

Szkolenie z umowy bazowej PKP PLK S.A. opracowanej przy udziale branży na potrzeby realizacji kontraktów kolejowych

22.11.2022

**PROJEKT
WYZWANIE
ROZWIĄZANIE**

Kancelaria Radców Prawnych
Brudkiewicz, Suchecka S.K.A.
www.brudkiewicz-suchecka.pl

POZNAŃ
ul. Tylne Chwaliszewo 25
61-103 Poznań
tel.: +48-61-853-21-50

WARSZAWA
Al. Jerozolimskie 92, 00-807 Warszawa
tel.: +48-22-256-40-01
fax: +48-22-256-40-03

Zakres szkolenia

1. Geneza Umowy bazowej
2. Analiza praktyczna Umowy
3. Znaczenie i rola Inżyniera
4. Interpretacja Umowy
5. Podsumowanie

Geneza umowy bazowej



Geneza umowy bazowej

pierwsze prace dot.
stworzenia Umowy

rola branży

znaczenie danych
historycznych w
postępowaniach o
udzielenie zamówienia

Typy Umowy bazowej

„Projektuj i buduj”

„Buduj”

Analiza praktyczna umowy bazowej



Co reguluje Umowa bazowa?

- § 1. Definicje i skróty
- § 2. Postanowienia ogólne
- § 3. Wynagrodzenie
- § 4. Terminy realizacji Umowy
- § 4a. Prawo opcji
- § 5. Zaliczka
- § 6. Wynagrodzenie Warunkowe
- § 7. Zabezpieczenie Wykonania
- § 8. Harmonogram rzeczowo – finansowy
- § 9. Prawo do zmiany Umowy
- § 10. Waloryzacja Wynagrodzenia
- § 11. Ustawowa waloryzacja Wynagrodzenia
- § 12. Procedura zgłaszania zmian i roszczeń
- § 13. Wykonawstwo
- § 14. Wymogi dotyczące projektowania
- § 15. Dostęp do Terenu Budowy
- § 16. Kontrola jakości Robót i Materiałów
- § 17. Procedury bezpieczeństwa
- § 18. Zapewnienie jakości
- § 19. Ochrona środowiska
- § 20. Materiały i urządzenia z demontażu i gospodarka odpadami
- § 21. Raporty i narady z postępu prac
- § 22. Godziny pracy
- § 23. Inspekcja
- § 24. Roboty tymczasowe i prace zabezpieczające
- § 25. Wymagania związane z organizacją ruchu pociągów
- § 26. Próby Eksploatacyjne
- § 27. Odbiory
- § 28. Kary umowne i obciążenia
- § 29. Rękojmia za wady i gwarancja jakości
- § 30. Odstąpienie od Umowy przez Zamawiającego
- § 31. Odstąpienie od Umowy przez Wykonawcę
- § 32. Ubezpieczenie
- § 33. Prawa autorskie
- § 34. Poufność informacji
- § 35. Obowiązek informacyjny
- § 35a. Obowiązek informacyjny realizowany w imieniu CUPT
- § 36. Podwykonawcy
- § 37. Personel Wykonawcy
- § 38. Personel Zamawiającego
- § 39. Siła Wyższa
- § 40. Konsorcjum*
- § 41. Pierwszeństwo dokumentów
- § 42. Cesja wierzytelności
- § 43. Sposób komunikacji
- § 44. Postanowienia końcowe

Elementy Umowy [§ 1.Definicje i skróty]

Etap

HRF

Koszty Ogólne

Niezwłocznie

Odcinek

Polecenie

Regulacje
Zamawiającego

Teren Budowy

Wada

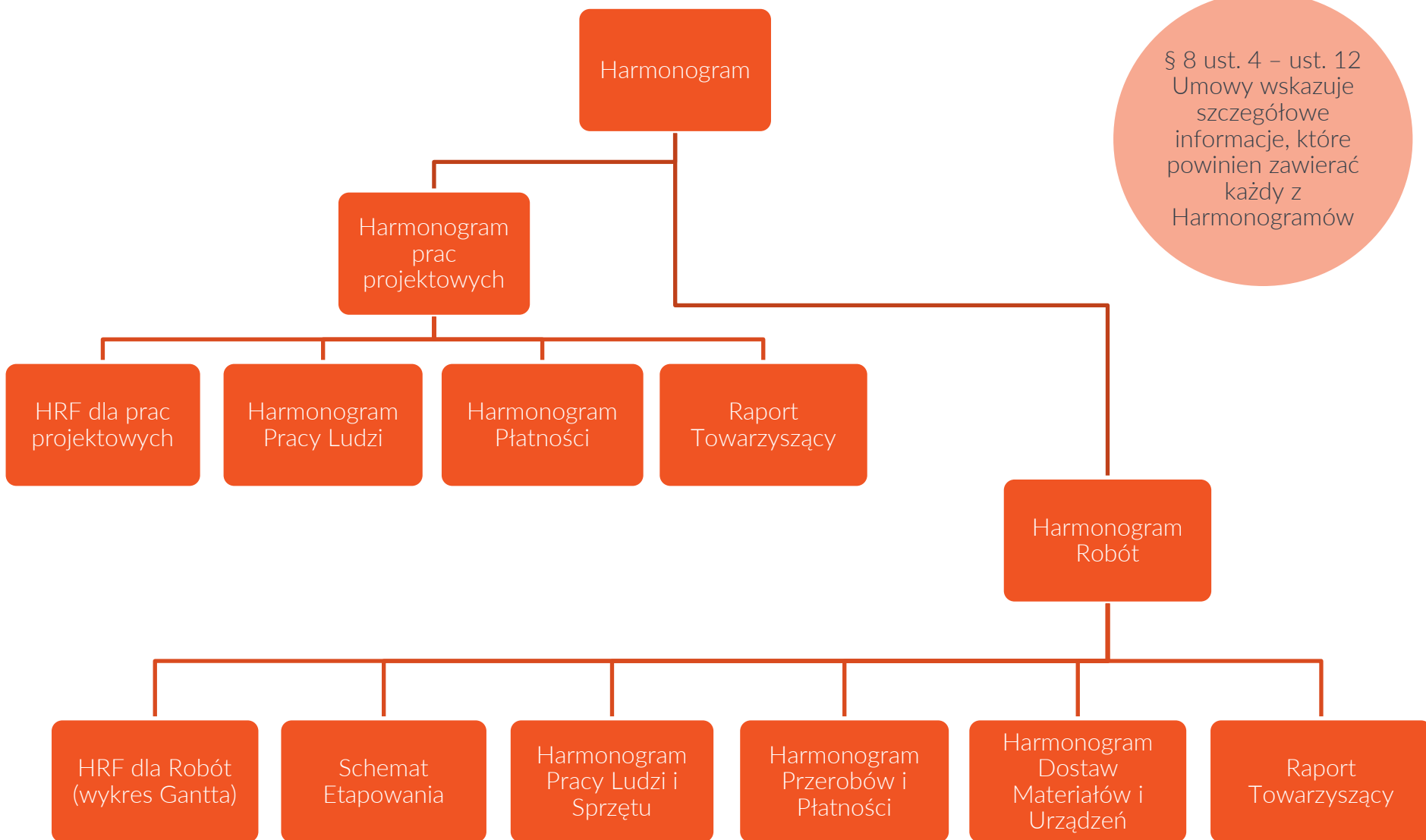
Elementy Umowy

[§ 2. Postanowienia ogólne]

„Zamawiającemu przysługuje prawo żądania od Wykonawcy naprawienia szkody powstałej wskutek nieosiągnięcia w zrealizowanych Robotach (Odcinkach) parametrów zgodnych z Prawem, SWZ oraz Ofertą Wykonawcy” (§ 2 ust. 5 Umowy)

„Wykonawca oświadcza, że jest mu wiadome, iż Zamawiający zawarł niniejszą Umowę, polegając na umiejętnościach i wiedzy Wykonawcy, jego zapleczu technicznym i osobowym oraz jego doświadczeniu. Wykonawcy znana jest okoliczność, że w związku z zawarciem Umowy, Zamawiający zainteresowany jest osiągnięciem konkretnego rezultatu, tj. doprowadzeniem przez Wykonawcę do kompletnego zrealizowania przedmiotu Umowy i jego wydania Zamawiającemu.” (§ 2 ust. 6 Umowy)

Elementy Umowy [§ 8. Harmonogram rzeczowo- – finansowy]



Elementy Umowy [§ 9. Prawo do zmiany Umowy]

- Jakie znaczenie ma art. 455 Pzp?

- Co można zmienić?

Termin wykonania
Umowy lub
Etapów

Wynagrodzenie
netto

zakres Robót

sposób
wykonania (w tym
technologię)

lokalizację
obiektów
budowlanych i
Urządzeń

Materiały

- Kiedy można dokonać zmiany?

W okolicznościach wskazanych w § 9 Umowy

Elementy Umowy [§ 10. Waloryzacja Wynagrodzenia

- Zasady waloryzacji:
 - 1) Waloryzacji podlegają Materiały i Koszt
 - 2) Waloryzacja comiesięczna
 - 3) gdy dany wskaźnik cen Materiałów lub Kosztów zmieni się o 0,01 % w stosunku do wartości wskaźnika przyjętego dla ustalenia wynagrodzenia Wykonawcy w Ofercie

Koszt - całość uzasadnionych i udokumentowanych wydatków, poniesionych (lub koniecznych do poniesienia) przez Wykonawcę na Terenie Budowy lub poza nim w związku z realizacją przedmiotu Umowy w tym Koszty Ogólne, ale bez uwzględnienia jakiegokolwiek zysku Wykonawcy

Materiały - surowce, materiały budowlane i wyroby budowlane, które stają się częścią rezultatu Robót i mają być wykorzystane przy wykonywaniu Robót, w standardzie określonym w PFU, a w przypadku braku stosownych wytycznych co do standardu, zgodnym z przeznaczeniem i rodzajem Robót, do których wykonania mają zostać zastosowane

Elementy Umowy [§ 11. Ustawowa waloryzacja Wynagrodzenia]

- Zasady waloryzacji:
 - 1) Waloryzacji ustawowej podlega Wynagrodzenie, gdy zmieni się:
 - a. stawka podatku od towarów i usług oraz podatku akcyzowego,
 - b. wysokość minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokość minimalnej stawki godzinowej,
 - c. zasady podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu (w tym wysokość składki na ubezpieczenia),
 - d. zasady gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych
 - 2) Ustalenie wysokości waloryzacji następuje co trzy następujące po sobie Rekomendacje Zapłaty
 - 3) Wykonawca musi złożyć **wniosek**, w którym wykaże **wpływ na koszty wykonania zamówienia**

Nowe zasady waloryzacji na podstawie ustawy z dnia 7 października 2022 r. o zmianie niektórych ustaw w celu uproszczenia procedur administracyjnych dla obywateli i przedsiębiorców

Nowelizacja art. 439 Pzp (art. 44 ustawy zmieniającej):

waloryzacja po upływie
6 miesięcy od zawarcia
umowy

waloryzacja dot. umów
na roboty budowlane,
usługi i dostawy

zakaz modyfikacji
ogólnego char. umowy

wzrost ceny powodowany
każdą kolejną zmianą nie
większy niż 50% wartości
pierwotnej umowy

Waloryzacja na podstawie art. 48 ustawy z dnia 7 października 2022 r. o zmianie niektórych ustaw w celu uproszczenia procedur administracyjnych dla obywateli i przedsiębiorców

stos. do umów
zawartych
i będących w toku przed
10.11.2022 r.

zmiana postanowień
umowy dot. jej wykonania,
o ile wzrost wynagrodzenia
spowodowany każdą
kolejną zmianą nie
przekroczy 50% wartości
pierwotnej umowy

zmiana wysokości
wynagrodzenia
wykonawcy

dodatknie do umowy
postanowień dot.
zmiany wysokości
wynagrodzenia
wykonawcy

zmiana dotychczasowych
postanowień dot. zasad
wprowadzania zmian
wysokości wynagrodzenia
wykonawcy

strony ponoszą
zwiększony koszt
wykonania zamówienia
publicznego w
uzgodnionych częściach

sposób zmiany
wynagrodzenia może być
ustalony z użyciem
odesłania do wskaźnika
zmiany ceny materiałów lub
kosztów

obowiązek
odpowiedniej zmiany
umowy podwykonawcy

Elementy Umowy [§ 12. Procedura zgłaszania zmian i roszczeń]

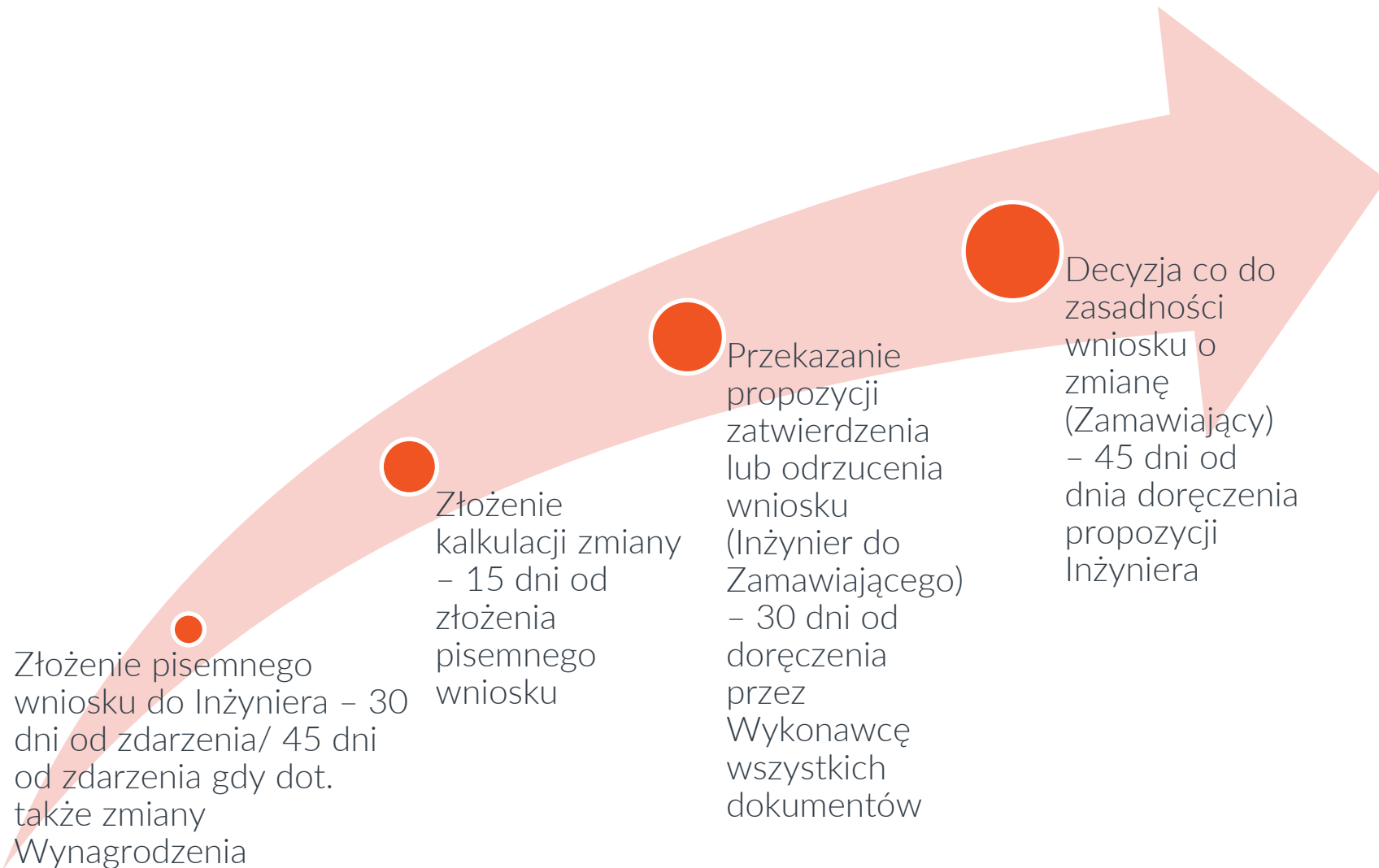
wniosek Wykonawcy
o zmianę

kalkulacja zmiany
Wynagrodzenia

przejściowy wniosek o
zmianę

roszczenie
Zamawiającego

Elementy Umowy [§ 12. Procedura zgłaszania zmian i roszczeń]



Złożenie pisemnego wniosku do Inżyniera – 30 dni od zdarzenia/ 45 dni od zdarzenia gdy dot. także zmiany Wynagrodzenia

Złożenie kalkulacji zmiany – 15 dni od złożenia pisemnego wniosku

Przekazanie propozycji zatwierdzenia lub odrzucenia wniosku (Inżynier do Zamawiającego) – 30 dni od doręczenia przez Wykonawcę wszystkich dokumentów

Decyzja co do zasadności wniosku o zmianę (Zamawiający) – 45 dni od dnia doręczenia propozycji Inżyniera

Elementy Umowy [§ 13. Wykonawstwo],
[§ 19. Ochrona środowiska],
[§ 20. Materiały i urządzenia z demontażu
i gospodarka odpadami]

Jakie ogólne obowiązki Wykonawcy
zostały przewidziane w Umowie?

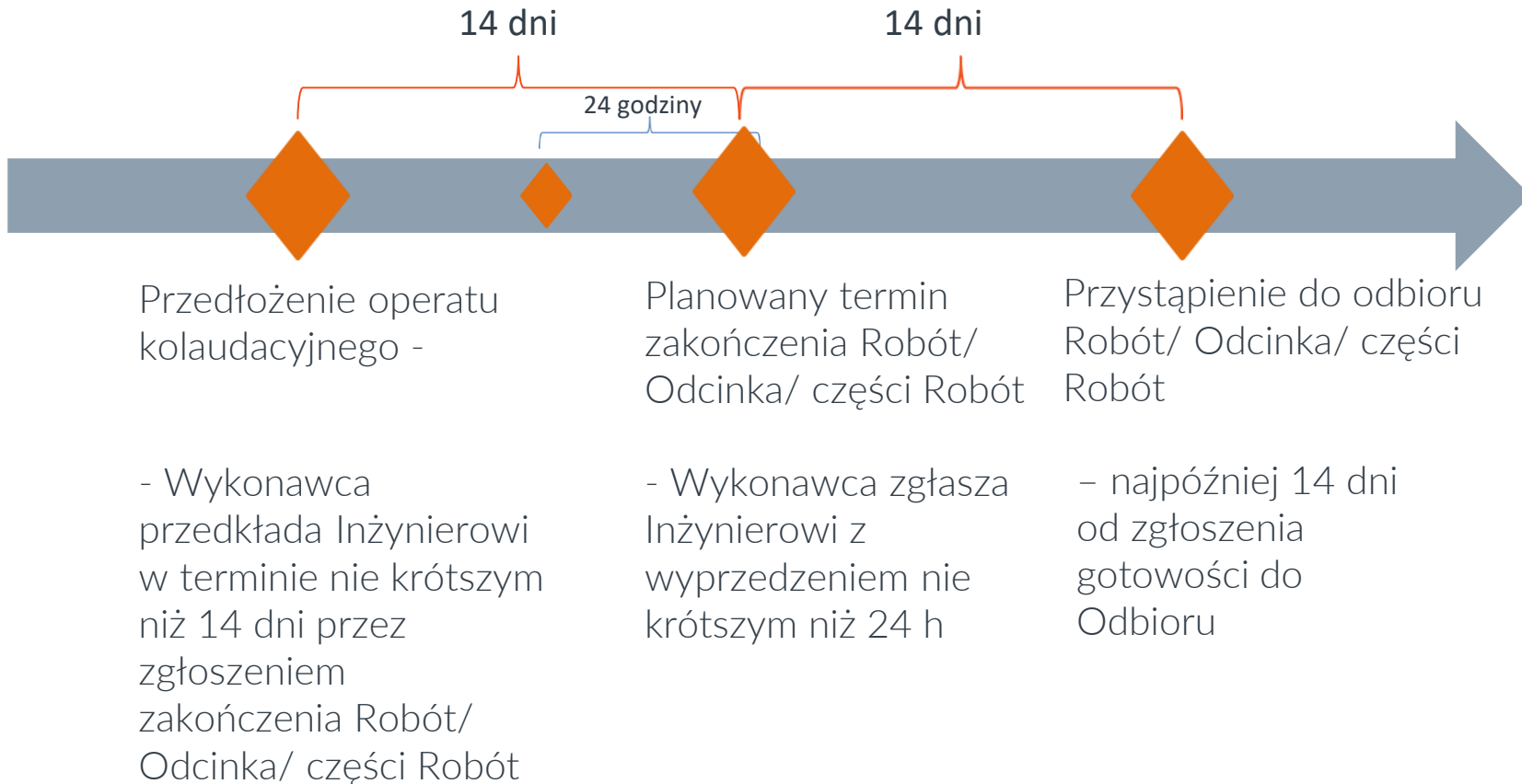
Elementy Umowy [§ 27.Odbiory]

Załącznik do uchwały Nr 268/2020
Zarządu PKP Polskie Linie Kolejowe
S.A. z dnia 20 kwietnia 2020 r.

Warunki i zasady odbiorów robót budowlanych na liniach kolejowych

„Warunki Odbiorów – oznacza stanowiące część Regulacji Zamawiającego określone w Załączniku do Uchwały nr 938/2017 Zarządu PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. z dnia 12 września 2017 r. – Warunki i zasady odbiorów robót budowlanych na liniach kolejowych, zmienione Uchwałą nr 268/2020 Zarządu PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. z dnia 20 kwietnia 2020 r” (§1 ust. 1 pkt 57 Umowy)

Elementy Umowy [§ 27.Odbiory]



Elementy Umowy [§ 28.Kary umowne i obciążenia]

kara umowna	wysokość kary	maksymalna wysokość kary
za niewykonanie w terminie Etapu/ ostatniego Etapu	0,02% wartości netto danego Etapu wg kosztorysu/ 0,02% wartości netto ostatniego Etapu	20% wartości netto danego Etapu wg kosztorysu/ maksymalna wysokość kary ostatniego Etapu 20% wartości Wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 3 ust. 2 wg kosztorysu

„W przypadku ukończenia całości Robót w pierwotnym (tj. ustalonym w dniu zawarcia Umowy) terminie określonym w § 4, kara za niewykonanie w terminie danego Etapu zostanie anulowana, a w przypadku jej wcześniejszego zaspokojenia przez Zamawiającego środki zostaną zwrócone Wykonawcy, przy czym Wykonawcy nie przysługuje roszczenie o zapłatę odsetek.” (§ 28 ust. 1 pkt 1 ak. 2 Umowy)

Elementy Umowy [§ 30. Odstąpienie od Umowy przez Zamawiającego], [§ 31. Odstąpienie od Umowy przez Wykonawcę]

przesłanki i skutki odstąpienia od umowy przez Zamawiającego

przesłanki i skutki odstąpienia od umowy przez Wykonawcę

umowne a ustawowe prawo do odstąpienia od umowy – zbieg podstaw

Elementy Umowy [§32. Ubezpieczenie]

Ryzyka podlegające ubezpieczeniu:

1. ubezpieczenie wszystkich ryzyk budowy i montażu (CAR/EAR - ubezpieczenie mienia inwestycji),
2. ubezpieczenie odpowiedzialności cywilnej z tytułu prowadzenia działalności i posiadanego mienia w związku z realizacją inwestycji (GTPL - ubezpieczenie OC dedykowane),
3. ubezpieczenie odpowiedzialności cywilnej projektanta, inżyniera (PI - ubezpieczenia OC projektanta dedykowane),
4. ubezpieczenie sprzętu budowlanego Wykonawcy (CPM - ubezpieczenie sprzętu budowlanego lub Casco Taboru),
5. ubezpieczenia obowiązkowe wymagane przez przepisy prawa (OC obowiązkowe).

„Jeżeli w trakcie wykonywania Robót okaże się, że Wykonawca nie jest w stanie przedstawić dowodów opłacenia składek/rat składek i ważności polis ubezpieczeniowych, to Inżynier może wstrzymać wykonanie Robót ze skutkiem natychmiastowym. Skutki takiego wstrzymania Robót będą obciążać wyłącznie Wykonawcę.” (§32 ust. 7 pkt 22 Umowy)

„W sytuacji, w której wzrost kosztów jakiegokolwiek ubezpieczenia wymaganego Umową spowodowany będzie nieoczekiwanym wzrostem wydatków Wykonawcy na te ubezpieczenia, Wykonawca nie będzie uprawniony do otrzymania dodatkowej płatności w związku z jakimkolwiek takim dodatkowych Kosztem ani do zmiany terminu realizacji Umowy” (§32 ust. 8 Umowy)

Elementy Umowy [§ 36. Podwykonawcy]

Podwykonawca =
profesjonalista

procedura weryfikacji
umów
podwykonawczych

weryfikacja
podwykonawców w
oparciu o tzw.
„regulacje sankcyjne”

solidarna
odpowiedzialność
Zamawiającego za
zapłatę wynagrodzenia
Podwykonawcy

„Podwykonawca lub Dalszy Podwykonawca musi dysponować wiedzą i doświadczeniem adekwatnym do powierzonego mu zakresu robót budowlanych, dysponować personelem i sprzętem, gwarantującym prawidłowe wykonanie podzleczonej części Umowy” (§ 36 ust. 3 Umowy)

*„W przypadku, gdy Zamawiający zapłaci Podwykonawcy lub Dalszemu Podwykonawcy, jakkolwiek kwotę z tytułu **solidarnej odpowiedzialności** przewidzianej w art. 647(1) k.c., Zamawiający będzie uprawniony do dochodzenia roszczenia regresowego względem Wykonawcy” (§ 36 ust. 9 pkt 24 Umowy)*

Elementy Umowy [§40. Konsorcjum]

Art. 58. Pzp

1. Wykonawcy mogą wspólnie ubiegać się o udzielenie zamówienia.
2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, wykonawcy ustanawiają pełnomocnika do reprezentowania ich w postępowaniu o udzielenie zamówienia albo do reprezentowania w postępowaniu i zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego.
3. Zamawiający nie może wymagać od wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia posiadania określonej formy prawnej w celu złożenia oferty lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu.
4. W odniesieniu do wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia zamawiający może określić wymagania związane z realizacją zamówienia w inny sposób niż w odniesieniu do pojedynczych wykonawców, jeżeli jest to uzasadnione charakterem zamówienia i proporcjonalne do jego przedmiotu.
5. Przepisy dotyczące wykonawcy stosuje się odpowiednio do wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia.

Elementy Umowy [§41.Pierwszeństwo dokumentów]

1. Umowa wraz z załącznikami i aneksami + wszelkie dokumenty uznane na piśmie przez Strony za część Umowy,
2. SWZ + pytania i odpowiedzi do SWZ,
3. Oferta + załączniki do Oferty + RCO
4. Wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu

[§44 ust. 3 Postanowienia końcowe – rozwiązywanie sporów]

„W przypadku sporu wynikającego z Umowy, gdy wartość roszczeń przekroczy lub istnieje ryzyko przekroczenia wartości 5 (słownie: pięciu) milionów złotych każda ze Stron Umowy, może złożyć wniosek o przeprowadzenie mediacji lub innego polubownego rozwiązania sporu do Sądu Polubownego przy Prokuraturii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej, wybranego mediatora albo osoby prowadzącej inne polubowne rozwiązanie sporu.”

Sąd Polubowny przy Prokuraturii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej jest właściwy w sprawach sporów, w których jedną ze stron jest:

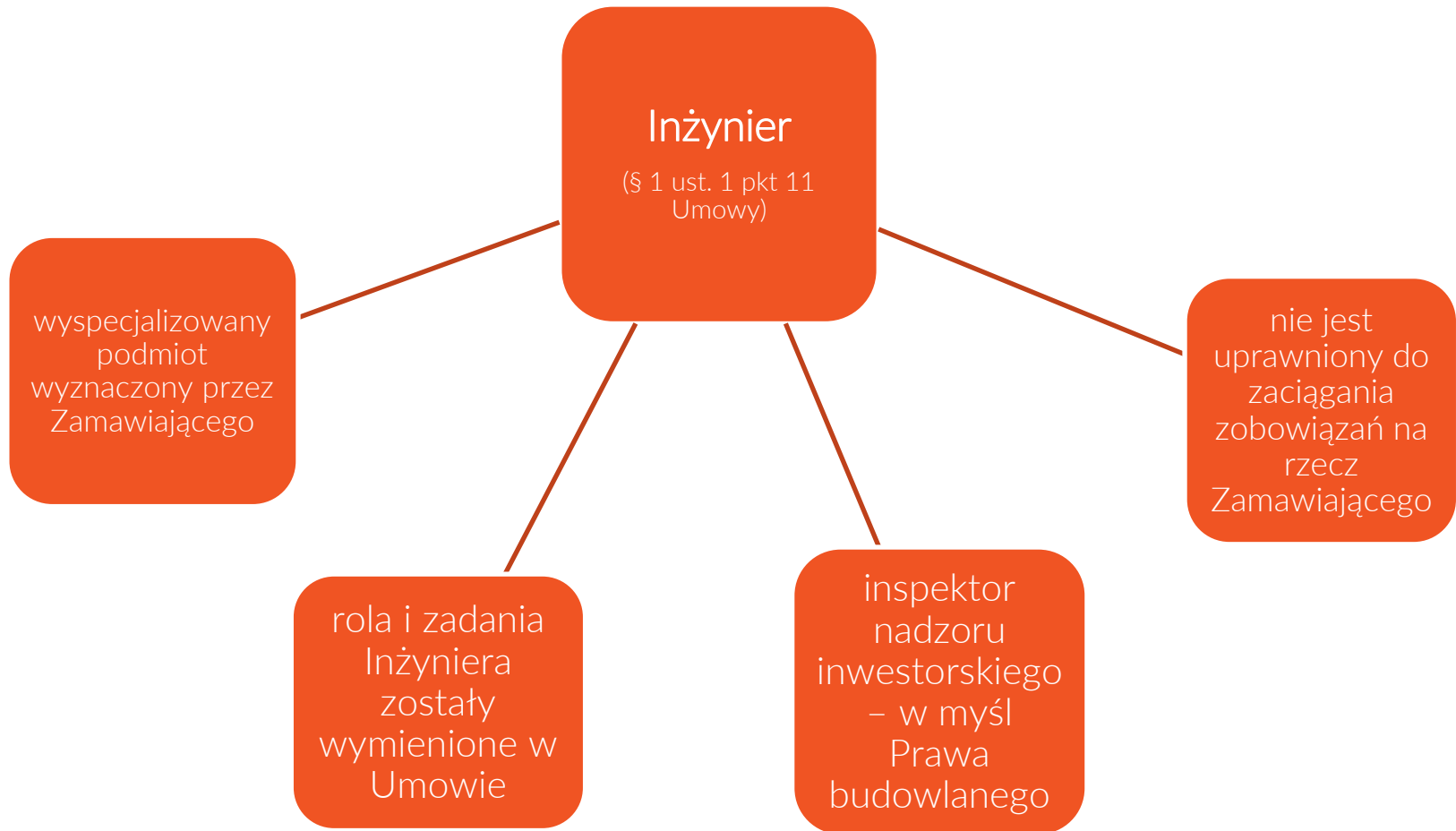
- Skarb Państwa,
- jednostka samorządu terytorialnego,
- państwowa osoba prawna,
- osoba prawna z udziałem Skarbu Państwa lub państwowej osoby prawnej,
- spółka kapitałowa z udziałem wymienionych podmiotów.

Sąd jest także właściwy do prowadzenia mediacji w postępowaniu administracyjnym, w którym jedną ze stron jest organ administracji publicznej lub wskazany wyżej podmiot.





Personel Zamawiającego – Inżynier



Rola Inżyniera

„Inżynier jest upoważniony w szczególności do bieżącej **koordynacji Robót** realizowanych na podstawie Umowy, **kontroli jakości Robót**, ich wykonania zgodnie z Harmonogramem, do **potwierdzenia gotowości Odcinka, Robót lub ich części**, do **weryfikacji** wykonania Robót zgodnie z PFU, **potwierdzenia wykonania** wszystkich Robót objętych Umową oraz jest odpowiedzialny za **kontrolę obmiarów Robót**, **kontrolę podmiotów** znajdujących się na Terenie Budowy i pełni funkcje **inspektora nadzoru inwestorskiego** w rozumieniu Prawa budowlanego” (§ 38 ust. 4 Umowy)

funkcja
koordynacyjna

funkcja
nadzorcza

funkcja
kontrolna

funkcja
sprawozdawcza

Zadania Inżyniera wynikające z Umowy (przykładowy katalog)

dokonuje Odbiorów
Robót

wydaje Rekomendacje
Zapłaty

uzgadnia teren lub
magazyn dla Urządzeń
lub Materiałów

może żądać złożeń
przez Wykonawcę
szczegółów organizacji i
metod, które
Wykonawca proponuje
stosować przy realizacji
Robót

zatwierdza/ zgłasza
uwagi do
Harmonogramu prac
projektowych i
Harmonogramu Robót

zatwierdza Zasadniczy
Przedmiar Robót
Stałych w części
dotyczącej
projektowania

akceptuje / zgłasza
uwagi do Programu
Zapewnienia Jakości

zwołuje narady dot.
postępu prac

potwierdza brak
możliwości
wykonywania danych
Robót w danych
warunkach
atmosferycznych

opiniuje propozycje
zastosowania innego
wskaźnika waloryzacji
niż przyjęty w Umowie

opiniuje wnioski o
zmianę i roszczenia
Wykonawcy

kieruje do Wykonawcy
roszczenia
Zamawiającego

akceptuje wszystkie
Materiały i Urządzenia

akceptuje Raporty o
postępie prac

nadzoruje kontrolę
jakości Robót i
Materiałów

poświadcza
inventaryzację
fotograficzną

Zadania inspektora nadzoru inwestorskiego wynikające z art. 26 Prawa budowlanego

Inspektor nadzoru inwestorskiego ma prawo:

1) **wydawać** kierownikowi budowy lub kierownikowi robót **polecenia**, potwierdzone wpisem do dziennika budowy, dotyczące: **usunięcia nieprawidłowości lub zagrożeń, wykonania prób lub badań**, także wymagających odkrycia robót lub elementów zakrytych, **przedstawienia ekspertyz** dotyczących prowadzonych robót budowlanych oraz informacji i dokumentów potwierdzających zastosowanie przy wykonywaniu robót budowlanych wyrobów, zgodnie z art. 10, a także informacji i dokumentów potwierdzających dopuszczenie do stosowania urządzeń technicznych;

2) **żądać** od kierownika budowy lub kierownika robót **dokonania poprawek** bądź **ponownego wykonania** wadliwie wykonanych robót, a także **wstrzymania dalszych robót budowlanych** w przypadku, gdyby ich kontynuacja mogła wywołać zagrożenie bądź spowodować niedopuszczalną niezgodność z projektem lub pozwoleniem na budowę.

Polecenie Inżyniera

„Jakiegolwiek pisemne oświadczenie, zawiadomienie, zatwierdzenie lub decyzja wydana przez Inżyniera lub Zamawiającego a dotycząca Robót lub sposobu ich wykonania...”
(§ 1 ust. 1 pkt 31 Umowy)

„Inżynier wypełnia swoje obowiązki wydając Polecenia, które są obowiązujące dla Wykonawcy. Wykonawca ma prawo zgłosić Zamawiającemu Niezwłocznie, na piśmie zastrzeżenia do Poleceń Inżyniera. Inżynier Niezwłocznie przekazuje pisemne stanowisko wobec zastrzeżeń Wykonawcy do Zamawiającego. Zastrzeżenia wraz z ze stanowiskiem Inżyniera, będą podlegały pisemnemu rozstrzygnięciu przez Zamawiającego w terminie 14 Dni. Rozstrzygnięcie Zamawiającego będzie wiążące dla Inżyniera i Wykonawcy” (§ 38 ust. 5 Umowy)

BS SK Wykładnia umowy

BRUDKIEWICZ
SUCHECKA



Jak interpretować umowy?

Nie tylko dosłowne
brzmienie, ale przede
wszystkim zgodny
zamiar stron i cel
umowy

Okoliczności, zasady
współzycia
społecznego, ustalone
zwyczaje

ujemne konsekwencje
wynikające niejasności
zapisów umowy ponosi
strona przygotowująca
jej tekst

Art. 65 k.c.

§ 1. Oświadczenie woli należy tak tłumaczyć, jak tego wymagają ze względu na okoliczności, w których złożone zostało, zasady współzycia społecznego oraz ustalone zwyczaje.

§ 2. W umowach należy raczej badać, jaki był zgodny zamiar stron i cel umowy, aniżeli opierać się na jej dosłownym brzmieniu.

„Wątpliwości interpretacyjne niedające się usnąć w drodze ogólnych zasad wykładni oświadczeń woli powinny być interpretowane na niekorzyść strony będącej autorem tekstu umowy, która ponosi ryzyko jego niejasnej redakcji” - Wyrok Sądu Najwyższego z dnia 31 maja 2017 r., sygn. akt V CSK 433/16

Interpretacja umów z reżimie Pzp

sformalizowany
proces zawarcia
umowy

odpowiednie
stosowanie k.c.

istotne
ograniczenie
zasady swobody
umów

pozycja
„negocjacyjna”
drugiej strony
umowy

Reguła *in dubio contra proferentem* w świetle branżowych konsultacji dot. postanowień umowy?

Uwagi IGTL, RBF, SiTK RP do propozycji nowej umowy bazowej PKP PLK S.A.



Izba Gospodarcza Transportu Lądowego, Forum Kolejowe „Railway Business Forum” i Stowarzyszenie Inżynierów i Techników Komunikacji RP skierowało do Ministerstwa Infrastruktury, Prokuraturii Generalnej, Urzędu Zamówień Publicznych i Centrum Unijnych Projektów Transportowych swoje uwagi dotyczące nowej Umowy Bazowej, która ma stać się podstawą organizacji przetargów organizowanych przez PKP PLK S.A.

Jak wykorzystać wiedzę dot. konsultacji w sprawie treści Umowy bazowej?

materiały z
konsultacji

pytania do
SWZ

1. Geneza Umowy bazowej
2. Najważniejsze elementy Umowy
3. Inżynier
4. Interpretacja



BRUDKIEWICZ
SUCHECKA

DZIĘKUJĘ ZA UWAGĘ

Agnieszka Suchecka

PROJEKT
WYZWANIE
ROZWIĄZANIE

Kancelaria Radców Prawnych
Brudkiewicz, Suchecka S.K.A.
www.brudkiewicz-suschecka.pl

POZNAŃ
ul. Tylne Chwaliszewo 25
61-103 Poznań
tel.: +48-61-853-21-50

WARSZAWA
Al. Jerozolimskie 92, 00-807 Warszawa
tel.: +48-22-256-40-01
fax: +48-22-256-40-03