



„Dolnośląskie Centrum Zdrowia Psychicznego” sp. z o.o.
Wybrzeże J. Conrada – Korzeniowskiego 18, 50-226 Wrocław
Tel. 71 77 66 200 Fax 71 75 75 970
e-mail: sekretariat@dczp.wroclaw.pl www.dczp.wroclaw.pl
Sąd Rejonowy dla Wrocławia-Fabryczna VI Wydział Gospodarczy
NIP:895-196-51-26 KRS:0000348483 REGON:021184819
Kapitał Zakładowy: 71 289 000,00 zł



Wrocław, 10.03.2022r.

Wyjaśnienie nr 1 do SWZ

Do wszystkich Oferentów postępowania nr **4/PRAL/DCZP/2022/P**

„Świadczenie usług pralniczych wraz z transportem dla Dolnośląskiego Centrum Zdrowia Psychicznego sp. z o.o.”.

Zgodnie z art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 ze zm.) Zamawiający udziela wyjaśnień na zapytania Oferentów:

Pytanie nr 1:

Zwracamy się z prośbą o zamieszczenie w projekcie umowy, postanowienia umożliwiającego stronom rozwiązanie umowy za 3 miesięcznym wypowiedzeniem.

W przypadku umów długoterminowych zawieranych na okres 2 - 3 lat w momencie zawierania umowy strony nie są w stanie przewidzieć wszystkich okoliczności oraz czynników mogących mieć negatywny wpływ na wykonywanie zobowiązań umownych dla każdej ze stron, jak również w sposób kompleksowy i wyczerpujący uregulować procedury postępowania w takich wypadkach. Wprowadzenie możliwości rozwiązania umowy za wypowiedzeniem ma na celu stworzenie podstaw prawnych do zakończenia stosunku prawnego pomiędzy stronami, jeżeli z określonych powodów nie są one zainteresowane dalszym kontynuowaniem współpracy na dotychczasowych warunkach. Mając na względzie dynamikę życia gospodarczego, czyli pojawianie się nowych technologii wykonywania zamówień, czy też nowych środków, może po kilku latach dojść do sytuacji, gdy jedna ze stron w tym również zamawiający będzie chciał skorzystać z jednostronnego uprawnienia do zakończenia umowy przed upływem jej obowiązywania. Obowiązujące przepisy ustawy prawo zamówień publicznych nie zawierają w tym.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 1:

1. Zamawiający dodaje w **Załączniku nr 5 do SWZ -wzór umowy**: następujący zapis, stanowiący aktualnie **§8: Rozwiązanie umowy**
2. w brzmieniu:
 1. *Zamawiający może odstąpić od Umowy bez konsekwencji w razie zaistnienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że dalsze wykonywanie Umowy nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia Umowy, z tym że Zamawiający może odstąpić od Umowy w terminie 7 dni od powzięcia wiadomości o tych okolicznościach. W tym przypadku Wykonawcy nie służą żadne roszczenia w stosunku do Zamawiającego z tytułu niezrealizowanej części Umowy. Strony dokonają rozliczeń za usługi faktycznie zrealizowane zgodnie z Umową.*
 2. *Umowa może być wypowiedziana bez konsekwencji przez każdą ze Stron bez podania przyczyny, z zachowaniem trzymiesięcznego okresu wypowiedzenia ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego.*

Pytanie nr 2:

Termin realizacji zamówienia określony w SWZ wynosi 24 miesiące. Postanowienia projektu umowy nie zawierają regulacji w przedmiocie wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów, związanych z realizacją zamówienia.

Zgodnie z art. 439 ust. 1 i 2 pzp umowa, której przedmiotem są (...) usługi, zawarta na okres dłuższy niż 12

miesiący, zawiera postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia oraz mechanizm aktualizacji wynagrodzenia wykonawcy.

Prosimy zatem o wprowadzenie zapisów do projektu umowy.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 2:

Zamawiający dodaje w **Załączniku nr 5 do SWZ -wzór umowy**: następujący zapis, stanowiący aktualnie §9:

Zmiana wynagrodzenia

w brzmieniu:

1. *Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany wysokości należnego Wykonawcy wynagrodzenia w przypadku zmiany:*
 - a) *stawki podatku od towarów i usług*
 - b) *wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę lub minimalnej stawki godzinowej ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 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,*

– 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. o pracowniczych planach kapitałowych,*

- *gdy zmiana ta lub zmiany będą miały wpływ na koszty wykonania Umowy przez Wykonawcę – zastosowanie mają zasady wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, określone w postanowieniach ust. 2–9 poniżej.*

2. *W przypadku zmian przepisów, o których mowa w ust. 1, skutkujących zmianą kosztów wykonania przedmiotu Umowy, Wykonawca poinformuje zamawiającego o tym stanie. Każda ze Stron Umowy w terminie 30 dni od dnia wejścia w życie przepisów, warunkujących zmiany o których mowa w ust. 1, może wystąpić do drugiej Strony o dokonanie zmiany wysokości wynagrodzenia.*
3. *Podstawą do dokonania zmiany wynagrodzenia, o której mowa w ust. 1-2, będzie przedstawiona Zamawiającemu kalkulacja kosztów uwzględniająca wpływ wejścia w życie przepisów, o których mowa w ust. 1, wprowadzających te zmiany, na koszty wykonywania przedmiotu Umowy przez Wykonawcę. Wykonawca będzie zobowiązany do przedstawienia powyższej kalkulacji na pisemne żądanie Zamawiającego w terminie do 10 dni roboczych.*
4. *Powyższe postanowienia stanowią katalog zmian, na które Zamawiający może wyrazić zgodę. Nie stanowią jednocześnie zobowiązania do wyrażenia takiej zgody.*
5. *Obowiązek wykazania wpływu zmian, o których mowa w ust. 1 na koszty wykonania zamówienia należy do Wykonawcy pod rygorem odmowy dokonania zmiany Umowy przez Zamawiającego.*
6. *Zmiana postanowień Umowy w przypadkach opisanych w niniejszym paragrafie następuje pod rygorem nieważności za zgodą Stron wyrażoną na piśmie w formie aneksu do Umowy.*

Pytanie nr 3:

Zwracamy się z prośbą o obniżenie kary umownej z §6 ust. 2.8 projekt umowy z 20% na 10%.

Przewidziana przez Zamawiającego kara jest niewspółmiernie wysoka do wartości zamówienia oraz do czasu trwania umowy. Poziom kary umownej jest zbyt wygórowany w stosunku do wskazanych nieprawidłowości stanowiących podstawę ich naliczenia. Wykorzystywanie przez Zamawiającego - będącego silniejszą stroną stosunku prawnego powstającego w wyniku udzielenia zamówienia - jego pozycji do zastrzegania na swoją rzecz kar umownych, których wysokość jest wygórowana jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, a tym samym winno być uznane za wykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 Kodeksu cywilnego granice swobody umów. Uprzywilejowana pozycja Zamawiającego oraz zasadniczo jednostronne określanie istotnych warunków przyszłej umowy sprawia, że umowa o udzielenie zamówienia staje się niejako umową adhezyjną, podczas gdy winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowna nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 3:

Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 4:

Zamawiający w §6 i §7 projektu umowy zastrzegł możliwość odstąpienia od umowy w przypadkach określonych w niniejszym punkcie.

Z uwagi na szeroki katalog uchybień oraz długi termin realizacji umowy prosimy o potwierdzenie, iż wypowiedzenie będzie poprzedzone pismem wzywającym wykonawcę do zmiany sposobu realizacji usługi wraz z wyznaczeniem terminu na realizację wytycznych Zamawiającego.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 4:

Zamawiający potwierdza.

Pytanie nr 5:

Zamawiający w § 4 ust. 6 projektu umowy zawarł zapis

Strony zobowiązują się dokonać zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, o którym mowa w ust. 1, w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług (VAT). Zmiana VAT następować będzie automatycznie, bez zmian dotychczasowej kwoty netto i bez konieczności zawierania aneksu do Umowy, jednak za uprzednim pisemnym zawiadomieniem drugiej Strony przy czym zmiana ta następować będzie z dniem obowiązywania nowych przepisów w tym zakresie.

Zwracamy uwagę, że na gruncie przepisu art. 439 ust. 4b ustawy prawo zamówień publicznych Zamawiający zaniechał wprowadzenia waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy w pełnym zakresie ww przepisu. Zgodnie z zapisami art. 439 ust. 4b:

Umowa zawiera postanowienia określające w szczególności:

w przypadku umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy:

b) zasady wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia w przypadku zmiany:

- stawki podatku od towarów i usług oraz podatku akcyzowego,*
 - wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie 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 ubezpieczenie zdrowotne,*
 - zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz. U. poz. 2215 oraz z 2019 r. poz. 1074 i 1572)*
- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.*

Od obowiązku wprowadzenia takich zapisów Zamawiający nie ma możliwości w żadnych przypadkach odstąpić – ustawodawca nie przewidział takiego uprawnienia dla organizatora postępowania przetargowego. Wobec powyższego, podnosimy, że umowne wyłączenie ustawowych przesłanek waloryzacyjnych jest sprzeczne w ww. art. 436 ust. 4 lit. b). Klauzula waloryzacyjna, która nie obejmuje wszystkich przesłanek enumeratywnie wskazanych w art. 436 ust. 4 lit. b) ustawy Pzp, jest klauzulą sformułowaną wadliwie i sprzecznie z prawem.

Mając na uwadze powyższe, wnoszę o wprowadzenie do swz wymaganych ustawą zapisów.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 5:

Odpowiedź na powyższe zapytanie, znajduje się w odpowiedzi na pytanie nr 3 (dodanie w **Załączniku nr 5 do SWZ -wzór umowy**: zapisu, stanowiącego aktualnie **§9: Zmiana wynagrodzenia**).

Załączniki:

- Załącznik nr 5 do SWZ – wzór umowy do wyjaśnienia nr 1

Powyższe wyjaśnienia wiążą Wykonawców z chwilą ich zamieszczenia na stronie prowadzonego postępowania i należy je uwzględnić podczas sporządzania oferty.