

Odpowiedzi na pytania do SWZ nr 1

Dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pod nazwą: **Pełnienie funkcji Inżyniera Kontraktu dla zadania pn.: Zapewnienie infrastruktury dla Wałbrzyskiej Specjalnej Strefy Ekonomicznej Podstrefa Dobromierz** numer postępowania: **ZP.271.5.2024**.

W związku z ogłoszonym postępowaniem zwracamy się z zapytaniem:

Pytanie nr 1. Z jakiego powodu wzór umowy nie przewiduje zapisów wymaganych art 439 i art 436 ust 4) pkt b) ustawy Prawo zamówień publicznych?

Odp. Zamawiający uzupełnia zapisy umowy w powyższym zakresie. Dodaje się § 13 w następującym brzmieniu:

1. Strony postanawiają, iż dokonają zmiany wynagrodzenia Wykonawcy, w wypadku wystąpienia zmiany:
 - 1) stawki podatku od towarów i usług oraz podatku akcyzowego,
 - 2) 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,
 - 3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,
 - 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,– jeśli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania przedmiotu umowy przez Wykonawcę.
2. W wypadku zmiany, o której mowa w § 13 ust. 1 pkt. 1, wartości brutto należnego wynagrodzenia ulegną zmianie na wniosek Wykonawcy w części niezrealizowanej, poprzez doliczenie do kwot netto podatku VAT oraz podatku akcyzowego, obliczonego według nowo obowiązujących przepisów.
3. W przypadku zmiany, o której mowa w § 13 ust. 1 pkt. 2 wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartość wzrostu całkowitego kosztu Wykonawcy wynikającą ze zwiększenia wynagrodzeń osób bezpośrednio wykonujących przedmiot umowy do wysokości aktualnie obowiązującego minimalnego wynagrodzenia albo stawki godzinowej, z uwzględnieniem wszystkich obciążeń publicznoprawnych od kwoty wzrostu minimalnego wynagrodzenia albo stawki godzinowej.
4. W przypadku zmiany, o której mowa w § 13 ust. 1 pkt. 3 wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartość wzrostu całkowitego kosztu Wykonawcy, jaką będzie on zobowiązany dodatkowo ponieść w celu uwzględnienia tej zmiany, przy zachowaniu dotychczasowej kwoty netto wynagrodzenia osób bezpośrednio wykonujących przedmiot umowy.
5. Zmiana wysokości wynagrodzenia w przypadku zaistnienia przesłanki, o której mowa w § 13 ust. 1 pkt. 4 będzie obejmować wyłącznie część wynagrodzenia należnego Wykonawcy, w odniesieniu do której nastąpiła zmiana wysokości kosztów wykonania umowy przez Wykonawcę w związku z zawarciem umowy o prowadzenie pracowniczych planów kapitałowych, o której mowa w art. 14 ust. 1 ustawy z dnia 4 października 2018 r.

o pracowniczych planach kapitałowych. Wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o sumę wzrostu kosztów realizacji przedmiotu umowy wynikającą z wpłat do pracowniczych planów kapitałowych dokonywanych przez Wykonawcę. Kwota odpowiadająca zmianie kosztu Wykonawcy będzie odnosić się wyłącznie do części wynagrodzenia pracowników, o których mowa w zdaniu poprzedzającym, odpowiadającej zakresowi, w jakim wykonują oni prace bezpośrednio związane z realizacją Przedmiotu umowy.

6. Za wyjątkiem sytuacji, o której mowa w § 13 ust. 1 pkt. 1 wprowadzenie zmian wysokości wynagrodzenia wymaga uprzedniego złożenia przez Wykonawcę Zamawiającemu do zatwierdzenia:
 - 1) pisemnego zgłoszenia żądania zmiany tej wysokości w terminie 30 dni od dnia wystąpienia zdarzenia uzasadniającego takie żądanie oraz
 - 2) szczegółowego opisu i wyliczenia wpływu zmian na koszt wykonania zamówienia;
 - 3) pisemnego oświadczenia osób biorących udział w wykonywaniu umowy i zatrudnionych na podstawie stosunku pracy w rozumieniu Kodeksu Pracy lub na podstawie umów cywilnoprawnych, o wykonywaniu czynności w toku realizacji niniejszej umowy.
7. Waloryzacja, o jakiej mowa w § 13 ust. 1 nie dotyczy wynagrodzenia za usługi wykonane przed datą złożenia wniosku o jakim mowa w § 13 ust. 2.
8. Strony mogą wnioskować o zmianę wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy w sytuacji opisanej w § 13 ust. 1 po upływie 12 miesięcy od zawarcia umowy.
9. Zgodnie z art. 439 ust. 1 ustawy Pzp, Strony wprowadzają zasady zmian wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, w przypadku, gdy roczny wskaźnik wzrostu cen towarów i usług konsumpcyjnych, ogłoszony w ostatnim komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego poprzedzającym wniosek o waloryzację, wzrośnie/spadnie o co najmniej 5 punktów % względem wysokości tego wskaźnika za rok poprzedzający rok zawarcia umowy.
10. Zmiana wysokości wynagrodzenia w przypadku, o którym mowa w § 13 ust. 6 będzie obejmować wyłącznie część wynagrodzenia należnego Wykonawcy, w odniesieniu do której nastąpiła zmiana wysokości kosztów wykonania umowy przez Wykonawcę w związku ze zmianą wskaźnika wzrostu cen towarów i usług konsumpcyjnych.
11. Waloryzacja, o jakiej mowa w § 13 ust. 6 nie dotyczy wynagrodzenia za usługi wykonane przed datą złożenia wniosku.
12. Strony mogą wnioskować o zmianę wysokości wynagrodzenia, o jakiej mowa w § 13 ust. 6 w przypadku zmiany wskaźnika wzrostu cen towarów i usług konsumpcyjnych, gdy:
 - 1) upłynie 6 miesięcy od dnia zawarcia umowy;
 - 2) wartość zmiany wskaźnika wzrostu cen towarów i usług konsumpcyjnych, będzie wyższa lub niższa o co najmniej 5 % względem wysokości tego wskaźnika za rok poprzedzający rok zawarcia umowy.
13. Waloryzacja będzie odbywać się w oparciu o wskaźnik wzrostu cen towarów i usług ogłaszany w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego, w Biuletynie Statystycznym, w przypadku, gdyby wskaźnik przestał być dostępny, zastosowanie znajdzie wskazany przez Zamawiającego inny, najbardziej zbliżony, wskaźnik publikowany przez Prezesa GUS.
14. Strona umowy wnioskująca o zmianę wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy będzie zobowiązana wykazać zasadność zmiany:
 - 1) przedstawić pisemną kalkulację uzasadniającą wpływ zaistniałej zmiany wskaźnika wzrostu cen towarów i usług na odpowiednio wzrost albo obniżenie faktycznych kosztów realizacji przedmiotu umowy;
 - 2) wskazać datę, od której nastąpiła bądź nastąpi zmiana wysokości kosztów wykonania zamówienia uzasadniająca zmianę wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy.
15. Łączna wartość zmian wynagrodzenia Wykonawcy nie może przekroczyć 3 %

wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy.

Pytanie nr 2. Z uwagi na konfliktowe postanowienia umowne w § 5 ustęp 3 — może powstać pomiędzy stronami spór co do czasu, do którego trwać miałyby umowa z Inżynierem, a także skuteczności jednostronnego przez Zamawiającego) wydłużenia tejże umowy do czasu niedookreślonego i to bez zapewnienia wynagrodzenia za okres, który nie mógł być i nie był wyceniony w ofercie.

Zasady uczciwego postępowania i słuszności kontraktowej wyrażać się powinny w tym, że z podziału ryzyka związanego z ewentualnym wydłużeniem czasu trwania kontraktów na roboty budowlane, którymi administruje Inspektor, powinno wynikać przedłużenie czasu realizacji kontraktów na usługi, i że przedłużenia te powinny być skorelowane ze sobą (podobnie rzecz się ma z pokryciem kosztów Inspektora w przedłużonym czasie). O ile zasadnym może być przerzucenie na Inżyniera odpowiedzialności za zawieszenie robót lub przedłużenie czasu ich trwania spowodowane działaniem lub zaniechaniem samego Inżyniera, to obarczenie go skutkami działań i zaniechań, za które nie ponosi odpowiedzialności nie powinno znajdować się w zapisach umownych. (Termin zakończenia usług Inżyniera Kontraktu – komentarz do wyroku Sądu Najwyższego V CSK 277/15 z dnia 13 stycznia 2016 r.). Zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego C CSK 277/15 z dnia 13 stycznia 2016r. „przyszłe zdarzenie można traktować jako termin ustania stosunku prawnego tylko wówczas, gdy jest ono w ramach rozsądnych ludzkich oczekiwań pewne”. „Termin oznaczony jako „zakończenie robót” nie jest w powyższym rozumieniu „pewny” zarówno co do faktu jak i chwili nadejścia”. Umowa dla Inżyniera została przygotowana tak by, w przypadku przedłużania się czasu realizacji kontraktu na budowę, móc korzystać z usług Inspektora w przedłużonym czasie bez konieczności zapłaty dodatkowego wynagrodzenia dla Wykonawcy, czyli bez ponoszenia dodatkowych kosztów.

Mając na uwadze jak powyżej wnosimy o usunięcie treści §5 ust 3.

Odp. W niniejszej umowie wynagrodzenie inżyniera kontraktu jest ryczałtowe. Zamawiający nie zmieni zapisów umowy w powyższym zakresie.

WÓJT

(-) Jerzy Ulbin