

Sygn. akt: KIO 858/25

## POSTANOWENIE

Warszawa dnia 2 kwietnia 2025 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

**Przewodniczący: Luiza Łamejko**

**AK.**

**Rafał Malinowski**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 2 kwietnia 2025 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 10 marca 2025 r. przez wykonawcę PORR S.A. z siedzibą w Warszawie

w postępowaniu prowadzonym przez PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. z siedzibą w Warszawie

uczestnicy po stronie odwołującego:

- A. Budimex S.A. z siedzibą w Warszawie,
- B. TORPOL S.A. z siedzibą w Poznaniu,
- C. Kolejowe Zakłady Automatyki S.A. z siedzibą w Katowicach,
- D. Swietelsky Rail Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie

### **postanawia:**

1. umorzyć postępowanie odwoławcze,
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy PORR S.A. z siedzibą w Warszawie kwoty 20 000 zł 00 gr (słownie: dwadzieścia tysięcy złotych zero groszy) stanowiącej uiszczonego wpisu od odwołania.

Na orzeczenie - w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Zamówień Publicznych.

Przewodniczący : .....

.....

.....

Sygn. akt: KIO 858/25

## **Uzasadnienie**

PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. z siedzibą w Warszawie (dalej: „Zamawiający”) prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pod nazwą: „Zaprojektowanie (w zakresie branży srk) i kompleksowe wykonanie robót budowlanych na linii kolejowej nr 622 na odcinku H Szczyrzyc — Tymbark w ramach Projektu pn.: „Budowa nowej linii kolejowej Podłęże - Szczyrzyc - Tymbark/Mszana Dolna oraz modernizacja istniejącej linii kolejowej nr 104 Chabówka - Nowy Sącz - Etap II”. Postępowanie to prowadzone jest na podstawie przepisów ustawy z dnia 11 września

9 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 ze zm.), zwanej dalej: „ustawa Pzp”. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 4 września 2024 r. pod numerem 530403-2024.

W dniu 10 marca 2025 r. wykonawca PORR S.A. z siedzibą w Warszawie (dalej: Odwołujący) wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie od czynności Zamawiającego polegającej na ustaleniu treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej: „SWZ”), w sposób naruszający przepisy ustawy Pzp i KC, tj.:

1. naruszenie art. 3531 k.c. w zw. z art. 647 k.c. i art. 651 k.c. w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp w zw. z art. 16 ustawy Pzp, art. 99 ust. 1 i 4 ustawy Pzp, art. 103 ust. 2 ustawy Pzp i art. 433 pkt 3 ustawy Pzp poprzez ukształtowanie treści przyszłego stosunku zobowiązaniowego w sposób naruszający zasadę proporcjonalności oraz efektywności

postępowania,

z przekroczeniem granic swobody kontraktowania w zakresie odnoszącym się do:

- redukcji należnego wykonawcom wynagrodzenia w wydłużonym terminie realizacji Umowy w części dotyczącej ponoszonych kosztów zarządu - we wzorze wskazanym w § 9 ust. 16 warunków przyszłej Umowy, tj. we wzorze (1) – redukcja do 50% i wzorze (2)- redukcja do 20%, nieuwzględnienie możliwości sporządzania przez wykonawców, zgodnie z art. 47 ust. 4 ustawy o rachunkowości, rachunku zysku i strat metodą porównawczą, ograniczenie wartości wskaźnika Kosztów ogólnych zarządu (dalej KOZ) do 1% w przypadku wykonawców, który nie opracowują rachunku zysków i strat metodą kalkulacyjną, nieuwzględnienie terminów sporządzania sprawozdań finansowych wynikających z ustawy o rachunkowości i pominięcie konieczności ustalenia daty odniesienia dla ustalenia wartości KOZ,

- ograniczenie w § 12 ust. 4 pkt 4 warunków przyszłej Umowy wartości Narzutu możliwego do doliczenia przez wykonawców do kosztów podzleconych Robót do 10%;

2. naruszenie art. 353<sup>1</sup> k.c. w zw. z art. 537 k.c. *per analogiam* w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp poprzez ukształtowanie treści przyszłego stosunku zobowiązaniowego w sposób naruszający zasadę proporcjonalności oraz efektywności postępowania, z przekroczeniem granic swobody kontraktowania, tj. poprzez zastosowanie elementów ceny maksymalnej – określenie maksymalnej wysokości Narzutu wskazanego w § 12 ust. 4 pkt 3 warunków przyszłej Umowy jako elementu ceny, w sytuacji w której nie obowiązuje określenie ceny maksymalnej przepisem rangi ustawowej lub aktem prawnym wydawanym na podstawie delegacji ustawowej.

a w konsekwencji naruszeń wskazanych w pkt 1 i 2:

3. naruszenie art. 16 pkt 1, 2 i 3 ustawy Pzp i art. 17 ust. 1 pkt 1 i 2 ustawy Pzp poprzez uchybienie zasadom uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców oraz uchybienie zasadzie przejrzystości i proporcjonalności, a to przez zaniechanie przygotowania i prowadzenia postępowania z należytą starannością, w sposób umożliwiający zachowanie uczciwej konkurencji, w szczególności wobec (a) niezgodnego

z przywołanymi wyżej przepisami ukształtowania warunków przyszłej Umowy i tym samym uniemożliwienie wykonawcom ubiegającym się o udzielenie przedmiotowego zamówienia złożenia porównywalnych ofert (b) nieproporcjonalnego ograniczenia w § 12 ust. 4 pkt 4 warunków przyszłej Umowy wartości Narzutu możliwego do doliczenia przez wykonawców do kosztów podzleconych Robót do 10%.

Odwołujący wniósł o:

1) uwzględnienie odwołania;

2) nakazanie Zamawiającemu dokonania modyfikacji warunków przyszłej Umowy poprzez:

a. nakazanie zmiany treści § 9 ust. 16 warunków przyszłej Umowy poprzez:

- usunięcie ze wzoru:

(1) wskaźnika redukcji 50% ( $KOZ = (W \text{ Koz})SR * WP\Delta T * 50\%$ ) oraz ze wzoru

(2) wskaźnika redukcji 20%

( $KOZ = ((WRP/PW\acute{S}r) * (KOZ\acute{S}r/TP)) * Tw * 20\%$ ),

- uwzględnienie możliwości opracowania przez wykonawców, zgodnie z przyjętymi zasadami (polityką) rachunkowości, zgodnymi z ustawą o rachunkowości, rachunku zysków i strat metodą porównawczą,

- usunięcie zapisu, zgodnie z którym wykonawcy, który nie sporządzają sprawozdania finansowego metodą kalkulacyjną otrzymują wynagrodzenie z tytułu KOZ z zastosowaniem wskaźnika 1% lub ewentualnie zastosowanie wobec tych wykonawców średnich wskaźników publikowanych przez Główny Urząd Statystyczny,

- ustalenie, że dla ustalenia KOZ będą brane pod uwagę dane wynikające ze sprawozdania finansowego z okresu trzech pełnych okresów sprawozdawczych poprzedzających datę pierwotnego terminu realizacji Umowy;

np. poprzez zmianę § 9 ust. 16 Umowy w sposób szczegółowo wskazany w uzasadnieniu odwołania;

b. nakazanie zmiany treści § 12 ust. 4 pkt 3 warunków przyszłej Umowy poprzez usunięcie wartości Narzutu 10% ze wzoru służącego obliczeniu wartości zmiany Wynagrodzenia netto w przypadku podzlecenia Robót lub nakazanie zmiany wartości tego narzutu na 32,7%, np. poprzez zmianę § 12 ust. 4 pkt 3 Umowy w sposób szczegółowo wskazany w uzasadnieniu odwołania.

W dniu 17 marca 2025 r. Odwołujący poinformował, że pismem z dnia 12 marca 2025 r. Zamawiający zmienił treść

Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w sposób częściowo uwzględniający żądania Odwołującego zawarte w odwołaniu. Odwołujący oświadczył, że cofa odwołanie w zakresie nieuwzględnionym przez Zamawiającego. Do ww. oświadczenia Odwołujący dołączył Zmianę SWZ dokonaną przez Zamawiającego. Izba ustaliła, że Zamawiający dokonał następujących modyfikacji dokumentów zamówienia:

„Tom I SWZ – Instrukcja dla Wykonawców

➤ Pkt 8.1 lit. b otrzymuje brzmienie:

b) na podstawie art. 109 ust. 1 pkt 2, 3, 4, 8, 9, 10 Ustawy (podstawy wykluczenia fakultatywne),

➤ Pkt 8.4 otrzymuje brzmienie:

8.4. W stosunku do podwykonawców, na zasobach których Wykonawca nie polega, jeśli jest już wiadome Wykonawcy, którym podwykonawcom zamierza powierzyć wykonanie części Zamówienia, Zamawiający zbada, czy wobec tego podmiotu nie zachodzą podstawy wykluczenia, o których mowa w punkcie 8.7 poniżej,

➤ Pkt 8.7 ppkt 2 otrzymuje brzmienie:

2) w art. 109 ust. 1 pkt 2, 3, 4, 8, 9, 10 Ustawy (podstawy wykluczenia fakultatywne);

➤ Pkt 8.9 ÷ 8.10 otrzymują brzmienie:

8.9. Wykonawca nie podlega wykluczeniu w okolicznościach określonych w art. 108 ust. 1 pkt 1, 2 i 5 Ustawy (podstawy wykluczenia obligatoryjne) lub art. 109 ust. 1 pkt 2, 3, 4, 8, 9, 10 Ustawy (podstawy wykluczenia fakultatywne), jeżeli udowodni Zamawiającemu, że spełnił łącznie przesłanki wskazane w art. 110 ust. 2 Ustawy, a Zamawiający oceni, że uwzględniając wagę i szczególne okoliczności czynu Wykonawcy, podjęte przez Wykonawcę czynności, o których mowa w art. 110 ust. 2 Ustawy, są wystarczające do wykazania jego rzetelności.

8.10. W przypadku zaistnienia podstawy wykluczenia, o której mowa w art. 109 ust. 1 pkt 2 – 4 Ustawy, Zamawiający może nie wykluczać Wykonawcy, jeżeli wykluczenie byłoby w sposób oczywisty nieproporcjonalne, a sytuacja ekonomiczna lub finansowa Wykonawcy, o której mowa w art. 109 ust. 1 pkt 4 Ustawy, jest wystarczająca do wykonania Zamówienia.

➤ Pkt 9.7.3 lit. h otrzymuje brzmienie:

h) art. 109 ust. 1 pkt 8–10 Ustawy;

➤ Pkt 16.1 otrzymuje brzmienie:

16.1. Wykonawca pozostaje związany złożoną ofertą do dnia 01 sierpnia 2025 r. Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert. Wadium wnosi się przed upływem terminu składania ofert i utrzymuje nieprzerwanie do dnia upływu terminu związania ofertą, z wyjątkiem przypadków, o których mowa w art. 98 ust. 1 pkt 2 i 3 oraz ust. 2 Ustawy.

➤ Pkt 17.1 otrzymuje brzmienie:

17.1. Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy złożyć na Platformie Zakupowej do dnia: 04 kwietnia 2025 r. do godziny: 10:00.

➤

Pkt 18.1 otrzymuje brzmienie:

18.1. Otwarcie ofert nastąpi w dniu 04 kwietnia 2025 r., o godzinie 10:15.

➤ Pkt 24.5 otrzymuje brzmienie:

24.5. Jeżeli Zamawiający stwierdzi, że wobec danego podwykonawcy:

- na którego zasoby powołał się Wykonawca zachodzą podstawy wykluczenia, o których mowa w pkt 8.7 IDW

- na którego zasoby nie powołał się Wykonawca zachodzą podstawy wykluczenia, o których mowa w pkt 8.7 IDW, Wykonawca obowiązany jest zastąpić tego podwykonawcę innym podwykonawcą lub zrezygnować z powierzania wykonania części Zamówienia danemu podwykonawcy pod rygorem niedopuszczenia podwykonawcy do realizacji części Zamówienia.

➤ Załącznik nr 1F do IDW otrzymuje nowe brzmienie – Patrz załączniki.

> Załącznik nr 6 do IDW otrzymuje nowe brzmienie – Patrz załączniki.

## TOM II SWZ – WARUNKI UMOWY

> § 8 otrzymuje nowe brzmienie:

### § 8.

#### Harmonogram rzeczowo-finansowy

1. W terminie 35 Dni od daty podpisania Umowy Wykonawca przedstawi Inżynierowi do zatwierdzenia oraz do wiadomości Zamawiającego, w programie MS Project bądź równoważnym, który będzie umożliwiał odtwarzanie, przechowywanie, zapis i zmianę plików w formacie \*.mpp (z zastrzeżeniem informacji dotyczącej przepływów pieniężnych »cash flow« związanych z wykonaniem Umowy, która ma być przedstawiana także w formacie Excel) Harmonogram prac projektowych, a w terminie 60\* Dni od podpisania Umowy – Harmonogram Robót, objętych zakresem Umowy. Wzory dokumentów, na podstawie których Wykonawca sporządza Harmonogram prac projektowych oraz Harmonogram Robót stanowią załącznik nr 13 do Umowy.

2. Harmonogram prac projektowych będzie się składał z następujących części:

- 1) harmonogramu rzeczowo-finansowego dla etapu prac projektowych – wykres Gantta;
- 2) harmonogramu pracy ludzi;
- 3) harmonogramu płatności;
- 4) raportu towarzyszącego.

3. Harmonogram Robót będzie składał się z następujących części:

- 1) harmonogramu rzeczowo-finansowego dla Robót – wykres Gantta;
- 2) schematu etapowania;
- 3) harmonogramu pracy ludzi i sprzętu;
- 4) harmonogramu dostaw Materiałów i Urządzeń, o których mowa w § 3 ust. 20 i następnych Umowy;
- 5) harmonogramu przerobów i płatności;
- 6) raportu towarzyszącego.

4. Harmonogram w zakresie, o którym mowa w ust. 2 pkt 1 będzie zawierał:

1) prace projektowe oraz pozostałe czynności niezbędne do uzyskania pozwolenia na budowę (o ile dotyczy) w tym: kolejność, w jakiej Wykonawca zamierza realizować prace projektowe oraz pozostałe czynności niezbędne do uzyskania pozwolenia na budowę,

z wyraźną graficzną ilustracją ścieżki krytycznej, tj. terminy wykonywania dokumentów oraz kolejność i terminy wykonywania prac projektowych, tak aby osiągnąć zakończenie zakresu określonego w każdym Etapie,

2) terminy realizacji poszczególnych etapów prac, przy czym terminy te muszą zawierać się w terminach określonych dla realizacji danego Etapu Umowy oraz realizacji całego Przedmiotu Umowy,

3) przeroby i płatności w tym szacowane przeroby i płatności w układzie miesięcznym oraz ewentualne ich aktualizacje, oraz Koszty Ogólne rozłożone proporcjonalnie do części Przedmiotu Umowy wykonywanej w danym miesiącu na cały czas trwania Umowy.

5. Harmonogram w zakresie, o którym mowa w ust. 3 pkt 1 będzie zawierał:

1) kolejność, w jakiej Wykonawca zamierza realizować Roboty z wyraźną graficzną ilustracją ich ścieżki krytycznej, tj.: terminy wykonywania dokumentów sporządzanych przez Wykonawcę oraz terminy i kolejność wykonywania Robót, tak aby osiągnąć zakończenie zakresu określonego w każdym Etapie, wraz z uwzględnieniem terminu wykonania Prób Eksploatacyjnych dla każdego asortymentu robót określonych w danym Etapie oraz dla pozostałych Robót, a także uzyskanie pozwolenia na użytkowanie przed upływem terminu realizacji Umowy, oraz

2) okresy na przeglądy i Odbiory, wyrażenia zgody wyszczególnione w Umowie,

3) kolejność i rozłożenie w czasie inspekcji lub badań wyspecyfikowanych w Umowie,

4) daty rozpoczęcia i zakończenia Robót,

- 5) daty rozpoczęcia i zakończenia poszczególnych asortymentów Robót,
  - 6) zapewnienie dostaw Materiałów i Urządzeń na Teren Budowy, również w okresie zimowym, w zakresie niezbędnym dla zachowania ciągłości Robót,
  - 7) planowane przerwy w prowadzeniu Robót ze względu na wymogi zawarte w Umowie (np. ze względu na wymogi decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach), postanowienia uzgadniającego warunki realizacji przedsięwzięcia w ramach ponownej oceny oddziaływania na środowisko na etapie pozwolenia na budowę),
  - 8) planowane zmiany w organizacji ruchu kolejowego na poszczególnych etapach realizacji Umowy, z uwzględnieniem w szczególności „Zasad organizacji i udzielania zamknięć torowych” Ir-19,
  - 9) rezerwy czasowe wynikające z etapowania Robót lub przyjętych technologii prowadzenia Robót,
  - 10) Etapy zgodnie z § 4 ust. 4.
6. Harmonogram w zakresie, o którym mowa w ust. 3 pkt 2 będzie zawierał: graficzne przedstawienie kolejności wykonywania prac w każdym etapie, wynikające z zapisów OPZ i PFU (w szczególności wskazanymi zamknięciami torowymi), według załączonego wzoru stanowiącego załącznik nr 13 do Umowy.
7. Harmonogram w zakresie, o którym mowa w ust. 2 pkt 2 oraz ust. 3 pkt 3 będzie zawierał szczegółowe informacje przedstawiające szacunek liczebności (średnią przypadającą na pierwszy Dzień Roboczy w danym miesiącu realizacji) każdej grupy Personelu Wykonawcy (z wyszczególnieniem i oznaczeniem personelu Podwykonawcy i Dalszego Podwykonawcy) oraz każdego typu sprzętu Wykonawcy (z wyszczególnieniem i oznaczeniem sprzętu Podwykonawcy i Dalszego Podwykonawcy), wymaganych na Terenie Budowy dla każdego głównego etapu w każdym miesiącu realizacji Umowy, niezbędnych do realizacji Robót w terminie realizacji Umowy będący ściśle powiązany odpowiednio z Harmonogramem według ust. 2 pkt 1 lub ust. 3 pkt 1.
8. Harmonogram w zakresie, o którym mowa w ust. 3 pkt 4 będzie zawierał informacje przedstawiające planowane do dostarczenia ilości Materiałów i Urządzeń, o których mowa w § 3 ust. 20 i następane Umowy, w każdym miesiącu realizacji Umowy.
9. Harmonogram w zakresie, o którym mowa w ust. 2 pkt 3 oraz ust. 3 pkt 5 będzie zawierał:
- 1) szacowane przeroby i płatności (netto i brutto) wynikające odpowiednio z Harmonogramu prac projektowych według ust. 2 pkt 1 lub Harmonogramu Robót lub według ust. 3 pkt 1, w układzie miesięcznym oraz ewentualne ich aktualizacje,
  - 2) Koszty Ogólne rozłożone proporcjonalnie do części Przedmiotu Umowy wykonywanej w danym miesiącu na cały czas trwania Umowy.
10. Harmonogram w zakresie, o którym mowa w ust. 2 pkt 4 oraz ust. 3 pkt 6 będzie zawierał:
- 1) opis inwestycji stanowiącej Przedmiot Umowy,
  - 2) opis założeń dotyczących realizacji Umowy oraz jej zakres,
  - 3) opis etapowania Robót,
  - 4) opis metod wykonywanych Robót, zakładanych wydajności oraz skład zespołów roboczych,
  - 5) opis ścieżki krytycznej,
  - 6) przy aktualizacji Harmonogramu Robót opis odchyień oraz ich metody naprawcze,
  - 7) rejestr ryzyk wraz z określeniem wpływu na realizację Umowy, harmonogram, termin realizacji Umowy, Wynagrodzenie oraz wskazaniem działań planowanych do podjęcia w celu minimalizacji ryzyk.
11. Harmonogram będzie odzwierciedlał wszystkie szczególne wymagania zawarte w SWZ. Po uzyskaniu Pozwolenia na budowę, Wykonawca uszczegółowi Harmonogram, aby odzwierciedlał on wymagania zawarte w Projekcie Budowlanym i STWiORB.
12. Każdy Harmonogram (w tym harmonogramy, o których mowa w ust. 2-10) lub jego aktualizacja mają zostać opatrzone datą sporządzenia, podpisem osoby sporządzającej, datą zatwierdzenia przez Wykonawcę oraz jego podpisem.

13. Podczas opracowywania Harmonogramu Wykonawca uwzględni niekorzystne warunki pogodowe, które mogą ograniczyć postęp Robót, harmonogram przyznanych zamknięć torowych (jeżeli dotyczy) oraz inne okoliczności mogące mieć wpływ na terminowe wykonanie Umowy.

14. W przypadku prawidłowo opracowanego Harmonogramu oraz otrzymania uprzedniej akceptacji Zamawiającego, Inżynier zaakceptuje Harmonogram. Akceptacja Harmonogramu nastąpi w terminie 21 Dni od jego otrzymania.

15. Jeśli w terminie, o którym mowa w ust. 14 Zamawiający lub Inżynier nie da Wykonawcy powiadomienia podając zakres, w jakim przedłożony Harmonogram nie jest zgodny z Umową, to Wykonawca będzie postępował zgodnie z tym Harmonogramem, z uwzględnieniem innych jego zobowiązań według Umowy. Zamawiający i Inżynier będą uprawnieni do polegania na tym Harmonogramie przy planowaniu działalności związanej z realizacją Umowy. Brak takiego powiadomienia nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku zakończenia Robót zgodnie z Umową.

16. W przypadku zgłoszenia przez Zamawiającego lub Inżyniera uwag do Harmonogramu, Wykonawca będzie zobowiązany do ich uwzględnienia w terminie 7 Dni i ponownie przedłoży, poprawiony Harmonogram do zatwierdzenia. Jeżeli Wykonawca nie uwzględni uwag Zamawiającego lub Inżyniera w powyższym terminie, a przedłożony przez niego Harmonogram będzie niezgodny z Umową, Zamawiający lub Inżynier będzie uprawniony do zawieszenia Robót w całości lub części. Wszelkie konsekwencje takiego wstrzymania obciążą Wykonawcę. Zawieszenie Robót przez Inżyniera wymaga pisemnej akceptacji Zamawiającego.

17. Zamawiający lub Inżynier uprawnieni są, każdy z osobna, do zgłoszenia dalszych uwag do Harmonogramu.

18. Brak zatwierdzenia Harmonogramu nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku terminowego wykonania Umowy.

19. Wykonawca niezwłocznie powiadomi Zamawiającego i Inżyniera o szczególnych prawdopodobnych przyszłych wypadkach lub okolicznościach, które mogą niesprzyjająco wpłynąć na terminową realizację Robót. Zamawiający lub Inżynier może wymagać, aby Wykonawca przedłożył oszacowanie tego przewidzianego wpływu przyszłych wypadków lub okoliczności na terminową realizację Umowy.

20. Harmonogram przewidujący tymczasowe zawieszenie Robót może być zaakceptowany przez Zamawiającego i Inżyniera, lecz taka akceptacja nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku zakończenia Robót zgodnie z Umową.

21. Z zastrzeżeniem ust. 22 Inżynier zaakceptuje Harmonogram, który jest spójny z faktycznym postępowaniem Robót, również gdy zakończenie Robót wykracza poza termin realizacji Umowy lub termin realizacji Etapów. Inżynier nie zaakceptuje jednak takiego Harmonogramu, gdy wykonanie Robót w terminie określonym w Umowie jest technicznie możliwe przy zastosowaniu rozwiązań przewidzianych w SWZ.

22. Zatwierdzenie Harmonogramu (w tym jego aktualizacji) nie stanowi zmiany Umowy ani akceptacji jakichkolwiek roszczeń Wykonawcy i nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za należyte i terminowe wykonanie Umowy.

23. Brak przedłożenia z winy Wykonawcy zaktualizowanego Harmonogramu zgodnie z postanowieniami Umowy lub sporządzenie aktualizacji Harmonogramu niezgodnej z Umową spowoduje naliczenie przez Zamawiającego kar umownych zgodnie z § 28.

24. Jakakolwiek aktualizacja Harmonogramu nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za należyte i terminowe wykonanie Umowy oraz Etapów.

25. Wykonawca zobowiązany jest do Niezwłocznej aktualizacji Harmonogramu w szczególności w przypadku:

1) w którym poprzedni Harmonogram stanie się niespójny z jakimkolwiek ze zobowiązań Wykonawcy wynikającym z Umowy;

2) zgłoszenia uwag do Harmonogramu przez Zamawiającego lub Inżyniera;

26. uznania przez Zamawiającego lub Inżyniera, że Harmonogram jest niezgodny z faktycznym postępowaniem Robót W przypadku zawarcia aneksu do Umowy zmieniającego zakres rzeczowy Umowy, termin realizacji Umowy lub termin realizacji Etapu/Etapów, Wykonawca zobowiązany jest przedstawić Inżynierowi i Zamawiającemu aktualizację Harmonogramu w ciągu 14 dni od zawarcia aneksu.

27. W przypadku aktualizacji Harmonogramu zastosowanie znajdują odpowiednie powyższe ustępy niniejszego paragrafu.

28. W przypadku zawarcia aneksu do Umowy zmieniającego zakres rzeczowy Umowy, termin realizacji Umowy lub termin realizacji Etapu/Etapów Zamawiający może żądać uszczegółowienia Harmonogramu.

29. Nieprzestrzeganie, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, zatwierdzonego Harmonogramu stanowi naruszenie Umowy.

30. Wykonawca będzie przechowywał egzemplarz Harmonogramu na Terenie Budowy w formie wykresu graficznego przedstawiającego postęp Robót.

31. Na 30 Dni przed rozpoczęciem robót budowlanych Wykonawca, w ramach aktualizacji, dołączy do Harmonogramu:

- 1) Program Zapewnienia Jakości dotyczący Robót,
- 2) Plan działań w zakresie ochrony środowiska w trakcie Robót, szczegółowo określony w SWZ
- 3) Plan zapewnienia bezpieczeństwa i higieny pracy,
- 4) w razie obowiązywania – BIOZ

32. Wykonawca przedstawi do zatwierdzenia Zamawiającemu i Inżynierowi w ciągu 28 Dni od daty podpisania Umowy Zasadniczy Przedmiar Robót Stałych w części dotyczącej projektowania.

33. Wykonawca przedstawi do zatwierdzenia Zamawiającemu i Inżynierowi w terminie 14 Dni od dnia Odbioru pierwszego Projektu Budowlanego lub pierwszej części dokumentacji niezbędnej do zgłoszenia robót budowlanych Zasadniczy Przedmiar Robót Stałych dla Robót.

34. Wykonawca przedstawi do zatwierdzenia Zamawiającemu i Inżynierowi w terminie 28 Dni od dnia Odbioru Projektu Budowlanego lub dokumentacji niezbędnej do zgłoszenia Robót budowlanych szczegółowe wyliczenie Robót określonych w Zasadniczym Przedmiarze Robót Stałych i ich wartości, przypisanych do poszczególnych Etapów dla części Robót, objętych tym Projektem Budowlanym lub dokumentacją niezbędną do zgłoszenia robót budowlanych.

35. Każdy Zasadniczy Przedmiar Robót Stałych ma być zgodny z Harmonogramem Płatności dla etapu projektowania lub Harmonogramem Przerobów i Płatności oraz RCO.

36. Wymagania w zakresie Harmonogramu nie dotyczą Opcji na interfejs, której planowanie, realizacja oraz płatności odbywa się na zasadach określonych w Załączniku nr 14 do Umowy „Przewidywane zmiany w zakresie interfejsów” – Opcja na interfejs”.

➤ § 9 ust. 14 otrzymuje brzmienie:

14) Jeżeli, w przypadkach o których mowa w ust. 7 pkt 1), 2), 5)-10) oraz ust. 11, z przyczyn nieleżących po stronie Wykonawcy, dojdzie do formalnego (tj. na podstawie pisemnego aneksu do Umowy lub pisemnej ugody/porozumienia między stronami Umowy) wydłużenia terminu realizacji Umowy lub Etapu, możliwa będzie zmiana Wynagrodzenia netto poprzez jego zwiększenie maksymalnie do wartości pozwalającej na pokrycie dodatkowych, uzasadnionych i udokumentowanych (z zastrzeżeniem ust. 16) Kosztów Ogólnych, nie ujętych w Kosztach realizowanych Robót. Poszczególne rodzaje Kosztów Ogólnych np. koszt najmu, wysokość amortyzacji zakupu kontenerów budowlanych, nie mogą być wyższe od kosztów ponoszonych na etapie realizacji Umowy przed jej zmianą, chyba że wyższy Koszt Ogólny uzasadniony byłby wzrostem kosztów wynikający z inflacji lub innych ogólnorynkowych okoliczności cenotwórczych. Żadna z pozycji Kosztów Ogólnych, w tym kosztów ogólnych budowy, kosztów ogólnych zarządu, nie może być przy ustalaniu Kosztów Ogólnych uwzględniana więcej niż jeden raz (niedopuszczalne dublowanie pozycji). Tak ustalone Koszty Ogólne wypłacane będą miesięcznie z dołu po udokumentowaniu ich poniesienia przez Wykonawcę, z zastrzeżeniem kosztów ogólnych zarządu wypłacanych proporcjonalnie miesięcznie, a wyliczanych zgodnie z postanowieniami ust. 16.

➤ § 9 ust. 16 otrzymuje brzmienie:

16. Koszty ogólne zarządu tj. koszty administracyjno-gospodarcze związane z realizacją Umowy wskazane w ust. 15, liczone będą przy zastosowaniu poniższego wzoru (1):

$$KOZ = (WKOZ)SR * WP\Delta T (1)$$

(WKOZ)SR - średni wskaźnik kosztów ogólnych zarządu Wykonawcy\* z okresu trzech lat poprzedzających datę złożenia wniosku o wypłatę kosztów ogólnych zarządu ustalony na podstawie sprawozdań finansowych.

WPΔT - wartość robót podstawowych pozostałych do wykonania z przyczyn niezawinionych przez Wykonawcę w okresie wydłużenia czasu realizacji, wyliczana na ostatni dzień kontraktowego terminu realizacji Robót przed wprowadzeniem przedmiotowej zmiany terminu realizacji Umowy, w oparciu o ustalenia komisji złożonej z Inżyniera, przedstawiciela Wykonawcy i przedstawiciela Zamawiającego.

W przypadku, gdy wartość WPΔT przekroczy 30% wartości pierwotnie ustalonych w Umowie Robót z Zakresu podstawowego, do wartości powyżej 30% zastosowanie będzie miał poniższy wzór (2), tj. gdy przykładowo WPΔT wyniesie 40% to dla pozostałych 10% zastosowanie będzie miał poniższy wzór (2):

$$KOZ = (WKOZ)SR * WPΔT * 0,6 (2)$$

Średni wskaźnik kosztów ogólnych zarządu\* (WKOZ)SR liczony będzie przy zastosowaniu poniższych wzorów.

$$WKZ = Kz / Pw$$

WKZ – wskaźnik kosztów ogólnych zarządu\* w danym roku

Kz - koszty zarządu odczytane ze sprawozdania w danym roku

Pw - przychód wykonawcy odczytany ze sprawozdania w danym roku

$$(WKOZ)SR = WKZ1 + WKZ2 + WKZ3 / 3$$

(WKOZ)SR – średni wskaźnik kosztów ogólnych zarządu Wykonawcy\* z okresu trzech lat w odniesieniu do dnia wprowadzenia wydłużenia realizacji Umowy

Strony jednocześnie zastrzegają, że w przypadku, gdy Wykonawca bezspornie wykaże poniesienie kosztów ogólnych zarządu wypłacone zostaną takie koszty w pełnej wysokości do maksymalnej wartości jaka wynika ze wzoru (1).

Koszty ogólne zarządu wypłacane będą miesięcznie za okres wydłużenia Umowy, począwszy od pierwszego miesiąca wydłużenia.

> § 12 ust. 4 pkt 3÷4 otrzymują brzmienie:

3) w przypadku podzlecenia Robót, kiedy kalkulacja zmiany Wynagrodzenia netto nie może być dokonana na podstawie pkt 1 lub 2 powyżej, to należy ją wyliczyć w oparciu o uzasadniony rynkowy koszt bezpośredni tj. całkowite wynagrodzenie Podwykonawców za ten zakres Robót. Do tak ustalonego kosztu Wykonawca będzie mógł doliczyć Narzut 13% (jako kompletne zaspokojone koszty Wykonawcy z już ujętym zyskiem) według wzoru:

$$W = Kb * 13\%$$

„Kb” – uzasadniony rynkowy i udokumentowany koszt bezpośredni tj. całkowite wynagrodzenie Podwykonawców za ten zakres Robót (wartość w zł)

4) w każdym z przypadków wskazanych w pkt 1) – 2) powyżej należne Wykonawcy wynagrodzenie obejmowało będzie wyłącznie uzasadnione i udokumentowane Koszty Ogólne nie ujęte w kosztach realizacji Robót, w tym nie przypisane do zakresu Robót pierwotnie przewidzianych Umową. Poszczególne rodzaje Kosztów Ogólnych np. koszt najmu, wysokość amortyzacji zakupu kontenerów budowlanych, nie mogą być wyższe od kosztów ponoszonych na etapie realizacji Umowy przed jej zmianą, chyba że wyższy Koszt Ogólny uzasadniony byłby wzrostem kosztów wynikających z inflacji lub innych ogólnorynkowych okoliczności cenotwórczych.

> § 28 ust. 1 pkt 8 otrzymuje brzmienie:

8) za nieprzedłożenie w terminie określonym w § 8 ust. 31 Programu Zapewnienia Jakości lub za nieprzedłożenie kompletnego Programu Zapewnienia Jakości w zakresie, o którym mowa w § 18 ust. 1, w wysokości 5 000,00 PLN za każdy rozpoczęty Dzień zwłoki, łącznie nie więcej jednak niż 500 000,00 PLN;

> § 28 ust. 1 pkt 10÷11 otrzymują brzmienie:

10) za nieprzedłożenie Zamawiającemu HRF w terminie ustalonym w § 8 ust. 1 lub 16 lub za nieprzedłożenie Zamawiającemu aktualizacji HRF zgodnie z § 8 ust. 26 lub uszczegółowienia HRF zgodnie z § 8 ust. 28 - w wysokości 5 000,00 PLN za każdy rozpoczęty Dzień zwłoki, łącznie nie więcej jednak niż 500 000,00 PLN;

11) za nieprzedłożenie Zamawiającemu ZPRS w terminie ustalonym w § 8 ust. 32, 33 lub 34 - w wysokości 3 000,00 PLN za każdy rozpoczęty Dzień zwłoki, łącznie nie więcej jednak niż 300 000,00 PLN;

TOM III - OPZ i TOM IV – PFU

> Zał. 3 OPZ i PFU - STWiORB\09. TUNST.09.03.00:

- Plik P246-DP-H-TUN-OGL-STW-007\_009-0003-04 otrzymuje nowe brzmienie

Pozostałe zapisy Specyfikacji Warunków Zamówienia pozostają bez zmian. Powyższą zmianę należy traktować jako integralną część SWZ.”.

Wobec powyższych ustaleń, a także wobec stanowiska Odwołującego, iż dokonana przez Zamawiającego w dniu 12 marca 2025 r. modyfikacja treści SWZ stanowi uwzględnienie części żądań Odwołującego zawartych w odwołaniu, mając również na względzie oświadczenie Odwołującego o wycofaniu odwołania w pozostałym zakresie, Krajowa Izba Odwoławcza postanowiła umorzyć postępowanie na podstawie art. 568 pkt 1 i 2 ustawy Pzp. Zgodnie z art. 568 pkt 1 ustawy Pzp, Izba umarza postępowanie odwoławcze, w formie postanowienia, w przypadku cofnięcia odwołania. Stosownie do art. 568 pkt 2 ustawy Pzp, Izba umarza postępowania odwoławcze w przypadku stwierdzenia, że dalsze postępowanie stało się z innej przyczyny zbędne lub niedopuszczalne. Zbędność postępowania odwoławczego w zakresie zarzutów objętych modyfikacją treści SWZ z dnia 12 marca 2025 r. wynika z faktu zmiany treści dokumentów zamówienia w sposób czyniący zadość części żądań przedstawionych w odwołaniu, co zostało przyznane przez Odwołującego. W pozostałym zakresie odwołanie zostało wycofane.

O kosztach postępowania odwoławczego Izba orzekła stosownie do jego wyniku z odpowiednim zastosowaniem § 9 ust. 1 pkt 2 lit. b i ust. 2 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania z dnia 30 grudnia 2020 r. (Dz. U. z 2020 r. poz. 2437).

Przewodniczący :.....

.....

.....