



WARSZAWSKI UNIWERSYTET MEDYCZNY  
MEDICAL UNIVERSITY OF WARSAW

Dział Zamówień Publicznych

Wasze pismo z dnia

Znak

Nasz znak  
AEZ/362/2906/2015/GR

Data  
29.12.2015 r.

**Wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia**

Działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013r. poz. 907 ze zm.), zwanej dalej „ustawą”, Warszawski Uniwersytet Medyczny, ul. Żwirki i Wigury 61, 02-091 Warszawa, Zamawiający w postępowaniu pn. *Usługi ochrony obiektów i mienia Warszawskiego Uniwersytetu Medycznego, znak sprawy: AEZ/S-204/2015*, dokonuje wyjaśnienia treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

**Pytanie 1 :**

Czy w celu potwierdzenia spełnienia warunku udziału w postępowaniu w wykazie usług Wykonawca może podać wykonanie usługi z obiektów handlowych, które również zalicza się do obiektów użyteczności publicznej?

**Odpowiedź:**

Budynek przeznaczony do działalności handlowej zawiera się w definicji obiektu użyteczności publicznej zawartej w rozdz. IX ust 2 pkt 2) SIWZ.

**Pytanie 2 :**

W § 8 wzoru umowy Zamawiający zawarł zapisy dotyczące możliwych zmian umowy. Zamawiający nie uwzględnił jednak treści art. 142 ust. 5 ustawy pzp, który to w przypadku umów zawartych na okres dłuższy niż 12 miesięcy (w przedmiotowym postępowaniu czas realizacji przedmiotu zamówienia przekracza 12 miesięcy) nakłada na Zamawiającego **obowiązek wprowadzenia do umowy postanowień o zasadach** wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmian określonych w art. 142 ust. 5 pkt 1) - 3) ustawy pzp.

Zgodnie z dyspozycją art. 142 ust. 5 ustawy pzp wnosimy o wprowadzenie do projektu umowy **obligatoryjnych** w przypadku umów zawartych na okres dłuższy niż 12 miesięcy zapisów **precyzyjnie określających zasady** waloryzacji wynagrodzenia w przypadku zmian, o których mowa w art. 142 ust. 5 pkt 1) - 3) ustawy pzp, 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.

Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 16 marca 2015r. o sygn.. KIO 413/15 wskazuje, iż:

„zamawiający został zobligowany do określenia w umowie **zasad wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy**”. Dodatkowo KIO podkreśla, iż: „przyjąć należy, że **owe zasady powinny precyzować kwestie waloryzacji wynagrodzenia na tyle, żeby w toku realizacji umowy strony nie toczyły sporów w tym zakresie, bądź dopiero wówczas rzeczywiście ustalały stosowne zasady**”, a także, że: „intencją ustawodawcy było zobligowanie zamawiających do takiego uregulowania w umowach kwestii waloryzacji, aby w razie wystąpienia okoliczności uzasadniających uruchomienie mechanizmu waloryzacji strony nie toczyły sporów co do przebiegu tej procedury”.

W związku z tym, iż siwz oraz umowa, nie zawierają postanowień wymaganych przepisem art. 142 ust. 5 pzp, a termin realizacji zamówienia przekracza 12 miesięcy, proponujemy dokonanie zmiany SIWZ, poprzez dodanie do projektu umowy poniższych zapisów:

1. 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:

*M. P. B.*

- 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:**

Zamawiający w § 8 ust. 3 wzoru umowy dopuścił możliwość zmian umowy w zakresie wartości przedmiotu Umowy w oparciu o art. 142 ust. 5 ustawy.

**Pytanie nr 3**

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 w par. 8.

**Pytanie nr 4**

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 na pytanie 3 i 4:**

Zamawiający pozostawia bez zmiany zapisy zawarte we wzorze umowy.

**Pytanie nr 5**

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. Wnosimy o wprowadzenie do umowy powyższego zapisu.

**Odpowiedź na pytanie 5:**

Zamawiający sporządzi aneks do umowy, o którym mowa w § 8 ust. 3 wzoru umowy, niezwłocznie po otrzymaniu pisemnego wniosku Wykonawcy.

**Pytanie nr 6**

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 we wzorze umowy w par. 8.

**Pytanie nr 7**

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 we wzorze umowy w par. 8.

**Odpowiedź na pytanie 6 i 7:**

Zapisy dotyczące możliwości zmiany umowy w zakresie jej wartości w oparciu o art. 142 ust. 5 ustawy Zamawiający zawarł w § 8 ust. 3 wzoru umowy.

**Pytanie nr 8**

Czy Zamawiający wymaga aby Wykonawca uwzględnił w przypadku zatrudnienia pracowników na umowy cywilno-prawne wszystkie koszty związane z ozusowaniem zleceń, które zostaną zmienione na mocy nowelizacji ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych, które będzie obowiązywało od 01.01.2016r., czy też Wykonawca ma sporządzić ofertę cenową na podstawie przepisów obowiązujących w dniu składania ofert?

**Odpowiedź na pytanie 8:**

Oferta w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego jest oświadczeniem woli Wykonawcy. Mając na uwadze zmianę przepisów prawa w zakresie ubezpieczeń społecznych, obowiązującą od dnia 01. 01.2016 r. oraz termin składania ofert wyznaczony na dzień 07.01.2016r., cena oferty winna uwzględniać zmienione przepisy prawa w ww. zakresie.

**Pytanie nr 9**

W związku z uchwaleniem ustawy o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych z dnia 29 sierpnia 2014r., proszę o wyjaśnienie czy wszyscy pracownicy przewidziani do



realizacji usługi winni być zatrudnieni wyłącznie na umowę o pracę na pełny etat?

**Odpowiedź na pytanie 9:**

Zamawiający nie postawił takiego wymogu.

**Pytanie nr 10**

Proszę o wyjaśnienie, w jaki sposób zamawiający dokona oceny oferty w oparciu o art.90 ust.1 pkt.1 pzp, skoro w przedmiotowym postępowaniu nie wymagał od wykonawcy zatrudnienia pracowników zgodnie z art.29 ust.4 pkt.4 ustawy pzp? Czy wartość przyjęta do ustalenia ceny oferty będzie rozpatrywana w oparciu o minimalne wynagrodzenie za pracę ustalone na podstawie art.2 ust.3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (Dz. U. Nr 200, poz. 1679 z późn.zm.) zgodnie z najnowszym orzecznictwem tj, wyrok Krajowej Izby Odwoławczej o sygnaturze akt. KIO 47/15, który wskazuje, że cyt. niezależnie od sposobu dokonania opisu przedmiotu zamówienia, w tym wprowadzeniu bądź rezygnacji z wymogu art. 29 ust. 4 pkt 4 ustawy pzp tj. zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia, odniesienie kosztów pracy do ustawowej wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę odnosi się do wynagrodzeń osób wykonujących pracę przy realizacji zamówienia, zarówno na podstawie stosunku pracy, jak i na innych podstawach, w szczególności umów cywilnoprawnych tj. np. zlecenia lub umowy o dzieło.

**Odpowiedź na pytanie 10:**

Jeżeli w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego zostaną złożone oferty, których cena wydaje się rażąco niska w stosunku do przedmiotu zamówienia i budzi wątpliwości Zamawiającego co do możliwości wykonania przedmiotu zamówienia, w szczególności jest niższa o 30% od wartości zamówienia lub średniej arytmetycznej cen wszystkich złożonych ofert, Zamawiający wezwie Wykonawców do wyjaśnienia elementów oferty mających wpływ na wysokości zaoferowanej ceny.

Mając na uwadze postanowienia art. 90 ust. 1 Zamawiający zwróci się o udzielenie wyjaśnień oraz przedłożenia dowodów dotyczących elementów oferty mających wpływ na wysokość ceny, które w ocenie Wykonawcy uzasadniają przyjętą wycenę przedmiotu zamówienia określonego w SIWZ, w szczególności w zakresie określonym w pkt 1) i 2) ust. 1 art. 90 ustawy Pzp, tj.:

1) oszczędności metody wykonania zamówienia, wybranych rozwiązań technicznych, wyjątkowo sprzyjających warunków wykonywania zamówienia dostępnych dla wykonawcy, oryginalności projektu wykonawcy, kosztów pracy, których wartość przyjęta do ustalenia ceny nie może być niższa od minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (Dz. U. Nr 200, poz. 1679, z 2004 r. Nr 240, poz. 2407 oraz z 2005 r. Nr 157, poz. 1314);

2) pomocy publicznej udzielonej na podstawie odrębnych przepisów.

Obowiązek wykazania, że oferta nie zawiera rażąco niskiej ceny, spoczywa na wykonawcy (ust. 2 art. 90 ustawy).

**Pytanie nr 11**

Zamawiający w par.6 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 par. 6 w następujący sposób:

- zmniejszenie kar umownych wskazanych w par.1 ust. 1 z 1/30 wartości brutto wynagrodzenia miesięcznego na **1/90 wartości brutto wynagrodzenia miesięczne**

Te drastycznie wysokie kary umowne w naszej ocenie wywołują niczym nieuzasadnione korzyści dla Zamawiającego. Ponadto zastrzeżenie kar umownych w takiej wysokości (jak zawarto w umowie) są sprzeczne z zasadami współżycia społecznego w rozumieniu art.58 par.2 i art. 3531 k.c., a tym samym z mocy prawa powinny zostać uznane za nieważne.

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.

Orzeczenie Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 29 czerwca 2009 roku (KIO/UZP 767/09)

przedstawia pogląd, zgodnie z którym mimo, iż sytuacja Zamawiającego przy kształtowaniu treści umowy jest silniejsza, powinien on brać pod uwagę nie tylko swoje interesy, ale także interesy wykonawcy i starać się ułożyć stosunek prawny tak, aby te interesy były zrównoważone.

Wobec powyższego wnoszę o zmniejszenie kar zawartych w par.6 umowy.

**Odpowiedź na pytanie 11:**

Zamawiający pozostawia bez zmiany zapisy zawarte we wzorze umowy.

**Pytanie nr 12**

Wnoszę o zawarcie w umowie, klauzuli, która umożliwi obu stronom rozwiązanie umowy za wypowiedzeniem tj. : „każda ze stron może w dowolnym czasie rozwiązać umowę z 3 miesięcznym okresem wypowiedzenia”. Zaznaczam, iż sytuacja Zamawiającego przy kształtowaniu treści umowy jest silniejsza , dlatego powinien on brać pod uwagę nie tylko 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 Wnioskującego celowe. W związku z tym, iż przyczyna wypowiedzenia nie zawsze leży po stronie wypowiadającej umowę, a nawet może być zawiniona przez kontrahenta, uzasadnionym jest stanowisko odstąpienia od automatycznie naliczanej kary obciążającej stronę wypowiadającą umowę.

**Odpowiedź na pytanie 12:**

Zamawiający w § 2 ust. 3 wzoru umowy przewidział możliwość rozwiązania umowy przez Strony za trzymiesięcznym okresem wypowiedzenia, liczonym na koniec miesiąca kalendarzowego.

**Pytanie nr 13**

Wnosimy o wydłużenie czasu dojazdu Grupy Interwencyjnej do obiektów Zamawiającego do 15 minut w dzień i do 10 minut w nocy. Podkreślamy, iż samochód grupy interwencyjnej nie jest pojazdem uprzywilejowanym, musi przestrzegać przepisów ruchu drogowego oraz dostosować prędkość jazdy do warunków panujących na drodze, zatem czas dojazdu grupy interwencyjnej określony przez Zamawiającego – 6 minut – jest nierealny.

Zwracamy uwagę, że w przypadku gdy Zamawiający nie wyrazi zgody na wydłużenie czasu dojazdu wykonawca będzie musiał stworzyć grupę interwencyjną na potrzeby wyłącznie obiektów Zamawiającego, co wiąże się ze znacznymi kosztami dla wykonawcy, a w konsekwencji dla Zamawiającego (koszt „postawienia” grupy interwencyjnej wykonawca wliczy w cenę oferty).

**Odpowiedź na pytanie 13:**

Zamawiający pozostawia bez zmiany wymagania zawarte w treści SIWZ w przedmiotowym zakresie.

Z poważaniem,  
Przewodniczący Komisji Przetargowej  
Jacek Marczyński