

Reszel, dn. 06.05.2022r.

Nr sprawy: 3/2022

Dotyczy: udzielenia odpowiedzi dotyczących postanowień Specyfikacji Warunków Zamówienia - postępowanie prowadzone w trybie podstawowym pt.: „**Kompleksowa usługa pełnego, codziennego przygotowania i dostarczania posiłków na potrzeby ZOZ w Reszlu**”

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dn. 11 września 2019r. (Dz. U. z 2021r., poz. 1129 ze zm.), Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania zadane przez uczestników postępowania.

### **Pytania i odpowiedzi**

#### **Zestaw 1.**

##### **Pytanie 1**

Zamawiający określił w Rozdziale IV SWZ oraz w § 8 Załącznika nr 4 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy, że termin realizacji zamówienia obejmuje okres od: 01.07.2022r. do 30.06.2024r., czyli jest on dłuższy niż 12 miesięcy. Proszę o wyjaśnienie w jaki sposób Zamawiający opisał procedurę zmiany wynagrodzenia o której mowa w art. 439 ustawy Pzp?

##### **Odpowiedź:**

Zamawiający w Projektowanych postanowieniach umowy § 5 dokonuje zmian poprzez dodanie w § 5 ust. 3 pkt. 1 lit. g) oraz ust. 5-18 w brzmieniu:

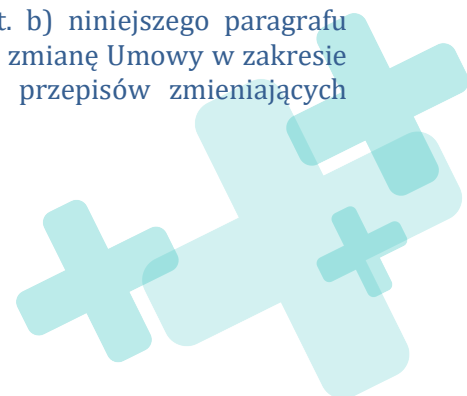
W § 5 ust. 3 pkt. 1 dodaje się lit g) w brzmieniu:

g) zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia; Poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia uprawniający Strony Umowy do żądania zmiany wynagrodzenia ustala się na 15 % w stosunku do poziomu cen tych samych materiałów lub kosztów z dnia składania ofert. Początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia ustala się na dzień zaistnienia przesłanki w postaci wzrostu wynagrodzenia ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia o 15 %.

W § 5 ust. 3 dodaje się ustępy 5-18 w brzmieniu:

5. W sytuacji wystąpienia okoliczności wskazanych w ust 3 pkt 1 lit. a) niniejszego paragrafu Wykonawca jest uprawniony złożyć Zamawiającemu pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po wejściu w życie przepisów zmieniających stawkę podatku od towarów i usług. Wniosek powinien zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i wskazanie podstaw prawnych zmiany stawki podatku od towarów i usług oraz dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia należnego Wykonawcy po zmianie Umowy.

6. W sytuacji wystąpienia okoliczności wskazanych w ust 3 pkt 1 lit. b) niniejszego paragrafu Wykonawca jest uprawniony złożyć Zamawiającemu pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po wejściu w życie przepisów zmieniających wysokość minimalnego wynagrodzenia za pracę.



Wniosek powinien zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i wskazanie podstaw prawnych oraz dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia należnego Wykonawcy po zmianie Umowy, w szczególności Wykonawca zobowiązuje się wykazać związek pomiędzy wnioskowaną kwotą podwyższenia wynagrodzenia, a wpływem zmiany minimalnego wynagrodzenia za pracę na kalkulację wynagrodzenia. Wniosek powinien obejmować jedynie dodatkowe koszty realizacji Umowy, które Wykonawca obowiązkowo ponosi w związku z podwyższeniem wysokości płacy minimalnej. Zamawiający oświadcza, iż nie będzie akceptował kosztów wynikających z podwyższenia wynagrodzeń pracownikom Wykonawcy, które nie są konieczne w celu ich dostosowania do wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę, w szczególności koszty podwyższenia wynagrodzenia w kwocie przewyższającej wysokość płacy minimalnej.

7. W sytuacji wystąpienia okoliczności wskazanych w ust. 3 pkt 1 lit. e) lub f) niniejszego paragrafu Wykonawca jest uprawniony złożyć Zamawiającemu pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po zmianie zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne bądź zmianie zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych. Wniosek powinien zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i wskazanie podstaw prawnych oraz dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia Wykonawcy po zmianie Umowy, w szczególności Wykonawca zobowiązuje się wykazać związek pomiędzy wnioskowaną kwotą podwyższenia wynagrodzenia a wpływem zmiany zasad, o których mowa w ust. 3 pkt 1 lit. e) lub f) niniejszego paragrafu na kalkulację wynagrodzenia. Wniosek może obejmować jedynie dodatkowe koszty realizacji Umowy, które Wykonawca obowiązkowo ponosi w związku ze zmianą zasad, o których mowa w ust 3 pkt 1 lit. e) lub f) niniejszego paragrafu.

8. W sytuacji wzrostu ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia powyżej 15% Wykonawca jest uprawniony złożyć Zamawiającemu pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po zmianie ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. Wniosek powinien zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i wskazanie podstaw prawnych oraz dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia Wykonawcy po zmianie Umowy.

9. W sytuacji spadku ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia powyżej 15% Zamawiający jest uprawniony złożyć Wykonawcy pisemną informację o zmianę Umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po zmianie ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. Informacja powinna zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i wskazanie podstaw prawnych oraz dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia Wykonawcy po zmianie Umowy.

10. Wysokość wynagrodzenia Wykonawcy określonego w rozliczeniu częściowym ulegnie waloryzacji o zmianę wskaźnika cen produkcji żywności, ustalanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego i ogłaszanego w Dzienniku Urzędowym RP „Monitor Polski”. W przypadku gdyby wskaźniki przestały być dostępne, zastosowanie znajdą inne, najbardziej zbliżone, wskaźniki publikowane przez Prezesa GUS.

11. Wniosek o którym mowa w ust 8 i 9 można nie wcześniej niż po upływie 10 miesięcy od dnia zawarcia umowy (początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia); możliwe jest wprowadzanie kolejnych zmian wynagrodzenia z zastrzeżeniem, że będą one wprowadzane nie częściej niż 4 miesiące.

12. Zmiana Umowy w zakresie zmiany wynagrodzenia z przyczyn określonych w ust. 3 pkt 1 lit. a),c),e),f) obejmować będzie wyłącznie płatności za prace, których w dniu zmiany odpowiednio stawki podatku VAT, wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę i składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, jeszcze nie wykonano.

13. Obowiązek wykazania wpływu zmian, o których mowa w ust. 3 niniejszego paragrafu na zmianę wynagrodzenia, o którym mowa w § 4 ust. 1 Umowy, należy do Wykonawcy pod rygorem odmowy dokonania zmiany Umowy przez Zamawiającego.

14. Maksymalna wartość poszczególnych zmian wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia, o których mowa w ust. 3 pkt 1 lit. g) to 5% wynagrodzenia za zakres Przedmiotu umowy niezrealizowany jeszcze przez Wykonawcę i nieodebrany przez Zamawiającego przed dniem złożenia wniosku, a łączna maksymalna wartość wszystkich zmian wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia to 2% wynagrodzenia, o którym mowa w § 4 ust. 1;

15. Przez maksymalną wartość korekt, o której mowa w ust. 14 należy rozumieć wartość wzrostu lub spadku wynagrodzenia Wykonawcy wynikającą z waloryzacji.

16. Wartość zmiany (WZ) o której mowa w ust. 3 pkt 1 lit. g) określa się na podstawie wzoru:

$WZ = (W \times F) / 100$ , przy czym:

W - wynagrodzenie netto za zakres Przedmiotu Umowy - za zakres Przedmiotu umowy niezrealizowany jeszcze przez Wykonawcę i nieodebrany przez Zamawiającego przed dniem złożenia wniosku,

F - średnia arytmetyczna czterech następujących po sobie wartości zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją Przedmiotu umowy wynikających z komunikatów Prezesa GUS;

17. Postanowień umownych w zakresie waloryzacji nie stosuje się od chwili osiągnięcia limitu, o którym mowa w ust. 14.

18. Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z ust. 3 pkt 1 lit. g), zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawarł umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania podwykonawcy.

## Pytanie 2

W § 6 Projektowanych postanowień umowy Zamawiający przewidział kary za niewłaściwe wykonanie umowy. Mając na uwadze treść art. 431 ustawy Pzp oraz treść art. 433 tego aktu prawnego czy są przewidziane jakiegokolwiek kary dla Zamawiającego? W myśl uzasadnienia art. 433 ustawy Pzp, wprowadzenie tzw. Klauzula abuzywnych ma na celu doprowadzenie do równości stron przy realizacji zamówienia publicznego.

## Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na określenie kary umownej jaką Zamawiający zapłaci Wykonawcy za odstąpienie od umowy przez Wykonawcę z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Zamawiający w wysokości analogicznej do kary jaką zapłaci Wykonawca za odstąpienie z jego winy, to jest 10 % wartości brutto umowy;

Wobec powyższego w § 6 ust. 2 dodaje się po pkt.7) pkt. 7a) w brzmieniu:

7a) za odstąpienie przez Wykonawcę od umowy lub jej rozwiązanie przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, Wykonawca naliczy karę w wys. 10% wartości brutto umowy, za wyjątkiem wystąpienia okoliczności przewidzianych w art. 456 ustawy Prawa zamówień publicznych.

## Pytanie 3

W § 6 Projektowanych postanowień umowy Zamawiający przewidział kary za niewłaściwe wykonanie umowy. Stosownie do treści art. 433 pkt. 1 ustawy Pzp: *Projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać: 1) odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia.* W § 6 ust. 2 pkt 1 i 2 Zamawiający przewidział kary za opóźnienia. Jakiej jest uzasadnienie przewidzenia kar za opóźnienie, które co do zasady jest na mocy ustawy Pzp zabronione?

## Odpowiedź:

Zamawiający w Projektowanych postanowieniach umowy § 6 ust. 2 pkt 1, 2, 5 i 6 dokuje zmian.

Wyraz: *opóźnienia* zmienia się na *zwłoki*.

§ 6 ust. 2 pkt 1 otrzymuje brzmienie: „w wysokości 5% wartości brutto miesięcznego zamówienia za każde pół godziny ~~opóźnienia~~ zwłoki w stosunku do ustalonego harmonogramu dostaw w § 3 ust. 1, - płatną z wynagrodzenia Wykonawcy (zostaną potrącone z należności wykazanej w fakturze złożonej przez wykonawcę).”

§ 6 ust. 2 pkt 2 otrzymuje brzmienie: „w wysokości 10% wartości brutto miesięcznego zamówienia za każde następne 30 minut ~~opóźnienia~~ zwłoki - w stosunku do ustalonego harmonogramu dostaw w § 3 ust. 1, - płatną z wynagrodzenia Wykonawcy (zostaną potrącone z należności wykazanej w fakturze złożonej przez wykonawcę).”

§ 6 ust. 2 pkt 5 otrzymuje brzmienie: „w wysokości do 2% wartości brutto umowy za każdy dzień ~~opóźnienia~~ zwłoki w dostarczeniu wózków bemaowych, o których mowa w Załączniku

*Nr 1 do Umowy Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia, pkt 4 licząc termin od rozpoczęcia świadczenia usługi.”*

*§ 6 ust. 2 pkt 6 otrzymuje brzmienie: „w wysokości 0,2% wartości brutto umowy za każdy dzień opóźnienia zwłoki terminu dostarczenia kopii polisy, o którym mowa w § 3 ust. 17.”*

#### Pytanie 4

W §6 ust. 2 pkt 12 Projektowanych postanowień umowy Zamawiający przewidział karę [...] 12) w przypadku nałożenia kary przez zewnętrzne uprawnione organy kontrolne – każdorazowo 1% miesięcznego wynagrodzenia (wartość brutto faktur wystawionych za miesiąc poprzedni ca w przypadku pierwszego miesiąca realizacji umowy za ten miesiąc), w którym doszło do naruszenia. Powyższy zapis jest w istocie naruszeniem zasad współżycia społecznego opisanych w art. 5 ustawy Kodeks cywilny. Stosownie do treści art. 8 ustawy Pzp, w sprawach nieuregulowanych w tym akcie normatywnym zastosowanie mają przepisy Kodeksu cywilnego. Proszę o wyjaśnienie dlaczego zamawiający chce karać Wykonawcę w przypadku nałożenia kary przez zewnętrzne uprawnione organy kontrolne, jeżeli kara nałożona przez dany organ, w ogóle nie będzie związana z realizacją umowy będącej przedmiotem tego zamówienia? Co Zamawiający ma na myśli używając sformułowania: *poprzedni ca* ? Czy Zamawiający ma na myśli decyzję nakładającą karę, czy uprawomocnioną decyzję od której nie przysługuje odwołanie?

#### Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje treść § 6 pkt. 12 , uściślając zakres kary umownej;

Sformułowanie: *poprzedni ca* – jest omyłką, winno być: *poprzedni a*;

Treść § 6 pkt 12 po zmianie brzmi: 12) *W przypadku nałożenia kar przez zamawiającego uprawnione organy kontrolne w związku z nienależytą realizacją niniejszej umowy – każdorazowo 1% miesięcznego wynagrodzenia (wartość brutto faktur wystawionych za miesiąc poprzedni a w przypadku pierwszego miesiąca realizacji umowy za ten miesiąc), w którym doszło do naruszenia.*

#### Pytanie 5.

W odniesieniu do zapisów ust. 14 w Załączniku nr 2 do SWZ - Opis Przedmiotu Zamówienia, mając na uwadze treść art. 99 ust. 1 ustawy Pzp, proszę o określenie co Zamawiający ma na myśli używając określenia *potrawy tradycyjne, w tym dodatki cukiernicze* ?

#### Odpowiedź:

Zamawiający ma na myśli w odniesieniu do zapisów ust. 14 w załączniku nr 2 do SWZ – Opis przedmiotu zamówienia - posiłki okolicznościowe, jak również dodatki cukiernicze wynikające np. z okazji Świąt Bożego Narodzenia, Wielkanocy, Środy Popielcowej, Wielkiego Piątku, Tłusty Czwartek. Tzn. np. Z okazji Tłustego Czwartku dodatkiem cukierniczym będzie np. pączek, oponka, faworek. Z okazji Wielkanocy posiłkiem okolicznościowym może być np. biały barszcz, biała kiełbasa, natomiast dodatkiem cukierniczym np. babka, mazurek. Z okazji Bożego Narodzenia dodatkiem cukierniczym będzie np. makowiec, piernik, natomiast posiłkiem okolicznościowym np. barszcz czerwony.

Informacja zostanie udostępniona na stronie internetowej prowadzonego postępowania:  
<https://platformazakupowa.pl/transakcja/600146>

.....  
/Kierownik Zamawiającego/