

JDP

Umowny mechanizm waloryzacyjny

Mechanizm waloryzacyjny

- Przewycięzenie przez Strony skutków nadzwyczajnych zmian realiów rynkowych może polegać na **wprowadzeniu do umowy/zmianie już istniejącego mechanizmu waloryzacyjnego (mechanizmu adaptacyjnego), na podstawie którego wynagrodzenie wykonawcy będzie podlegało cyklicznym modyfikacjom na podstawie wzoru/wskaźnika uzgodnionego przez Strony**
- Mechanizmy waloryzacyjne są **dopuszczalne w umowach pomiędzy podmiotami prywatnymi, jak również w relacjach z zamawiającymi publicznymi**, co znalazło potwierdzenia w opiniach Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych oraz Prokuraturii Generalnej RP
- Wprowadzenie mechanizmu waloryzacyjnego dopuszczalne jest w umowach zawartych w trybie przepisów prawa zamówień publicznych – zarówno „starej” (2004), jak i „nowej” (2019) ustawy PZP
- Mechanizm waloryzacyjny może być stosowany w stosunku do wszystkich umów, w tym przewidujących **ryczałtowy charakter wynagrodzenia**

Mechanizm waloryzacyjny

- Stosowanie mechanizmu waloryzacyjnego będzie powodowało **wzrost lub spadek wysokości wynagrodzenia wykonawcy**, w zależności od zmian poziomów cen i wynagrodzeń (wskaźników/ źródeł danych przyjętych we wzorze waloryzacyjnym)
- Wprowadzenie do umowy mechanizmu waloryzacyjnego **nie pozbawia wykonawcy uprawnień do żądania podwyższenia wynagrodzenia przez sąd w dalszym wymiarze**, o ile uprawnienie takie nie zostało wyłączone przez Strony w Umowie/aneksie do Umowy
- Na modyfikację stosowanych mechanizmów waloryzacyjnych **zdecydował się największy zamawiający robót drogowych w Polsce, tj. SP-GDDKiA** – w dniu 22 lipca 2022 r. podpisano pierwsze (z kilkudziesięciu) aneksy waloryzacyjne z czterema największymi generalnymi wykonawcami zamówień publicznych realizowanych na jego rzecz

Mechanizm waloryzacyjny

- Mechanizm waloryzacyjny, który opracowujemy wspólnie z Klientami (często także przy udziale zewnętrznych konsultantów technicznych), powinien:
 - być oparty na danych i wskaźnikach właściwych dla poszczególnych typów inwestycji (w kontekście wagi poszczególnych kosztów typowych dla danej inwestycji);
 - zmierzać do zmiany wysokości wynagrodzenia w stosunku odpowiadającym rozkładowi ryzyk związanych z realizacją inwestycji (Wykonawca ponosi większe ryzyka, jako że obciąża go bezpośrednio skutek zmian realiów rynkowych);
 - zawierać postanowienia pozwalające na odniesienie do innych relewantnych wskaźników, w przypadku zaprzestania publikowania tych ujętych w pierwotnym tekście mechanizmu;
 - ustalać korzystny dla Klienta moment początkowy waloryzowania wynagrodzenia oraz cykliczność jego zmian;
 - uwzględniać zmiany innych postanowień kontraktu celem umożliwienia realnego i skutecznego wykorzystywania mechanizmu i terminowego otrzymywania wynagrodzenia przez Klienta.

SP-GDDKiA stosuje następujący mechanizm waloryzacyjny:

Waloryzacja będzie się odbywać w oparciu o podane w niniejszej Subklauzuli wskaźniki cen wyrobów publikowane przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego, zwanego dalej Prezesem GUS w Dzielnicowej Bazie Wiedzy:

- a. Wskaźnik P - symbol 19.2 według PKWU Brykiety, brykietki i podobne paliwa stałe z węgla i torfu oraz produkty rafinacji ropy naftowej (jako paliwo),
- b. Wskaźnik C – symbol 23.5 według PKWU Cement, wapno i gips (jako cement,)
- c. Wskaźnik A – symbol 08.9 według PKWU Produkty górnictwa i wydobywania, gdzie indziej niesklasyfikowanych (jako asfalt),
- d. Wskaźnik S – symbol 24.1 według PKWU Żeliwo, stal i żelazostopy (jako stal),
- e. Wskaźnik K - symbol 08.1 według PKWU Kamienia, piasku i gliny (jako kruszywo),
- f. wskaźnik CPI - Cen towarów i usług konsumpcyjnych (jako CPI),
- g. wskaźnik R – symbol 42 zgodnie z klasyfikacją PKD przeciętne wynagrodzenie miesięczne brutto w sektorze przedsiębiorstw - budowa obiektów inżynierii lądowej i wodnej (jako robocizna).

Mechanizm waloryzacyjny SP-GDDKiA

W przypadku, gdyby te wskaźniki przestały być dostępne, zastosowanie znajdą inne, najbardziej zbliżone, wskaźniki publikowane przez Prezesa GUS.

Kwoty płacone Wykonawcy na podstawie Subklauzuli 14.3 [Występowanie o Przejściowe Płatności] podpunkt (i) oraz podpunkt (v) będą waloryzowane miesięcznie począwszy od pierwszego Przejściowego Świadczenia Płatności wystawionego po 12 miesiącach od Daty rozpoczęcia do wystawienia Przejściowego Świadczenia Płatności, w którym łączna wartość korekt dla oddania wzrostu lub spadku cen, wynikających z niniejszej Subklauzuli, osiągnie limit +/- 10 % Zaakceptowanej Kwoty Kontraktowej netto.

Mechanizm waloryzacyjny SP-GDDKiA

Waloryzacji będą podlegać jedynie kwoty poświadczane w Przejściowych Świadczeniach Płatności wystawionych za okresy rozliczeniowe mieszczące się w Czasie na Ukończenie. Od 30 dnia przed upływem Czasu na Ukończenie waloryzacja będzie dokonywana przy zastosowaniu wskaźników obowiązujących na 30 dni przed upływem Czasu na Ukończenie i pochodzących z tego samego miesiąca. Po tym terminie wskaźniki z tabeli Koszyk waloryzacyjny nie będą podlegały dalszym zmianom. Kwoty płatne Wykonawcy podlegać będą waloryzacji o Współczynnik zmiany cen (W_n) wyliczony według wzoru:

$$W_n = a + b \times \frac{CPI_n}{CPI_o} + c \times \frac{P_n}{P_o} + d \times \frac{R_n}{R_o} + e \times \frac{C_n}{C_o} + f \times \frac{A_n}{A_o} + g \times \frac{S_n}{S_o} + h \times \frac{K_n}{K_o}$$

(w dalszej części wskazano m.in. koszyki waloryzacyjne).

Kontakt



Mariusz Nowakowski, MLE

Adwokat, Counsel

Zespół Postępowań Sądowych i Arbitrażowych
Zespół Infrastruktury

mariusz.nowakowski@jdp-law.pl

Nota prawna

Wszelkie informacje zawarte w niniejszej prezentacji są dostępne nieodpłatnie. Publikacja nie ma charakteru reklamowego i służy wyłącznie celom informacyjnym. Żadnej z informacji zawartych w niniejszym materiale nie należy traktować jako porady prawnej ani oferty handlowej, w tym w rozumieniu art. 66 § 1 Kodeksu cywilnego.

JDP DRAPAŁA & PARTNERS Sp. j. niniejszym wyłącza swoją odpowiedzialność tytułem jakichkolwiek roszczeń, strat, żądań lub szkód wynikających lub związanych z korzystaniem z informacji, treści lub materiałów zawartych w prezentacji.