

Bielsko-Biała dn. 13.02.2023r.

DZP.271.8.2022- 6

dotyczy: przetargu nieograniczonego na świadczenie usługi przygotowania i dostarczania całodziennego wyżywienia dla pacjentów Beskidzkiego Centrum Onkologii – Szpitala Miejskiego im. Jana Pawła II w Bielsku – Białej (znak sprawy: DZP.271.8.2023)

Zamawiający informuje że wpłynęło zapytanie do SWZ o treści:

1. Zwracamy się z wnioskiem o modyfikację zapisów projektu umowy – poprzez dookreślenie zasad realizacji przez Zamawiającego obowiązku wynikającego z art. 436 ust. 4 punkt b ustawy Prawo zamówień publicznych w treści obowiązującej po dniu 1 stycznia 2021 r. tj. w treści, którą stosuje się do przedmiotowego postępowania nakazują: „umowa zawiera postanowienia określające w szczególności: w przypadku umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy: 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.Zamawiający nie zawarł w projekcie umowy wszystkich obligatoryjnych przesłanek zmiany wynagrodzenia Wykonawcy wymienionych w art. 436 ust. 4 podpunkcie b ustawy Pzp , w związku z tym prosimy o uzupełnienie treści wzoru umowy w tym zakresie.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający stwierdził, że w wyniku niezamierzonej omyłki technicznej zapis nie znajduje się w projekcie umowy, dlatego postanowił zmienić projekt umowy poprzez dodanie do postanowienia § 2 postanowienia ust. 10 i ust. 11 o następującej treści:

10. Strony przewidują możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia Wykonawcy na podstawie art. 436 ust. 4) pzp w przypadkach tam wskazanych:

a) W przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług (VAT) lub podatku akcyzowego Wykonawca złoży Zamawiającemu wniosek na piśmie pod rygorem nieważności o zmianę umowy w zakresie płatności wynikających z faktur objętych nowymi przepisami zmieniającymi stawkę podatku od towarów i usług lub podatku akcyzowego. We wniosku Wykonawca zobowiązany jest podać podstawę prawną zmiany stawki podatku od towarów i usług lub podatku akcyzowego, nową stawkę podatku dla dostaw towarów lub świadczenia usług istotnych w sprawie oraz szczegółowo uzasadnić wpływ zmiany na koszty wykonania zamówienia, jak również przedstawić dokumenty źródłowe wykazujące zmiany;

b) W przypadku zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę, Wykonawca złoży Zamawiającemu wniosek na piśmie pod rygorem nieważności o zmianę umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych za okres po wejściu w życie nowych przepisów zmieniających wysokość minimalnego wynagrodzenia za pracę. We wniosku Wykonawca zobowiązany jest podać podstawę prawną zmiany minimalnego wynagrodzenia za pracę, wartość globalną danej faktury z uwzględnieniem zmiany oraz szczegółowo uzasadnić wpływ zmiany na koszty wykonania zamówienia, jak również przedstawić dokumenty źródłowe wykazujące zmiany;

c) W przypadku zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, Wykonawca złoży Zamawiającemu wniosek na piśmie pod rygorem nieważności o zmianę umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych za okres po wejściu w życie nowych przepisów zmieniających ww. zasady lub stawki. We wniosku Wykonawca zobowiązany jest podać podstawę prawną zmiany ww. zasad lub stawek, wartość globalną danej faktury z uwzględnieniem zmiany oraz szczegółowo uzasadnić wpływ zmiany na koszty wykonania zamówienia, jak również przedstawić dokumenty źródłowe wykazujące zmiany;

d) W przypadku zmiany zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych, Wykonawca złoży Zamawiającemu wniosek na piśmie pod rygorem nieważności o zmianę umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych za okres po wejściu w życie nowych przepisów zmieniających ww. zasady. We wniosku Wykonawca zobowiązany jest podać podstawę prawną zmiany ww. zasad, wartość globalną danej faktury z uwzględnieniem zmiany oraz szczegółowo uzasadnić wpływ zmiany na koszty wykonania zamówienia, jak również przedstawić dokumenty źródłowe wykazujące zmiany;

11. W każdej sytuacji o której mowa w ust. 10, Wykonawca winien przedstawić Zamawiającemu wniosek w terminie do 30 dni od dnia zaistnienia zmiany. Każdy wniosek podlega ocenie przez Zamawiającego pod kątem wykazania przez Wykonawcę okoliczności wskazanych we wniosku, a w tym wpływu zmian ustawodawstwa na koszt wykonania zamówienia. W przypadku wykazania przez Wykonawcę okoliczności wskazanych we wniosku, a w tym wpływu zmian ustawodawstwa na koszt wykonania zamówienia, Strony zawrą aneks do umowy określający nową wysokość wynagrodzenia Wykonawcy.

2. Zgodnie z § 2 pkt 1 wzoru umowy wynagrodzenia wykonawcy zostanie ustalone ostatecznie w z uwzględnieniem faktycznej ilości wydanych posiłków dla pacjentów Zamawiającego.

Zgodnie natomiast z art. 433 pkt 4 Pzp:

„Projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać:

[...]

- 4) możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron.”



Mając na względzie powyższe Zamawiający naruszył treść art. 433 pkt 4 Pzp nie wskazując minimalnej wartości lub wielkości świadczenia Wykonawcy o jakie może Zamawiający ograniczyć zamówienie w trakcie jego wykonywania.

W związku z powyższym wnosimy o modyfikację wzoru umowy poprzez dodanie zapisu o następującej treści: "Ilość zamówionych przez Zamawiającego posiłków w okresie trwania Umowy nie może być niższa niż 80 % łącznej wartości Umowy określonej w §2 ust. 1

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający postanowił zmienić treść § 2 ust. 1 zdanie 2 umowy w ten sposób, że zdanie „Wartość wynagrodzenia wykonawcy zostanie ustalone ostatecznie w z uwzględnieniem faktycznej ilości wydanych posiłków dla pacjentów Zamawiającego.”

zostanie zastąpione zdaniem

„Wartość wynagrodzenia wykonawcy zostanie ustalone ostatecznie w uwzględnieniem faktycznej ilości wydanych posiłków dla pacjentów Zamawiającego, przy czym wartość wynagrodzenia Wykonawcy nie zostanie zmniejszona o więcej, niż 20% wynagrodzenia wskazanego w zdaniu poprzedzającym (tj. minimalne wynagrodzenie Wykonawcy wynosić będzie 80% wynagrodzenia ustalonego zgodnie z treścią § 2 ust. 1 zdanie 1)”.

3. Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że zgodnie ze wzorem umowy §11 pkt. 3 waloryzacja wynagrodzenia dopuszczalna jest 1 raz na rok, nie wcześniej niż po upływie 12 miesięcy licząc od dnia zawarcia Umowy.

Terminy wejścia w życie i wielkość zmian wprowadzonych w art. 436 ust 4 lit. b) ustawy PZP w całości są niezależne od woli stron umowy o zamówienie publiczne. Aby zatem zapewnić z jednej strony stabilność finansów publicznych, którymi dysponują zamawiający a z drugiej strony dać wykonawcą gwarancję ich słusznych interesów, ustawodawca wprowadził obowiązek waloryzacji umów wieloletnich. Idea art. 436 ust 4 lit. b) wyraża się w daniu gwarancji obu stronom umowy pewności, iż w razie zaistnienia zewnętrznego zdarzenia w tym przepisie wskazanego, z góry wiedzą w jaki sposób mają się zachować. Stąd obowiązek zawarcia w swego rodzaju automatycznych mechanizmów dostosowywania wynagrodzenia wykonawcy do zewnętrznych warunków. Przy zapewnieniu zamawiającym bezpieczeństwa prawnego koniecznych zmian. Skoro to zdarzenia zewnętrzne determinują moment wyjścia w życie zmian, o których mowa w art. 436 ust 4 lit. b) ustawy PZP, to zasadne jest aby konsekwencje tych zmian znalazły odzwierciedlenie w treści stosunku prawnego łączącego zamawiającego i wykonawcę w terminie, w którym te zmiany weszły w życie. Każdy inny termin wprowadzenia zmian w życie budzić może uzasadnione wątpliwości co do tego, czy nie mamy do czynienia z niedozwolonymi negocjacjami między stronami umowy. Brak bowiem obiektywnego powodu uzasadniającego inny termin wprowadzenia zmian niż dostosowanie się stron umowy do działań legislacyjnych ustawodawcy.

Odpowiedź Zamawiającego:



Zamawiający wskazuje, że zgodnie z projektowanymi zapisami umowy waloryzacja jest dopuszczalna jeden raz (nie jeden raz na rok, tylko jeden raz), nie wcześniej niż po upływie 12 miesięcy licząc od dnia zawarcia Umowy. Zapis § 11 umowy uwzględnia wszystkie kwestie wymagane przepisem art. 439 pzp.

Z-CA DYREKTORA
ds. Techniczno-Administracyjnych
Beskidzkiego Centrum Onkologii - Szpitala Miejskiego
im. Jana Pawła II w Bielsku-Białej
mgr inż. Grzegorz Kubica



KRS 0000412996 NIP 9372662340 REGON 242865296 BDO 000043647
ING Bank Śląski O/Bielsko-Biała Nr konta 68105010701000000106298375
www.onkologia.bielsko.pl email: szpital@onkologia.bielsko.pl

