

Gdańsk, dnia 10.03.2021 r.

dot: w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym bez negocjacji na usługę sprzątania dwóch budynków Akademii Muzycznej im. Stanisława Moniuszki w Gdańsku, przy ul. Łąkowej 1-2, znak: 02/ZP/2021

Działając na podstawie art. 284 ust 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm.), oraz na podstawie art. 10 Ustawy o dostępie do informacji publicznej, Zamawiający w odpowiedzi na pytania zgłoszone w toku przedmiotowego postępowania przez Wykonawców, udziela następujących wyjaśnień dotyczących treści Specyfikacji Warunków Zamówienia.

l.p.	Pytanie Wykonawcy	Wyjaśnienie
1.	Prosimy o skrócenie terminu płatności faktury do 14 dni.	Zamawiający wyraża zgodę na skrócenie terminu płatności do 14 dni.
2.	<p>Uprzejmie proszę o informację, czy Zamawiający akceptuje wystawienie przez wykonawcę <u>ustrukturyzowanych faktur korygujących</u> oraz <u>innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych</u>, dotyczących wykonania umowy o przedmiotowe zamówienie publiczne oraz przesłanie tychże dokumentów za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania https://www.brokerinfinite.efaktura.gov.pl/ ?</p> <p>Fakturowanie oraz wystawienie innych dokumentów w ustrukturyzowanej formie elektronicznej jest zgodne z przepisami podatkowymi, wynikającymi z ustawy o podatku od towarów i usług (VAT) oraz z przepisami ustawy z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno – prywatnym (Dz.U. z 2019 r. poz. 2020 ze zm.) oraz jest powszechnie stosowane pomiędzy</p>	<p>Nie, Zamawiający nie akceptuje wystawiania przez wykonawcę ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych, dotyczących wykonania umowy o przedmiotowe zamówienie publiczne oraz przesłanie tychże dokumentów za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania https://www.brokerinfinite.efaktura.gov.pl/</p>

	<p>Zamawiającymi a wykonawcami. Taki sposób przekazywania w/w dokumentów ułatwia wzajemną komunikację oraz eliminuje szereg błędów, występujących w procesie tradycyjnego fakturowania. I jest rekomendowany, jako docelowy sposób obiegu dokumentów księgowych przez Ministerstwo Rozwoju, Pracy i Technologii (https://www.gov.pl/web/rozwój-praca-technologie/e-fakturowanie-w-zamowieniach-publicznych) ze względu na:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) zmniejszenie liczby zatorów płatniczych; 2) zmniejszenie liczby błędnych i fałszywych faktur w obiegu; 3) ujednolicony model obsługi e-faktur w ramach zamówień publicznych; 4) zmniejszenie kosztów operacyjnych oraz zminimalizowanie przeszkód w handlu; 5) redukcję kosztów fakturowania i przetwarzania danych oraz obsługi zamówień publicznych; 6) kompleksową e-obsługę dostaw publicznych; 7) zwiększenie szans udziału polskich firm w transgranicznym rynku zamówień publicznych i obrocie gospodarczym UE; 8) łatwiejsze archiwizowanie dokumentów; 9) wzrost cyfryzacji sektora publicznego w Polsce; 10) rozwój systemu płatności bezgotówkowych; 11) wzrost popytu na produkty i usługi informatyczne. <p>Niezależnie od powyższego, w dobie epidemii COVID-19, taki sposób przekazywania dokumentów rozliczeniowych jest jedną ze skutecznych metod w powstrzymaniu rozprzestrzeniania się wirusa oraz gwarantuje utrzymanie ciągłości procesów księgowych i podatkowych.</p>	
--	---	--

<p>3.</p>	<p>Zgodnie ze wzorem umowy, Zamawiający przewiduje kary umowne za nienależyte wykonywanie usługi. Czy Zamawiający, po analizie poniższych argumentów Wykonawcy, zmodyfikuje wysokość kar umownych? Wykonawca wnosi o zmniejszenie o 50% wysokości kar, zastrzeżonych przez Zamawiającego.</p> <p>W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych ustanawianie przez zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych uznać należy bezwzględnie za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji wyrażonej w przepisie art. 16 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2019 poz. 2019 z późn. zm.), które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 255 ust. 6 ustawy prawo zamówień publicznych z uwagi, iż postępowanie jest obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Stanowisko powyższe znajduje pełne potwierdzenie m.in. wyroku z dnia 23 sierpnia 2007 r. sygn. akt: UZP/ZO/0-1030/07. Zważyć bowiem należy, że kara umowna (odszkodowanie umowne) ze swojej istoty ma charakter wyłącznie odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie zaś prewencyjny. Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem bezspornie rażące naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współżycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej</p>	<p>Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.</p> <p>Przewidziane kary nie są wygórowane i w każdym przypadku stanowią tylko ułamek prawdopodobnego wynagrodzenia Wykonawcy. W żadnej mierze zapisy te nie faworyzują Zamawiającego – to czy Wykonawca zapłaci ewentualną karę umowną zależy przecież wyłączenie od niego, czyli od tego czy wykona umowę należycie. Postanowienia te nie są nieważne, natomiast w razie ewentualnie zaistniałego ad casu sporu Wykonawca będzie mógł przed sądem dochodzić miarkowania kary umownej na podstawie art. 484 § 2 KC</p>
-----------	---	--

	na podstawie przepisu art. 353 ¹ k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c.	
4.	Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku składania oferty przez konsorcjum wystarczające będzie aby certyfikat ISO posiadała tylko jedna ze spółek (np. członek konsorcjum)?	Tak, Zamawiający potwierdza, że w przypadku składania oferty przez konsorcjum wystarczające będzie aby certyfikat ISO posiadała tylko jedna ze spółek (np. członek konsorcjum).
5.	Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający na potwierdzenie kryterium „doświadczenie koordynatora - 10%” nie wymaga złożenia wraz z oferta wykazu osób (zał. nr 5) i Zamawiający wezwie wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona, do złożenia w wyznaczonym terminie, ów wykazu.	Zamawiający nie wymaga załączeniu do oferty wykazu osób (zał. nr 5). Wykonawca wskaże w formularzu ofertowym doświadczenie koordynatora w latach. Zgodnie z pkt XVIII.3.1) Zamawiający przyzna ofercie w tym kryterium punkty, gdy Wykonawca wskaże w treści oferty osobę posiadającą dłuższe (ponad minimalne wymagane) doświadczenie w pełnieniu funkcji koordynatora usług sprzątnia w budynkach użyteczności publicznej o powierzchni minimum 1000 m ² , nabyte w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert. Zgodnie z pkt XVII pkt 3.3) w sytuacji, gdy podany przez Wykonawcę okres doświadczenia koordynatora usług sprzątnia nie znajdzie potwierdzenia w wykazie osób w zakresie jego długości lub okresu czasu, w którym zostało nabyte, lub też rodzaju

		budynków lub powierzchni budynków, w których doświadczenie zostało nabyte – Zamawiający nie przyzna dodatkowych punktów ofercie Wykonawcy.
6.	<p>Zamawiający w par. 9 umowy opisał zmiany umowy w związku z COVID 19.</p> <p>Zgodnie z art. 433 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający może ograniczyć zakres zamówienia pod warunkiem wskazania minimalnej wartości świadczenia stron.</p> <p>Zamawiający w par. 9 dopuszcza możliwość ograniczenia zakresu zamówienia nie podając minimalnej wartości świadczenia stron, czym narusza przepisy ustaw Prawo zamówień publicznych.</p> <p>Zamawiający dokonał opisu przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny i niewyczerpujący, za pomocą określeń nieprecyzyjnych i ogólnych tj. w sposób nieuwzględniający wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty oraz w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję. Działanie Zamawiającego prowadzi do sytuacji, w której będzie on miał możliwość dowolnego interpretowania i stosowania mechanizmu obniżenia (wpływającego na zmianę wynagrodzenia będącego istotną w rozumieniu art. 454 ust. 2 ustawy pzp zmianą postanowień zawartej umowy), co narusza zasadę swobody umów wyrażoną w art. 3531 kodeksu cywilnego.</p> <p>W konsekwencji powyższego Zamawiający pozbawia Wykonawców możliwości dokonania rzetelnej oceny ryzyka zmiany wysokości</p>	<p>Dopuszczalne zmiany umowy opisane przez Zamawiającego we wzorze umowy pozostają w spójności z Ustawą z 31.03.2020 roku o zmianie ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz niektórych innych ustaw, w szczególności z art. 15r tejże ustawy.</p> <p>Jak podkreśla UZP nowelizacja ustawy o COVID-19 wprowadza zmiany dotyczące kwestii realizacji umów, uwzględniające specyfikę sytuacji społeczno-gospodarczej wywołanej COVID-19, w tym przede wszystkim konieczność podjęcia szybkich i efektywnych działań. Po spełnieniu określonych w tej ustawie przesłanek, możliwe są w szczególności:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1. zmiany terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowego zawieszenie wykonywania umowy lub jej części; 2. zmiany sposobu

	<p>wynagrodzenia na skutek stosowania obniżenia, która powinna być dokonywana w oparciu o jednoznaczne i jednolicie interpretowane przez wszystkich Wykonawców kryteria. Prowadzi to z kolei do niemożliwości przyjęcia przez Wszystkich Wykonawców tych samych założeń przy budowie swoich ofert, a tym samym obliczenia ich ceny, która stanowi istotne kryterium oceny ofert w niniejszym postępowaniu. Czynności Zamawiającego są sprzeczne z bezwzględnie obowiązującymi przepisami prawa są w konsekwencji nieważne z mocy art. 58 § 1 kodeksu cywilnego. Zgodnie z art. 454 ustawy Pzp istotna zmiana umowy wymaga przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia.</p> <p>W związku z powyższym Wykonawca wnosi o dodatnie do par. 9 ustępu 11 w brzmieniu następującym: Zmiana wartości świadczenia stron o której mowa w ust. 1 dotycząca wystąpienia stanu epidemii, stanu zagrożenia epidemicznego, wprowadzenie kwarantanny w związku z stwierdzeniem choroby zakaźnej bądź innych środków lub ograniczeń w związku z przeciwdziałaniem takiej chorobie, (nie wyłączając skutków COVID-19, SARS-CoV-2 lub jego mutacji nieznanych w momencie zawierania Umowy), działania legislacyjne władz lub działania organów administracji powodujące niemożność realizacji przedmiotu umów nie może przekroczyć 20% wartości umowy wskazanej w par. 2 ust. 1 i 2 umowy. Zamawiający nie może jednostronnie modyfikować postanowień umowy. Wykonawca winien mieć gwarancję uzyskiwania zleceń w zakresie wynikającym z SWZ i umowy, gdyż Wykonawca kalkuluje ofertę w oparciu o konkretny opis przedmiotu zamówienia, nadto ponosi koszty gotowości do świadczenia usługi; jednostronna modyfikacja umowy przez Zamawiającego w skrajnych</p>	<p>wykonywania dostaw, usług lub robót budowlanych;</p> <p>3. <u>zmiany zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia wykonawcy.</u></p> <p>Podkreślenia w tym miejscu wymaga, iż zgodnie z par. 7 ust. 7 wzoru umowy Zmiany umowy wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności. Również zgodnie z treścią par. 9, przesłanki zmiany umowy tam przywołane, aby mogły wpłynąć na treść zawartej umowy, muszą zostać uwiarygodnione w określony w umowie sposób. Zgodnie z par. 9 ust. 7 lit. d) Strona umowy może odrzucić wnioski o zmianę. Odrzucenie wniosku o zmianę powinno zawierać uzasadnienie. Uwzględniając powyższe, argumenty zawarte we wniosku o zmianę treści wzoru umowy są nietrafione i niezasadne. Zamawiający podtrzymuje treść wzoru umowy.</p>
--	--	---

	przypadkach może prowadzić do nieopłacalności całego przedsięwzięcia ze strony Wykonawcy; zatem wszelkie zmiany niniejszej umowy dotyczące zakresu przedmiotu świadczenia winny wymagać zgody obu stron oraz formy pisemnego aneksu.	
7.	Prosimy o informację czy na powierzchniach wewnętrznych znajdują się podłoża będące na gwarancji. Jeżeli tak to proszę o podanie ich nazwy oraz przekazanie specyfikacji w której producent narzuca rodzaje środków chemicznych oraz rodzaje technologii niezbędnych do ich pielęgnacji w okresie gwarancji.	Nie, u Zamawiającego nie występują podłoża objęte gwarancją.
8.	Prosimy o informacje czy Zamawiający udostępni bezpłatnie pomieszczenia socjalne wraz z pomieszczeniami do przechowywania maszyn, sprzętu oraz środków chemicznych.	Tak, Zamawiający udostępni nieodpłatnie pomieszczenia socjalne wraz z pomieszczeniami do przechowywania maszyn, sprzętu oraz środków chemicznych
9.	W nawiązaniu do SWZ dotyczącego Usługi sprzątnięcia Państwa obiektu Wykonawca zwraca się z zapytaniem o zasadność wysokości Wagi 30 pkt Certyfikatu Iso „Gwarant Czystości i Higieny”. Certyfikat jest wymagany przy usługach wykonywanych w branżach drażliwych spożywczej i medycznej stąd nasze pytanie o zasadność certyfikatu który ogranicza możliwość złożenia oferty mniejszym podmiotom.	Pozacenowe kryterium, jakim jest wymóg posiadania certyfikatu jakości maksymalizuje prawdopodobieństwo wyboru najlepszego Wykonawcy, których zapewni najwyższą jakość usług oraz zadba o stronę społeczną. Tym samym zamawiający może mieć pewność, że środki publiczne zostaną wydane w najlepszy możliwy sposób z poszanowaniem praw

		<p>pracowników. Zapisanie, jako kryterium konkretnej certyfikacji upraszcza procedury i ułatwia Wykonawcom spełnienie wymogów.</p> <p>Uzyskanie natomiast najwyższej jakości sprzątnia dla Zamawiającego jest drugim najistotniejszym, poza cenowym, kryterium oceny ofert.</p>
10.	<p>Zamawiający w SIWZ dopuszcza możliwość udziału w postępowaniu podmiotów działających w ramach konsorcjum. Zważywszy na fakt, iż:</p> <p>a) obserwowaną na rynku praktyką jest sytuacja, w której o udzielenie zamówienia ubiegają się podmioty będące spółkami kapitałowymi, działające w ramach konsorcjum, a następnie – już na etapie świadczenia usługi - faktury wystawiane są przez kilkanaście spółek cywilnych założonych przez konsorcjantów,</p> <p>b) powyższe może budzić wątpliwości co do zgodności takiej praktyki z przepisami ustawy z dnia 29.01.2004 r. – Prawo zamówień publicznych oraz ustawy z dnia 11.03.2004 r. o podatku od towarów i usług (a zwłaszcza z art. 113 ust. 1 i 9 dotyczącym zwolnień podmiotowych, art. 106a – 106q dotyczącym zasad wystawiania faktur oraz art. 88 dotyczącym braku prawa do odliczenia VAT) co potwierdzają kontrole podatkowe prowadzone w firmach świadczących usługi outsourcingowe,</p> <p>Zwracamy się z uprzejmą prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający po udzieleniu zamówienia dopuszcza możliwość wystawiania faktur przez inny podmiot (de</p>	<p>Zamawiający nie dopuszcza sytuacji opisanej w pytaniu. Faktury zobowiązany będzie wystawiać podmiot będący wykonawcą w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego.</p>

	facto: przez innego podatnika VAT), niż ubiegający się o udzielenie zamówienia członkowie konsorcjum.	
11.	Zmawiający określił w SIWZ wymóg zatrudnienia pracowników wykonujących czynności porządkowe lub czynności sprzątanania na umowę o pracę. Wnosimy o wyrażenie zgody na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenie wyłącznie na zastępstwa urlopowo-chorobowe . Konieczność zachowania wymogu zatrudnienia wyłącznie na umowę o pracę w sytuacjach losowych, zdarzeniach niemożliwych do przewidzenia jest nierealne. Wykonawca nie jest w stanie przewidzieć ile osób będzie w danym okresie czasu np. na zwolnieniu lekarskim. Zatrudnienie na umowę o pracę wymaga chociażby dostarczenia badań lekarskich, co w sytuacjach nagłych jest nierealne i wymaga dodatkowego czasu. W związku z powyższym wnosimy jak na wstępie.	Zamawiający dopuszcza uzasadnione zwolnieniem chorobowym lub urlopem zastępstwo w formie umowy zlecenia.
12.	W związku z brakiem w treści ogłoszenia o zamówieniu/SIWZ postanowień odnoszących się do sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu przez Wykonawców ubiegających się wspólnie o udzielenie zamówienia publicznego, wnioskujemy o potwierdzenie, iż w przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, warunek dotyczący zdolności technicznej lub zawodowej może być spełniony łącznie przez Wykonawców występujących wspólnie”. Uzasadnienie: Na Zamawiającym ciąży obowiązek jasnego, precyzyjnego, wyczerpującego określenia SIWZ, którego jednym z elementów stanowi określenie warunków udziału w postępowaniu oraz sposobu spełniania tych warunków przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia. Mając powyższe na uwadze zasadnym jest uzupełnienie	Zasady wspólnego ubiegania się o zamówienie opisane zostały w pkt IX SWZ. Ponadto w pkt V.3 Zamawiający określił, że w stosunku do Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, w odniesieniu do warunku dotyczącego zdolności technicznej lub zawodowej – dopuszcza łączne spełnianie warunku przez Wykonawców.

	<p>postanowień SIWZ umowy o propozycje zgłoszone przez Wykonawcę a odnoszące się do precyzyjnego określenia jak określone przez Zamawiającego warunku udziału w postępowaniu mają spełniać wykonawcy o których mowa w art. 23 ust. 1 ustawy Pzp.</p>	
--	--	--

Pytanie nr 13

W związku z brakiem w treści SIWZ postanowień odpowiadających treści art. 436 pkt. 4, wnioskujemy o wprowadzenie do treści SIWZ postanowień odpowiadających treści art. 436 pkt. 4, Pzp oraz zgodnie z brzmieniem art. 135 ustawy z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz.U. z 2018 r. poz. 2215) postanowień odnoszących się do procedury wprowadzania przedmiotowych zmian w łączącej strony umowie tj. postanowień w brzmieniu: Niniejsza umowa ulegnie zmianie w zakresie należnego wykonawcy wynagrodzenia, w przypadku zmiany:

- a. stawki podatku od towarów i usług,
- b. wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów [ustawy](#) z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,.
- c. zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,
- d. zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych, - jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.

Każda ze stron umowy, w przypadku zaistnienia zdarzeń o jakich mowa w art. 436 pkt. 4, ustawy Pzp w terminie 3 miesięcy od dnia opublikowania przepisów będących podstawą zmiany, może zwrócić się do drugiej strony z pisemnym wnioskiem o przeprowadzenie negocjacji dotyczących zawarcia porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia. W przypadku zaistnienia zdarzeń o jakich mowa w art. 436 pkt. 4, ustawy Pzp każda ze stron może, po dokonaniu wpłat do pracowniczych planów kapitałowych za pierwszy miesiąc rozliczeniowy, zwrócić się do drugiej strony z pisemnym wnioskiem o przeprowadzenie negocjacji dotyczących zawarcia porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia.

Przez odpowiednią zmianę wynagrodzenia, o której mowa w ust. 2, należy rozumieć:

- a) zmianę stawki podatku od towarów i usług,
- b) sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego wynikających z podwyższenia dotychczasowej kwoty minimalnego wynagrodzenia, przysługującego odpowiednio osobom biorącym udział w realizacji części pozostałej do wykonania umowy w sprawie zamówienia,

c) sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego wynikających z podwyższenia dotychczasowej kwoty minimalnej stawki godzinowej wynagrodzenia, przysługującego odpowiednio osobom biorącym udział w realizacji części pozostałej do wykonania umowy w sprawie zamówienia,

d) sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej Wykonawcę 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, wynikających z zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniom zdrowotnym lub wysokości stawki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne przysługującego odpowiednio biorącym udział w realizacji części zamówienia pozostałej do wykonania, przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób,

e) sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego z tytułu zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej Wykonawcę 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, wynikających z zmiany zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych, przysługującego odpowiednio biorącym udział w realizacji części zamówienia pozostałej do wykonania, przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób.

Zmiana wynagrodzenia wykonawcy o jakiej mowa w ustępie 1 -3 niniejszego paragrafu dokonuje się w zakresie wynagrodzenia należnego wykonawcy, poczynając od dnia wejścia w życie przepisów prawa będących podstawą zmiany:

- a) wysokości podatku od towarów i usług,
- b) wysokości kwoty minimalnego wynagrodzenia,
- c) wysokości kwoty minimalnej stawki godzinowej wynagrodzenia,
- d) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniom zdrowotnym,
- e) wysokości stawki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,
- f) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych.

W przypadku zmiany, o której mowa w ustępie 4 lit „a” niniejszego paragrafu, wartość netto wynagrodzenia Wykonawcy nie zmienia się, a określona w umowie (aneksie) wartość brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona na podstawie nowych przepisów.

W przypadku zmiany, o której mowa w ustępie 4 lit „b-f” niniejszego paragrafu Wykonawca przedstawia:

- a) zamawiającemu kalkulację wzrostu kosztów wyliczenia odpowiedniej zmiany wynagrodzenia,
- b) na wniosek zamawiającego, na potwierdzenie kalkulacji o której mowa w niniejszym punkcie lit. „a”, aktualne umowy o pracę lub umowy cywilnoprawne zawarte z osobami biorącymi udział w realizacji zamówienia,
- c) na wniosek zamawiającego skierowany nie wcześniej niż w terminie 30 dni od daty wejścia w życie przepisów będących podstawą wprowadzenia zmiany o jakiej mowa w niniejszym punkcie lit. „a”, odpowiednio umowy o pracę/ aneksy do umowy o pracę bądź umowy cywilnoprawne/ aneksy do umów cywilnoprawnych - potwierdzające odpowiednią zmianę wynagrodzenia.

Niezawarcie w terminie nie dłuższym niż miesiąc od dnia złożenia wniosku, o którym mowa w ust. 2, porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia, uprawnia każdą ze stron do rozwiązania umowy z zachowaniem dwumiesięcznego okresu wypowiedzenia. Rozwiązanie umowy nie stanowi nienależytego wykonania lub niewykonania umowy.

Oświadczenie o rozwiązaniu umowy z zachowaniem dwumiesięcznego okresu wypowiedzenia należy złożyć w terminie nie później niż w ciągu 30 dni od dnia zakończenia negocjacji. Przez zakończenie negocjacji strony rozumieją nie osiągnięcie przez strony porozumienia w zakresie przedmiotu negocjacji w maksymalnym terminie 30 dni od daty wpłynięcia wniosku, o którym mowa w ustępie 2, do drugiej strony.

Zmiany o których mowa wymagają zawarcia aneksu/ porozumienia do umowy o zamówienie publiczne.”

Uzasadnienie

W dniu 28 listopada 2018 r. w Dzienniku Ustaw została opublikowana ustawa z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz. U. z 2018 poz. 2215, dalej ustawa o PPK). Zgodnie z treścią art. 120 przywołanej powyżej ustawy, na jej mocy ulega zmianie treść ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2018 poz. 1986 z późn.zm.) poprzez wprowadzenie następujących zmian „w art. 142 w ust. 5 po pkt 3 dodaje się przecinek oraz pkt 4 w brzmieniu:

„4) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych”.

Przeniesienie do treści wzoru umowy treści art. 436 pkt. 4, Pzp nie można uznać za wystarczające. Zgodnie z brzmieniem art. 135 ustawy o PPK uregulowane zostały również aspekt procedury występowania o zmianę wysokości wynagrodzenia wykonawcy. Pozostawia bowiem szereg problemów praktycznych odnoszących się do rzeczywistej możliwości skorzystania przez Wykonawcę z przywołanego powyżej uregulowania. Na Zamawiającym ciąży obowiązek jasnego, precyzyjnego wyczerpującego określenia SIWZ, którego jednym z elementów jest wzór umowy.

Mając powyższe na uwadze zasadnym jest uzupełnienie postanowień wzoru umowy o propozycje zgłoszone przez Wykonawcę a odnoszące się do trybu wprowadzenia zmiany wynagrodzenia w momencie jej zaistnienia.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy. Przepis zawarty w art. 436 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych znajduje zastosowanie do umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy.

Umowa zawarta w wyniku prowadzonego postępowania zawarta zostanie do dnia 31.12.2021 roku, tj. nie więcej niż 9 miesięcy.

Z poważaniem