



JERZYKOWSKI I WSPÓLNICY  
— SPÓŁKA KOMANDYTOWA —

08  
2022

# **Zmiana art. 439 oraz art. 455 Ustawy Pzp**

# Nowe brzmienie art. 439 oraz art. 455 Ustawy Pzp

W dniu 26 października 2022 r. w Dzienniku Ustaw Rzeczypospolitej Polskiej ogłoszona została ustawa z dnia 7 października 2022 r. o zmianie niektórych ustaw w celu uproszczenia procedur administracyjnych dla obywateli i przedsiębiorców (Dz. U. z 2022 r., poz. 2185, dalej: „Ustawa o uproszczeniu procedur”).

Ustawa o uproszczeniu procedur wprowadza zmiany w szeregu ustaw, nie pozostając bez wpływu również na treść ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1710, dalej: „Ustawa Pzp”), a także na wykonywanie zawartych już umów w sprawie zamówienia publicznego.

Pod kątem funkcjonowania rynku zamówień publicznych wartość odnotowania jest:

- 1) objęcie obowiązkiem wprowadzania klauzul materiałowo-kosztowych (art. 439 Ustawy Pzp) umów zawieranych na okres dłuższy niż 6 miesięcy;
- 2) doprecyzowanie art. 455 ust. 1 pkt 4) Ustawy Pzp;
- 3) wprowadzenie przesłanki zmiany umów w sprawie zamówienia publicznego, zawartych przed dniem wejścia w życie Ustawy o uproszczeniu procedur i będących w toku po tym dniu z uwagi na istotną zmianę cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia publicznego.

**Zmiany Ustawy Pzp  
wprowadzane Ustawą  
o uproszczeniu  
procedur obowiązują  
będą od dnia  
9 listopada 2022 r.**

Ustawa o uproszczeniu procedur wejdzie w życie w terminie 14 dni od dnia jej ogłoszenia, tj. **w dniu 9 listopada 2022 r.**

# Rozszerzenie zakresu stosowania art. 439 Ustawy Pzp

Aktualnie, zamawiający zobowiązany jest do zamieszczenia klauzuli materiałowo-kosztowej wyłącznie w umowach, których przedmiotem są roboty budowlane lub usługi, zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy.

Po wejściu w życie zmian wprowadzanych Ustawą o uproszczeniu procedur, zamawiający będzie natomiast zobowiązany do przewidzenia takiej klauzuli **w każdej umowie w sprawie zamówienia publicznego zawartej na okres dłuższy niż 6 miesięcy, w tym również umowie, której przedmiotem są dostawy.**

Konsekwencją zmian wprowadzonych w art. 439 Ustawy Pzp jest również zobowiązanie wykonawcy, którego wynagrodzenie przewidziane w umowie z zamawiającym uległo zmianie na podstawie klauzuli materiałowo-kosztowej, do dokonania odpowiedniej zmiany wynagrodzenia w umowach podwykonawczych, zawartych na okres przekraczający 6 miesięcy (aktualnie obowiązek ten obejmuje umowy podwykonawcze zawarte na okres przekraczający 12 miesięcy).

Ustawodawca rozszerzył zatem w sposób znaczący zakres stosowania art. 439 Ustawy Pzp, reagując w ten sposób na występującą aktualnie niespotykaną zmienność cen materiałów i kosztów związanych z wykonywaniem zamówienia publicznego.

## art. 439 Ustawy Pzp

usługi      roboty budowlane      dostawy

przekraczające 6 m-cy

Po dniu 9 listopada 2022r. regulacja art. 439 Ustawy Pzp dotyczyć będzie wszystkich umów w sprawie zamówienia publicznego, zawartych na okres przekraczający 6 miesięcy.

# Nowe brzmienie art. 455 Ustawy Pzp

Ustawa o uproszczeniu procedur modyfikuje ustawową przesłankę zmiany umowy w sprawie zamówienia publicznego opisaną w art. 455 ust. 1 pkt 4 Ustawy Pzp.

Zmiana umowy w oparciu o tę przesłankę, tak jak przed nowelizacją Ustawy Pzp:

- 1) będzie powiązana z wystąpieniem okoliczności nieprzewidywalnych,
- 2) nie będzie mogła doprowadzić do modyfikacji ogólnego charakteru umowy,
- 3) będzie uzależniona od zachowania limitu wartości każdej kolejnej zmiany (nie więcej niż 50% wartości pierwotnej umowy).

Elementem dodanym w art. 455 ust. 1 pkt 4 Ustawy Pzp jest doprecyzowanie, że zmiana umowy **będzie mogła w szczególności polegać na zmianie wysokości ceny przewidzianej pierwotnie w umowie.**

Zasadność dokonanego doprecyzowania jest dyskusyjna, gdyż dopuszczalność zwiększenia wynagrodzenia w przypadku dokonywania zmian opartych na ww. podstawie normatywnej zasadniczo nie budziła wątpliwości. Aktywność ustawodawcy w tej materii zdaje się być następstwem niedawnej opinii Prokuratorii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej dotyczącej zmian umów, która wskazywała na dopuszczalność zwiększenia wynagrodzenia w przypadku zmian opartych o art. 455 ust. 1 pkt 4 Ustawy Pzp.

**Zmiana umowy  
na podstawie art. 455  
ust. 1 pkt 4 Ustawy Pzp  
może polegać na  
zmianie wysokości  
wynagrodzenia**

Ustawa o uproszczeniu procedur nie wprowadza zatem zmiany o charakterze fundamentalnym, a jedynie klaryfikuje intencje ustawodawcy.

# Zmiana umów wciąż wykonywanych

Istotne znaczenie dla wykonywania umów w sprawie zamówienia publicznego będzie mieć nowa ustawowa przesłanka zmiany umowy w sprawie zamówienia publicznego opisana w **art. 48 Ustawy o uproszczeniu procedur**.

Przesłanka ta, co istotne, znajdzie zastosowanie **do umów w sprawie zamówienia publicznego zawartych przed dniem 9 listopada 2022 r. i wykonywanych po tym dniu**, w przypadku wystąpienia istotnej zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia publicznego, których zamawiający działając z należytą starannością nie mógł przewidzieć.

Zmiana umowy będzie mogła zaś polegać na:

- 1) zmianie wysokości wynagrodzenia,
- 2) dodaniu postanowień dotyczących zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia (w przypadku umów, które nie zawierają takich postanowień),
- 3) zmianie postanowień dotyczących zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia, w szczególności w zakresie maksymalnej wartości zmiany tego wynagrodzenia (w przypadku umów, które zawierają takie postanowienia),
- 4) zmianie postanowień umowy dotyczących jej wykonania.

**Nowa przesłanka zmiany umów już zawartych i nadal wykonywanych**

Zmiana zasad wykonywania umowy będzie mogła w szczególności dotyczyć:

- a) zakresu świadczenia wykonawcy, z czym może wiązać się odpowiednia zmiana wynagrodzenia wykonawcy lub sposobu jego rozliczenia,
- b) terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowego zawieszenia wykonywania umowy lub jej części,
- c) sposobu wykonywania umowy.

# Zmiana umów wciąż wykonywanych

Jeżeli zmiana umowy w sprawie zamówienia publicznego dotyczyć będzie zmiany wynagrodzenia, zamawiający i wykonawca zobowiązani będą do uzgodnienia w jakiej części każdy z nich poniesie zwiększony koszt wykonania umowy. **Oznacza to, że ciężarem wzrostu cen materiałów i kosztów, a w konsekwencji kosztów wykonania zamówienia, strony umowy w sprawie zamówienia publicznego powinny się podzielić.**

Maksymalny wzrost wynagrodzenia wykonawcy spowodowany każdą kolejną zmianą umowy wprowadzoną w oparciu o art. 48 Ustawy o uproszczeniu procedur, nie będzie mógł przekroczyć 50% wartości pierwotnej umowy.

Sposób zmiany wynagrodzenia będzie mógł zostać ustalony z użyciem odesłania do wskaźnika zmiany ceny materiałów lub kosztów, w szczególności wskaźnika ogłaszanego w odpowiednim komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego.

Nowa przesłanka zmiany umowy w sprawie zamówienia publicznego nie traci z pola widzenia umów podwykonawczych. Regulacją art. 48 ust. 3 Ustawy o uproszczeniu procedur zobowiązano wykonawcę, którego wynagrodzenie uległo zwiększeniu, do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym wykonawca zawarł umowę o podwykonawstwo, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania podwykonawcy.

**Nowa przesłanka zmiany umów już zawartych i nadal wykonywanych**

Zakres zmiany umowy podwykonawczej pozostawiono uzgodnieniom wykonawcy i podwykonawcy, z tym jednakże zastrzeżeniem, że warunki wykonania tej umowy przez podwykonawcę nie mogą być mniej korzystne dla podwykonawcy niż wiążące wykonawcę zmienione warunki wykonania umowy w sprawie zamówienia publicznego.



Opracowanie:

Martyna Wójcik  
radca prawny



Michał Stec  
aplikant radcowski



**JERZYKOWSKI I WSPÓLNICY**  
— SPÓŁKA KOMANDYTOWA —

**Jerzykowski i Wspólnicy**  
spółka komandytowa

ul. Sławomira 4/13,  
71-606 Szczecin  
tel. 91 464 68 50  
kancelaria@jerzykowski.pl

[www.jerzykowski.pl](http://www.jerzykowski.pl)