założenia dot. liczby pociągów w uproszczeniu, określając możliwość precyzyjnie maksymalną liczbę par pociągów danej kategorii dla danych odcinków, które Zamawiający założył, zaplanował lub obliczył. Brak wytycznych w zakresie liczby pociągów utrudnia precyzyjną wycenę zamówienia przez Wykonawcę, który nie wie, jak bardzo rozbudowany rozkład jazdy będzie potrzebny do zaprojektowania lub sprawdzenia.

Wynika z tego, że zakres rzeczowy zamówienia wymagany przez Zamawiającego nie jest Wykonawcy znany na etapie składania ofert. Powoduje to, że Wykonawca nie jest w stanie prawidłowo wycenić oferty, jak również nie jest w stanie ocenić innych ryzyk związanych z wykonaniem nieznanego zakresu prac (m.in. prawidłowo określić terminu wykonania). Wskazane postanowienia kształtują pozycję Zamawiającego w sposób nieproporcjonalny względem Wykonawcy oraz wprowadzają

Hoogells Oleksiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

obowiązki, które nie są możliwe do oszacowania na etapie złożenia oferty, podczas gdy KIO wskazuje, że:

„Obowiązkiem zamawiającego jest podjęcie wszelkich możliwych środków w celu eliminacji elementu niepewności poprzez maksymalnie jednoznaczne i wyczerpujące określenie parametrów przedmiotu zamówienia.” (zob. wyrok z dnia 3 grudnia 2014 r., KIO 2436/14).

„Istota art. 29 ust. 1 p.z.p. sprowadza się do określenia przez zamawiającego swoich wymagań dotyczących przedmiotu zamówienia tak szczegółowo i tak dokładnie, aby każdy wykonawca był w stanie zidentyfikować czego zamawiający oczekuje” (zob. wyrok z dnia 26 stycznia 2015 r., KIO 56/15).

Zamawiający oczekuje zatem, że Wykonawca skalkuje wszelkie ryzyka związane z realizacją Umowy, oszacuje wszelkie możliwe koszty, a w konsekwencji cenę na etapie składania oferty, pomimo iż w istocie nie można przewidzieć, jakie będą uwarunkowania faktyczne, prawne, ekonomiczne mogące wpłynąć na przebieg realizacji Umowy.

Działanie Zamawiającego zniechęca wykonawców do uczestnictwa w postępowaniu, gdzie granice przedmiotu zamówienia, które przyjdzie im realizować nie zostały w sposób przewidywalny określone, a Wykonawcę obarcza się nadmiernym ryzykiem niedoszacowania ceny oferty.

Na poparcie słuszności powyższej tezy wystarczy przywołać wyrok KIO z dnia 30 lipca 2018 r., KIO 1380/18, w którym wyjaśniono, iż:

Zgodnie z art. 29 ust. 1 p.z.p. zamawiający jest zobowiązany do opisania przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń,

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Istota tego przepisu sprowadza się więc do określenia przez zamawiającego swoich wymagań dotyczących przedmiotu zamówienia tak szczegółowo i tak dokładnie, aby każdy wykonawca był w stanie zidentyfikować czego zamawiający oczekuje. Obowiązkiem zamawiającego jest podjęcie wszelkich możliwych środków w celu wyeliminowania elementu niepewności wykonawców co do przedmiotu zamówienia poprzez maksymalnie jednoznaczne i wyczerpujące określenie przedmiotu zamówienia. Nie może usprawiedliwiać braku wyczerpującego opisu przedmiotu zamówienia stwierdzenie, że wykonawca winien uwzględnić w wycenie zamówienia wszystkie ryzyka. Podkreślić bowiem należy, że wycena ryzyk związanych z wykonaniem zamówienia może być niemożliwa właśnie ze względu na niewłaściwy opis przedmiotu zamówienia. Nie można bowiem wyliczyć ewentualnego kosztu ryzyka, którego wykonawca nie ma możliwości zidentyfikować z uwagi na brak odpowiedniej i wyczerpującej informacji w SIWZ. (...) Elementy, jeśli mają znaczenie dla Zamawiającego, winny zostać określone w SIWZ - PFU, tak aby wykonawcy szacując koszty realizacji zamówienia mieli świadomość wymagań Zamawiającego. Nie ma możliwości realnej wyceny kosztów realizacji zamówienia, w sytuacji, gdy Zamawiający zastrzega sobie prawo ingerencji i wydawania wiążących poleceń co do istotnych elementów inwestycji. Treść tych wytycznych nie jest wykonawcy znana na etapie składania ofert i tym samym nie ma on możliwości ich wycenić.

W celu uwzględnienia także interesu wykonawców i umożliwienia im racjonalnego skalkulowania oferty, Odwołujący proponuje dookreślenie przedmiotowych ryzyk lub ich ograniczenie.

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

Ponadto wprowadzenie proponowanych zmian pozwoli też na przedstawienie przez Wykonawców porównywalnych ofert, co jest korzystane dla Zamawiającego. Należy mieć bowiem na uwadze, że zobowiązanie Wykonawców do skalkulowania w cenie oferty ryzyk, których na etapie składania oferty nie są w stanie określić może skutkować nie tylko wzrostem cen za wykonanie danego przedmiotu zamówienia, ale też nieporównywalnością ofert, jako że poszczególne wykonawcy mogą inaczej próbować ocenić charakter niemożliwych do zidentyfikowania ryzyk, ich poziom oraz inaczej je skalkulować (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 30 października 2018 r., sygn. akt: KIO 2115/18).

Wskazane postanowienia Umowy prowadzą do naruszenia:

- **art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego** poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współzycia społecznego, godzi w naturę stosunku prawnego, naruszając tym samym równowagę kontraktową stron oraz stanowi nadużycie przez Zamawiającego przysługującego mu prawa podmiotowego do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

- **art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) Pzp z zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego** poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.

Agnieszka
Dudko-Romańczuk
A. Dudko-Romańczuk
RADCA PRAWNY
WA-11502

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32

fax: +48 22 391 52 38

kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro

ul. Bobrowiecka 8,

00-728 Warszawa

NIP: 7010422255

KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

67-3019A
Kuchner, David
2000000000
1991/02

Załącznik nr 3 do Odwołania – Tabelaryczne zestawienie kwestionowanych postanowień Umowy do postępowania nr 159/20/KRI/11/PZP/WD/90 - Opracowanie dokumentacji przedprojektowej i dokumentacji projektowej wraz ze wsparciem technicznym dla projektu nr 00100011, pn. „Budowa tunelu dalekobieżnego w łodzi w ciągu linii kolejowej nr 85 wraz z włączeniem w linię kolejową nr 14”.

POSTANOWIENIA UMOWY

Postanowienie/ LP.	Obecne brzmienie postanowienia SIWZ	Zakres żądanej zmiany treści SIWZ	Uzasadnienie / Naruszenie
LP.1 § 2 ust. 1 pkt 4) Umowy	4) zapoznał się z wszelkimi uwarunkowaniami formalno-prawnymi oraz faktycznymi związanymi z realizacją Zadań, w tym zapoznał się ze wszystkimi dokumentami przekazanymi przez Zamawiającego a zawierając Umowę uwzględnił wszelkie okoliczności mogące mieć wpływ na należyte jej wykonanie, w tym na ustalenie wysokości Wynagrodzenia Maksymalnego;	4) zapoznał się z wszelkimi uwarunkowaniami formalno-prawnymi oraz faktycznymi związanymi z realizacją Zadań, w takim zakresie, w jakim uwarunkowania te zostały przekazane mu przez Zamawiającego na etapie postępowania przetargowego w tym zapoznał się ze wszystkimi dokumentami przekazanymi przez Zamawiającego a zawierając Umowę uwzględnił w/w okoliczności mogące mieć wpływ na należyte jej wykonanie, w tym na ustalenie wysokości Wynagrodzenia Maksymalnego;	Odwołujący podnosi, iż jest działaniem niezgodnym z zasadami współzycia społecznego oczekiwanie, aby Wykonawca w treści Umowy złożył oświadczenia o treści wskazanej w § 2 ust. 1 pkt 4 Umowy. Zamawiający oczekuje, aby Wykonawca oświadczył, iż zapoznał się wszelkimi uwarunkowaniami umowy – w tym prawnymi i faktycznymi, co biorąc pod uwagę charakter umowy (wykonanie złożonej dokumentacji projektowej) nie jest możliwe przed rozpoczęciem realizacji Umowy i następuje sukcesywnie w okresie jej trwania. Takie skonstruowanie Umowy stanowi nadużycie pozycji dominującej Zamawiającego. Wskazane postanowienie Umowy prowadzi do naruszenia: - art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współzycia społecznego, godzi w naturę stosunku prawnego, naruszając tym samym równowagę kontraktową stron oraz stanowi nadużycie przez Zamawiającego przysługującego mu prawa podmiotowego do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

Hoogells Oleksiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

Lp. 2	5.4 ust. 5 Umowy
-------	------------------

5. Dokumentacja będzie podstawą do dalszych działań Zamawiającego w ramach przyszłego projektu inwestycyjnego, w tym działań związanych z ubieganiem się o dofinansowanie projektu. W związku z powyższym Wykonawca zobowiązany jest, w ramach Maksymalnego, przez cały okres wykonywania Umowy oraz przez okres Rękojmi za Wady i Gwarancji Jakości, do udzielania odpowiedzi i wyjaśnień na wszelkie pytania Zamawiającego dotyczące Dokumentacji - w obiektywnie możliwie najkrótszym terminie od otrzymania danego zapytania.

5. Dokumentacja będzie podstawą do dalszych działań Zamawiającego w ramach przyszłego projektu inwestycyjnego, w tym działań związanych z ubieganiem się o dofinansowanie projektu. W związku z powyższym Wykonawca zobowiązany jest, w ramach Maksymalnego, przez cały okres wykonywania Umowy oraz przez okres Rękojmi za Wady i Gwarancji Jakości, do udzielania odpowiedzi i wyjaśnień na wszelkie pytania Zamawiającego dotyczące Dokumentacji - w obiektywnie możliwie najkrótszym terminie od otrzymania danego zapytania.

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.

Zamawiający kwestionowanym postanowieniem nakłada na Wykonawcę bliżej nieokreślone obowiązki (brak sprecyzowania ich zakresu), które skutkują brakiem możliwości rzetelnej wyceny oferty.

Wskazane postanowienie Umowy prowadzi do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzeby Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współzycia społecznego, godzi w naturę stosunku prawnego, naruszając tym samym równowagę kontraktową stron oraz stanowi nadużycie przez Zamawiającego przysługującego mu prawa podmiotowego do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

Lp. 3 § 5 ust. 1 Umowy	Lp. 4 § 5 ust. 2 Umowy
--------------------------------------	--------------------------------------

1. W zakresie szczegółowo opisanym w OPZ Zamawiający będzie współdziałał z Wykonawcą oraz w przepisach powszechnie obowiązującego prawa polskiego Zamawiający będzie współdziałał z Wykonawcą w wykonaniu Umowy.

Zakres współdziałania Zamawiającego nie może wynikać wyłącznie z OPZ, ale też z zasad ogólnych i powszechnie obowiązujących przepisów prawa.

Wskazane postanowienie Umowy prowadzi do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współzicia społecznego, godzi w naturę stosunku prawnego, naruszając tym samym równowagę kontraktową stron oraz stanowi nadużycie przez Zamawiającego przysługującego mu prawa podmiotowego do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.

2. Współdziałanie Zamawiającego w wykonaniu Umowy będzie polegało w szczególności na przekazaniu Wykonawcy Dokumentów Zamawiającego. Wykonawca - jako podmiot świadczący profesjonalnie usługi projektowe oraz doradztwa technicznego - każdorazowo zweryfikuje przydatność przekazanych Dokumentów Zamawiającego do należytego wykonania Zadań (w tym Dokumentów Zamawiającego załączonych do Umowy), w szczególności w zakresie ich kompletności,

Odwolujący zauważa, iż kwestionowane postanowienia stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego. Zamawiający oczekuje, aby Wykonawca w terminie 3 dni roboczych zapoznał się z przekazywaną mu dokumentacją i zgłaszał do niej zastrzeżenia - pod rygorem utraty prawa powoływania się na nieścisłości i nieprawidłowości w dokumentach.

Wskazane postanowienie Umowy prowadzi do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
 fax: +48 22 391 52 38
 kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
 ul. Bobrowiecka 8,
 00-728 Warszawa

www.hoogells.pl

Lp. 5	
§ 5 ust. 3 Umowy	

ważności, aktualności, poprawności merytorycznej, ich wystarczającego zakresu, bądź konieczności przekazania dalszych dokumentów, zgodności z pozostałymi Dokumentami Zamawiającego, przepisami prawa, zasadami wiedzy technicznej czy najlepszymi praktykami, itp. Wykonawca będzie uprawniony do powoływania się, na potrzeby wykazania należytej staranności, na taką nieprzydatność jakiegokolwiek części Dokumentów Zamawiającego jedynie pod warunkiem, że:

- 1) Wykonawca zawiadomi Zamawiającego na piśmie o takiej nieprzydatności Dokumentów Zamawiającego niezwłocznie, nie później jednak niż w terminie 3 (trzech) Dni Roboczych od dnia, gdy ją wykrył lub przy dołożeniu należytej staranności mógł wykryć; oraz
- 2) Wykonawca w powyższym piśmie opíše nieprzydatność Dokumentów Zamawiającego oraz wskaże proponowane przez niego sposoby usunięcia tej nieprzydatności.

ważności, aktualności, poprawności merytorycznej, ich wystarczającego zakresu, bądź konieczności przekazania dalszych dokumentów, zgodności z pozostałymi Dokumentami Zamawiającego, przepisami prawa, zasadami wiedzy technicznej czy najlepszymi praktykami, itp. **Wykonawca powiadomi Zamawiającego o stwierdzonej nieprzydatności. Wykonawca będzie uprawniony do powoływania się, na potrzeby wykazania należytej staranności, na taką nieprzydatność jakiegokolwiek części Dokumentów Zamawiającego jedynie pod warunkiem, że:**

- 1) **Wykonawca zawiadomi Zamawiającego na piśmie o takiej nieprzydatności Dokumentów Zamawiającego niezwłocznie, nie później jednak niż w terminie 3 (trzech) Dni Roboczych od dnia, gdy ją wykrył lub przy dołożeniu należytej staranności mógł wykryć; oraz**
- 2) **Wykonawca w powyższym piśmie opíše nieprzydatność Dokumentów Zamawiającego oraz wskaże proponowane przez niego sposoby usunięcia tej nieprzydatności.**

3. Ponadto, współdziałanie Zamawiającego w wykonaniu Umowy będzie polegało w szczególności na udzieleniu Wykonawcy poleceń, wskazówek i decyzji kierunkowych co do sposobu wykonywania Zadań, w tym dokonywaniu uzgodnień w przypadkach wskazanych w ust. 6 poprzedniego paragrafu i

Uzasadnienie j.w.

cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współzicia społecznego, godzi w naturę stosunku prawnego, naruszając tym samym równowagę kontraktową stron oraz stanowi nadużycie przez Zamawiającego przysługującego mu prawa podmiotowego do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32 Castor Park, II piętro NIP: 7010422255
fax: +48 22 391 52 38 ul. Bobrowiecka 8, KRS: 0000507185
kancelaria@hoogells.pl 00-728 Warszawa

www.hoogells.pl

podjęmowaniu decyzji kierunkowych w podejmowaniu decyzji kierunkowych w przypadku przedstawienia przez Wykonawcę przypadku przedstawienia przez Wykonawcę wariantowych rozwiązań w zakresie wariantowych rozwiązań w zakresie realizowanych zadań. Wykonawca - jako realizowanych zadań. Wykonawca - jako podmiot świadczący profesjonalnie usługi podmiot świadczący profesjonalnie usługi projektowe oraz doradztwa technicznego - projektowe oraz doradztwa technicznego - każdorazowo zweryfikuje przydatność każdorazowo zweryfikuje przydatność otrzymanych od Zamawiającego poleceń, otrzymanych od Zamawiającego poleceń, wskazówek i decyzji kierunkowych do wskazówek i decyzji kierunkowych do należytego wykonania zadań, w szczególności należytego wykonania zadań, w szczególności do osiągnięcia celów i rezultatów zamówienia do osiągnięcia celów i rezultatów zamówienia wskazanych w OPZ (w tym ich wykonalność, wskazanych w OPZ (w tym ich wykonalność, kompletność, zasadność, m.in. zgodność z kompletność, zasadność, m.in. zgodność z Dokumentami Zamawiającego, przepisami Dokumentami Zamawiającego, przepisami prawa, zasadami wiedzy technicznej czy prawa, zasadami wiedzy technicznej czy najlepszymi praktykami). Wykonawca najlepszymi praktykami). Wykonawca powiadomi Zamawiającego o stwierdzonej powiadomi Zamawiającego o stwierdzonej nieprzydatności. Wykonawca będzie nieprzydatności. Wykonawca będzie uprawniony do powoływania się, na uprawniony do powoływania się, na częściową ich nieprzydatność pod warunkiem, że: częściową ich nieprzydatność pod warunkiem, że:

- 1) Wykonawca zawiadomi Zamawiającego na piśmie o takiej nieprzydatności poleceń, wskazówek lub decyzji kierunkowych Zamawiającego niezwłocznie, nie później jednak niż w terminie 3 (trzech) Dni Roboczych od dnia, gdy ją wykrył lub przy dołożeniu należytej staranności mógł wykryć; oraz
- 2) Wykonawca w powyższym piśmie opíše nieprzydatność poleceń, wskazówek lub decyzji Zamawiającego oraz wskaże alternatywne rozwiązania.
- 3) Wykonawca zawiadomi Zamawiającego na piśmie o takiej nieprzydatności poleceń, wskazówek lub decyzji kierunkowych Zamawiającego niezwłocznie, nie później jednak niż w terminie 3 (trzech) Dni Roboczych od dnia, gdy ją wykrył lub przy dołożeniu należytej staranności mógł wykryć; oraz
- 4) Wykonawca w powyższym piśmie opíše nieprzydatność poleceń, wskazówek lub decyzji Zamawiającego oraz wskaże alternatywne rozwiązania.

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

Lp. 6 § 6 ust. 8 Umowy	
Lp. 7 § 9 ust. 7 Umowy	

8. Zamawiający może wystąpić z wnioskiem w formie pisemnej o zmianę którejkolwiek z osób Personelu Kluczowego, jeżeli w jego opinii osoba ta jest nieefektywna (w szczególności, gdy ta osoba dobiera środki i metody pracy nie pozwalające na zrealizowanie powierzonych zadań w sposób terminowy lub w sposób pozwalający na osiągnięcie wymaganej jakości z punktu widzenia Umowy lub obowiązującego prawa) lub nie realizuje obowiązków Wykonawcy wynikających z Umowy lub w jakikolwiek inny sposób narusza postanowienia Umowy, w tym OPZ. Wniosek ten jest dla Wykonawcy wiążący. Wykonawca jest obowiązany dokonać zmiany członka Personelu Kluczowego zgodnie z żądaniem Zamawiającego najpóźniej w terminie 1 (jednego) miesiąca, stosując odpowiednio procedurę akceptacji zastępcy nieobecnego członka Personelu Kluczowego (opisaną powyżej w niniejszym paragrafie).

8. Zamawiający może wystąpić z wnioskiem w formie pisemnej o zmianę którejkolwiek z osób Personelu Kluczowego, jeżeli w jego opinii osoba ta jest nieefektywna (w szczególności, gdy ta osoba dobiera środki i metody pracy nie pozwalające na zrealizowanie powierzonych zadań w sposób terminowy lub w sposób pozwalający na osiągnięcie wymaganej jakości z punktu widzenia Umowy lub obowiązującego prawa) lub nie realizuje obowiązków Wykonawcy wynikających z Umowy, **po uprzednim wezwaniu do poprawy w terminie 14 dni i bezskutecznym upływie tego terminu. – lub – w jakikolwiek inny sposób narusza postanowienia Umowy, w tym OPZ. Wniosek ten jest dla Wykonawcy wiążący.** Wykonawca jest obowiązany dokonać zmiany członka Personelu Kluczowego zgodnie z żądaniem Zamawiającego najpóźniej w terminie 1 (jednego) miesiąca, stosując odpowiednio procedurę akceptacji zastępcy nieobecnego członka Personelu Kluczowego (opisaną powyżej w niniejszym paragrafie).

W ocenie Odwołującego zbyt daleko idącym jest uprawnienie Zamawiającego do obligowania Wykonawcy (na podstawie wiążącego wniosku) do zmiany personelu w przypadku naruszania przez daną osobę jakichkolwiek postanowień Umowy. Jest to pojęcie niedookreślone. Zapis taki stanowi pole do potencjalnych nadużyć i stanowi dla Wykonawcy trudne do oszacowania ryzyko. Nie jest przecież wykluczone, że Zamawiający będzie z tego uprawnienia korzystał zbyt często i bez wystarczającego uzasadnienia.

Wskazane postanowienia prowadzą do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 6) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego – uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady 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 do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 6) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.

W ocenie Odwołującego Zamawiający nie może w sposób jednostronny narzucić Wykonawcy Harmonogramu Realizacji Projektu. Treść Harmonogramu powinna być ostatecznie przedmiotem ustaleń stron.

Hoogells Oleksiewicz Szynirowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
 fax: +48 22 391 52 38
 kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
 ul. Bobrowiecka 8,
 00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
 KRS: 0000507185

Zamawiający w dobrej wierze jednostronnie ustalił ich treść, która będzie wiążąca dla Wykonawcy.

Zamawiający w dobrej wierze, przy zachowaniu zasad wskazanych w ust.3 powyżej stał zaproponuje ich treść-która będzie wiążąca dla Wykonawcy. Wykonawca będzie uprawniony do zgłoszenia uwag do propozycji Zamawiającego w terminie 7 dni. Brak uwag w w/w terminie oznacza akceptację dla propozycji Zamawiającego. W przypadku złożenia uwag przez Wykonawcę, Strony niezwłocznie podejmą rozmowy mające na celu ustalenie w dobrej wierze Harmonogramu Realizacji Projektu.

Wskazane postanowienie Umowy prowadzi do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współzależności społecznego, godzi w naturę stosunku prawnego, naruszając tym samym równowagę kontraktową stron oraz stanowi nadużycie przez Zamawiającego przysługującego mu prawa podmiotowego do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.

c) okres łącznie dłuższy niż 2 (dwa) lata, lecz liczony wyłącznie dla tego samego zakresu Umowy objętego Zawieszeniem Wykonania, obu Stronom będzie przysługiwało prawo odstąpienia od Umowy w zakresie Umowy, którego wykonanie jest uwarunkowane uprzednim wykonaniem powyższego zakresu Umowy objętego Zawieszeniem Wykonania, w terminie 30 dni od upływu tego dwuletniego okresu. Dla uniknięcia wątpliwości, do terminu, zakresu odstąpienia oraz skutków odstąpienia stosuje się postanowienia §19 („Rozwiązanie i Odstąpienie w wątpliwości, do terminu, zakresu odstąpienia

Wskazane postanowienie Umowy prowadzi do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współzależności społecznego, godzi w naturę stosunku prawnego, naruszając tym samym równowagę kontraktową stron oraz stanowi nadużycie przez Zamawiającego przysługującego mu prawa

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

od Umowy");
oraz skutków odstąpienia stosuje się postanowienia §19 („Rozwiązanie i Odstąpienie od Umowy”);

podmiotowego do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.

Wynagrodzenie Maksymalne nie może obejmować swoim zakresem wszelkich kosztów, w tym nie ujętych wprost w Umowie. Przedmiotowy zapis prowadzi do naruszenia zasady równowagi stron, poprzez objęcie ryzykiem umownym kosztów, których Wykonawca z przyczyn obiektywnych nie może przewidzieć.

Wskazane postanowienie Umowy prowadzi do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współzycia społecznego, godzi w naturę stosunku prawnego, naruszając tym samym równowagę kontraktową stron oraz stanowi nadużycie przez Zamawiającego przysługującego mu prawa podmiotowego do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu

7. Wykonawca oświadcza, że w Wynagrodzeniu Maksymalnym, tj. Wynagrodzeniu Fazy Projektowej oraz w Wynagrodzeniu Fazy Budowlanej, a więc w wynagrodzeniu ryczałtowym, Cenach Jednostkowych oraz maksymalnym wynagrodzeniu rozliczanym na podstawie Cen Jednostkowych, uwzględnił wszelkie czynności i składniki oraz wszelkie koszty i wydatki niezbędne do realizacji Zadań, wynikające wprost z Umowy, ~~jak również w niej nie ujęte wprost, a bez których nie można wykonać tych Zadań (gdyż posiadający odpowiednią wiedzę i doświadczenie profesjonalny wykonawca mógł i powinien być je przewidzieć w świetle SIWZ oraz przepisów prawa, jak również w świetle posiadanej wiedzy i doświadczenia).~~

Hoogells Oleksiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

Lp. 10	
§ 10 ust. 21	
Umowy	

wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza kraj wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.

Odwolujący zauważył też, iż skonstruowanie uprawnień Zamawiającego m.in. do zatrzymania płatności kwoty należnej Wykonawcy do czasu przedstawienia dokumentów zadowalających Zamawiającego – przy jednoczesnym wyszczególnieniu dokumentów, których Zamawiający oczekuje – jest działaniem niezgodnym z zasadami współzycia społecznego. Zamawiający określił listę dokumentów, które mają być mu przedstawione. W przypadku niedostarczenia tych dokumentów lub dostarczenia dokumentów, które zostaną jednak zakwestionowane przez organ podatkowy, wstrzymanie płatności jest uzasadnione. Nadżyciem jest jednak wstrzymywanie płatności, gdy Zamawiający uzna dokumenty za „niewystarczające” lub „niezadowalające”. Subiektywna ocena Zamawiającego, niewymagająca przy tym – jak wynika z Umowy – żadnego uzasadnienia, wpływa na realizację zasadniczego uprawnienia Wykonawcy, jakim jest prawo do wynagrodzenia.

W ocenie Odwołującego, wyłącznie jednoznaczne, obiektywnie weryfikowalne sytuacje powinny upoważniać Zamawiającego m.in. do wstrzymania płatności wynagrodzenia. Takimi sytuacjami są ww. brak dokumentów lub też zakwestionowanie dokumentów przez organ podatkowy, a nie bliżej nieokreślone „niezadowolenie Zamawiającego”.

Wskazane postanowienie Umowy prowadzi do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzeby Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współzycia

21. W każdym przypadku niedostarczenia Zamawiającemu przed datą płatności dokumentów wymienionych w ust. 18 pkt 2) niniejszego paragrafu lub też, gdy dokumenty dostarczone przez Wykonawcę nie będą wystarczające w ocenie **Zamawiającego lub** organu podatkowego do potwierdzenia, iż Wykonawca jest rzeczywistym właścicielem należności wypłacanych przez Zamawiającego, Zamawiający będzie uprawniony do:

- 1) wstrzymania płatności kwoty należnej Wykonawcy do czasu przedstawienia dokumentów wymienionych w ust. 18 pkt 2) niniejszego paragrafu ~~lub~~ **przekazania dokumentów spełniających wymagania organu podatkowego, zadowalających dla Zamawiającego oraz organu podatkowego lub**
- 2) pobrania zryczałtowanego podatku dochodowego (podatek u źródła) od należności wypłacanych Wykonawcy, zgodnie z ust. 17 niniejszego paragrafu.

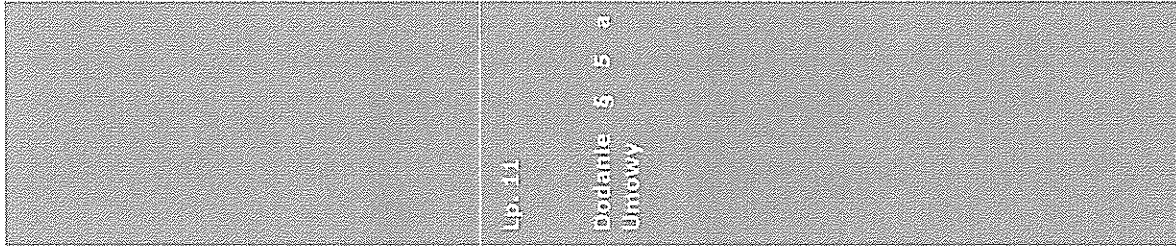
Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
 fax: +48 22 391 52 38
 kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
 ul. Bobrowiecka 8,
 00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
 KRS: 0000507185

www.hoogells.pl



społecznego, godzi w naturę stosunku prawnego, naruszając tym samym równowagę kontraktową stron oraz stanowi nadużycie przez Zamawiającego przysługującego mu prawa podmiotowego do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.

Lp. 11

Dodanie § 5 a
Umowy

Dodanie § 5a Umowy w brzmieniu:

1. Wynagrodzenie, o którym mowa w § 10 ust. 1 będzie podlegało waloryzacji dla oddania wzrostów lub spadków kosztów w gospodarce narodowej z zastrzeżeniem ust. 2 i 3.
2. Wynagrodzenie należne Wykonawcy będzie waloryzowane po upływie 12 miesięcy obowiązywania Umowy. Wynagrodzenie będzie podlegało waloryzacji co kwartał.
3. Waloryzacja będzie się odbywać w oparciu o wskaźnik (Ww) wzrostu lub spadku przeciętnego wynagrodzenia (w gospodarce narodowej – ogółem) opublikowany przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Biuletynie Statystycznym GUS, na stronie internetowej Urzędu, wyliczony na

Odwołujący zauważa, że Zamawiający przewidział jedynie waloryzację określoną w art. 142 ust. 5 Pzp. Należy jednak podkreślić, iż przewidziany okres trwania Umowy włącznie z okresem rękojmi za wady i gwarancji jakości to prawie 5 lat, przy czym termin ten – z uwagi na różne okoliczności – może ulec znacznemu wydłużeniu.

Pomimo powyższego oraz konieczności przewidzenia obszernego katalogu kosztów i ryzyk, znacznie ograniczonych możliwości zwiększenia wynagrodzenia wykonawcy na podstawie § 19 Umowy, Wykonawca zostaje dodatkowo pozbawiony możliwości zwaloryzowania wynagrodzenia dla oddania wzrostów lub spadków kosztów w gospodarce narodowej. Wykonawca może jedynie waloryzować wynagrodzenie w przypadkach ściśle określonych w art. 142 ust. 5 Pzp.

Odwołujący podkreśla, iż ww. ograniczenie waloryzacji należy rozpatrywać w szerszej perspektywie, tj. mając na uwadze wszystkie postanowienia umowne i OPZ odnoszące się do wynagrodzenia Wykonawcy i jego obowiązków. Ta szersza perspektywa pozwala Odwołującemu stwierdzić, iż potrzeba Zamawiającego otrzymania jak najniższej ceny nie może

Hoogells Oleksiewicz Szynirowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

podstawie wzrostu lub spadku przeciętnego wynagrodzenia za poprzedni kwartał, ogłaszanego przez Prezesa Głównego Urzędu

Statystycznego na podstawie art. 20 pkt 2 ustawy z dnia 17 grudnia 1998 r. o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych.

4. Wynagrodzenie podlegać będzie waloryzacji o Współczynnik waloryzacyjny (Pn) wyliczony według wzoru:

$$Pn = 0,2 + 0,8 * Ww / 100\%$$

gdzie:

Pn - współczynnik waloryzacyjny obliczany na podstawie wzoru powyżej do zastosowania do wszystkich kwot;

Ww - wyrażony w procentach wskaźnik wzrostu lub spadku przeciętnego wynagrodzenia (w gospodarce narodowej - ogółem) opublikowany przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Biuletynie Statystycznym GUS, na stronie internetowej Urzędu, wyliczony na podstawie wzrostu lub spadku przeciętnego wynagrodzenia za poprzedni kwartał ogłaszanego przez Prezesa GUS na podstawie art. 20 pkt 2 ustawy z dnia 17 grudnia 1998 roku o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych (Dz.U. z 2020r, poz. 53 z późn. zm.) wyliczony w odniesieniu do dnia składania Ofert.

5. W przypadku, gdyby wskaźnik, o którym mowa w ust. 4, przestał być dostępny, zastosowanie znajdą inne,

zasługiwać na ochronę kosztem uzasadnionych interesów Wykonawcy.

Wskazane postanowienia prowadzą do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹

Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady 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 do ukształtowania istotnych postanowień umownych.

Hoogells Oleksiewicz Szyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

najbardziejziej zbliżone, wskaźniki publikowane przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego.

2. Niezwłocznie po osiągnięciu każdego Kamienia Milowego Zadań Fazy Projektowej oraz niezwłocznie po wykonaniu w całości każdego Zadania Fazy Projektowej Wykonawca przekaże Zamawiającemu kompletną Dokumentację wykonaną w ramach osiągnięcia tego Kamienia Milowego, odpowiednio (w zakresie nieprzekazanym do tego czasu) wykonaną w ramach tego Zadania, w tym projekt listy tej Dokumentacji, która to lista będzie stanowiła Załącznik do **Protokołu Odbioru Częściowego**. W terminie 21 dni od jej otrzymania Zamawiający:

- 1) wnieście ewentualne uwagi dotyczące zgodności tej Dokumentacji z Umową, w tym wskaże ewentualne Wady do usunięcia przed podpisaniem Protokołu Odbioru Częściowego, w tym Wady Istotne albo
 - 2) podpisze Protokół Odbioru Częściowego bez zastrzeżeń albo
 - 3) podpisze Protokół Odbioru Częściowego z zastrzeżeniami, w szczególności ze wskazaniami Wad, innych niż Wady Istotne, oraz terminów (dla uniknięcia wątpliwości do takich Wad znajdą zastosowanie przepisy Umowy dotyczące Rękojmi za Wady i Gwarancji Jakości).
3. W przypadku, o którym mowa w ust. 2 pkt. 1) niniejszego paragrafu, Wykonawca uwzględni uwagi Zamawiającego, w tym usunie Wady, bez zbędnej zwłoki, nie później jednak

2. Niezwłocznie po osiągnięciu każdego Kamienia Milowego Zadań Fazy Projektowej oraz niezwłocznie po wykonaniu w całości każdego Zadania Fazy Projektowej Wykonawca przekaże Zamawiającemu kompletną Dokumentację wykonaną w ramach osiągnięcia tego Kamienia Milowego, odpowiednio (w zakresie nieprzekazanym do tego czasu) wykonaną w ramach tego Zadania, w tym projekt listy tej Dokumentacji, która to lista będzie stanowiła Załącznik do **Protokołu Odbioru Częściowego**. W terminie 21 dni od jej otrzymania Zamawiający:

- 1) wnieście ewentualne uwagi dotyczące zgodności tej Dokumentacji z Umową—**w tym—wskaże—ewentualne mające charakter Wad Istotnych Wady do celem usunięcia przed podpisaniem Protokołu Odbioru Częściowego, w—tym Wady—Istotne—albo**
 - 2) podpisze Protokół Odbioru Częściowego bez zastrzeżeń albo
 - 3) podpisze Protokół Odbioru Częściowego z zastrzeżeniami, w szczególności ze wskazaniami Wad, innych niż Wady Istotne, oraz terminów na ich usunięcie (dla uniknięcia wątpliwości do takich Wad znajdą zastosowanie przepisy Umowy dotyczące Rękojmi za Wady i Gwarancji Jakości).
3. W przypadku, o którym mowa w ust. 2 pkt. 1) niniejszego paragrafu, Wykonawca uwzględni uwagi Zamawiającego, w tym usunie

Hoogells Oleksiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl
Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa
NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

niż w terminie 14 dni od otrzymania uwag od Zamawiającego. Następnie Wykonawca niezwłocznie ponownie przekaże Zamawiającemu kompletną Dokumentację wykonaną w ramach danego Zadania. W terminie do 21 dni od jej ponownego otrzymania Zamawiający:

1) podpisze Protokół Odbioru Częściowego bez zastrzeżeń; albo

2) podpisze Protokół Odbioru Częściowego z zastrzeżeniami, w szczególności ze wskazaniem

Wad, innych niż Wady Istotne, oraz terminów na ich usunięcie (dla uniknięcia wątpliwości do takich Wad znajdą zastosowanie przepisy Umowy dotyczące Rękojmi za Wady i Gwarancji Jakości); albo

3) odmówi podpisania Protokołu Odbioru Częściowego w razie ujawnienia Wad Istotnych lub w innych przypadkach wskazanych w Umowie, przy czym Zamawiający będzie mógł wtedy skorzystać z uprawnień przewidzianych na tę okoliczność w Umowie.

4. Niezwłocznie, nie później jednak niż w ciągu 7 (siedmiu) dni od zakończenia realizacji **wszystkich powierzonych przez Zamawiającego Zadań Fazy Projektowej** (w tym powierzonych Zadań Opcjonalnych) oraz upływu terminu do wykonania przez Zamawiającego Prawa Opcji w zakresie pozostałych Zadań Fazy Projektowej, Wykonawca przekaże Zamawiającemu kompletną Dokumentację wykonaną w ramach powierzonych przez Zamawiającego Zadań Fazy Projektowej (w zakresie dotychczas nieprzekazanym), w tym projekt listy tej

Wady **Istotne**, bez zbędnej zwłoki, nie później jednak niż w terminie 14 dni od otrzymania uwag od Zamawiającego. Następnie Wykonawca niezwłocznie ponownie przekaże Zamawiającemu kompletną Dokumentację wykonaną w ramach danego Zadania. W terminie do 21 dni od jej ponownego otrzymania Zamawiający:

1) podpisze Protokół Odbioru Częściowego bez zastrzeżeń; albo

2) podpisze Protokół Odbioru Częściowego z zastrzeżeniami, w szczególności ze wskazaniem Wad, innych niż Wady Istotne, oraz terminów na ich usunięcie (dla uniknięcia wątpliwości do takich Wad znajdą zastosowanie przepisy Umowy dotyczące Rękojmi za Wady i Gwarancji Jakości); albo

3) odmówi podpisania Protokołu Odbioru Częściowego w razie ujawnienia Wad Istotnych ~~lub w innych przypadkach wskazanych w Umowie~~, przy czym Zamawiający będzie mógł wtedy skorzystać z uprawnień przewidzianych na tę okoliczność w Umowie.

4. Niezwłocznie, nie później jednak niż w ciągu 7 (siedmiu) dni od zakończenia realizacji **wszystkich powierzonych przez Zamawiającego Zadań Fazy Projektowej** (w tym powierzonych Zadań Opcjonalnych) oraz upływu terminu do wykonania przez Zamawiającego Prawa Opcji w zakresie pozostałych Zadań Fazy Projektowej, Wykonawca przekaże Zamawiającemu kompletną Dokumentację wykonaną w ramach powierzonych przez Zamawiającego Zadań Fazy Projektowej (w zakresie dotychczas nieprzekazanym), w tym projekt listy tej

stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32

fax: +48 22 391 52 38

kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro

ul. Bobrowiecka 8,

00-728 Warszawa

NIP: 7010422255

KPS: 0000507185

www.hoogells.pl

Dokumentacji, która to lista będzie stanowiła Załącznik do **Protokołu Odbioru Końcowego**. W terminie do 21 dni od jej otrzymania Zamawiający:

- 1) wnieście ewentualne uwagi dot. zgodności tej Dokumentacji z Umową, w tym wskaże ewentualne Wady do usunięcia przed podpisaniem Protokołu Odbioru Końcowego, w tym Wady Istotne; albo
- 2) podpisze Protokół Odbioru Końcowego bez zastrzeżeń; albo

- 3) podpisze Protokół Odbioru Końcowego z zastrzeżeniami, w szczególności ze wskazaniem Wad, innych niż Wady Istotne, oraz terminów na ich usunięcie (dla uniknięcia wątpliwości do takich Wad znajdą zastosowanie przepisy Umowy dotyczące Rękojmi za Wady i Gwarancji Jakości).

5. W przypadku, o którym mowa w ust. 4 pkt.

- 1) niniejszego paragrafu, Wykonawca uwzględni uwagi Zamawiającego, w tym usunie Wady, bez zbędnej zwłoki, nie później jednak niż w terminie 14 dni od otrzymania uwag od Zamawiającego. Następnie Wykonawca niezwłocznie przekaże Zamawiającemu kompletną Dokumentację wykonaną w ramach powierzonych przez Zamawiającego Zadań Fazy Projektowej. W terminie do 21 dni od jej ponownego otrzymania Zamawiający:

- 1) podpisze Protokół Odbioru Końcowego bez zastrzeżeń; albo
- 2) podpisze Protokół Odbioru Końcowego z zastrzeżeniami, w szczególności ze wskazaniem Wad, innych niż Wady Istotne,

Dokumentacji, która to lista będzie stanowiła Załącznik do **Protokołu Odbioru Końcowego**. W terminie do 21 dni od jej otrzymania Zamawiający:

- 1) wnieście ewentualne uwagi dotyczące zgodności tej Dokumentacji z Umową—~~w tym—wskaże—ewentualne mające charakter Wad Istotnych Wady do celem~~ usunięcia przed podpisaniem Protokołu Odbioru Częściowego, ~~w—tym Wady Istotne,—albo~~

- 2) podpisze Protokół Odbioru Końcowego bez zastrzeżeń; albo

- 3) podpisze Protokół Odbioru Końcowego z zastrzeżeniami, w szczególności ze wskazaniem Wad, innych niż Wady Istotne, oraz terminów na ich usunięcie (dla uniknięcia wątpliwości do takich Wad znajdą zastosowanie przepisy Umowy dotyczące Rękojmi za Wady i Gwarancji Jakości).

5. W przypadku, o którym mowa w ust. 4 pkt.

- 1) niniejszego paragrafu, Wykonawca uwzględni uwagi Zamawiającego, w tym usunie Wady **Istotne**, bez zbędnej zwłoki, nie później jednak niż w terminie 14 dni od otrzymania uwag od Zamawiającego. Następnie Wykonawca niezwłocznie ponownie przekaże Zamawiającemu kompletną Dokumentację wykonaną w ramach powierzonych przez Zamawiającego Zadań Fazy Projektowej. W terminie do 21 dni od jej ponownego otrzymania Zamawiający:

- 4) podpisze Protokół Odbioru Końcowego bez zastrzeżeń; albo

Hoogells Olskiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32

fax: +48 22 391 52 38

kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro

ul. Bobrowiecka 8,

00-728 Warszawa

NIP: 7010422255

KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

oraz terminów na ich usunięcie (dla uniknięcia wątpliwości do takich Wad znajdą zastosowanie przepisy Umowy dotyczące Rękojmi za Wady i Gwarancji Jakości); albo

- 3) odmówi podpisania Protokołu Odbioru Końcowego w razie ujawnienia Wad Istotnych lub w innych przypadkach wskazanych w Umowie, przy czym Zamawiający będzie mógł wtedy skorzystać z uprawnień przewidzianych na tę okoliczność w Umowie.

- 5) podpisze Protokół Odbioru Końcowego z zastrzeżeniami, w szczególności ze wskazaniem Wad, innych niż Wady Istotne, oraz terminów na ich usunięcie (dla uniknięcia wątpliwości do takich Wad znajdą zastosowanie przepisy Umowy dotyczące Rękojmi za Wady i Gwarancji Jakości); albo

- 6) odmówi podpisania Protokołu Odbioru Końcowego w razie ujawnienia Wad Istotnych ~~lub w innych przypadkach~~ **wskazanych w Umowie**, przy czym Zamawiający będzie mógł wtedy skorzystać z uprawnień przewidzianych na tę okoliczność w Umowie.

Lp. 13
§ 11 ust. 13
Umowy

13. Jeżeli przed dokonaniem odbioru wszystkich Zadań Fazy Projektowej (potwierdzonego Protokołami Odbioru Częściowego) nastąpi zmiana obowiązujących przepisów lub przepisów wewnętrznych Zamawiającego, która będzie miała wpływ na wykonanie odebranego uprzednio Zadania lub Zadań, to Wykonawca dostosuje Dokumentację oraz pozostałe świadczenia w ramach poszczególnych Zadań do zmienionych przepisów w ramach Wynagrodzenia Maksymalnego, z zastrzeżeniem ewentualnych zmian opisanych w §20 ust. 6 pkt 1) Umowy. Takie dostosowanie Dokumentacji oraz pozostałych świadczeń będzie stanowiło część ostatniego (tj. jeszcze nieodebranego) Zadania Fazy Projektowej i Zamawiający odbierze je w ramach odbioru tego Zadania Fazy Projektowej. Takie dostosowanie

Wykonawca zobowiązany zostaje do przyjęcia na siebie nieograniczonego obowiązku dokonania aktualizacji wcześniejszych Zadań Przedmiotu Umowy, jeżeli na dzień przekazania Zamawiającemu wszystkich Zadań fazy Projektowej zmianie ulegną przepisy prawa, normy techniczne itp., Co więcej, § 20 ust. 6 pkt 1 Umowy nie przewiduje w takim przypadku możliwości zwiększenia wynagrodzenia Wykonawcy.

Zamawiający oczekuje zatem od Wykonawcy, że ten uwzględni w cenie wszelkie koszty i ryzyka wynikające ze zmian przepisów prawa, norm technicznych itp., które mogą pojawić się w toku realizacji Umowy. Zamawiający wymaga, aby Wykonawca skalkulował wszelkie ryzyko związane z ww. zmianami i w konsekwencji oszacował cenę na etapie składania oferty, pomimo iż w istocie nie można przewidzieć, jakie będą uwarunkowania prawne na

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

	Lp. 14 § 12 ust. 1, ust. 3, ust. 8 Umowy
--	--

Dokumentacji oraz pozostałych świadczeń będzie stanowić część ostatniego (tj. jeszcze nieodebranego) Zadania Fazy Projektowej i Zamawiający odbierze je w ramach odbioru tego Zadania Fazy Projektowej.

dzień przekazania Zamawiającemu wszystkich Zadań Fazy Projektowej.

Wskazane postanowienia Umowy prowadzi do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady 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 do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.

1. W ramach Wynagrodzenia Maksymalnego Wykonawca z chwilą przekazania Zamawiającemu poszczególnych utworów lub ich części: (...)

Zmiana ma na celu ochronę interesów Wykonawcy, który – jeszcze przed odborem i zapłatą wynagrodzenia – ma się wyzbyc wszelkich praw do wykonanej dokumentacji, a co więcej zobowiązany jest na dzień przekazania opracowań uzyskać oświadczenia ich twórców o przekazaniu ww. praw. W ocenie Odwołującego postanowienie § 8 ust. 5 Umowy, na podstawie którego Zamawiający uzyskuje prawo wyłącznej licencji na korzystanie z Utworów do czasu uzyskania praw autorskich majątkowych, w wystarczający sposób zabezpiecza interesy i potrzeby Zamawiającego.

3. Wykonawca jest zobowiązany (na zasadzie gwarancyjnej) zapewnić, nie później niż na dzień przekazania Zamawiającemu Utworów, odpowiednio części Utworów, w

Pozostawienie zapisu w obecnym brzmieniu powoduje, iż z chwilą faktycznego wydania dokumentacji, Wykonawca

Hoogells Ołksiewicz Szynirowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32 Castor Park, II piętro NIP: 7010422255
 fax: +48 22 391 52 38 ul. Bobrowiecka 8, KRS: 0000507185
 kancelaria@hoogells.pl 00-728 Warszawa

www.hoogells.pl

odniesieniu do tych Utworów / części Utworów (...):

8. Na zasadach opisanych poniżej Wykonawca zapewni (Odpowiedzialność gwarancyjna), aby osoby trzecie nie wносиły wobec Zamawiającego Roszczeń z Tytułu Naruszenia Praw Własności Intelktualnej. Dla uniknięcia wątpliwości, postanowienia niniejszego ustępu, nie wyłączają ani nie ograniczają praw przysługujących Zamawiającemu w ramach rękopism. (...)

protokołów odbioru danych Utworów, odpowiednio części Utworów, w odniesieniu do tych Utworów / części Utworów: (...)

8. Na zasadach opisanych poniżej Wykonawca zapewni, że **podejmie odpowiednie działania w przypadku, gdy, (~~Odpowiedzialność gwarancyjna~~) aby osoby trzecie nie wносиły wniosków wobec Zamawiającego Roszczeń** z Tytułu Naruszenia Praw Własności Intelktualnej. Dla uniknięcia wątpliwości, postanowienia niniejszego ustępu, nie wyłączają ani nie ograniczają praw przysługujących Zamawiającemu w ramach rękopism. **Strony uzgadniają, iż niespełnienie obowiązku zawiadomienia Wykonawcy o roszczeniach osób trzecich zgodnie z punktem 1) poniżej wyłącza prawo żądania od Wykonawcy naprawienia szkody, jeżeli Wykonawca nie miał prawnych i faktycznych możliwości oponowania roszczeniu osoby trzeciej. Obowiązek naprawienia szkody (w tym zwrotu kosztów pomocy prawnej) będzie dotyczył wyłącznie kosztów udokumentowanych i uzasadnionych przez Zamawiającego. (...)**

wybyłby się wszelkich praw do dokumentacji, bez gwarancji dokonania odbioru tej dokumentacji i otrzymania za nią wynagrodzenia, które przecież musi być zapłacone także twórcom tej dokumentacji.

Ponadto w ocenie Odwołującego postanowieniem nieważnym jest zapis o przyjmowaniu przez Wykonawcę nierealnego zobowiązania do zapewnienia, że osoby trzecie nie będą wносиły wobec Zamawiającego roszczeń z tytułu naruszenia praw własności intelektualnej. Wykonawca w ust. 8 zobowiązuje się przekazać Zamawiającemu utwory w stanie wolnym od obciążeń osób trzecich. Wykonawca nie może jednak zobowiązać się, zagwarantować, że osoba trzecia nie wnesie żadnych roszczeń. Wykonawca może się natomiast zobowiązać, że w takiej sytuacji podejmie odpowiednie, opisane w ust. 9 działania.

Powyższe prowadzi do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia;

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

Lp. 15
§ 13 ust. 1, ust. 10
pkt 1 Umowy

1. Wykonawca przed zawarciem Umowy dostarczył Zamawiającemu zabezpieczenie należytego wykonania Umowy na kwotę 10 % Wynagrodzenia Maksymalnego brutto (tj. powiększonego o należy podatek VAT), tj. na kwotę: [...] zł, (słownie: [...] złotych).

10. Postanowienia niniejszego paragrafu dotyczące Zabezpieczenia stosuje się odpowiednio do Zabezpieczenia Fazy Budowlanej, z tym, że:

1) Wykonawca utrzyma ważne Zabezpieczenie Fazy Budowlanej, w kwocie równej 10 % (dziesięciu procent) Wynagrodzenia Fazy Budowlanej brutto tj. w kwocie: [...] zł, (słownie: [...] złotych) aż do późniejszego ze zdarzeń: (...)

1) Wykonawca utrzyma ważne Zabezpieczenie Fazy Budowlanej, w kwocie równej 10 % (dziesięciu procent) Wynagrodzenia Fazy Budowlanej brutto tj. w kwocie: [...] zł, (słownie: [...] złotych) aż do późniejszego ze zdarzeń: (...)

Odwołujący zauważa, iż Zamawiający przewiduje wysokie zabezpieczenie, w wysokości 10% wynagrodzenia, podczas gdy ustawa o dopłatach do oprocentowania kredytów bankowych udzielanych na zapewnienie płynności finansowej przedsiębiorcom dotkniętym skutkami COVID-19 oraz o zmianie niektórych innych ustaw przewiduje maksymalny próg 5%, co podkreślił nawet UZP w komunikacie na stronie:

<https://www.uzp.gov.pl/zamowienia-covid-19/zmiany-w-zakresie-zamowien-publicznych-w-tarczy-antykrzysowej>

Wskazane postanowienia Umowy prowadzą do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współzicia społecznego, godzi w naturę stosunku prawnego, naruszając tym samym równowagę kontraktową stron oraz stanowi nadużycie przez Zamawiającego przysługującego mu prawa podmiotowego do ukształtowania istotnych postanowień umownych.

Lp. 16
§ 17 ust. 1 Umowy

1. Zamawiający oświadcza, że terminowość wykonania Umowy, jako jednego z elementów prac prowadzących do zrealizowania Inwestycji, ma dla niego szczególne znaczenie, ponieważ niedotrzymanie terminów określonych w §9 Umowy może skutkować niemożnością zrealizowania całej Inwestycji. Zamawiający oświadcza, że, z uwzględnieniem szczególnej wagi wskazanego powyżej kryterium wykonania Umowy, zostały sformułowane poniższe postanowienia dotyczące kar umownych. W szczególności Strony ustalają, że Wykonawca zapłaci kary umowne bez względu na wysokość poniesionej szkody przez Zamawiającego. Strony poniesionej szkody przez Zamawiającego:

Zamawiający, poprzez nadużycie pozycji dominującej, oczekuje od Wykonawcy złożenia oświadczenia, które w istocie pozbawia go w przyszłości prawa do kwestionowania wysokości kar umownych w drodze postępowania sądowego.

Wskazane postanowienie Umowy prowadzi do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współzicia społecznego, godzi w naturę stosunku prawnego, naruszając

Hoogells Oleksiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

przyjmują, że główną funkcją zastrzeżenia kar umownych jest zapewnienie wykonania obowiązków umownych w tym terminowego wykonywania Zadań (funkcja prewencyjna i represyjna). Wysokość kar umownych została dostosowana do zapewnienia realizacji powyższych funkcji i Strony w Umowie dokonały ograniczenia wysokości kar - biorąc pod uwagę kryteria z art. 484 par. 2 Kodeksu cywilnego - poprzez wprowadzenie górnych limitów kar. Wykonawca oświadcza, że jego zamiar i cel przy zawieraniu Umowy jest zgodny z powyższym oświadczeniem.

~~Strony przyjmują, że główną funkcją zastrzeżenia kar umownych jest zapewnienie wykonania obowiązków umownych w tym terminowego wykonywania Zadań (funkcja prewencyjna i represyjna). Wysokość kar umownych została dostosowana do zapewnienia realizacji powyższych funkcji i Strony w Umowie dokonały ograniczenia wysokości kar - biorąc pod uwagę kryteria z art. 484 par. 2 Kodeksu cywilnego - poprzez wprowadzenie górnych limitów kar. Wykonawca oświadcza, że jego zamiar i cel przy zawieraniu Umowy jest zgodny z powyższym oświadczeniem.~~

tym samym równowagę kontraktową stron oraz stanowi nadużycie przez Zamawiającego przysługującego mu prawa podmiotowego do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

~~- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.~~

Lp. 17

§ 17 ust. 2, 4, 5, 8, 9 Umowy

Dołączone ust. 10

2. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

1) w razie zwłoki w wykonaniu poszczególnych Zadań - w wysokości 0,02% Wynagrodzenia Maksymalnego netto za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w stosunku do terminu wykonania każdego Zadania określonego w Umowie, lecz nie więcej niż 30% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

2) w razie zwłoki w osiągnięciu któregośkolwiek z Kamieni Miłowych - w wysokości 0,02% Wynagrodzenia Maksymalnego netto za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w stosunku do terminu wykonania każdego Kamienia Miłowego, lecz nie więcej niż 30% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

2. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

1) w razie zwłoki w wykonaniu poszczególnych Zadań - w wysokości 0,02% ~~Wynagrodzenia Maksymalnego~~ **wynagrodzenia netto** ~~naaleznego za wykonanie danego Zadania~~ **naaleznego za wykonanie danego Zadania** za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w stosunku do terminu wykonania ~~każdego danego Zadania~~ określonego w Umowie, lecz nie więcej niż 30% **wynagrodzenia naaleznego za to Zadanie** ~~Wynagrodzenia Maksymalnego netto~~;

2) w razie zwłoki w osiągnięciu któregośkolwiek z Kamieni Miłowych - w wysokości 0,02% ~~Wynagrodzenia Maksymalnego~~ **Wynagrodzenia netto** ~~naaleznego za wykonanie danego Zadania~~ **naaleznego za wykonanie danego Zadania** za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w stosunku do terminu wykonania ~~każdego danego~~ **każdego danego** Kamienia Miłowego, lecz nie więcej niż 30% **Wynagrodzenia Maksymalnego netto**;

Odwolujący zauważa, iż Zamawiający we wskazanych postanowieniach umownych zastrzegł możliwość obciążenia Wykonawcy karami umownymi liczonymi jako określony procent maksymalnego wynagrodzenia netto. Skoro określone przypadki miałyby miejsce w okresie realizacji jednego Zadania, zasady słusznościowe przemawiają za tym, żeby kara umowna liczona była od wynagrodzenia należnego za ten właśnie Zadania.

Odwolujący wskazuje też, iż katalog kar umownych określonych przez Zamawiającego zawiera kilkanaście przypadków i każdy z przypadków zawiera wysokie kary, w części liczone od wynagrodzenia maksymalnego netto. Ponadto Zamawiający zastrzegł dodatkowo nieograniczone prawo żądania zapłaty odszkodowania przewyższającego kary umowne, a także nieograniczone prawo naliczania kar umownych w przypadku winy umyślnej czy rażącego niedbalstwa Wykonawcy. Skoro Zamawiający jest uprawniony do potrącania kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy, to Wykonawca w istocie nie ma możliwości przeciwstawienia się uznaniu określonych działań za umyślne czy nacechowane rażącym niedbalstwem. Ma to istotne znaczenie, jeżeli uwzględni się fakt, że Wykonawca ma wyrazić zgodę

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

4) za zwłokę w usunięciu jakiegokolwiek Wady stwierdzonej w czasie Odbioru lub za zwłokę w usunięciu jakiegokolwiek Wady w okresie Rękojmi za Wady lub Gwarancji Jakości - w wysokości 0,005% Wynagrodzenia Maksymalnego netto za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, lecz nie więcej niż 30% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

6) za zwłokę w wykonaniu, opisanego w § 14 Umowy, obowiązku przedłożenia Zamawiającemu dowodu zapłaty składki lub kopii Polisy Ubezpieczeniowej (w tym za zwłokę w terminie przedłożenia tych dokumentów na kolejne okresy ubezpieczeniowe) - w wysokości 1.000 zł (słownie: jeden tysiąc złotych) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, lecz nie więcej niż 5% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

7) za zwłokę w wykonaniu, opisanego powyżej, obowiązku przedłożenia Zamawiającemu listy osób wykonujących samodzielne funkcje techniczne w budownictwie, dowodu zapłaty składki lub kopii polisy ubezpieczeniowej dla któregośkolwiek z tych osób (w tym za zwłokę w terminie przedłożenia tych dokumentów na kolejne okresy ubezpieczeniowe) - w wysokości 1.000 zł (słownie: jeden tysiąc złotych) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, lecz nie więcej niż 5% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

4) za zwłokę w usunięciu jakiegokolwiek Wady stwierdzonej w czasie Odbioru lub za zwłokę w usunięciu jakiegokolwiek Wady w okresie Rękojmi za Wady lub Gwarancji Jakości - w wysokości 0,005% Wynagrodzenia Maksymalnego netto za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, lecz nie więcej niż 30% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

6) za zwłokę w wykonaniu, opisanego w § 14 Umowy, obowiązku przedłożenia Zamawiającemu dowodu zapłaty składki lub kopii Polisy Ubezpieczeniowej (w tym za zwłokę w terminie przedłożenia tych dokumentów na kolejne okresy ubezpieczeniowe) - w wysokości 1.000 zł (słownie: jeden tysiąc złotych) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, lecz nie więcej niż 5% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

7) za zwłokę w wykonaniu, opisanego powyżej, obowiązku przedłożenia Zamawiającemu listy osób wykonujących samodzielne funkcje techniczne w budownictwie, dowodu zapłaty składki lub kopii polisy ubezpieczeniowej dla któregośkolwiek z tych osób (w tym za zwłokę w terminie przedłożenia tych dokumentów na kolejne okresy ubezpieczeniowe) - w wysokości 1.000 zł (słownie: jeden tysiąc złotych) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, lecz nie więcej niż 5% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

na potrącenie kar umownych nawet, gdy są niewymagalne. Zamawiający może arbitralnie uznać, iż Wykonawca ponosi winę umyślną, naliczyć karę i ją potrącić.

Co więcej, Zamawiający oczekuje od Wykonawcy, że ten zobowiąże się do zapłaty kar umownych naliczanych według ww. zasad niezależnie od rzeczywistie poniesionej szkody, co w istocie mogłoby zostać uznane za zrzeczenie się Wykonawcy z uprawnienia do miarkowania kar umownych. Tak skonstruowane zapisy w istocie prowadzą zatem do sytuacji, gdy w przypadku np. nienależytego wykonania Umowy w wyniku rażącego niedbalstwa Wykonawcy, które nie doprowadziło jednak do szkody Zamawiającego bądź szkoda ta była nieznaczna lub też została niezwłocznie naprawiona przez Wykonawcę, Wykonawca będzie zobowiązany do zapłaty niczym nieograniczonej kwoty kary umownej.

Ponadto Zamawiający zastrzega wysokie kary w przypadku zwłoki w usuwaniu Wad niebędących wadami istotnymi, a także kary za nieprzedstawienie dowodu zapłaty składki (a nie za jej nieuiszczenie). Wysokie kary przewidziane są także za każdy dzień nieobecności nowego członka Personelu Kluczowego, pomimo iż Wykonawca jest przecież zobowiązany do zapewnienia na ten czas odpowiedniego zastępstwa, a brak możliwości zatrudnienia nowego członka Personelu w terminie wskazanym przez Zamawiającego może być niemożliwy z przyczyn niezależnych od Wykonawcy (trzeba mieć bowiem na uwadze terminy wypowiedzenia umowy o pracę przewidziane kodeksem pracy, które mogą obowiązywać osobę mającą być nowym członkiem personelu Wykonawcy).

Mając na uwadze nowe przepisy Pzp, zasadne jest także ograniczenie maksymalnej wysokości kar umownych do 20%.

Reasumując, obecny katalog kar i ich wysokość wydaje się przekraczać granice motywacji Wykonawcy do realizacji zamówienia (por. wyrok KIO z dnia 19 lutego 2010 r., KIO/UZP 1839/09). W ocenie Odwołującego, Zamawiający

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32

fax: +48 22 391 52 38

kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro

ul. Bobrowiecka 8,

00-728 Warszawa

NIP: 7010422255

KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

8) za zwiłkę w udzieleniu odpowiedzi lub wyjaśnienia na pytanie Zamawiającego dotyczące przedmiotu Umowy, w tym w okresie Rekojmi za Wady lub Gwarancji Jakości - w wysokości 500 zł (słownie: pięćset złotych) za każdy rozpoczęty dzień dla każdego pytania, lecz nie więcej niż 2% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

9) za naruszenie przez Wykonawcę postanowień Umowy w zakresie:

- a) zachowania poufności, o których mowa w §21 Umowy; lub
 - b) klauzuli konfliktu interesów, o których mowa w §22 Umowy; lub
 - c) klauzuli informacyjnej RODO, o których mowa w §23 Umowy;
- w wysokości 1.000.000 zł (słownie: jeden milion złotych) za każdy stwierdzony przypadek, lecz nie więcej niż 30% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

10) za każdy przypadek:

- a) niewyznaczenia przez Wykonawcę w sposób zgodny z Umową zastępców członków Personelu Kluczowego lub w przypadku wyznaczenia zastępców członków Personelu Kluczowego po terminie określonym w Umowie - w wysokości 5.000 zł (słownie: pięć tysięcy złotych) za każdy rozpoczęty dzień od upływu terminu na wyznaczenie takiego zastępcy do dnia wyznaczenia zastępcy członka Personelu Kluczowego w sposób

8) za zwiłkę w udzieleniu odpowiedzi lub wyjaśnienia na pytanie Zamawiającego dotyczące przedmiotu Umowy, w tym w okresie Rekojmi za Wady lub Gwarancji Jakości - w wysokości ~~500 zł~~ **200 zł** (słownie: ~~pięćset~~ **dwieście** złotych) za każdy rozpoczęty dzień dla każdego pytania, lecz nie więcej niż 2% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

9) za naruszenie przez Wykonawcę postanowień Umowy w zakresie:

- a) zachowania poufności, o których mowa w §21 Umowy; lub
- b) klauzuli konfliktu interesów, o których mowa w §22 Umowy; lub
- c) klauzuli informacyjnej RODO, o których mowa w §23 Umowy;

w wysokości ~~1.000.000 zł~~ **100.000 zł** (słownie: ~~jeden milion~~ **sto tysięcy** złotych) za każdy stwierdzony przypadek, lecz nie więcej niż 30% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

10) za każdy przypadek:

- a) niewyznaczenia przez Wykonawcę w sposób zgodny z Umową zastępców członków Personelu Kluczowego lub w przypadku wyznaczenia zastępców członków Personelu Kluczowego po terminie określonym w Umowie - w wysokości ~~5.000 zł~~ **1.000 zł** (słownie: ~~pięć tysięcy~~ **tysiąc** złotych) za każdy rozpoczęty dzień od upływu terminu na wyznaczenie takiego zastępcy do dnia wyznaczenia zastępcy członka Personelu Kluczowego w sposób zgodny z Umową,

nadużywa kar umownych jako środka motywującego Wykonawcę. **Wykonawca może zostać obciążony nadmiernymi karami umownymi, naliczanymi przy tym niezależnie od siebie, co oznacza możliwość dublowania się kar umownych za jedno zdarzenie. Co więcej, limit odpowiedzialności z tytułu kar umownych jest wysoki (30%), w przypadku winy umyślnej i rażącego niedbalstwa kary umowne nie są ograniczone żadnym limitem, a przy tym odpowiedzialność odszkodowawcza powyżej kar umownych - jak już wyżej wskazano - nie jest w żaden sposób ograniczona.**

Jak podkreślono w „Raporcie dotyczącym stosowania kar umownych w zamówieniach publicznych” z marca 2018 r. dostępnym na stronie UZP: **Zbyt represyjne reguły odpowiedzialności w karach umownych mogą zniechęcać do składania ofert i mogą stanowić przyczynę małego zainteresowania wykonawców ubieganiem się o uzyskanie zamówienia publicznego, co wpływa na konkurencyjność postępowań oraz niekiedy konieczność ich unieważnienia.** W takim przypadku wykonawcy na etapie sformułowania warunków umownych mają pełne prawo kwestionować czynności podjęte przez zamawiających jako **naruszające zasadę proporcjonalności udzielania zamówień publicznych, a przez to niezgodne z ustawą Prawo zamówień publicznych.** Do Urzędu Zamówień Publicznych docierają sygnały wskazujące na stosowanie w zamówieniach publicznych nadmiernych z punktu widzenia wykonawców kar umownych. Przyczyną takiego stanu rzeczy są zapewne złożone. Z jednej strony zapisy umowne dotyczące kar umownych stanowią konsekwencję braku należytej staranności w wykonywaniu zamówień publicznych przez wykonawców. **Z drugiej strony stanowią sposób na przerzucenie odpowiedzialności za brak należytej staranności służb zamawiających przy opisywaniu przedmiotu zamówienia.**

Jak już wyżej wskazano, Zamawiający zastrzegł dla siebie prawo obciążania Wykonawcy szeregiem kar umownych,

Hoogells Oleksiewicz Szaryrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32

fax: +48 22 391 52 38

kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro

ul. Bobrowiecka 8,

00-728 Warszawa

NIP: 7010422255

KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

zgodny z Umową, lecz nie więcej niż 2% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

- b) niedokonania w sposób zgodny z Umową zmiany członka Personelu Kluczowego w terminie określonym Umowie - w wysokości 5.000 zł (słownie: pięć tysięcy złotych) za każdy rozpoczęty dzień od upływu terminu na dokonanie takiej zmiany do dnia dokonania zmiany członka Personelu Kluczowego w sposób zgodny z Umową, lecz nie więcej niż 2% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

- c) nieprzekazania Zamawiającemu w terminie określonym w § 6 ust. 11 Umowy zgodnego z Umową oświadczenia podpisanego przez Wykonawcę oraz Koordynatora Projektu/Głównego Projektanta dot. zatrudnienia głównego projektanta na podstawie umowy o pracę, o którym to oświadczeniu mowa we wskazanym ustępie lub niezawiadomienia Zamawiającego, w terminie podanym we wskazanym ustępie, o wygaśnięciu umowy o pracę głównego projektanta - w wysokości 5.000,00 zł (słownie: pięć tysięcy złotych) za każdy rozpoczęty dzień od upływu ww. terminów, lecz nie więcej niż 2% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

- d) naruszenia opisanych w Umowie obowiązków Wykonawcy w zakresie zastępowania Zamawiającego w postępowaniach administracyjnych związanych z realizacją Zadań - w wysokości 50.000,00 zł (słownie: pięćdziesiąt tysięcy złotych) za każde naruszenie, lecz nie więcej niż 1 %

lecz nie więcej niż 2% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

- b) niedokonania w sposób zgodny z Umową zmiany członka Personelu Kluczowego w terminie określonym Umowie - w wysokości 5.000 zł (słownie: pięć tysięcy złotych) za każdy rozpoczęty dzień od upływu terminu na dokonanie takiej zmiany do dnia dokonania zmiany członka Personelu Kluczowego w sposób zgodny z Umową, lecz nie więcej niż 2% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

- c) nieprzekazania Zamawiającemu w terminie określonym w § 6 ust. 11 Umowy zgodnego z Umową oświadczenia podpisanego przez Wykonawcę oraz Koordynatora Projektu/Głównego Projektanta dot. zatrudnienia głównego projektanta na podstawie umowy o pracę, o którym to oświadczeniu mowa we wskazanym ustępie lub niezawiadomienia Zamawiającego, w terminie podanym we wskazanym ustępie, o wygaśnięciu umowy o pracę głównego projektanta - w wysokości 5.000,00 zł (słownie: pięć tysięcy złotych) za każdy rozpoczęty dzień od upływu ww. terminów, lecz nie więcej niż 2% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

- d) naruszenia opisanych w Umowie obowiązków Wykonawcy w zakresie zastępowania Zamawiającego w postępowaniach administracyjnych związanych z realizacją Zadań - w

podczas gdy Wykonawca nie został uprawniony do naliczenia żadnej kary umownej, nawet w przypadku odstąpienia Zamawiającego czy Wykonawcy od Umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego. W ocenie Odwołującego tego rodzaju postępowanie świadczy o rażącym wykorzystaniu przez Zamawiającego jego dominującej pozycji.

Wskazane postanowienia prowadzą do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady 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 do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

- e) naruszenia przez Wykonawcę opisanego powyżej obowiązku przekazywania Zamawiającemu kopii decyzji, postanowień, innych aktów administracji publicznej, orzeczeń sądowych lub dokumentów pochodzących od innych podmiotów; wskutek którego to naruszenia doszło do uchybienia terminu do wniesienia środka odwoławczego a termin ten nie został prawomocnie przywrócony - w wysokości 50.000,00 zł (słownie: pięćdziesiąt tysięcy złotych) za każde naruszenie, lecz nie więcej niż 10% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

- f) ujawnienia twórcy Utworu, dla którego to twórcy nie zostało przekazane Zamawiającemu, w terminie wynikającym z Umowy, zgodnie z Umową Oświadczenie Twórcy - w wysokości 50.000,00 zł (słownie: pięćdziesiąt tysięcy złotych) za każdy przypadek, lecz nie więcej niż 10% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

(...)

wysokości 50.000,00 zł (słownie: pięćdziesiąt tysięcy złotych) za każde naruszenie, lecz nie więcej niż 10% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

- e) naruszenia przez Wykonawcę opisanego powyżej obowiązku przekazywania Zamawiającemu kopii decyzji, postanowień, innych aktów administracji publicznej, orzeczeń sądowych lub dokumentów pochodzących od innych podmiotów; wskutek którego to naruszenia doszło do uchybienia terminu do wniesienia środka odwoławczego a termin ten nie został prawomocnie przywrócony w wysokości 50.000,00 zł (słownie: pięćdziesiąt tysięcy złotych) za każde naruszenie, lecz nie więcej niż 10% Wynagrodzenia Maksymalnego netto;

- f) ujawnienia twórcy Utworu, dla którego to twórcy nie zostało przekazane Zamawiającemu, w terminie wynikającym z Umowy, zgodnie z Umową Oświadczenie Twórcy - w wysokości 50.000,00 zł (słownie: pięćdziesiąt tysięcy złotych) za każdy przypadek, lecz nie więcej niż 10% Wynagrodzenia Maksymalnego netto, z zastrzeżeniem, iż Wykonawca posiadał wiedzę o tym twórcy i nieuzyskanie Oświadczenia Twórcy zostało spowodowane winą umyślną lub rażącym niedbalstwem.;

(...)

Hoogells Oleksiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

4. Całkowita maksymalna Odpowiedzialność Wykonawcy wobec Zamawiającego z tytułu kar umownych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy jest ograniczona do wysokości 30% Wynagrodzenia Maksymalnego. Powyższe ograniczenie ma zastosowanie do niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy spowodowanego winą umyślną lub rażącym niedbalstwem Wykonawcy lub osób, za które ponosi odpowiedzialność w związku z wykonywaniem Umowy, w szczególności osób, o których mowa w ust. 1 pkt 9) powyżej.

5. Zamawiający może dochodzić odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych na zasadach ogólnych. W tym przypadku Zamawiającego nie dotyczą ograniczenia odpowiedzialności, o których mowa w niniejszym paragrafie.

4. Całkowita maksymalna Odpowiedzialność Wykonawcy wobec Zamawiającego z tytułu kar umownych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy jest ograniczona do wysokości 20% 30% Wynagrodzenia Maksymalnego. Powyższe ograniczenie odpowiedzialności nie ma zastosowania do niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy spowodowanego winą umyślną lub rażącym niedbalstwem Wykonawcy lub osób, za które ponosi odpowiedzialność w związku z wykonywaniem Umowy, w szczególności osób, o których mowa w ust. 1 pkt 9) powyżej.

5. Zamawiający może dochodzić odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych na zasadach ogólnych. Odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy jest ograniczona do wysokości Wynagrodzenia maksymalnego netto. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za utracę korzyści. W tym przypadku Zamawiającego nie dotyczy ograniczenie odpowiedzialności, o którym mowa w ust. 4.

8. (...) Potrącenie jest również możliwe w sytuacji, w której wierzytelności przedstawione do potrącenia nie są jeszcze wymagalne. (...)

9. Strony przyjmują domniemanie, że niedotrzymanie przez Wykonawcę terminów określonych w Umowie, w tym w OPZ, jest zwłoką Wykonawcy.

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

Lp. 18	
§ 18 ust. 3, 5	

Dodanie ust. 10

10. Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne:

- 1) w przypadku odstąpienia od Umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego w wysokości 20 % Wynagrodzenia Maksymalnego,
- 2) w wysokości 0,05 wynagrodzenia netto należnego za wykonanie danego Zadania za każdy rozpoczęty dzień zwłoki Zamawiającego w procedurze odbioru dotyczącej tego Zadania, lecz nie więcej niż 30% Wynagrodzenia Maksymalnego.

Lp. 18
§ 18 ust. 3, 5

3. Niespełnienie wymogu z ust. 2 powyżej, skutkuje utratą prawa do powoływania się na zaistnienie siły wyższej. (...)

5. Po dokonaniu zawiadomienia o sile wyższej zmianie mogą ulec wskazane w §9 Umowy terminy wykonania Umowy, jednak jedynie o okres nieprzekraczający okresu trwania siły wyższej oraz jedynie wtedy, gdy Strona, która dokonała zawiadomienia, zobowiązania opisane w ust. 3 niniejszego paragrafu.

~~3. Niespełnienie wymogu z ust. 2 powyżej, skutkuje utratą prawa do powoływania się na zaistnienie siły wyższej. (...)~~

5. Po dokonaniu zawiadomienia o sile wyższej zmianie ~~mogą ulec~~ wskazane w §9 Umowy terminy wykonania Umowy, jednak jedynie o okres nieprzekraczający okresu trwania siły wyższej oraz jedynie wtedy, gdy Strona, która dokonała zawiadomienia, należycie wykonała zobowiązania opisane w ust. 3 niniejszego paragrafu.

Odwolujący zauważa, iż Zamawiający wprowadza niezgodne z przepisami prawa terminy zawite dla roszczeń Wykonawcy wynikających z okoliczności siły wyższej przewidując, iż brak zawiadomienia w krótkim terminie 5 dni roboczych powoduje utratę roszczeń.

W tym miejscu warto przytoczyć pogląd zaprezentowany w wyroku SA w Warszawie z 29 kwietnia 2013 r. (VI ACA 1183/12, LEX nr 1339412): „ustawowe terminy zawite przewidujące wygaśnięcie roszczeń mają, z uwagi na kategoryzność skutków dawności, charakter wyjątkowy w stosunku do instytucji przedawnienia. Skoro zatem zgodnie z art. 119 k.c. terminy przedawnienia nie mogą być skracane ani przedłużane przez czynność prawną, to tym bardziej nie sposób przyjąć, by w braku ustawowej podstawy prawnej dopuszczalnym było tworzenie umownych terminów zawitych, które powodowałyby wygaśnięcie roszczenia”.

Wystąpienie siły wyższej nie może być też jedynie okolicznością, którą Zamawiający może uwzględnić i dokonać zmiany Umowy. Jeżeli Wykonawca wykaże wpływ siły wyższej

Hoogells Oleksiewicz Sznayrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

Lp. 19	§ 19 ust. 3, 7, 8	Dodanie ust. 13
--------	-------------------	-----------------

na realizację jego obowiązków (czas, koszt), Umowa powinna być zmieniona.

Wskazane postanowienia Umowy prowadzą do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ **Kodeksu cywilnego** poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady 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 do ukształtowania istotnych postanowień umownych.

Odwolujący zauważa, że § 10 ust. 1 w obecnym brzmieniu nie daje Wykonawcy prawa poprawy. Dodatkowo należy stwierdzić, że odstąpienie powinno być wykonane w terminie i na zasadach określonych w ust. 7.

W ocenie Odwołującego dla zachowania równowagi kontraktowej stron, Wykonawca powinien mieć możliwość odstąpienia od Umowy w przypadku, gdy Zamawiający pozostaje w zwłoce z dokonywaniem odbioru prac Wykonawcy.

Nadużyciem prawa Zamawiającego jest też jego niczym nieograniczone uprawnienie do odstąpienia od Umowy w całości ze skutkiem wstecznym, a także uprawnienie do odstąpienia w przypadku bliżej nieokreślonej co do czasu trwania zwłoki w usuwaniu jakichkolwiek wad, a zatem także wad nieistotnych pozostających bez wpływu na użytkowanie Przedmiotu Umowy.

Wskazane postanowienie Umowy prowadzi do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ **Kodeksu cywilnego** poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami

3. Ponadto, niezależnie od przypadków przewidzianych w obowiązujących przepisach prawa, Zamawiający ma prawo odstąpienia od Umowy w następujących przypadkach:

- 1) Wykonawca bez uzasadnionego powodu uchyla się od rozpoczęcia wykonywania lub kontynuowania wykonywania Umowy, porzuci wykonywanie Umowy lub w inny sposób otwarcie okazuje swój zamiar/wolę niekontynuowania wykonywania Umowy;
- 2) Wykonawca nie przestrzega przepisów obowiązującego prawa przy wykonywaniu Umowy;
- 3) Wykonawca nie wykonuje zobowiązań umownych lub też wykonuje je nienależycie lub niezgodnie z Umową i pomimo wezwania przez Zamawiającego do zmiany sposobu wykonania Umowy w terminie odpowiednim, nie krótszym niż 14 dni, z jednoczesnym

Hoogells Oleksiewicz Szynirowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

wdrożenia zmian oczekiwanych przez Zamawiającego, nie przedstawi w wyznaczonym terminie programu naprawczego albo przedstawił program naprawczy nie gwarantuje ukończenia poszczególnych prac w terminach lub w sposób określony w Umowie, w tym w OPZ, lub wynika z niego, że Wykonawca nie będzie mógł rozpocząć lub ukończyć prac zgodnie z Umową;

4) Wykonawca pozostaje w zwinie w usunięciu jakiegokolwiek Wady w trakcie Odbioru i mimo pisemnego wezwania przez Zamawiającego do należytego wykonywania Umowy w wyznaczonym dodatkowym terminie nie usuwa tego naruszenia, a także - bez konieczności wyznaczania takiego dodatkowego terminu - w przypadku ujawnienia Wady Istotnej w trakcie Odbioru;

5) w razie naruszenia przez Wykonawcę opisanego w § 4 ust. 6 Umowy obowiązku przekazywania Zamawiającemu kopii decyzji, postanowień, innych aktów administracji publicznej, orzeczeń sądowych lub dokumentów pochodzących od innych podmiotów - w przypadku (i) gdy powodują powstanie obciążeń finansowych po stronie Zamawiającego, lub (ii) gdy wskutek takiego naruszenia doszło do uchybienia terminu do wniesienia środka odwoławczego a termin ten nie został prawomocnie przywrócony;

6) gdy łączna suma potencjalnie możliwych do żądania kar umownych przekroczy 30% wartości Wynagrodzenia

~~oznaczeniem terminu wdrożenia zmian oczekiwanych przez Zamawiającego, nie rozpocznie wykonywania Umowy w sposób prawidłowy lub nie przedstawi w wyznaczonym terminie programu naprawczego albo przedstawił program naprawczy nie gwarantuje ukończenia poszczególnych prac w terminach lub w sposób określony w Umowie, w tym w OPZ, lub wynika z niego, że Wykonawca nie będzie mógł rozpocząć lub ukończyć prac zgodnie z Umową;~~

4) Wykonawca pozostaje w zwinie w usunięciu jakiegokolwiek Wady w trakcie Odbioru i mimo pisemnego wezwania przez Zamawiającego do należytego wykonywania Umowy w wyznaczonym dodatkowym terminie nie usuwa tego naruszenia, a także - bez konieczności wyznaczania takiego dodatkowego terminu - w przypadku ujawnienia Wady Istotnej w trakcie Odbioru;

5) w razie naruszenia przez Wykonawcę opisanego w § 4 ust. 6 Umowy obowiązku przekazywania Zamawiającemu kopii decyzji, postanowień, innych aktów administracji publicznej, orzeczeń sądowych lub dokumentów pochodzących od innych podmiotów - w przypadku (i) gdy powodują powstanie obciążeń finansowych po stronie Zamawiającego, lub (ii) gdy wskutek takiego naruszenia doszło do uchybienia terminu do wniesienia środka odwoławczego a termin ten nie został prawomocnie przywrócony;

Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współzależności społecznego, godzi w naturę stosunku prawnego, naruszając tym samym równowagę kontraktową stron oraz stanowi nadużycie przez Zamawiającego przysługującego mu prawa podmiotowego do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

~~- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.~~

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

- Maksymalnego netto;
- 6) gdy łączna suma potencjalnie możliwych do żądania kar umownych przekroczy 30% wartości Wynagrodzenia Maksymalnego netto;
- 7) gdy zasoby ludzkie, potencjał Wykonawcy (w tym środki techniczne i finansowe) niezbędne do wykonania Umowy zostaną utracone lub ograniczone w takim stopniu, który nie daje gwarancji należytego wykonania Umowy, w szczególności w przypadku zajęcia majątku Wykonawcy w stopniu uniemożliwiającym mu wykonanie Umowy;
- 8) Wykonawca nie podpisze z Zamawiającym aneksu do Umowy w związku ze zmianą Zasad Zarządzania w terminie 14 dni od zmiany Zasad Zarządzania lub w dłuższym terminie, o ile taki dłuższy termin zostanie ustalony przez Strony na piśmie pod rygorem nieważności przed upływem powyższego 14-dniowego terminu;
- 9) Wykonawca nie zapewni na zasadach opisanych w Umowie ciągłości Zabezpieczenia, Zabezpieczenia Fazy Budowlanej, Zabezpieczenia Zwrotu Zaliczki oraz Zabezpieczenia na Okres Rękójmi; przy czym w takim przypadku oświadczenie o odstąpieniu może być złożone do upływu okresu Rękójmi za Wady; lub
- 10) w przypadku ograniczenia przez instytucję zapewniającą lub wdrażającą finansowanie funduszy przyznanych Zamawiającemu na realizację przedmiotu Umowy.
- gdy zasoby ludzkie, potencjał Wykonawcy (w tym środki techniczne i finansowe) niezbędne do wykonania Umowy zostaną utracone lub ograniczone w takim stopniu, który nie daje gwarancji należytego wykonania Umowy, w szczególności w przypadku zajęcia majątku Wykonawcy w stopniu uniemożliwiającym mu wykonanie Umowy;
- Wykonawca nie podpisze z Zamawiającym aneksu do Umowy w związku ze zmianą Zasad Zarządzania w terminie 14 dni od zmiany Zasad Zarządzania lub w dłuższym terminie, o ile taki dłuższy termin zostanie ustalony przez Strony na piśmie pod rygorem nieważności przed upływem powyższego 14-dniowego terminu;
- Wykonawca nie zapewni na zasadach opisanych w Umowie ciągłości Zabezpieczenia, Zabezpieczenia Fazy Budowlanej, Zabezpieczenia Zwrotu Zaliczki oraz Zabezpieczenia na Okres Rękójmi i nie usunie wskazanych uchybień po uprzednim wezwaniu Zamawiającego w terminie 14 dni; przy czym w takim przypadku oświadczenie o odstąpieniu może być złożone do upływu okresu Rękójmi za Wady; lub

Hoogells Oleksiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32

fax: +48 22 391 52 38

kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro

ul. Bobrowiecka 8,

00-728 Warszawa

NIP: 7010422255

KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

10) w przypadku ograniczenia przez instytucję zapewniającą lub wdrażającą finansowanie funduszy przyznanych Zamawiającemu na realizację przedmiotu Umowy.

7. Strony potwierdzają, że przedmiot świadczenia Wykonawcy w ramach Umowy ma charakter podzielny. Jednakże, ze względu na cel Umowy, którym jest m.in. sporządzenie całości Dokumentacji zgodnie z jej przeznaczeniem opisanym w § 3 („Przedmiot Umowy”), wykonanie częściowe Umowy może nie mieć znaczenia dla Zamawiającego. W związku z powyższym, Zamawiający może odstąpić od Umowy, **według własnego uznania, w całości lub w części** wskazując w oświadczeniu o odstąpieniu zakres Umowy, od którego odstępuje.

8. W przypadku odstąpienia przez którąkolwiek ze Stron od jakiegokolwiek części Umowy, Strony niezwłocznie **zwrócą sobie wzajemnie to, co świadczyły w ramach tej części Umowy, od której odstąpiono.** W szczególności Wykonawca niezwłocznie zwróci Zamawiającemu wszelkie zaliczki i inne kwoty otrzymane od Zamawiającego w ramach tej części Umowy, od której odstąpiono. Strona, która odstępuje od umowy, może żądać nie tylko zwrotu tego, co świadczyła, lecz również na zasadach ogólnych naprawienia szkody wynikłej z niewykonania zobowiązania.

7. Strony potwierdzają, że przedmiot świadczenia Wykonawcy w ramach Umowy ma charakter podzielny. Jednakże, ze względu na cel Umowy, którym jest m.in. sporządzenie całości Dokumentacji zgodnie z jej przeznaczeniem opisanym w § 3 („Przedmiot Umowy”), wykonanie częściowe Umowy może nie mieć znaczenia dla Zamawiającego. W związku z powyższym, Zamawiający może odstąpić od Umowy ze skutkiem na przyszłość, według własnego uznania, w całości lub w części wskazując w oświadczeniu o odstąpieniu zakres Umowy, od którego odstępuje.

8. W przypadku odstąpienia przez którąkolwiek ze Stron od jakiegokolwiek części Umowy, Strony niezwłocznie **zwrócą sobie wzajemnie to, co świadczyły w ramach tej części Umowy, od której odstąpiono.** W szczególności Wykonawca niezwłocznie zwróci Zamawiającemu wszelkie zaliczki i inne kwoty otrzymane od Zamawiającego w ramach tej części Umowy, od której odstąpiono. Strona, która odstępuje od umowy, może żądać nie tylko zwrotu tego, co świadczyła, lecz również na zasadach ogólnych naprawienia szkody wynikłej z niewykonania zobowiązania.

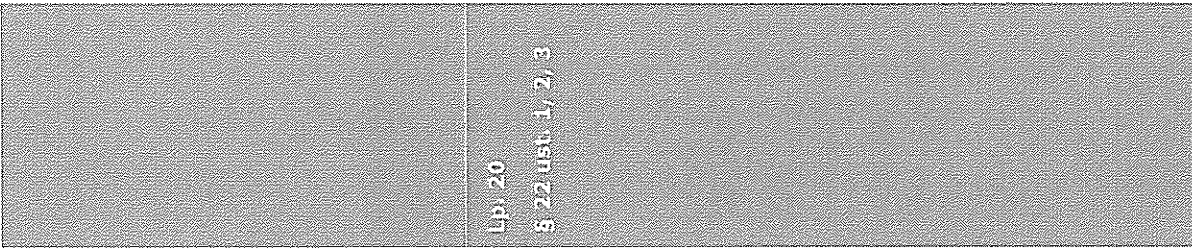
Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl



Dodanie ust. 13

13. Wykonawca, w terminie, o którym mowa w § 4 ust. 1 Umowy, ma prawo odstąpienia od Umowy w całości lub w części w przypadku zwłoki Zamawiającego trwającej co najmniej 14 Dni kalendarzowych w dokonaniu odbioru, pod warunkiem uprzedniego wezwania Zamawiającego do odbioru w terminie dodatkowych 14 Dni kalendarzowych. Do odstąpienia od Umowy przez Wykonawcę stosuje się odpowiednio postanowienia niniejszego § 19.

Lp. 20

§ 22 ust. 1, 2, 3

1. Wykonawca oświadcza i zapewni, że w momencie zawierania oraz w okresie obowiązywania Umowy oraz w okresie 10 (dziesięciu) lat po jej zakończeniu, odstąpieniu od lub rozwiązaniu Umowy Wykonawca nie pozostaje i nie będzie pozostawać w konflikcie z interesem Zamawiającego. W zakresie obowiązków opisanych w niniejszym paragrafie, Wykonawca odpowiada za działania lub zaniechania podmiotów z grupy kapitałowej Wykonawcy, członków personelu tych podmiotów, pracowników, podwykonawców (w tym dalszych podwykonawców) oraz innych podmiotów lub osób, przy pomocy których Wykonawca (lub podwykonawcy, w tym dalsi podwykonawcy) wykonują Umowę, jak za własne działania i zaniechania. W szczególności dotyczy to obowiązku zapłaty kar umownych. Ponadto, Wykonawca zapewni, że pracownicy, podwykonawcy (w tym dalsi podwykonawcy) oraz inne podmioty lub osoby, przy pomocy których Wykonawca (lub podwykonawcy, w tym dalsi podwykonawcy) wykonują Umowę zaciągają i wykonują należycie zobowiązania, w

1. Wykonawca oświadcza i zapewni, że w momencie zawierania oraz w okresie obowiązywania Umowy oraz w okresie 10 (dziesięciu) lat po jej zakończeniu, odstąpieniu od lub rozwiązaniu Umowy Wykonawca nie pozostaje i nie będzie pozostawać w konflikcie z interesem Zamawiającego, w rozumieniu **ust. 2 poniżej. W zakresie obowiązków opisanych w niniejszym paragrafie, Wykonawca odpowiada za działania lub zaniechania podmiotów z grupy kapitałowej Wykonawcy, członków personelu tych podmiotów, pracowników, podwykonawców (w tym dalszych podwykonawców) oraz innych podmiotów lub osób, przy pomocy których Wykonawca (lub podwykonawcy, w tym dalsi podwykonawcy) wykonują Umowę, jak za własne działania i zaniechania. W szczególności dotyczy to obowiązku zapłaty kar umownych. Ponadto, Wykonawca zapewni, że pracownicy, podwykonawcy (w tym dalsi podwykonawcy) oraz inne podmioty lub osoby, przy pomocy których Wykonawca (lub podwykonawcy, w tym dalsi podwykonawcy) wykonują Umowę zaciągają i wykonują należycie zobowiązania, w**

Odwołujący zauważa, iż w § 20 Zamawiający w istocie nakłada na Wykonawcę, jego podwykonawców oraz osoby najbliższe Wykonawcy i podwykonawców trwający przez wiele lat zakaz konkurencji, za który ani Wykonawca, ani podwykonawcy, ani ich osoby najbliższe nie otrzymają dodatkowego wynagrodzenia. Zamawiający oczekuje bowiem, że w okresie obowiązywania Umowy, oraz w okresie rękojmi i gwarancji Wykonawca, podwykonawca i ich osoby najbliższe m.in. nie będą zatrudnione na jakiegokolwiek podstawie (w tym wolontariatu) w podmiotach posiadających sprzeczne z Zamawiającym interesy, przy czym ta sprzeczność interesów nie została ograniczona wyłącznie do interesu Zamawiającego polegającego na otrzymaniu należycie wykonanego Przedmiotu Umowy.

Jest to zobowiązanie nadmiernie obciążające, nieracjonalne, nieuzasadnione, a przy tym trzeba mieć na względzie fakt, iż sprzeczność interesów na gruncie Umowy jest sformułowaniem niejednoznacznym, nieprecyzyjnym. Pytanie bowiem, co Zamawiający uzna za działalność sprzeczną z jego interesami. Co zaś istotne, każdy przypadek naruszenia przedmiotowej klauzuli wiąże się z karą umowną w wysokości 100 000,00 zł. Nawet bliżej nieokreślone sytuacje, które jedynie „można postrzegać” jako zagrażające

Hoogells Oleksiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

zakresie odpowiadającym zakresowi zobowiązań Wykonawcy opisanych w niniejszym paragrafie co do pozostawania w konflikcie interesów z Zamawiającym, w przeciwnym razie Wykonawca naprawi szkodę poniesioną w związku z tym przez Zamawiającego, bez uszczerbku dla praw Zamawiającego dotyczących dochodzenia zapłaty kar umownych. Ponadto, zobowiązania dotyczące osób trzecich, o których mowa w powyżej oraz w dalszej części niniejszego paragrafu, dotyczą osób najbliższych, pozostających w związku małżeńskim, w stosunku pokrewieństwa lub powinowactwa w linii prostej, lub związanych z tytułu przysposobienia, opieki lub kurateli z pracownikiem, podwykonawcą (w tym dalszym podwykonawcą) lub inną osobą, przy pomocy których Wykonawca (lub podwykonawcy, w tym dalsi podwykonawcy) wykonują Umowę oraz osób pozostających z nimi w takim stosunku prawnym lub faktycznym, że może to budzić uzasadnione wątpliwości co do bezstronności tych osób oraz ich beneficjentów rzeczywistych w rozumieniu ustawy z dnia 1 marca 2018 r. o przeciwdziałaniu praniu pieniędzy oraz finansowaniu terroryzmu (Dz. U. 2020, poz. 971, ze zm.) niezależnie od ujawnienia ich w odpowiednim rejestrze.

~~osoby, przy pomocy których Wykonawca (lub podwykonawcy) wykonują Umowę zaciągając i wykonując należności zobowiązania, w zakresie odpowiadającym zakresowi zobowiązań Wykonawcy opisanych w niniejszym paragrafie co do pozostawania w konflikcie interesów z Zamawiającym, w przeciwnym razie Wykonawca naprawi szkodę poniesioną w związku z tym przez Zamawiającego, bez uszczerbku dla praw Zamawiającego dotyczące osób trzecich, o których mowa w powyżej oraz w dalszej części niniejszego paragrafu, dotyczą osób najbliższych, pozostających w związku małżeńskim, w stosunku pokrewieństwa lub powinowactwa w linii prostej, lub związanych z tytułu przysposobienia, opieki lub kurateli z pracownikiem, podwykonawcą (w tym dalszym podwykonawcą) lub inną osobą, przy pomocy których Wykonawca (lub podwykonawcy, w tym dalsi podwykonawcy) wykonują Umowę oraz osób pozostających z nimi w takim stosunku prawnym lub faktycznym, że może to budzić uzasadnione wątpliwości co do bezstronności tych osób oraz ich beneficjentów rzeczywistych w rozumieniu ustawy z dnia 1 marca 2018 r. o przeciwdziałaniu praniu pieniędzy oraz finansowaniu terroryzmu (Dz. U. 2020, poz. 971, ze zm.) niezależnie od ujawnienia ich w odpowiednim rejestrze.~~

bezzstronności Wykonawcy traktowane są jako Konflikt Interesów.

W istocie zatem jakakolwiek działalność Wykonawcy podejmowana w jego branży w okresie obowiązywania przedmiotowej klauzuli, mając na uwadze kompleksowe wieloletnie przedsięwzięcie CPK, może być uznana za naruszającą tę klauzulę.

Przy takim nieprecyzyjnym, ogólnym sformułowaniu konfliktu interesów, Wykonawca powinien zatem w cenie oferty skalkulować kary umowne czy też kwotę kompensującą mu znaczne ograniczenie prowadzonej działalności.

Wskazane postanowienia Umowy prowadzą do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współzycia społecznego, godzi w naturę stosunku prawnego, naruszając tym samym równowagę kontraktową stron oraz stanowi nadużycie przez Zamawiającego przysługującego mu prawa podmiotowego do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.

Hoogells Oleksiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

www.hoogells.pl

2. Przez konflikt interesu Strony rozumieją sytuację, która budzi lub może budzić uzasadnioną wątpliwość co do bezstronności Wykonawcy w związku z wykonywaniem Umowy oraz sytuację, która godzi lub może godzić w interes ekonomiczny lub wizerunkowy Zamawiającego. W szczególności za konflikt interesu Strony uznają:

- 1) taką sytuację, która może wpłynąć, bezpośrednio lub pośrednio, na bezstronne i obiektywne wykonywanie przez Wykonawcę jego obowiązków wynikających z Umowy;
- 2) taką sytuację, którą można postrzegać jako zagrażającą bezstronności lub niezależności Wykonawcy;
- 3) działanie sprzeczne z interesem Zamawiającego bądź prowadzące do jakiegokolwiek uszczerbku w interesie, majątku lub sytuacji procesowej Zamawiającego lub prowadzące do uzyskania określonego rezultatu dla innego podmiotu, w szczególności kontrahenta Wykonawcy, członka zespołu, za którego Wykonawca ponosi odpowiedzialność, w tym jego podwykonawców kosztem interesu Zamawiającego;
- 4) przekazanie innemu podmiotowi lub ułatwienie uzyskania przez inny podmiot informacji uzyskanych przez Wykonawcę od Zamawiającego, w szczególności Informacji Poufnych, które mogłyby zostać wykorzystane przez ten inny

2. Przez konflikt interesu Strony rozumieją sytuację, która budzi lub może budzić uzasadnioną wątpliwość co do bezstronności Wykonawcy w związku z wykonywaniem Umowy oraz sytuację, która godzi lub może godzić w interes ekonomiczny lub wizerunkowy Zamawiającego. W szczególności za konflikt interesu Strony uznają:

- 1) taką sytuację, która **wpływa może wpłynąć**, bezpośrednio **lub pośrednio**, na bezstronne i obiektywne wykonywanie przez Wykonawcę jego obowiązków wynikających z Umowy;
- 2) **taką sytuację, którą można postrzegać jako zagrażającą bezstronności lub niezależności Wykonawcy;**
- 3) działanie sprzeczne z interesem Zamawiającego **bądź prowadzące do jakiegokolwiek uszczerbku w interesie, majątku lub sytuacji procesowej Zamawiającego lub prowadzące do uzyskania określonego rezultatu dla innego podmiotu, w szczególności kontrahenta Wykonawcy, członka zespołu, za którego Wykonawca ponosi odpowiedzialność, w tym jego podwykonawców kosztem interesu Zamawiającego;**
- 4) przekazanie innemu podmiotowi **lub ułatwienie uzyskania przez inny podmiot informacji uzyskanych przez Wykonawcę od Zamawiającego, w szczególności Informacji Poufnych, które mogłyby zostać wykorzystane przez ten inny podmiot w sposób**

Hoogells Oleksiewicz Szynirowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

podmiot w sposób prowadzący do poprawy jego sytuacji lub poprawy jego sytuacji lub uzyskania korzyści majątkowych kosztem korzyści majątkowych kosztem Zamawiającego.

3. Wykonawca jest zobowiązany:

2) nie przyjmować żadnej prowizji, upustu lub podobnej korzyści w związku z czynnościami wykonanymi w ramach niniejszej Umowy, jak również Wykonawca zobowiązany jest podjąć wszelkie możliwe czynności, aby zapewnić, że członkowie zespołu Wykonawcy, za których Wykonawca ponosi Odpowiedzialność, w tym jego Podwykonawcy, których kieruje do realizacji Umowy nie będą otrzymywać takich korzyści;

3) dochować należytej staranności w celu zapewnienia, że ani on ani pracownicy, podwykonawcy (w tym dalsi podwykonawcy) ani inne podmioty lub osoby przy pomocy, których Wykonawca (lub podwykonawcy, w tym dalsi podwykonawcy) wykonują Umowę nie będą zaangażowani, bezpośrednio lub pośrednio, w żadną działalność biznesową, zawodową lub jakąkolwiek inną działalność, która stanowiłaby konflikt interesów z działaniami wyznaczonymi w ramach Umowy; w szczególności, w okresie obowiązywania Umowy w tym w okresie obowiązywania Rękopisu za Wady, pracownicy, podwykonawcy (w tym dalsi podwykonawcy) ani inne podmioty lub osoby, przy pomocy których Wykonawca (lub podwykonawcy, w tym dalsi podwykonawcy) wykonują Umowę, nie będą podejmować zatrudnienia na jakiegokolwiek podstawie (w tym wolontariatu) w organizacjach posiadających sprzeczne z Zamawiającym interesy;

prowadzący do poprawy jego sytuacji lub uzyskania korzyści majątkowych kosztem Zamawiającego.

3. W okresie wykonywania Umowy Wykonawca jest zobowiązany:

2) nie przyjmować żadnej korzyści majątkowej prowizji, upustu lub podobnej korzyści w związku z za wykonanie czynnościami wykonywanymi w ramach niniejszej Umowy, które pozostawałyby w sprzeczności z interesem Zamawiającego polegającym na otrzymaniu należytego wykonanego Przedmiotu Umowy, jak również Wykonawca zobowiązany jest podjąć wszelkie możliwe czynności, aby zapewnić, że członkowie zespołu Wykonawcy, za których Wykonawca ponosi odpowiedzialność, w tym jego Podwykonawcy, których kieruje do realizacji Umowy nie będą otrzymywać takich korzyści;

3) dochować należytej staranności w celu zapewnienia, że ani on ani pracownicy, podwykonawcy (w tym dalsi podwykonawcy) ani inne podmioty lub osoby przy pomocy, których Wykonawca (lub podwykonawcy, w tym dalsi podwykonawcy) wykonują Umowę nie będą zaangażowani, bezpośrednio lub pośrednio, w żadną działalność biznesową, zawodową lub jakąkolwiek inną działalność, która stanowiłaby konflikt interesów z działaniami wyznaczonymi w ramach Umowy; w szczególności, w okresie obowiązywania Umowy w tym w okresie obowiązywania Rękopisu za Wady, pracownicy, podwykonawcy (w tym dalsi podwykonawcy) ani inne podmioty lub osoby, przy pomocy których Wykonawca (lub podwykonawcy, w tym dalsi podwykonawcy) wykonują Umowę, nie będą podejmować zatrudnienia na jakiegokolwiek podstawie (w tym wolontariatu) w organizacjach posiadających sprzeczne z Zamawiającym interesy;

Hoogells Oleksiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

4) zapewnić, że pracownicy, podwykonawcy (w tym dalsi podwykonawcy) ani inne podmioty lub osoby, przy pomocy których Wykonawca (lub podwykonawcy, w tym dalsi podwykonawcy) wykonują Umowę nie będą brać udziału w postępowaniach przed sądami, organami administracji publicznej oraz innymi organami oraz w toku jakiegokolwiek negocjacji handlowych lub czynności w sprawach innych podmiotów oraz organizacji, sprzecznych z interesami Zamawiającego, bądź prowadzących do jakiegokolwiek uszczerbku w interesie lub sytuacji procesowej Zamawiającego, o ile Zamawiający nie wyrazi na to uprzedniej zgody dokonanej w formie pisemnej pod rygorem nieważności lub taki obowiązek wynika z przepisów prawa powszechnie obowiązującego.

~~podwykonawcy) wykonują Umowę, nie będą podejmować zatrudnienia na jakiegokolwiek podstawie (w tym w wolontariatu) w organizacjach posiadających sprzeczne z Zamawiającym interesy;~~

~~4) zapewnić, że pracownicy, podwykonawcy (w tym dalsi podwykonawcy) ani inne podmioty lub osoby, przy pomocy których Wykonawca (lub podwykonawcy, w tym dalsi podwykonawcy) wykonują Umowę nie będą brać udziału w postępowaniach przed sądami, organami administracji publicznej oraz innymi organami oraz w toku jakiegokolwiek negocjacji handlowych lub czynności w sprawach innych podmiotów oraz organizacji, sprzecznych z interesami Zamawiającego, bądź prowadzących do jakiegokolwiek uszczerbku w interesie lub sytuacji procesowej Zamawiającego, o ile Zamawiający nie wyrazi na to uprzedniej zgody dokonanej w formie pisemnej pod rygorem nieważności lub taki obowiązek wynika z przepisów prawa powszechnie obowiązującego.~~

6. Na podstawie art. 144 ust. 1 pkt 1 PZP, Strony dopuszczają możliwość zmiany Umowy w przypadku zaistnienia jednej z następujących okoliczności i w zakresach określonych poniżej:

1) w przypadku zmiany przepisów prawa, standardów, norm lub wytycznych odpowiednich organów mających zastosowanie do wykonywania Umowy, w szczególności, jeżeli w trakcie wykonywania Umowy wystąpią

6. Na podstawie art. 144 ust. 1 pkt 1 PZP, Strony dopuszczają możliwość zmiany Umowy w przypadku zaistnienia jednej z następujących okoliczności i w zakresach określonych poniżej:

1) w przypadku zmiany przepisów prawa, standardów, norm lub wytycznych odpowiednich organów mających zastosowanie do wykonywania Umowy, w szczególności, jeżeli w trakcie wykonywania Umowy wystąpią

Zamawiający kształtował postanowienia Umowy dotyczące możliwości dokonania zmiany Umowy w sposób znacznie ograniczający możliwość uzyskania przez Wykonawcę dodatkowego wynagrodzenia w przypadku, gdy na skutek zaistnienia okoliczności pozostających poza wpływem Wykonawcy nastąpi zwiększenie kosztów wykonania zamówienia (zaangażowania czasowego, finansowego), czy to spowodowane zwiększonym zakresem rzeczowym Przedmiotu Umowy, czy to wydłużonym terminem realizacji Umowy. W ocenie Odwołującego wszystkie okoliczności opisane w § 20 ust. 6 Umowy mają wpływ nie tylko

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

www.hoogells.pl

okoliczności związane ze zmianą prawa, o których mowa w §11 („Odbióry”) ust. 12 Umowy lub jeżeli w trakcie wykonywania Umowy zostanie dokonana zmiana prawa pozwalająca na wykorzystanie DŚU-TŁ na potrzeby uzyskiwania pozwoleń na budowę, zamiennych pozwoleń na budowę lub innych decyzji po upływie 10 lat od dnia, w którym DŚU-TŁ stała się ostateczna

- zmianie ~~może ulec~~ zakres przedmiotowy Umowy, zakres obowiązków Stron, sposób wykonania (w tym terminy wykonania) Umowy lub wynagrodzenie Wykonawcy (poprzez jego zmniejszenie);

(...)

3) w przypadku ograniczenia środków finansowych przez instytucję współfinansującą realizację Inwestycji

- zmianie ~~może ulec~~ zakres przedmiotowy Umowy, zakres obowiązków Stron, sposób wykonania (w tym terminy wykonania) Umowy lub wynagrodzenie Wykonawcy (poprzez jego zmniejszenie);

(...)

5) w przypadku dokonania określonych czynności lub ich zaniechania przez organy administracji państwowej, w tym organy administracji rządowej, samorządowej, jak również organy i podmioty, których działalność

okoliczności związane ze zmianą prawa, o których mowa w §11 („Odbióry”) ust. 12 Umowy lub jeżeli w trakcie wykonywania Umowy zostanie dokonana zmiana prawa pozwalająca na wykorzystanie DŚU-TŁ na potrzeby uzyskiwania pozwoleń na budowę, zamiennych pozwoleń na budowę lub innych decyzji po upływie 10 lat od dnia, w którym DŚU-TŁ stała się ostateczna

- zmianie ~~może ulec~~ zakres przedmiotowy Umowy, zakres obowiązków Stron, sposób wykonania (w tym terminy wykonania) Umowy lub wynagrodzenie Wykonawcy (poprzez jego zmniejszenie);

(...)

3) w przypadku ograniczenia środków finansowych przez instytucję współfinansującą realizację Inwestycji

- zmianie ~~może ulec~~ zakres przedmiotowy Umowy, zakres obowiązków Stron, sposób wykonania (w tym terminy wykonania) Umowy lub wynagrodzenie Wykonawcy (poprzez jego zmniejszenie);

(...)

5) w przypadku dokonania określonych czynności lub ich zaniechania przez organy administracji państwowej, w tym organy administracji rządowej, samorządowej, jak również organy i podmioty, których działalność

na potencjalne wydłużenie terminu realizacji Umowy czy sposób realizacji Przedmiotu Umowy, ale również generują po stronie wykonawców dodatkowy koszt (choćby utrzymanie ubezpieczenia czy zabezpieczenia należytego wykonania umowy, koszt wynagrodzeń pracowników itp.). Zamawiający przewidział możliwość wydłużenia terminu realizacji Umowy, np. w przypadku zmiany prawa, ale jednocześnie Zamawiający pominął, iż takie okoliczności każdorazowo skutkują zwiększeniem kosztów wykonania zamówienia.

W istocie zatem Zamawiający odbiera Wykonawcy możliwość racjonalnej wyceny oferty, gdyż Wykonawca właściwie jest zobowiązany do uwzględnienia w ofercie zdarzeń nadzwyczajnych i nieprzewidywalnych. Już na etapie składania oferty Wykonawca powinien oszacować koszty związane z ewentualnym przedłużeniem terminu realizacji Umowy praktycznie we wszelkich możliwych sytuacjach i ująć je w cenie oferty. W sytuacji bowiem, np. opóźnień w wydaniu decyzji administracyjnych, strony mogą przedłużyć termin realizacji Umowy, a zatem Wykonawca nie będzie płacił kar umownych, ale będzie ponosił koszty zatrudnienia, ubezpieczenia, gwarancji itd.

Jednocześnie, co istotne, wszystkie zmiany określone zostały jako „możliwe”, zatem od uznania Zamawiającego będzie zależało, czy określona okoliczność pomimo jej wpływu na realizację Przedmiotu Umowy (czas, koszt, sposób wykonania) zostanie ostatecznie uznana przez Zamawiającego jako uzasadniająca zmianę Umowy. W ocenie Odwołującego, jeżeli określona okoliczność zaistnieje, a Wykonawca uzasadni jej wpływ na ponoszone koszty, potrzebny czas itp., Zamawiający powinien być zobowiązany do wprowadzenia określonych zmian, a nie wyłącznie do tego uprawniony.

W konsekwencji powyższego, powstaje zatem uzasadniona wątpliwość, w jaki sposób Wykonawca ma dokonać oszacowania swoich kosztów i przedstawić Zamawiającemu ofertę zawierającą cenę za wykonanie zamówienia. **Takie działanie może skutkować nieporównywalnością ofert, jako że poszczególni wykonawcy mogą inaczej**

Hoogells Oleksiewicz Szynrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32

Castor Park, II piętro

NIP: 7010422255

fax: +48 22 391 52 38

ul. Bobrowiecka 8,

KRS: 0000507185

kancelaria@hoogells.pl

00-728 Warszawa

www.hoogells.pl

wymaga wydania jakiegokolwiek decyzji o charakterze administracyjnym w trakcie wykonywania Przedmiotu Umowy, w szczególności:

a) **formalnego (urzędowego)** potwierdzenia przewlekłości postępowania w sprawie wydania decyzji, zezwoleń, uzgodnień itp., do wydania których są zobowiązane na mocy przepisów prawa lub regulaminów, z przyczyn niezawinionych przez Wykonawcę;

b) odmowy wydania przez ww. organy decyzji, zezwoleń, uzgodnień itp., z przyczyn niezawinionych przez Wykonawcę;

- w przypadku wystąpienia którejkolwiek z okoliczności wymienionych powyżej w lit. a) - jest lub nie było w jakikolwiek sposób zależne od Wykonawcy, jeśli okoliczność ta miała wpływ na Przedmiot Umowy, zmianie może ulec termin wykonania Umowy, odpowiednio do okresu trwania przeszłości/okoliczności, o której mowa powyżej, a która uniemożliwia realizację Przedmiotu Umowy zgodnie z jej treścią i w sposób należyty;

6) w przypadku zmiany wytycznych i instrukcji instytucji nadzórnych w strukturze zarządzania Funduszami Europejskimi i/lub konieczności dokonania zmiany lub przygotowania innych niż wyspecyfikowane w OPZ analiz w wyniku wymagań innych instytucji;

wymaga wydania jakiegokolwiek decyzji o charakterze administracyjnym w trakcie wykonywania Przedmiotu Umowy, w szczególności:

a) **formalnego (urzędowego)** potwierdzenia przewlekłości postępowania w sprawie wydania przez ww. organy decyzji, zezwoleń, uzgodnień itp., do wydania których są zobowiązane na mocy przepisów prawa lub regulaminów, z przyczyn niezawinionych przez Wykonawcę;

b) odmowy wydania przez ww. organy decyzji, zezwoleń, uzgodnień itp., z przyczyn niezawinionych przez Wykonawcę;

- w przypadku wystąpienia którejkolwiek z okoliczności wymienionych powyżej w lit. a) - jest lub nie było w jakikolwiek sposób zależne od Wykonawcy, jeśli okoliczność ta miała wpływ na Przedmiot Umowy, zmianie **ulegnie może** **u**łee termin wykonania Umowy i/lub **poszczególnych Zadań i/lub Kamieni Milowych**, odpowiednio do okresu trwania przeszłości/okoliczności, o której mowa powyżej, a która uniemożliwia realizację Przedmiotu Umowy zgodnie z jej treścią i w sposób należyty **i/lub Wynagrodzenie Wykonawcy;**

6) w przypadku zmiany wytycznych i instrukcji instytucji nadzórnych w strukturze zarządzania Funduszami Europejskimi i/lub konieczności dokonania zmiany lub przygotowania innych niż wyspecyfikowane w OPZ analiz w wyniku wymagań innych instytucji;

próbować ocenić charakter niemożliwych do zidentyfikowania ryzyk, ich poziom oraz inaczej je skalkulować. Nałożenie na wykonawców obowiązku uwzględnienia w ofercie zdarzeń nadzwyczajnych i nieprzewidywalnych stanowi o niejednoznacznym i niewyczerpującym opisie przedmiotu zamówienia, dokonany wbrew dyspozycji art. 29 ust. 1 p.z.p. (**Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 12 października 2018 r., sygn. akt: KIO 1951/18**).

Odwolujący podkreśla także, iż katalog przypadków dopuszczających zmiany Umowy jest wąski. **Odwolujący proponuje rozszerzenie tego katalogu o przesłanki przedstawione w opracowaniu „Klauzule przeglądowe. Wzorce i dobre praktyki” przygotowane na zlecenie i po konsultacji z UZP (Warszawa 2020, str. 37).**

Ponadto Wykonawca zauważa, iż konieczne jest także uwzględnienie w Umowie **nowych obowiązków wykonawców prac geodezyjnych określonych w § 31 Rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 18 sierpnia 2020 r. w sprawie standardów technicznych wykonywania geodezyjnych pomiarów sytuacyjnych i wysokościowych oraz opracowywania i przekazywania wyników tych pomiarów do państwowego zasobu geodezyjnego i kartograficznego (Dz.U.2020.1429)**. Wykonawcy mają obowiązek w określonych sytuacjach (brak punktów granicznych) przeprowadzić procedurę ustalania granic, co znacznie wydłuża proces przygotowania map do celów projektowych, a także zwiększa ich koszt. Jeżeli w toku realizacji Umowy okaże się, iż konieczna będzie taka procedura, Wykonawca powinien być uprawniony i dodatkowego wynagrodzenia.

Wskazane postanowienie Umowy prowadzi do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje - nieuzasadnione potrzebami

Hoogells Oleksiewicz Szynirowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

www.hoogells.pl

- w przypadku wystąpienia którejkolwiek z okoliczności wymienionych w pkt 5) - 6) powyżej, zmianie ulec może sposób realizacji Umowy lub zakres obowiązków Stron lub wynagrodzenie (...);

8) (...) zmianie mogą ulec (...)

11) w przypadku wystąpienia siły wyższej

- zmianie mogą ulec terminy wykonania Umowy, jednakże tylko zakresie opisanym w §18 Umowy;(...)

- w przypadku wystąpienia którejkolwiek z okoliczności wymienionych w pkt 5) - 6) powyżej, zmianie ulegnie ~~może~~ sposób realizacji Umowy lub zakres obowiązków Stron lub Wynagrodzenie (...);

8) (...) zmianie mogą-ulec ulegną (...)

11) w przypadku wystąpienia siły wyższej

- zmianie mogą ulec terminy wykonania Umowy, jednakże tylko zakresie opisanym w §18 Umowy i/lub Wynagrodzenie Wykonawcy;(...)

Dodanie § 20 ust. 6 pkt 17:

W przypadku:

a) zwłoki Zamawiającego w przekazaniu Wykonawcy dokumentów niezbędnych do wykonania Przedmiotu Umowy, których obowiązek przekazania Wykonawcy wynika z Umowy lub OPZ,

b) uzasadnionych trudności w pozyskiwaniu materiałów i danych niezbędnych dla prawidłowej realizacji Przedmiotu Umowy,

c) wszczęcia przez jakikolwiek podmiot postępowania sądowego lub administracyjnego uniemożliwiającego tymczasowo wykonanie Przedmiotu Umowy przez Wykonawcę, w szczególności wstrzymującego możliwość uzyskania odpowiednich decyzji administracyjnych, uzgodnień, zezwoleń, ekspertyz lub innych aktów administracyjnych niezbędnych do wykonania przedmiotu Umowy,

f) konieczności uzyskania wyroku sądu lub

Zamawiającego - uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współzależności społecznego, godzi w naturę stosunku prawnego, naruszając tym samym równowagę kontraktową stron oraz stanowi nadużycie przez Zamawiającego przysługującego mu prawa podmiotowego do ukształtowania istotnych postanowień umownych;

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 i 4 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 w zw. z art. 5 i art. 353¹ Kodeksu cywilnego poprzez zaniechanie dokonania opisu przedmiotu Zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, przy uwzględnieniu wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie i kalkulację oferty, co narusza równowagę stron, w tym równowagę ekonomiczną oraz ogranicza krąg wykonawców zdolnych do realizacji Zamówienia.

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

innego orzeczenia sądu albo organu administracji publicznej, którego uzyskanie nie było przewidziane w opisie przedmiotu zamówienia (ani w żadnym innym dokumencie stanowiącym element dokumentacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego), a jest niezbędne celem wykonania obowiązków Wykonawcy wynikających z Umowy,

g) wystąpienia osób trzecich z roszczeniami lub ujawnienia się roszczeń osób trzecich, które uniemożliwiają tymczasowo dalsze wykonanie Przedmiotu Umowy, w szczególności uzyskanie odpowiednich decyzji, zezwoleń, uzgodnień wydawanych przez organy administracji publicznej

h) konieczności przeprowadzenia procedury ustalania granic zgodnie z § 31 Rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 18 sierpnia 2020 r. w sprawie standardów technicznych wykonywania geodezyjnych pomiarów sytuacyjnych i wysokościowych oraz opracowywania i przekazywania wyników tych pomiarów do państwowego zasobu geodezyjnego i kartograficznego (Dz.U.2020.1429 z dnia 2020.08.21)

i) w przypadku konieczności zwiększenia zaangażowania Wykonawcy przy realizacji Umowy wynikającego z konieczności prowadzenia dodatkowych prac wynikających z obowiązków nałożonych na Wykonawcę w OPZ, których dokładnego zakresu rzeczowego nie można było określić na etapie sporządzania OPZ, Zamawiający i Wykonawca uzgodnią zakres tych

Hoogells Oleksiewicz Szynirowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

obowiązków, co będzie uzasadniało zwiększenie wynagrodzenia (liczonego według uzgodnionej przez Strony stawki godzinowej) oraz wydłużenie terminu realizacji Umowy czy poszczególnych Etapów.

- w przypadku wystąpienia okoliczności wymienionych w pkt 17) powyżej, o ile ich powstanie nie jest lub nie było w jakikolwiek sposób zawinione przez Wykonawcę, jeśli okoliczność ta miała wpływ na Przedmiot Umowy, zmianie ulegnie termin wykonania Umowy i/lub poszczególnych Zadań i/lub Kamieni Milowych, odpowiednio do okresu trwania przeszkody/okoliczności, o której mowa powyżej, a która uniemożliwia realizację Przedmiotu Umowy zgodnie z jej treścią i w sposób należyty i/lub Wynagrodzenie Wykonawcy;

~~12. Brak przedłożenia przez Wykonawcę szczegółowej kalkulacji kosztów, o której mowa w ust. 11 niniejszego paragrafu, zostanie potraktowany jako brak wpływu zmian na koszty wykonania Umowy przez Wykonawcę.~~

12. Brak przedłożenia przez Wykonawcę szczegółowej kalkulacji kosztów, o której mowa w ust. 11 niniejszego paragrafu, zostanie potraktowany jako brak wpływu zmiany na koszty wykonania Umowy przez Wykonawcę.

Lp. 22

§ 25 ust. 5

4. Strony zgodnie ustalają, że wynikające z Umowy wierzytelności Wykonawcy nie mogą być przedstawiane do potrącenia ustawowego (art. 498 Kodeksu cywilnego) z wierzytelnościami Zamawiającego.

4. Strony zgodnie ustalają, że wynikające z Umowy wierzytelności ~~sporne~~ Wykonawcy nie mogą być przedstawiane do potrącenia ustawowego (art. 498 Kodeksu cywilnego) z wierzytelnościami Zamawiającego.

Odwolujący zauważa, iż brak jest uzasadnienia dla wyłączenia możliwości ustawowego potrącenia wierzytelności niespornych Wykonawcy. Zamawiający korzysta ze swojej uprzywilejowanej pozycji przyznając wyłącznie sobie określone uprawnienia. Zamawiający ma bowiem prawo potrącać kary umowne z wynagrodzenia Wykonawcy, nawet gdy kary te są niewymagalne. Wykonawcę natomiast pozbawia możliwości skorzystania z ustawowego prawa

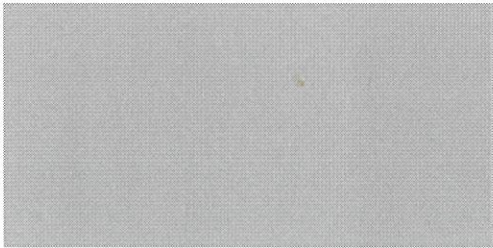
Hoogells Oleksiewicz Szyniowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl



nawet w sytuacji, gdy wiarytelność Wykonawcy nie jest kwestionowana przez Zamawiającego.

Wskazane postanowienie Umowy prowadzi do naruszenia:

- art. 16 Pzp w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 4) i pkt 20) Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp w zw. z art. 5 i art. 353¹

Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie postanowień w sposób, który powoduje – niezasadnione potrzebami Zamawiającego – uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego i naruszenie zasady 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 do ukształtowania istotnych postanowień umownych.

Agnieszka
Dudko-Romanczuk
Agnieszka Dudko-Romanczuk
RADCA PRAWNY
WA-11502

Hoogells Oleksiewicz Sznyrowska sp. k.

tel.: +48 22 254 26 32
fax: +48 22 391 52 38
kancelaria@hoogells.pl

Castor Park, II piętro
ul. Bobrowiecka 8,
00-728 Warszawa

NIP: 7010422255
KRS: 0000507185

www.hoogells.pl

**Prezes Urzędu
Zamówień Publicznych**

Warszawa, dnia 30.04.2020 r.

UZP/DP/022/1/20/PL

KW-2575/20

DECYZJA

Na podstawie art. 104 § 1 i art. 107 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2020 r., poz. 256, ze zm.) w zw. z art. 154a ust. 2 i art. 154a ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843) oraz upoważnienia nr 425/01/19 z dnia 3 stycznia 2019 r.,

po rozpatrzeniu wniosku Związku Ogólnopolskiego Projektantów i Inżynierów z siedzibą w Warszawie z dnia 13 marca 2020 r.,

p o s t a n a w i a m :

wpisać Związek Ogólnopolski Projektantów i Inżynierów z siedzibą w Warszawie na listę organizacji uprawnionych do wnoszenia środków ochrony prawnej.

Dyrektor
Departamentu Prawnego
ZUP
Bogdan Artymowicz
radca prawny

Otrzymują:

- 1) Związek Ogólnopolski Projektantów i Inżynierów, ul. Bobrowiecka 8, 00-728 Warszawa.
- 2) a/a

POUCZENIE

1. Decyzja nie jest ostateczna.
2. Strona z niej niezadowolona może złożyć do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy, w terminie 14 dni od dnia jej doręczenia, ewentualnie – skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie, wnoszoną za pośrednictwem Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, w terminie 30 dni od daty doręczenia decyzji.
3. Skarga taka podlega wpisowi, ustalanemu w oparciu o przepisy rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 16 grudnia 2003 r. w sprawie wysokości oraz szczegółowych zasad pobierania wpisu w postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. Nr 221, poz. 2193, ze zm.), należy go uiścić przy wniesieniu skargi, gotówką do kasy właściwego sądu administracyjnego lub na rachunek bankowy wskazanego Sądu.

Powszechna Kasa Oszczędności Bank Polski SA

www.pkobp.pl • tel. 801 307 307*/**

801 3PKOBP*/** lub +48 (81) 535 60 60*/**

* informacje są dostępne po poprawnym zalogowaniu w serwisie telefonicznym

** opłata zgodna z taryfą operatora



Bank Polski

właściciel: ZWIĄZEK OGÓLNOPOLSKI PROJEKTANTÓW I INŻYNIERÓW

data wydruku: 2021-01-11 g.13:39

Przelew z rachunku Szczegóły transakcji zleconej do realizacji

Numer rachunku	90 1020 1169 0000 8202 0309 9744
Data waluty	2021-01-11
Data operacji	2021-01-11
Opis	Rachunek odbiorcy : 60 1010 1010 0081 3622 3100 0000 Odbiorca : URZĄD ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH Tytuł : WPIS OD ODWOŁANIA ZWIĄZKU OGÓLNOPOLSKIEGO PROJEKTANTÓW I INŻYNIERÓW W WARSZAWIE (POSTĘPOWANIE NR 156/20/K RI/11/PZP/WD/90)
Typ transakcji	Przelew z rachunku
Kwota	-15000,00 PLN

Warszawa, dnia 11 stycznia 2021 r.

PEŁNOMOCNICTWO

Działając w imieniu i na rzecz Związku Ogólnopolskiego Projektantów i Inżynierów ul. Bobrowiecka 8, 00-728 Warszawa, wpisanego do rejestru stowarzyszeń, innych organizacji społecznych i zawodowych, fundacji oraz publicznych zakładów opieki zdrowotnej oraz rejestru przedsiębiorców prowadzonego przez Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy w Warszawie, XIII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego pod numerem KRS 0000830976, NIP 5213891528 (dalej: „Związek”) niniejszym udzielam pełnomocnictwa:

radcy prawnemu

Edycie Sikorskiej – Gałęckiej

(numer wpisu WA-8050, numer dowodu osobistego AXD 243919)

oraz

radcy prawnemu

Agnieszce Dudko-Romańczuk

(numer wpisu WA-11502, numer dowodu osobistego AYS 385277),

każdej z nich z prawem do samodzielnej reprezentacji Związku w postępowaniu, w którym zamawiającym jest Centralny Port Komunikacyjny spółka z o.o. z siedzibą w Warszawie prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego o nr 156/20/KRI/11/PZP/WD/90 na realizację zamówienia:

Opracowanie dokumentacji przedprojektowej i dokumentacji projektowej wraz ze wsparciem technicznym dla projektu nr 00100011 pn.: „Budowa tunelu dalekobieżnego w Łodzi w ciągu linii kolejowej nr 85” (dalej: „Postępowanie”).

Niniejsze pełnomocnictwo obejmuje w szczególności umocowanie do sporządzania, podpisywania i składania środków ochrony prawnej przewidzianych w ustawie Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. w związku z Postępowaniem, tj. do sporządzania, podpisywania, składania odwołań do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej, jak również cofania odwołań, składania i cofania sprzeciwów, przystąpień, opozycji, składania pism i odbioru wszelkich dokumentów, wnoszenia skarg do Sądu Okręgowego oraz reprezentowania Związku na posiedzeniach i rozprawach przed Krajową Izbą Odwoławczą w związku z Postępowaniem.

Każdy z pełnomocników uprawniony jest do samodzielnej reprezentacji Związku w zakresie udzielonego umocowania, w tym do samodzielnego reprezentowania Związku przed Krajową Izbą Odwoławczą w postępowaniach toczących się w związku z Postępowaniem.

Pełnomocnik jest uprawniony do udzielania dalszych pełnomocnictw.

Do niniejszego pełnomocnictwa dołącza się dowód uiszczenia opłaty skarbowej.

Anna Oleksiewicz

Prezes Zarządu



Powszechna Kasa Oszczędności Bank Polski SA
www.pkobp.pl • tel. 801 307 307*/**
801 3PKOBP*/** lub +48 (81) 535 60 60*/**
* informacje są dostępne po poprawnym zalogowaniu w serwisie telefonicznym
** opłata zgodna z taryfą operatora



Bank Polski

właściciel: ZWIĄZEK OGÓLNOPOLSKI PROJEKTANTÓW I INŻYNIERÓW
data wydruku: 2021-01-11 g.09:04

Przelew z rachunku Szczegóły transakcji zleconej do realizacji

Numer rachunku	90 1020 1169 0000 8202 0309 9744
Data waluty	2021-01-11
Data operacji	2021-01-11
Opis	Rachunek odbiorcy : 21 1030 1508 0000 0005 5000 0070 Odbiorca : URZĄD MIASTA STOLECZNEGO WARSZAWY CENTRUM OBSŁUGI PODATNIKA Tytuł : OPŁ. OD PEŁN. DLA R.PR. E. SIKORSKIEJ-GAŁECKIEJ I A.DUDKO- ROMAŃCZUK OD ZOPI (POSTĘPOWANIE NR 156/20/KRI/11/PZP/WD/90)
Typ transakcji	Przelew z rachunku
Kwota	-34,00 PLN

Wydruk informacji pobranej w trybie art. 4 ust. 4aa ustawy z dnia 20 sierpnia 1997 r. o Krajowym Rejestrze Sądowym, posiada moc dokumentu wydawanego przez Centralną Informację, nie wymaga podpisu i pieczęci.

CENTRALNA INFORMACJA KRAJOWEGO REJESTRU SĄDOWEGO

KRAJOWY REJESTR SĄDOWY

Stan na dzień 11.01.2021 godz. 09:44:12

Numer KRS: 0000830976

Informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu
Z REJESTRU STOWARZYSZEŃ, INNYCH ORGANIZACJI SPOŁECZNYCH I ZAWODOWYCH,
FUNDACJI ORAZ SAMODZIELNYCH PUBLICZNYCH ZAKŁADÓW OPIEKI ZDROWOTNEJ

PODMIOT WPISANY TAKIŚ DO REJESTRU PRZEDSIĘBIORCÓW

Data rejestracji w Krajowym Rejestrze Sądowym	25.02.2020		
Ostatni wpis	Numer wpisu	3	Data dokonania wpisu
	Sygnatura aktu	WA.XIII NS-REJ.KRS/4383/20/360/REGON	
	Oznaczenie sądu	-----	

Dział 1

Rubryka 1 - Dane podmiotu	
1.Oznaczenie rodzaju organizacji	ZWIĄZEK PRACODAWCÓW
2.Numer REGON/NIP	REGON: 385645891, NIP: 5213891528
3.Nazwa	ZWIĄZEK OGÓLNOPOLSKI PROJEKTANTÓW I INŻYNIERÓW
4.Dane o wcześniejszej rejestracji	-----
5.Czy podmiot posiada status organizacji pożytku publicznego?	---

Rubryka 2 - Siedziba i adres podmiotu	
1.Siedziba	kraj POLSKA, woj. MAZOWIECKIE, powiat WARSZAWA, gmina WARSZAWA, miejsc. WARSZAWA
2.Adres	ul. BOBROWIECKA, nr 8, lok. ---, miejsc. WARSZAWA, kod 00-728, poczta WARSZAWA, kraj POLSKA
3.Adres poczty elektronicznej	-----
4.Adres strony internetowej	-----

Rubryka 3 - Jednostki terenowe lub oddziały	
Brak wpisów	

Rubryka 4 - Informacje o statucie	
1.Informacja o sporządzeniu lub zmianie	1 19.12.2019 R.

statutu

Rubryka 5

1.Czas, na jaki została utworzona organizacja

NIEOZNACZONY

Rubryka 6 - Sposób powstania podmiotu

Brak wpisów

Rubryka 7 - Komitet założycielski

Brak wpisów

Rubryka 8 - Organ sprawujący nadzór

Brak wpisów

Dział 2

Rubryka 1 - Organ uprawniony do reprezentacji podmiotu

1.Nazwa organu uprawnionego do reprezentowania podmiotu

ZARZĄD

2.Sposób reprezentacji podmiotu

DO SKŁADANIA OŚWIADCZEŃ WOLI I ZACIĄGANIA ZOBOWIĄZAŃ MAJĄTKOWYCH W IMIENIU ZWIĄZKU UPRAWNIONY JEST KAŻDY CZŁONEK ZARZĄDU SAMODZIELNIE.

Podrubryka 1

Dane osób wchodzących w skład organu

1	1.Nazwisko / Nazwa lub firma	OLEKSIEWICZ
	2.Imiona	ANNA
	3.Numer PESEL/REGON	81112402568
	4.Numer KRS	****
	5.Funkcja w organie reprezentującym	PREZES ZARZĄDU
2	1.Nazwisko / Nazwa lub firma	SKURA
	2.Imiona	PIOTR MICHAŁ
	3.Numer PESEL/REGON	86062007692
	4.Numer KRS	****
	5.Funkcja w organie reprezentującym	WICEPREZES ZARZĄDU
3	1.Nazwisko / Nazwa lub firma	MERCHEL
	2.Imiona	ARKADIUSZ MARIAN
	3.Numer PESEL/REGON	69013100972
	4.Numer KRS	****
	5.Funkcja w organie reprezentującym	WICEPREZES ZARZĄDU

Rubryka 2 - Organ nadzoru		
1	1.Nazwa organu	RADA ZWIĄZKU
	Podrubryka 1 Dane osób wchodzących w skład organu	
	1	1.Nazwisko / Nazwa lub firma
		KRZYŻANOWSKI
		2.Imiona
	2	JAROSŁAW BOGDAN
		3.Numer PESEL/REGON
		61030407450
	3	1.Nazwisko / Nazwa lub firma
		WIELOPOLSKI
		2.Imiona
	4	JAROSŁAW
		3.Numer PESEL/REGON
		68062201238
	5	1.Nazwisko / Nazwa lub firma
		PLACEK
		2.Imiona
	6	GRZEGORZ PIOTR
		3.Numer PESEL/REGON
		71030910535
	7	1.Nazwisko / Nazwa lub firma
		NIEMIEC
		2.Imiona
	8	MICHAŁ PAWEŁ
		3.Numer PESEL/REGON
		82022806312
	9	1.Nazwisko / Nazwa lub firma
		MORDAK
		2.Imiona
	10	RENATA
		3.Numer PESEL/REGON
		82031801449
	11	1.Nazwisko / Nazwa lub firma
		KULA
		2.Imiona
	12	ANDRZEJ JAKUB
		3.Numer PESEL/REGON
		76071309551

Rubryka 3

Brak wpisów

Dział 3

Rubryka 1 - Nie dotyczy

Brak wpisów

Rubryka 2 - Nie dotyczy

Brak wpisów

Rubryka 3 - Cel działania organizacji

1.Cel działania	A) PROPAGOWANIE OCHRONY INTERESÓW CZŁONKÓW ZWIĄZKU, W TYM W SZCZEGÓLNOŚCI W ZAKRESIE OCHRONY PRZED MONOPOLISTYCZNĄ POZYCJĄ ZAMAWIAJĄCYCH POPRZECZ REPREZENTOWANIE CZŁONKÓW ZWIĄZKU WOBEC ORGANÓW WŁADZY PUBLICZNEJ, ORGANÓW SAMORZĄDU TERYTORIALNEGO, KRAJOWYCH MIĘDZYNARODOWYCH ORGANIZACJI, ZWIĄZKÓW ZAWODOWYCH, SAMORZĄDU TERYTORIALNEGO, OSÓB PRAWNYCH I FIZYCZNYCH;
-----------------	--

B) POMOC W KREOWANIU PRAWA W ZAKRESIE DOTYCZĄCYM CELÓW STATUTOWYCH ZWIĄZKU, W TYM W SZCZEGÓLNOŚCI PRAWA BUDOWLANEGO, PRAWA ZAGOSPODAROWANIA PRZESTRZENNEGO ORAZ PRAWA ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH;
 C) PODNOSZENIE KWALIFIKACJI CZŁONKÓW ZWIĄZKU W ZAKRESIE ŚWIADCZONYCH USŁUG, PODNOSZENIE JAKOŚCI ŚWIADCZONYCH USŁUG I ICH STANDARDYZACJA ORAZ UMOŻLIWIENIE ZDOBYWANIA SPECJALISTYCZNEJ WIEDZY I WYMIANY DOŚWIADCZEŃ;
 D) STWORZENIE FORUM WSPÓŁPRACY POMIĘDZY CZŁONKAMI ZWIĄZKU W REALIZACJI WSPÓLNYCH PRZEDSIĘWZIĘĆ I PROJEKTÓW;
 E) KORZYSTNE KSZTAŁTOWANIE WARUNKÓW RYNKOWYCH ŚWIADCZENIA USŁUG PROJEKTOWYCH, INŻYNIERYJNYCH I KONSULTINGOWYCH, W TYM Z UWZGLĘDNIENIEM ŚWIADCZENIA W/W USŁUG W SEKTORZE PUBLICZNYM;
 F) WSPARCIE DORADCZE I ORGANIZACYJNE DLA CZŁONKÓW ZWIĄZKU W ZAKRESIE ROZWIĄZYWANIA PROBLEMÓW ORGANIZACYJNYCH, EKONOMICZNYCH I PRAWNYCH ZWIĄZANYCH Z PODEJMOWANIEM PRZEZ NICH DZIAŁALNOŚCI GOSPODARCZEJ;
 G) PROPAGOWANIE WIEDZY I STANDARDÓW ZWIĄZANYCH Z REALIZACJĄ PRAC PROJEKTOWYCH, USŁUG INŻYNIERYJNYCH I KONSULTINGOWYCH W SZEROKO POJĘTYM SEKTORZE BUDOWLANYM;
 H) ZWIĘKSZENIE INTEGRACJI BIZNESOWEJ CZŁONKÓW ZWIĄZKU;
 I) WSPARCIE ROZWOJU GOSPODARCZEGO, W TYM ROZWÓJ PRZEDSIĘBIORCZOŚCI CZŁONKÓW ZWIĄZKU;
 J) TWORZENIE WARUNKÓW DO POSTĘPOWANIA MEDIACYJNEGO I POJEDNAWCZEGO POMIĘDZY CZŁONKAMI ZWIĄZKU;
 K) PODNOSZENIE POZIOMU ETYCZNEGO ŚWIADCZENIA USŁUG PROJEKTOWYCH, INŻYNIERYJNYCH I KONSULTINGOWYCH, W TYM ZASAD RZETELNEGO DZIAŁANIA, ETYKI ZAWODOWEJ I UCZCIWOŚCI KUPIECKIEJ;
 CIĄG DALSZY W STATUCIE

Rubryka 4 - Przedmiot działalności statutowej organizacji pożytku publicznego

Brak wpisów

Rubryka 5 - Informacja o dniu kończącym rok obrotowy

1. Dzień kończący pierwszy rok obrotowy, za który należy złożyć sprawozdanie finansowe	31.12.2020
--	------------

Dział 4

Rubryka 1 - Zaległości

Brak wpisów

Rubryka 2 - Wierzytelności

Brak wpisów

Rubryka 3 - Informacje o oddaleniu wniosku o ogłoszenie upadłości na podstawie art. 13 ustawy z 28 lutego 2003 r. Prawo upadłościowe albo o zabezpieczeniu majątku dłużnika w postępowaniu w przedmiocie ogłoszenia upadłości albo w postępowaniu restrukturyzacyjnym albo po prawomocnym umorzeniu postępowania restrukturyzacyjnego

Brak wpisów

Rubryka 4 - Umorzenie prowadzonej przeciwko podmiotowi egzekucji z uwagi na fakt, że z egzekucji nie uzyska się sumy wyższej od kosztów egzekucyjnych

Brak wpisów

Dział 5

Nie dotyczy

Dział 6

Rubryka 1 - Likwidacja

Brak wpisów

Rubryka 2 - Informacje o rozwiązaniu podmiotu

Brak wpisów

Rubryka 3 - Informacja o połączeniu lub podziale

Brak wpisów

Rubryka 4 - Informacja o postępowaniu upadłościowym

Brak wpisów

Rubryka 5 - Informacja o postępowaniu układowym

Brak wpisów

Rubryka 6 - Informacje o postępowaniach restrukturyzacyjnych, o postępowaniu naprawczym lub o przymusowej restrukturyzacji

Brak wpisów

Rubryka 7 - Informacja o zawieszeniu działalności gospodarczej

Brak wpisów