

Sygn. akt VIII GCo 559/19

PROTOKÓŁ

Dnia 5 lutego 2020 r.

Sąd Rejonowy Lublin - Wschód w Lublinie z siedzibą w Świdniku VIII

Wydział Gospodarczy w składzie:

Przewodniczący: As. SR Łukasz Wawruszak

Protokolant: st. sekr. sądowy Joanna Chrzanowska

na rozprawie rozpoznał sprawę

z wniosku BUDIMEX S.A.

z udziałem Miasto Chełm Urząd Miasta Chełm

o zawezwanie do próby ugodowej

Posiedzenie rozpoczęło o godzinie : 14.13 zakończono o godzinie: 14.50

Z uwagi na niemożliwość techniczną utrwalenia przebiegu posiedzenia za pomocą urządzenia rejestrującego dźwięk albo obraz i dźwięk Przewodniczący zarządził sporządzenie protokołu wyłącznie w formie pisemnej.

Po wywołaniu stawili się:

W imieniu wnioskodawcy stawił się pełnomocnik **r.pr. Rafał Tałaj**, pełnomocnictwo w aktach, składa aktualny pełny odpis KRS wnioskodawcy.

W imieniu przeciwnika stawił się Prezydent Miasta Chełm **Jakub Banaszek** wraz z pełnomocnikiem **adw. Izabelą Pado**, pełnomocnictwo w aktach i składa zaświadczenie o wyborze Jakuba Banaszka na Prezydenta Miasta Chełm oraz upoważnienie dla Joanny Babijczuk-Molik do kontrasygnowania czynności prawnych mogących spowodować powstawanie zobowiązań Miasta Chełm, odpisy doręcza pełnomocnikowi wnioskodawcy.

Pełnomocnicy stron zgodnie oświadczają, iż chcą zawrzeć ugodę.

W tym miejscu pełnomocnik wnioskodawcy składa płytę CD zawierającą treść ugody.


Przewodniczący zarządził przerwę celem zapoznania się z ugodą.

Po przerwie stawili się jak poprzednio.

W tym miejscu strony zawierają ugodę następującej treści:

- **Miasto Chełm** [ul. Lubelska 65, 22 -100 Chełm], NIP 563-21-67-582, reprezentowane przez Prezydenta Miasta Chełm – Pana Jakuba Banaszka, przy kontrasygnacie Pani Joanny Babijczuk-Molik – Dyrektora Departamentu Finansów Urzędu Miasta Chełm, działającej na podstawie Upoważnienia z dnia 01 lipca 2019 r. nr DF-077.19, udzielonego przez Skarbnika Miasta Chełm, zwane jest dalej „**Zamawiającym**”;
- **Budimex S.A.** z siedzibą w Warszawie [ul. Siedmiogrodzka 9, 01 – 204 Warszawa], wpisana do Rejestru Przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego pod nr 0000001764, której akta rejestrowe prowadzone są przez Sąd Rejonowy dla m. st. Warszawy w Warszawie, XII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego, NIP: 5261003187, REGON: 010732630, reprezentowana przez pełnomocnika radcę prawnego Rafała Tałaja, działającego na podstawie pełnomocnictwa procesowego z dnia 01 grudnia 2015 r. nr Bx/DP/1047/2015, zwana jest dalej „**Wykonawcą**”;
- wspólnie Miasto Chełm i Budimex S.A. z siedzibą w Warszawie zwani są „**Stronami**”



- 1) Strony zgodnie potwierdzą, że wyrażają wolę zawarcia ugody w sprawie spornych roszczeń cywilnoprawnych oraz w sprawie warunków kontynuacji współpracy w celu realizacji Inwestycji, przez którą rozumie się „*Przebudowę drogi krajowej Nr 12 w granicach administracyjnych*”



Miasta Chełm” na podstawie Umowy nr 23/2017 zawartej przez Strony dnia 14 czerwca 2017 r.;


- 2) w trakcie realizacji Umowy nastąpiły zmiany, które są niezależne zarówno od Zamawiającego jak i od Wykonawcy, a których nie można było przewidzieć na etapie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pomimo opisanego przedmiotu zamówienia z należytą starannością przez Zamawiającego, wobec czego na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 6 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r., poz. 2164) w zw. z art. 19 ust. 3 pkt 2 Ustawy z dnia 22 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2016 r., poz. 1020), oraz art. 144 ust. 1 ww. Ustawy w nawiązaniu do § 21 ust. 1 pkt 2 Umowy, uzasadnione jest zawarcie ugody,

a w dalszej konsekwencji:

- 
- a) zawarcie Aneksu nr 4 do Umowy w zakresie zlecenia prac uzupełniających, będących czynnościami polegającymi na powtórzeniu tego samego rodzaju zamówienia, których nie można było przewidzieć na etapie postępowania przetargowego, a które są konieczne do prawidłowego wykonania i odbioru przedmiotu zamówienia oraz do użytkowania przedmiotu zamówienia zgodnie z jego przeznaczeniem, i są zgodne z przedmiotem zamówienia podstawowego,
- b) zawarcie Aneksu nr 5 do
Umowy, odzwierciedlającego wpływ prac uzupełniających objętych Aneksem nr 4, na termin prawidłowego ukończenia Inwestycji i oddania jej do użytkowania zgodnie z przeznaczeniem, a okoliczność ta ujawniła się w trakcie prowadzenia przez Wykonawcę, po zawarciu Umowy, prac projektowych w roku 2017 i 2018 (na etapie opracowania koncepcji i projektu budowlanego) -
- 


wobec czego celowe jest zawarcie niniejszej Ugody;

- 3) Wykonawca oświadcza, że złożone przez niego w dniu 12 lipca 2019 r. oświadczenie o odstąpieniu od Umowy z winy Zamawiającego, pozbawione było podstaw faktycznych i prawnych, w konsekwencji czego nie wywołało skutków prawnych, a tym samym brak jest podstaw do żądania zapłaty od Zamawiającego kary umownej w kwocie 11.849.416,93 zł z tytułu odstąpienia od Umowy przez Wykonawcę oraz do żądania zapłaty od Zamawiającego kwoty 4.254.583,91 zł brutto tytułem odkupienia materiałów budowlanych, zgromadzonych przez Wykonawcę na terenie budowy, przeznaczonych do realizacji Inwestycji, jednocześnie Wykonawca oświadcza, iż zrzeka się teraz jak i na przyszłość roszczeń o:
- a) zapłatę przez Zamawiającego kary umownej w kwocie 11.849.416,93 zł z tytułu odstąpienia od Umowy przez Wykonawcę,
 - b) zapłatę przez Zamawiającego kwoty 4.254.583,91 zł brutto tytułem odkupienia materiałów budowlanych zgromadzonych przez Wykonawcę na terenie budowy, przeznaczonych do realizacji Inwestycji;
- 4) Strony potwierdzają, że wystąpiła konieczność wykonania prac uzupełniających do przedmiotu Umowy, których szacunkowy koszt został ustalony przez Wykonawcę zgodnie z kalkulacją robót uzupełniających na kwotę 15.100.149,67 zł brutto (12.276.544,45 zł netto), jednak w wyniku negocjacji przeprowadzonych przez Strony w toku postępowania o udzielenie zamówienia uzupełniającego w zakresie zlecenia wykonania tychże robót Wykonawcy oraz zawarcia stosownego Aneksu nr 4 do Umowy nr 23/2017 z dnia 14 czerwca 2017 r., Wykonawca zgodził się roboty te wykonać za cenę 6.000.000,00 zł (słownie: sześć milionów) brutto (wraz z podatkiem VAT). Postępowanie w sprawie powierzenia Wykonawcy prac uzupełniających podlega przepisom art. 19 ust. 3 pkt 2



lit. b) Ustawy z dnia 22 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2016 r. poz. 1020), ponieważ postępowanie o udzielenie zamówienia podstawowego zostało wszczęte przed wejściem w życie Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylającej dyrektywę 2004/18/WE;


5) Wykonawca oświadcza, że wobec uzgodnienia z Zamawiającym w toku negocjacji w postępowaniu o udzielenie zamówienia uzupełniającego, kwoty 6.000.000,00 zł (słownie: sześć milionów) brutto (wraz z podatkiem VAT), tytułem dodatkowej zapłaty za wykonanie robót budowlanych objętych zamówieniem uzupełniającym, o którym mowa w pkt 2) lit. a) i pkt 4), zrzeka się teraz jak i na przyszłość wobec Zamawiającego roszczenia o zapłatę kwoty 15.100.149,67 zł brutto (12.276.544,45 zł netto), tytułem dodatkowego wynagrodzenia, zgodnie z pismem Wykonawcy z dnia 5 lipca 2019 r. znak KW_62_2019_2D6C;



6) W związku z koniecznością wykonania prac uzupełniających, o których mowa w pkt 2) lit. a), pkt 4) i 5) powyżej oraz innymi okolicznościami niezależnymi zarówno od Zamawiającego jak i od Wykonawcy, których nie można było przewidzieć w chwili zawarcia Umowy, Strony zobowiązują się niezwłocznie, nie później niż w dniu następnym po zawarciu niniejszej Ugody, pod rygorem utraty mocy obowiązującej przez niniejszą Ugodę, zawrzeć:

a) Aneks nr 4 do Umowy nr 23/2017 z dnia 14 czerwca 2017 r., w zakresie zlecenia prac uzupełniających do Umowy, za wynagrodzeniem w kwocie 6.000.000,00 zł (słownie: sześć milionów) brutto (wraz z podatkiem VAT),

b) Aneks nr 5 do Umowy nr 23/2017 z dnia 14 czerwca 2017 r., w zakresie wpływu prac uzupełniających objętych Aneksem nr 4, na termin ukończenia Inwestycji, poprzez przedłużenie terminu realizacji



robót objętych Inwestycją do dnia 31 października 2021 r. o ile najpóźniej w dniu 6 lutego 2020 r. zostanie przez Strony zawarty wyżej wymieniony Aneks nr 4 i Aneks Nr 5 do Umowy, a roboty budowlane rozpoczęte zostaną zgodnie z ustaleniami zawartymi w pkt 7) poniżej, co nie wyłącza dopuszczalności zmiany tego terminu w razie zajścia przesłanek określonych Umową;

7) Strony potwierdzają i uzgadniają, że:


a) z uwagi na wymagania prawa budowlanego, w dniu zawarcia przez Strony Aneksu nr 4 do Umowy oraz Aneksu nr 5 do Umowy, określonych w pkt 6) niniejszej Ugody, Zamawiający dokona do właściwego organu administracji budowlanej zgłoszeń osób, które z ramienia Wykonawcy pełnić będą samodzielne funkcje techniczne w budownictwie podczas realizacji Inwestycji;

b) Wykonawca nie mógł wcześniej wykonywać robót budowlanych i rozpocznie realizację robót objętych Inwestycją w następnym dniu roboczym po zgłoszeniu przez Zamawiającego, zgodnie z pkt a) powyżej, aktualnych danych i oświadczeń osób, które z ramienia Wykonawcy pełnić będą samodzielne funkcje techniczne w budownictwie podczas realizacji Inwestycji;

8) Wykonawca zobowiązuje się, iż dokona zapłaty na rzecz Zamawiającego, w terminie 14 dni od dnia zawarcia ugody, należności wynikających z Noty księgowej z dnia 15 lipca 2019 r. nr 3/2019 na kwotę w łącznej wysokości 403.850,00 zł z tytułu zwłoki w zaktualizowaniu (przedłużeniu) dokumentów Wykonawcy w kwocie 164.000,00 zł, oraz z tytułu przedłożenia Zamawiającemu dokumentacji projektowej 26 dni po terminie określonym w Umowie w kwocie 239.850,00 zł,

9) Wykonawca zobowiązuje się, iż dokona zapłaty na rzecz Zamawiającego:

a) Noty księgowej z dnia 15 lipca 2019 r. nr 4/2019 z tytułu kosztów ustanowienia na żądanie Wykonawcy zabezpieczenia terminowej



zapłaty wynagrodzenia – prowizja przygotowawcza z tytułu udzielenia gwarancji w kwocie 145.811,46 zł,

b) Noty księgowej z dnia 3 lutego 2020 r. nr 1/2020 z tytułu kosztów ustanowienia na żądanie Wykonawcy zabezpieczenia terminowej zapłaty wynagrodzenia, prowizja z tytułu udzielenia gwarancji okresie od dnia 01.08.2019 r. do dnia 31.10.2019 r. w kwocie 192.471,13 zł,

a łączna suma jaką Wykonawca zapłaci Zamawiającemu, wynikająca z Pkt 8) i 9) wynosi: 742.132,59 zł (słownie: siedemset czterdzieści dwa tysiące sto trzydzieści dwa i 59/100 złotych);

10) Zamawiający zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Wykonawcy, na konto Wykonawcy prowadzone w Banku Pekao S.A. numer rachunku 02 1240 1037 1111 0010 0480 4344, w terminie 30 dni od dnia zawarcia umowy, kwoty 694.553,93 zł brutto, odpowiadającej roszczeniu Wykonawcy z dnia 13 grudnia 2018 r. za pismem znak: BT/2018_12/16-0172/PB/PR/250 w następstwie zgody Zamawiającego, wyrażonej w protokole z Rady Budowy z dnia 8 maja 2017r. (pkt IV.1), tytułem wynagrodzenia za wykonanie uzupełniających prac projektowych, nieobjętych przedmiotem Umowy, a koniecznych do należytego wykonania zamówionego przez Zamawiającego obiektu drogowego w świetle obowiązujących przepisów, o których mowa w wniosku o zawiązanie do próby ugodowej; zapłata zostanie dokonana na podstawie faktury VAT, którą Wykonawca wystawi i przekaze Zamawiającemu niezwłocznie po zawarciu niniejszej Ugody;

11) Zamawiający oświadcza, że pozbawione podstaw faktycznych i prawnych są niżej wymienione roszczenia Zamawiającego wobec Wykonawcy, opiewające na łączną kwotę 20.382.682,64 zł brutto (słownie: dwadzieścia milionów trzysta osiemdziesiąt dwa tysiące sześćset osiemdziesiąt dwa i 64/100 złotych), oraz oświadcza, że nie

będzie dochodził wobec Wykonawcy i zrzeka się tak teraz jak i na przyszłość, roszczeń wobec Wykonawcy wymienionych poniżej, tj.:

a) roszczenia o obniżenie wynagrodzenia Wykonawcy o kwotę 1.507.690,42 zł brutto tytułem zmniejszenia projektowanej powierzchni ekranów akustycznych, wynikającej ze zmiany treści decyzji RDOŚ w Lublinie z dnia 03.06.2016 r.,

b) roszczenia o obniżenie wynagrodzenia Wykonawcy o kwotę 2.494.914,69 zł brutto tytułem projektowej zmiany typu skrzyżowania drogi krajowej nr 12 z ul. Chemiczną,

c) roszczenia o obniżenie wynagrodzenia Wykonawcy o kwotę 16.380.077,53 zł brutto tytułem zmiany zapisów w dokumentach złożonych w sprawie wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach przedsięwzięcia, skutkujących zmianą technologii wykonywania stabilizacji gruntu rodzimego;

12) Wykonawca oświadcza, że na dzień zawarcia niniejszej Ugody nie ma podstaw do waloryzacji jego wynagrodzenia określonego w Umowie, tytułem wzrostu kosztów realizacji Inwestycji;

13) Zamawiający zobowiązuje się wspierać Wykonawcę w działaniach zgodnych z celem Umowy oraz celem umowy o dofinansowanie zawartej przez Zamawiającego w sprawie współfinansowania Inwestycji, w zakresie obowiązujących przepisów prawnych, norm, wytycznych i warunków technicznych;

14) Zamawiający zobowiązuje się wspierać Wykonawcę przy innych problemach realizacyjnych (zwłaszcza w zakresie niezbędnych uzgodnień z gestorami sieci i właścicielami urządzeń obcych, oraz przebudowy lub likwidacji sieci niezainwentaryzowanych na etapie opracowywania i uzgadniania projektów budowlanego i wykonawczego). Wykonawca nie będzie ponosił odpowiedzialności za ewentualne występowanie sieci i urządzeń podziemnych, niezainwentaryzowanych na etapie



opracowywania i uzgadniania dokumentacji przed wejściem na teren budowy. Sieci te i/lub urządzenia zostaną przebudowane lub zlikwidowane w zakresie niezbędnym do kontynuacji dalszych prac. Przedmiotowe przebudowy lub likwidacje kolizji będą wykonane staraniem własnym Zamawiającego, np. poprzez wprowadzenie na teren budowy podmiotów zależnych od Zamawiającego, za zgodą Wykonawcy;

15) Strony ustalają, że wykorzystanie materiałów rozbiórkowych, będzie realizowane zgodnie z decyzją środowiskową i obowiązującymi przepisami w tym zakresie;

16) Ugoda niniejsza traci moc, bez potrzeby składania jakichkolwiek dodatkowych oświadczeń przez którąkolwiek ze Stron, z chwilą, w której druga Strona wbrew warunkom Ugody, będzie dochodzić roszczeń, których na mocy Ugody zrzekła się;

a to wszystko w związku z koniecznością czynienia sobie przez Strony wzajemnych ustępstw celem zawarcia Ugody i rozwiązania kwestii spornych.

Treść ugody odczytano. Podpisy złożyli:

W imieniu wnioskodawcy:

W imieniu przeciwnika:

Na tym czynności posiedzenia zakończono.

Przewodniczący



Protokolant

NA ZGODNOŚĆ Z ORYGINAŁEM
Katarzyna Krawiec
sekretarz sądowy

