



Toruń, 13.10.2015 r.

CKK/PW/266/2015

Odpowiedzi na pytania zadane Zamawiającemu w postępowaniu na usługę otrzymania czystości dla Wielofunkcyjnej Sali Koncertowej w Toruniu.

Pytania z dnia 09.10.2015 r.

Pytanie nr 1

Wykonawca zobowiązany jest skalkulować w cenie oferty koszty pracy (płace minimalne oraz obciążanie na rzecz ZUS z tytułu umów zlecenie) w wysokości obowiązującej od 1 stycznia 2016 r.

Odpowiedź nr 1

Zamawiający wymaga w ofercie uwzględnienia kosztów pracy przez cały okres wykonywania zamówienia. W przypadku jeżeli zmiana ma nastąpić z dniem 1 stycznia 2016 r. na podstawie już wydanych przepisów (w okresie vacatio legis) Zamawiający nie zastosuje postanowień §9 ust. 5.

Pytanie nr 2

czy zamawiający od 1 stycznia 2016 r. dokona waloryzacji wynagrodzenia wykonawcy o sumę kosztów wykonawcy zamówienia publicznego oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej wykonawcę zamówienia z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z konieczności odprowadzenia dodatkowych składek od wynagrodzeń osób zatrudnionych na umowę o pracę lub na podstawie innej umowy cywilnoprawnej zawarte przez wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej a biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia jeśli cena ofertowa złożona w niniejszym postępowaniu zostanie skalkulowana z uwzględnieniem kosztów pracy obowiązujących w 2015 r.?

Odpowiedź nr 2

Zamawiający nie dokona waloryzacji wynagrodzenia wykonawcy.

Pytanie nr 3

Wnoszę o zawarcie w projekcie umowy klauzuli, która umożliwi **obu** stronom rozwiązanie umowy za wypowiedzeniem tj.: „każda ze stron ma prawo wypowiedzieć umowę z zachowaniem

1- miesięcznego okresu wypowiedzenia”. Zaznaczam, iż sytuacja zamawiającego przy kształtowaniu treści umowy jest silniejsza, dlatego powinien on brać pod uwagę nie tylko

99

swoje interesy, ale także interesy wykonawcy i starać się ułożyć stosunek prawny tak, aby te interesy były zrównoważone. Prawo jednostronnego wypowiedzenia umowy przysługujące **obu** stronom z okresem wypowiedzenia umożliwiającym drugiej stronie dostosowanie się do sytuacji, jest w opinii Wykonawcy celowe, szczególnie zważywszy na fakt, iż w § 6 ust. 4 Zamawiający zastrzega sobie prawo do wypowiedzenia z zachowaniem 1-miesięcznego okresu wypowiedzenia.

Odpowiedź nr 3

Zamawiający nie dokona zmiany postanowień wzoru umowy.

Pytanie nr 4

Wnosimy o wprowadzenie do projektu umowy zapisów precyzyjnie określających zasady waloryzacji wynagrodzenia w przypadku zmian, o których mowa w art. 142 ust. 5 ustawy pzp.

Zgodnie z art. 142 ust.5 ustawy pzp: „Umowa zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, w przypadku zmiany:

- stawki podatku od towarów i usług,
 - wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
 - zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne
- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia publicznego przez Wykonawcę.”

Par. 9 ust. 5 projektu umowy nie określa zasad jakich Strony Umowy muszą się trzymać w przypadku zajścia przesłanek o których mowa w art.142 ust.5 pkt.1-3. Należy przy tym podkreślić, że samo dopuszczenie możliwości modyfikacji wynagrodzenia, czy też wskazanie przypadków, w których taką modyfikację się dopuszcza, nie stanowi wykonania dyspozycji art. 142 ust. 5 PZP i dotyczy jedynie kwestii uregulowanej w art. 144 PZP. Zgodnie zaś z art. 142 ust. 5 PZP konieczne jest ustalenie w umowie przez Zamawiającego pewnych zasad, czy też reguł (zgodnie z definicją słownika języka polskiego PWN, zasadą jest „sposób postępowania w danych okolicznościach”), według których ma dojść do zmiany należnego wykonawcy wynagrodzenia tj. od kiedy obowiązuje aneks, w jakim terminie należy się zwrócić o zmianę wynagrodzenia i w jakim terminie Zamawiający zobowiązuje się do odpowiedzi na wniosek.

W związku z tym, iż zarówno siwz, jak i projekt umowy, nie zawierają takich postanowień, a przewidywany termin realizacji zamówienia przekracza 12 miesięcy, proponujemy dokonanie zmiany SIWZ, poprzez dodanie do projektu umowy poniższych zapisów:

Strony zobowiązują się, iż każdorazowo dokonają (w formie pisemnego aneksu) zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy na mocy Umowy, w przypadku wystąpienia jednej ze zmian przepisów wskazanych w art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, tj. zmiany:

- 1) *stawki podatku od towarów i usług,*
- 2) *wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,*



- 3) *zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne.*
2. *Aneks, o którym mowa w ust. 1 powyżej, wchodzić będzie każdorazowo w życie z dniem wejścia w życie zmian przepisów, o których mowa w ust. 1 pkt. 1) - 3).*
3. *W wypadku zmiany, o której mowa w ust. 1 pkt 1) powyżej, wartość netto wynagrodzenia Wykonawcy (tj. bez podatku od towarów i usług) nie zmieni się, a określona w aneksie wartość brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona z uwzględnieniem stawki podatku od towarów i usług, wynikającej ze zmienionych przepisów.*
4. *W przypadku zmiany, o której mowa w ust 1 pkt. 2) powyżej, wynagrodzenie Wykonawcy zostanie podwyższone o wartość, o jaką wzrosną całkowite koszty wykonania Umowy ponoszone przez Wykonawcę, a wynikające z podwyższenia wynagrodzeń poszczególnych pracowników biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia, do wysokości wynagrodzenia minimalnego obowiązującej po zmianie przepisów lub jej odpowiedniej części, w przypadku osób zatrudnionych w wymiarze niższym niż pełen etat.*
5. *W przypadku zmiany, o której mowa w ust 1 pkt. 3) powyżej, wynagrodzenie Wykonawcy zostanie podwyższone o wartość, o jaką wzrosną całkowite koszty wykonania Umowy ponoszone przez Wykonawcę, wynikającą ze wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej wykonawcę zamówienia publicznego z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z konieczności odprowadzenia dodatkowych składek od wynagrodzeń osób zatrudnionych na umowę o pracę lub na podstawie innej umowy cywilnoprawnej zawartej przez wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, a biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób.*
6. *W przypadkach, o których mowa w ust. 1 pkt. 2) i 3), przed zawarciem aneksu, o którym mowa powyżej, Wykonawca winien złożyć Zamawiającemu pisemne oświadczenie o wysokości dodatkowych kosztów wynikających z wprowadzenia zmian, o których mowa w ust. 1 pkt 2) i 3). Aneks, o którym mowa w ust. 1 powyżej, powinien być zawarty przez Strony w terminie 30 dni od daty złożenia Zamawiającemu powyższego oświadczenia przez Wykonawcę, przed wejściem w życie zmian, o których mowa w ust 1 pkt 2) i 3).*

Odpowiedź nr 4

Zamawiający nie dokona zmiany postanowień wzoru umowy.

Pytanie nr 5

Proszę o potwierdzenie, iż zmiana wynagrodzenia o którym mowa w art.142 ust. 5 pzp obowiązuje od daty wejścia w życie przepisów wynikających z art.142 ust.5 ustawy pzp. Zgodnie z wyrokiem z dnia 9 marca 2015 roku o sygn. akt. KIO 346/15 cyt.: „Waloryzacja powinna następować w momencie wejścia w życie nowych przepisów”. Wobec powyższego wnoszę o zawarcie klauzuli w projekcie umowy.

Odpowiedź nr 5

Zamawiający nie dopuszcza automatycznej waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy. Waloryzacja może nastąpić na podstawie przepisów §9 ust. 5 wzoru umowy.

Pytanie nr 6

W związku z art. 142 ust. 5 ustawy pzp, proszę o informację w jakim terminie wykonawca może zwrócić się do zamawiającego z wnioskiem o zawarcie aneksu zawierającego zmianę wynagrodzenia, o którym mowa w art.142 ust. 5 pzp? Wnosimy o wprowadzenie do umowy zapisu zgodnego z art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 2014 roku o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U. poz. 1232 który wskazuje, iż każda ze stron umowy w terminie od dnia opublikowania przepisów dokonujących tych zmian do 30 dnia od dnia ich wejścia w życie, może złożyć wniosek w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia

Odpowiedź nr 6

Art. 4 ust. 1 ustawy dotyczy umów zawartych przed wejściem w życie ustawy. Niniejsza umowa będzie zawarta po wejściu w życie ustawy, a tym samym nie wymaga określenia terminu.

Pytanie nr 7

W związku z art. 142 ust. 5 ustawy pzp, proszę o informację w jakim terminie zostanie zawarty aneks dot. zmiany wynagrodzenia, o którym mowa w art.142 ust. 5 pzp (od momentu zgłoszenia wniosku o zmianę wynagrodzenia przez wykonawcę)? Zgodnie z art. 5 ustawy z dnia 23 października 2014 roku o zmianie ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. poz. 1831) porozumienie w sprawie zmiany wynagrodzenia powinno zostać zawarte w terminie jednego miesiąca od momentu złożenia wniosku.

Odpowiedź nr 7

Art. 4 ust. 1 ustawy dotyczy umów zawartych przed wejściem w życie ustawy. Niniejsza umowa będzie zawarta po wejściu w życie ustawy, a tym samym nie wymaga określenia terminu.

Pytanie nr 8

Zgodnie z ustawą z dnia 25 czerwca 2015 roku o zmianie ustawy o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych oraz ustawy o zmianie ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych oraz niektórych innych ustaw proszę o potwierdzenie, iż w przypadku zmiany przepisów o których mowa w art.142 ust.5 pkt.2 ustawy pzp zamawiający dokona „odpowiedniej zmiany wynagrodzenia” w rozumieniu sumy wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego wynikających z podwyższenia wynagrodzeń poszczególnych pracowników biorących udział



w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia, do wysokości wynagrodzenia minimalnego obowiązującej po zmianie przepisów lub jej odpowiedniej części, w przypadku osób zatrudnionych w wymiarze niższym niż pełen etat.

Wnosimy o zawarcie klauzuli w projekcie umowy.

Odpowiedź nr 8

Zamawiający nie dopuszcza automatycznej waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy. Waloryzacja może nastąpić na podstawie przepisów §9 ust. 5 wzoru umowy.

Pytanie nr 9

Zgodnie z ustawą z dnia 25 czerwca 2015 roku o zmianie ustawy o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych oraz ustawy o zmianie ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych oraz niektórych innych ustaw proszę o potwierdzenie, iż w przypadku zmiany przepisów o których mowa w art.142 ust.5 pkt.3 ustawy pzp zamawiający dokona „odpowiedniej zmiany wynagrodzenia w rozumieniu sumy wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej wykonawcę zamówienia publicznego z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z konieczności odprowadzenia dodatkowych składek od wynagrodzeń osób zatrudnionych na umowę o pracę lub na podstawie innej umowy cywilnoprawnej zawartej przez wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, a biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób.

Wnosimy o zawarcie klauzuli w projekcie umowy.

Odpowiedź nr 9

Zamawiający nie dopuszcza automatycznej waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy. Waloryzacja może nastąpić na podstawie przepisów §9 ust. 5 wzoru umowy. Zamawiający wymaga w ofercie uwzględnienia kosztów pracy przez cały okres wykonywania zamówienia. W przypadku jeżeli zmiana ma nastąpić z dniem 1 stycznia 2016 r. na podstawie już wydanych przepisów (w okresie *vacatio legis*) Zamawiający nie zastosuje postanowień §9 ust. 5.

Pytanie nr 10

Czy Zamawiający wymaga by wykonawca uwzględnił w cenie oferty wszystkie koszty pracy, związane ze wzrostem opusowania, a wynikające ze zmiany ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych, która będzie obowiązywać od 1.01.2016 roku ?

Odpowiedź nr 10

Zamawiający nie dopuszcza automatycznej waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy. Waloryzacja może nastąpić na podstawie przepisów §9 ust. 5 wzoru umowy. Zamawiający wymaga w ofercie uwzględnienia kosztów pracy przez cały okres wykonywania zamówienia. W przypadku jeżeli zmiana ma nastąpić z dniem 1 stycznia 2016 r. na podstawie już

wydzanych przepisów (w okresie *vacatio legis*) Zamawiający nie zastosuje postanowień §9 ust. 5.

Pytanie nr 11

Zamawiający w § 5 projektu umowy określił wysokość kar umownych jakie będą naliczane w przypadku niewykonania bądź nienależytego wykonania umowy. Obciążenie finansowe jakie może wynikać w związku z wysokością nałożonych kar za konkretne uchybienie jest nieadekwatne do wartości zamówienia. Wobec powyższego wnoszę o modyfikację § 5 w następujący sposób:

- zmniejszenie kar umownych wskazanych w § 5 ust. 1 pkt 1) z 1 000, 00 zł na **100,00 zł**
- zmniejszenie kar umownych wskazanych w § 5 ust. 1 pkt 2) z 1 000, 00 zł na **100,00 zł**

Te drastycznie wysokie kary umowne w naszej ocenie wywołują niczym nieuzasadnione korzyści dla Zamawiającego. Zapisy umów nie powinny faworyzować jednej ze stron. W tym przypadku mamy do czynienia ze zbyt wygórowanymi karami umownymi, wobec powyższego żądanie zmiany zapisów w powyższym zakresie jest w pełni uzasadnione.

Odpowiedź nr 11

Zamawiający nie dokona zmiany postanowień wzoru umowy.

Pytanie nr 12

Czy są zaczepy dla alpinistów?

Odpowiedź nr 12

Tak na dachu obiektu.

GRZEGORZ GUBOWSKI
Grzegorz Gubowski

PP