



Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów

Monika Bronkau – Ługowska
Dyrektor Generalny Urzędu
Ochrony Konkurencji
i Konsumentów

Warszawa, 16. listopada 2015 r.

DBA-2/240-53/2015

Wszyscy uczestnicy postępowania

W nawiązaniu do prowadzonego postępowania na „**Usługę stałego utrzymania w czystości pomieszczeń biurowych i pomocniczych oraz terenu wokół budynku Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wraz ze środkami czystości**” informuję, że wpłynęły zapytania dotyczące zapisów Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia o następującej treści:

Pytanie 1

Na podstawie art. 38 ust. 1 w zw. z art. 36 ust. 1 pkt. 12 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2013 r. poz. 907) proszę o jednoznaczne wyjaśnienie postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia poprzez udzielenie odpowiedzi na pytanie - według jakiego stanu prawnego należy obliczyć cenę oferty za cały przedmiot zamówienia tj. czy cena oferty powinna zostać obliczona według stanu prawnego na dzień upływu terminu składania ofert a jeśli tak, to czy przewidziana w umowie waloryzacja obejmuje zmiany przepisów, które zaczną obowiązywać od 01.01.2016 r. (w szczególności zmiany wprowadzone ustawą z dnia 23.10.2015 r. o zmianie ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych oraz niektórych innych ustaw Dz. U. 2014, poz. 1831) czy też cena powinna zostać skalkulowana z uwzględnieniem stanu prawnego, jaki będzie obowiązywał od 01.01.2016 r. a tym samym Zamawiający dopuszcza zmianę wynagrodzenia należnego wykonawcy w trybie postanowień waloryzacyjnych dopiero w wypadku zmian przepisów po dniu 01.01.2016 r. z wyłączeniem zmian wprowadzonych w/w nowelizacją ? Jednoznaczna odpowiedź w powyższym zakresie pozwoli zachować zasady uczciwej konkurencji, unikając sytuacji złożenia w postępowaniu ofert zawierających ceny obliczone według różnych stanów prawnych.

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż zgodnie z założeniami, umowa zawarta w wyniku tego postępowania ma być realizowana w okresie od 01.01.2016 r. do 31.12.2016 r. Wynagrodzenie płatne będzie Wykonawcy po 01.01.2016 r., zatem cena winna być skalkulowana przez Wykonawcę z uwzględnieniem nowelizacji przepisów wchodzących w życie od początku 2016 r. (wynikające z nich elementy cenotwórcze niezbędne do oszacowania ceny oferty znane są Wykonawcy na etapie przygotowania treści oferty). Wykonawca zobowiązany będzie obliczyć cenę oferty z uwzględnieniem wartości przyszłych dodatkowych narzutów na wynagrodzenie osób wykonujących czynności w ramach tej umowy a co za tym idzie jest zobowiązany uwzględnić ewentualną konieczność odpowiedniego podwyższenia wynagrodzenia zatrudnionych przez siebie pracowników w cenie oferty. Szczegółowe zapisy zawarte są w pkt. 2.8. części III SIWZ.

Pytanie 2

Na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy – Prawo zamówień publicznych Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści SIWZ przez Zamawiającego, skutkujące dostosowaniem postanowień SIWZ do wymogów Ustawy Prawo zamówień publicznych, w tym w szczególności w zakresie art. 142 ust. 5 p.z.p.

W myśl art. 142 ust. 5 ustawy p.z.p. umowa zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy zawiera **postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian** wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany:

- 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.

Wprowadzenie powyższego przepisu do ustawy p.z.p. miało na celu przeciwdziałanie negatywnym następstwom wzrostu po stronie wykonawców kosztów realizacji zamówień udzielonych na okres dłuższy niż 12 miesięcy, wynikających ze zmian przepisów prawa (tak również KIO w Wyroku z dnia 16 marca 2015 r., KIO 413/15).

Automatyzm zasad wprowadzania zmian.

Mając na uwadze wypracowane dotychczas orzecznictwo KIO wskazać należy, że jakkolwiek ustawodawca nie sprecyzował w jaki sposób zamawiający zobowiązani są określić zasady wprowadzenia odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia, to wskazując na treść wyroku **Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 16 marca 2015 r., KIO 413/15**, cyt. „Ze względu na konieczność zapewnienia stabilności stosunków gospodarczych 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.” i dalej „umowę w sprawie zamówienia publicznego zawierana po dniu 19 października 2014 r. powinien cechować pewien automatyzm rozumiany w ten sposób, że o ile zaistnieje jedna z okoliczności z art. 142 ust. 5 pkt 1-3 Pzp, to uruchomiona zostanie przewidziana w kontrakcie procedura waloryzacji wynagrodzenia, która przebiegać będzie według określonych w niej zasad.”.

Tym samym porzucenie na określeniu w treści SIWZ, że Zamawiający przewiduje „możliwość”, czy też „dopuszcza” wprowadzenie zmian wysokości wynagrodzenia Wykonawcy w przypadkach opisanych w art. 142 ust. 5 pkt 1-3 p.z.p. nie jest wystarczające dla wypełnienia obowiązku wynikającego z treści art. 142 ust. 5 p.z.p., to jest nie określa zasad wprowadzenia odpowiednich zmian, co wymusza konieczność modyfikacji treści SIWZ, poprzez wprowadzenie zasad (procedur) postępowania przez Strony.

Odpowiednia zmiana wysokości wynagrodzenia.

Zgodnie z treścią art. 142 ust. 5 Ustawa prawo zamówień publicznych zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania **odpowiednich zmian** wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, nie precyzując jednocześnie co ustawodawca rozumie pod pojęciem „**odpowiedniej zmiany**” wynagrodzenia należnego wykonawcy.

Wskazać w tym miejscu należy na stanowisko KIO wyrażone w wyroku z dnia 16 marca 2015 r., wydanym pod sygn. akt 413/15, zgodnie z którym cyt. „Użyte w komentowanym przepisie określenie „**odpowiednie zmiany wysokości wynagrodzenia**” **należy bowiem**

tlumaczyć, jako „adekwatne”, czy „wprost proporcjonalne” do zmian wprowadzonych w określonych przepisach prawa”.

Jednocześnie kwestię rozumienia pojęcia „odpowiedniej zmiany wynagrodzenia” precyzuje art. 1 pkt 2 wchodzącej w życie 28 sierpnia 2015 r. Ustawy z dnia 25 czerwca 2015 r. o zmianie ustawy o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz ustawy o zmianie ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. 2015, poz. 1153), zgodnie z którym w razie zmiany 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 (Dz. U. Nr 200, poz. 1679, z 2004 r. Nr 240, poz. 2407 oraz z 2005 r. Nr 157, poz. 1314) cyt. „przez pojęcie „odpowiedniej zmiany wynagrodzenia” należy rozumieć sumę 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”, zaś w razie zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, cyt. „przez pojęcie „odpowiedniej zmiany wynagrodzenia” należy rozumieć sumę 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”.

Wejście w życie zmiany wysokości wynagrodzenia.

Wykonawca na wstępie wskazuje, że zgodnie z treścią Wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 9 marca 2015 r., sygn. akt KIO 346/15, Izba nakazała Zamawiającemu dodanie do SIWZ postanowienia o treści „Zmiana wysokości wynagrodzenia obowiązywać będzie od dnia wejścia w życie zmian, o których mowa w ust. 1”.

Podobnie zgodnie z treścią art. 1 wchodzącej w życie 28 sierpnia 2015 r. Ustawy z dnia 25 czerwca 2015 r. o zmianie ustawy o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz ustawy o zmianie ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. 2015, poz. 1153) cyt. „Zmiana umowy (...) może nastąpić po wejściu w życie przepisów będących przyczyną waloryzacji”.

Wnioski.

Wobec powyższego Wykonawca wnosi w wprowadzenie przez Zamawiającego do SIWZ następujących postanowień umownych, stanowiących w części odzwierciedlenie wchodzącej w życie 28 sierpnia 2015 r. Ustawy z dnia 25 czerwca 2015 r. o zmianie ustawy o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz ustawy o zmianie ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. 2015, poz. 1153):

- 1) Każda ze stron umowy, w terminie od dnia opublikowania przepisów dokonujących zmian stawki podatku od towarów i usług, 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 (Dz. U. Nr 200, poz. 1679, z 2004 r. Nr 240, poz. 2407 oraz z 2005 r. Nr 157, poz. 1314) lub zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, może zwrócić się do drugiej strony o wprowadzenie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia, jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonywania przez wykonawcę zamówienia publicznego. Po złożeniu wniosku Strony dokonają odpowiedniej zmiany wynagrodzenia, z mocą obowiązującą od dnia wejścia w życie przepisów będących przyczyną waloryzacji.

- 2) W razie zmiany 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 (Dz. U. Nr 200, poz. 1679, z 2004 r. Nr 240, poz. 2407 oraz z 2005 r. Nr 157, poz. 1314) przez pojęcie „odpowiedniej zmiany wynagrodzenia” należy rozumieć sumę 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.
- 3) W razie zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, przez pojęcie „odpowiedniej zmiany wynagrodzenia” należy rozumieć sumę 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.
- 4) Strony dokonają zmiany umowy w zakresie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia, z mocą obowiązującą od dnia wejścia w życie przepisów będących przyczyną waloryzacji.

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż z treści art. 142 ust. 5 PZP wynika wprost, że dotyczy on umów zawartych na okres dłuższy niż 12 m-cy. Umowa zawarta w wyniku rozstrzygnięcia niniejszego postępowania zostanie zawarta na okres jednego roku kalendarzowego tj. od 1 stycznia do 31 grudnia 2016 r. w związku z czym w/w przywołane przez Wykonawcę przepisy nie będą miały zastosowania. Co więcej, umowa realizowana będzie już po wejściu w życie nowelizacji. Nie ma zatem konieczności wprowadzania zmian w zakresie wskazanym przez Wykonawcę.

Pytanie 3

Czy Zamawiający udostępni pomieszczenia socjalne i/lub magazynowe wykonawcy nieodpłatnie? Jeśli odpłatnie to prosimy o informację na jakich warunkach wraz z informacją

o ewentualnej odpłatności za zużyte media oraz o udostępnienie projektu umowy najmu lub dzierżawy pomieszczeń?

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż pomieszczenia socjalne i magazynowe udostępni Wykonawcy nieodpłatnie.

Pytanie 4

Prosimy o informacje które pomieszczenia będą przekazane wykonawcy do realizacji usługi wraz wyszczególnieniem ich powierzchni w m²?

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż szczegółowe określenie pomieszczeń i ich metrażu zawarte jest w Części IV (Charakterystyka Pomieszczeń) Załącznika Nr 1 do SIWZ.

Pytanie 5

Prosimy o podanie szacunkowego zużycia artykułów higieny tj. mydła, papieru toaletowego, ręczników papierowych.

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż szacunkowe zużycie artykułów higieny zawarte jest w Części III Załącznika Nr 1 do SIWZ (Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia).

Pytanie 6

Prosimy o podanie liczby pracowników oraz szacunkowej liczby gości, którzy będą korzystali z artykułów higieny.

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż z artykułów higieny szacunkowo będzie korzystało ok. 300 osób.

Pytanie 7

Prosimy o podanie jakości artykułów higieny, które ma dostarczać wykonawca.

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż jakość wymaganych przez Zamawiającego artykułów higieny opisana jest w pkt 5 Części III Załącznika Nr 1 do SIWZ (Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia).

Pytanie 8

Prosimy o podanie liczby i wielkości koszy na śmieci oraz niszczarek, które będą zaopatrywane przez wykonawcę w worki na śmieci.

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż szacunkowa liczba koszy o pojemności 25/30l wynosi - 370 oraz około 70 niszczarek o pojemności 25/30l.

Pytanie 9

Czy w budynku/ach podlegających usłudze istnieje możliwość przemieszczania sprzętu windami? Jeśli tak to prosimy o podanie liczby i wymiarów.

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż w siedzibie Urzędu są dwie windy 6 osobowe oraz dwie windy towarowe o udźwigu 500 kg.

Pytanie 10

Prosimy o podanie powierzchni okien przeznaczonych do mycia oraz informacji czy podana powierzchnia jest jednostronna czy dwustronna.

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż całkowita powierzchnia okien uwzględniająca dwustronne i czterostronne mycie okien zawarta jest w pkt. 3 Części II Załącznika Nr 1 do SIWZ (Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia).

Pytanie 11

Prosimy o podanie powierzchni wykładzin dywanowych przeznaczonych do prania oraz informacji jakiego typu są to wykładziny.

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż powierzchnia wykładziny dywanowej wykonanej z poliamidu przeznaczonej do prania zawarta jest w pkt. 3 Części II Załącznika Nr 1 do SIWZ (Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia).

Pytanie 12

Prosimy o podanie powierzchni podłóg przeznaczonych do zabezpieczenia (polimeryzacja).

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż szczegółowe określenie powierzchni podłóg zawarte jest w Części IV (Charakterystyka Pomieszczeń) Załącznika Nr 1 do SIWZ.

Pytanie 13

Czy Zamawiający wskaże miejsca do przyznawania śniegu czy też wykonawca ma wywozić go z posesji na swój koszt?

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż wskaże Wykonawcy miejsca do przyznawania śniegu.

Pytanie 14

Czy wykonawca będzie mógł korzystać z kontenerów na śmieci Zamawiającego w celu utylizacji skoszonej trawy, zgrabionych liści itp.?

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż będzie mógł korzystać z kontenerów na śmieci.

Pytanie 15

Czy Zamawiający zapewni dostęp do ujęć wody na powierzchniach zewnętrznych. Jeśli tak to prosimy w wskazanie liczby takich ujęć.

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż posiada dwa zewnętrzne ujęcia wody i zapewni Wykonawcy do nich dostęp.

Pytanie 16

Kto zapewnia skrzynki na mieszankę do posypywania powierzchni utwardzonych w okresie zimowym?

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż posiada dwie skrzynki na mieszankę i udostępni je Wykonawcy.

Pytanie 17

Czy Zamawiający dopuszcza stosowanie mieszanki sól-piasek w okresie zimowym?

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż dopuszcza stosowanie mieszanki sól-piasek w okresie zimowym.

Pytanie 18

Czy Zamawiający zapewni miejsce do garażowania sprzętu mechanicznego?

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż nie zapewni Wykonawcy miejsca na garażowanie sprzętu mechanicznego.

Powyższe odpowiedzi nie stanowią zmiany treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia i dotychczasowy termin składania oraz otwarcia ofert nie ulega zmianie. Oferty należy składać do dnia **3 grudnia 2015 r. do godz. 11:00. Termin otwarcia ofert 3 grudnia 2015 r. godz. 12:30.**

Zastępująca Dyrektora Generalnego Urzędu


Małgorzata Tomczak