

**ODPOWIEDŹ NA PYTANIE**

Dotyczy: postępowania nr WAG-ZP.261.2.2020 prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości szacunkowej poniżej kwoty określonej w przepisach wydawanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm. ) zwanej dalej ustawą Pzp, na „Świadczenie usług sprzątnięcia i utrzymania czystości w Podkarpackim Oddziale Wojewódzkim Narodowego Funduszu Zdrowia z siedzibą w Rzeszowie przy ul. Zamkowej 8”.

Podkarpacki Oddział Wojewódzki Narodowego Funduszu Zdrowia w Rzeszowie na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy Pzp przekazuje treść pytania wraz z wyjaśnieniem:

**Pytanie nr 1.**

W rozdziale 18 pkt 18.4 SIWZ, Zamawiający zawarł zapis iż cena podana w ofercie jest niezmienna w całym okresie realizacji przedmiotu zamówienia.

Na mocy przepisu art. 142 ust. 5 ustawy Pzp wprowadzono zasadę obowiązkowej zmiany wynagrodzenia za wykonanie umowy zawartej na okres dłuższy niż 12 miesięcy w trzech sytuacjach:

- w przypadku zmiany stawki VAT,
- w przypadku zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę,
- przypadku „zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne”.

Z przepisu wynika ponadto, iż potencjalna waloryzacja wynagrodzenia ma miejsce wtedy, gdy przywołane wyżej zmiany mają wpływ na koszty wykonywania zamówienia przez wykonawcę oraz następuje w stopniu „odpowiednim” – czyli nie mniejszym i nie większym, niż faktyczny wpływ zmian na wspomniane koszty realizacji.

Jednocześnie z przepisu wynika, że zamawiający nie może przerzucać wszelkich ryzyk na wykonawcę, gdyż ustawodawca nakazał zamawiającym przewidzieć w umowie zapisy regulujące tą kwestię. Kluczowe w tym momencie jest przewidzenie przez zamawiającego w specyfikacji istotnych warunków zamówienia (a dokładniej – we wzorze umowy) odpowiednich zapisów spełniających wymogi wynikające z ustawy.

Krajowa Izba Odwoławcza co najmniej kilkakrotnie pochyliła się nad zapisami specyfikacji w tym zakresie, kwestionowanymi przez wykonawców. Z wyroków z 9 marca 2015 r. (sygn. akt KIO 346/15) oraz z 15 marca (sygn. akt KIO 413/15) można wyprowadzić kilka zasad, które powinny być bezwzględnie przez zamawiających przestrzegane w zakresie waloryzacji cen przewidzianych w art. 142 ust. 5 Pzp:

1. Ryzyko zmiany kosztów w wymienionych w ustawie sytuacjach ponosi w całości zamawiający. Nie jest dopuszczalne, aby dzielić wzrost kosztów między strony umowy, czyli np. przewidywać, że wynagrodzenie wzrośnie tylko o połowę wzrostu kosztów wynikającego ze zmian przepisów. Nie można także uzależniać wejścia w życie klauzuli waloryzacyjnej od przekroczenia jakiegoś progu – na przykład tylko wtedy, gdy wysokość minimalnego wynagrodzenia za pracę wzrośnie o więcej niż 5%. Nie można też zapisywać, że ostatecznie zmiana uzależniona będzie od woli zamawiającego.

2. Zmiana wynagrodzenia w wyniku zmian opisanych w przepisach nie może być przedmiotem negocjacji między stronami. W tym zakresie warunki umowy powinny przewidywać konkretne i jednoznaczne mechanizmy gwarantujące automatyzm, polegający na wprowadzeniu takich zmian, jakie wynikają ze zmian przepisów.

3. Zmiany wynagrodzenia za wykonanie umowy powinny być adekwatne do wzrostu kosztów wynikających ze zmian wskaźników wymienionych w ustawie. Konieczna jest zatem każdorazowo analiza wpływu zmian na koszty wykonawcy, a zmiana wynagrodzenia umownego „nie powinna być ani niższa, ani wyższa niż to wynika ze zmiany przepisów prawa”.

Powyższe powoduje, że dokonane zapisy dotyczące stałej ceny przez cały okres realizacji przedmiotu zamówienia podane w SIWZ nie spełniają tych warunków i niezbędnym jest dokonanie ich zmian.

Prosimy o zawarcie w SIWZ oraz w projekcie umowy dokładnych zapisów określających proces zmiany wynagrodzenia za świadczoną usługę.

### **Odpowiedź na pytanie nr 1.**

Zmawiający dokonuje zmiany zapisu w pkt 18.4 SIWZ poprzez:

było: „Cena podana w ofercie jest niezmienna w całym okresie realizacji przedmiotu zamówienia.”

jest: „Cena oferty jest stała - wysokość wynagrodzenia Wykonawcy podlega zmianom wyłącznie na warunkach wskazanych w załączniku nr 10 do SIWZ jakim jest wzór umowy”.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że zgodnie z art. 142 ust. 5 ustawy Pzp w załączniku nr 10 do SIWZ jakim jest wzór umowy, w § 14 ust. 2 dopuścił zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy w formie pisemnego aneksu każdorazowo w przypadku zmiany:

a) stawki podatku od towarów i usług (VAT). Zmiana wynagrodzenia będzie polegać na doliczeniu do wynagrodzenia netto wynikającego ze złożonej przez Wykonawcę oferty, zmienionej stawki podatku VAT od dnia wejścia w życie obowiązywania zmienionej stawki podatku,

b) wysokości minimalnego wynagrodzenia za prace ustalonego na podstawie art. 2 ust.3-5 ustawy a dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę ( Dz.U. z 2018 r. poz. 2177),

c) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniom zdrowotnym lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne – jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę,

d) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. (Dz.U.2018r. poz.2215) o pracowniczych planach kapitałowych

- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę.

Dodatkowo informacja o przewidywanych zmianach postanowień zawartych w umowie w stosunku do treści oferty została ujęta w ogłoszeniu o zamówieniu w sekcji IV.5) Zmiana umowy.

Pozostałe zapisy SIWZ pozostają bez zmian.

Pismo to stanowi integralną część SIWZ i jest wiążące dla wszystkich wykonawców ubiegających się o udzielenie zamówienia.

Z poważaniem  
Przewodniczący Komisji Przetargowej  
Podkarpackiego Oddziału Wojewódzkiego  
NARODOWEGO FUNDUSZU ZDROWIA  
z siedzibą w Rzeszowie  
*Bartłomiej Kapica*