

Znak sprawy: ZP 271.5.2.2016

**DO  
WYKONAWCÓW  
ZAMÓWIENIA**

**Dotyczy zamówienia publicznego pn. Przygotowanie i dostarczanie posiłków dla uczniów z placówek oświatowych na terenie Gminy Sadlinki**

Wójt Gminy Sadlinki informuje, że do prowadzonego postępowania wniesiono zapytania. Zgodnie z art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (t. jedn. Dz. U. z 22 grudnia 2015 r. poz. 2164), zamawiający udziela odpowiedzi. Podane informacje są wiążące dla oferentów.

Pytanie nr 1

Działając na podstawie art. 38 ust 1 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wnoszę o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, poprzez dookreślenie zasad realizacji przez Zamawiającego obowiązku wynikającego z art. 142 ust 5. Przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych w treści obowiązującej po dniu 19 października 2014 r. tj. w treści, którą stosuje się do przedmiotowego postępowania nakazują, aby „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 2001 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę;
- 3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne

- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonywania zamówienia przez wykonawcę.” (art. 142 ust. 5).

Uzasadnieniem ratio legis – zgodnie z wolą ustawodawcy – przywołanego przepisu art. 142 ust 5 ustawy Prawo zamówień publicznych było m.in., że: „w praktyce zamawiających właściwie nieobecne było włączanie do wzorów umów tzw. klauzul waloryzacyjnych. Przygotowana przez zamawiających treść wzorów (projektów) umów, nie pozwalała na uwzględnienie w ostatecznych rozliczeniach nawet znacznych, niezależnych od wykonawców, zmian kosztów wykonania zamówienia, zwłaszcza dotyczących zmian wysokości obciążeń publicznoprawnych. W efekcie, przy niewysokich marżach, pozornie niewielka zmiana np. podatku od towarów i usług (VAT) powodowała utratę marży, a w konsekwencji prowadziła do

pogorszenia sytuacji finansowej przedsiębiorcy. Powyższe prowadziło do znacznego ograniczania przez przedsiębiorców kosztów wykonania zamówienia. Wyżej wskazane sytuacje odnosiły się przede wszystkim do umów wieloletnich, w trakcie trwania których wykonawcy byli zaskakiwani zmianami ciężarów publicznoprawnych oraz kosztami określanymi przez przepisy prawa. Ponadto, skutki dotyczące zmian wynagrodzenia odczuwają także pracownicy, przy czym jednocześnie zamawiający są narażeni na pogorszenie jakości wykonywanego zamówienia, np. przez zastąpienie materiałów potrzebnych do wykonania zamówienia materiałami tańszymi, które zazwyczaj są materiałami niższej jakości. Zniwelowanie powyższych działań może nastąpić dzięki wprowadzeniu zasady obowiązku wprowadzania do umów zapisów dotyczących odpowiedniej zmiany wysokości wynagrodzenia w ściśle określonych przypadkach”.

Stąd wolą ustawodawcy stało się, aby w umowach zawartych w wyniku rozstrzygnięcia postępowań wszczętych po dniu 19.10.2014 r., Zamawiający określał kiedy i na jakich zasadach zwaloryzuje umowę, jeśli zajdzie jedna z przesłanek wskazanych w art. 142 ust 5 ustawy PZP. Pokreślić należy, iż nie chodzi o wpisywanie konkretnych kwot waloryzacji, nie znanych przecież także Zamawiającemu, ale określenie jasnych mechanizmów waloryzacji w razie wystąpienia którejkolwiek z przesłanek określonych w art. 142 ust 5 PZP.

Od obowiązku wprowadzenie takich zapisów Zamawiający nie ma możliwości w żadnych przypadku odstąpić – ustawodawca nie przewidział takiego uprawnienia dla organizatora postępowania przetargowego. Brak takich zapisów stanowi kwalifikowaną wadę siwz, co może skutkować nawet nieważnością całego postępowania.

Mając na uwadze powyższe, wnoszę o wprowadzenie do siwz wymaganych w art. 142 ust 5 ustawy zapisów, precyzujących, iż wartość wynagrodzenia wykonawcy ulega zmianie z dniem zaistnienia (w szczególności w wyniku zmiany ustawy lub innego aktu prawnego) którejkolwiek ze zmian, o których mowa w art. 142 ust 5 ustawy PZP.

## MINIMALNE WYNAGRODZENIE

Art. 142 ust 5 pkt 2 ustawy PZP zobowiązuje Zamawiającego do określenia w siwz zasad waloryzacji wynagrodzenia wykonawcy w razie zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę.

Przy realizacji usług będących przedmiotem zamówienia koszty osobowy stanowią dominującą pozycję w cenie usługi. Do tej pory wykonawcy nie mieli żadnych ograniczeń przy stosowaniu różnych form zatrudnienia i związanych z nimi kosztami. Znowelizowana dyspozycja art. 90 ust 1 ustawy PZP wprowadza przy badaniu czy oferta nie zawiera rażąco niskiej ceny domniemanie, iż koszty osobowe nie mogą być niższe w przeliczeniu na jedną osobę, niż koszty minimalnego wynagrodzenia za pracę. Konsekwencją takiego rozwiązania, jest wprowadzenie przez ustawodawcę obowiązku uwzględniania przez zamawiających w siwz

zasad waloryzowania wynagrodzeń wykonawców w przypadku zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę.

Doświadczenia pierwszej dekady bieżącego wieku wskazują, iż nawet najbardziej ostrożni przedsiębiorcy mogą zostać zaskoczeni niespodziewanymi uregulowaniami prawnymi, które są wynikiem politycznych rachub rządu, a nie odzwierciedleniem gospodarczych wskaźników. Proponowana wyżej zmiana jest nie tylko korzystna dla Zamawiającego, ale pozwala mu też na racjonalne i kontrolowane wydatkowanie środków publicznych, a tym samym wpisuje się w podstawowe cele związane z dyscypliną finansów publicznych. Ponieważ zmiany minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalane są przez podmiot trzeci w stosunku tak dla Zamawiającego jak i wykonawców oczywistym jest, iż mają charakter niezależny od woli stron umowy. Brak uwzględnienia proponowanej zmiany w treści projektu umowy łączyć się będzie dla Zamawiającego z dwoma negatywnymi skutkami.

Po pierwsze wykonawcy mogą oferować wykonanie usług drożej niż to wynika z faktycznych kosztów jej świadczenia w momencie składania oferty, po to aby uwzględnić ewentualne zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia w kolejnych latach trwania umowy. Efektem takiej postawy – racjonalnego jednak przedsiębiorcy – jest to, iż Zamawiający od początku umowy niejako „nadpłaca” za ewentualne przyszłe koszty, nie mając pewności, iż wydatkuje posiadane środki w sposób racjonalny i gospodarczo uzasadniony. Brak uwzględnienia w projekcie umowy możliwości waloryzacji wynagrodzenia wykonawcy powoduje, że kalkulując cenę oferty dla umowy długoterminowej, racjonalny wykonawca uwzględnić musi ewentualne ryzyko wzrostu wysokości minimalnego wynagrodzenia tak, aby zabezpieczyć swój interes. W rzeczywistości więc to Zamawiający zapłaci za ryzyko wkalkulowane przez wykonawcę do ceny oferty, które w pierwszym roku świadczenia usługi powoduje znaczny jej wzrost, a tym samym zbędne wydatki zamawiającego. Tym samym stanowić ono może zysk wykonawcy i nieuzasadniony koszt Zamawiającego, a co za tym idzie, możliwość postawienia Zamawiającemu zarzutu nierzetelnego wydatkowania środków publicznych.

Po drugie – w przypadku gdy wykonawcy nie uwzględnią w proponowanej ofercie skutków zwiększenia minimalnego wynagrodzenia za pracę, Zamawiający otrzymuje w pierwszym okresie realną ofertę, która jednak po kilku miesiącach przestaje być powiązana z realnymi kosztami ponoszonymi przez wykonawcę. Siłą rzeczy, wykonawca nie będzie w stanie w sposób prawidłowy wykonywać przyjętych na siebie zobowiązań.

Mając na uwadze powyższe, zasadne i konieczne jest dostosowanie zapisów siwz do wymagań art. 142 ust 5 pkt 2 ustawy PZP, poprzez dodanie zapisu:

„W przypadku zmiany, o której mowa w art. 142 ust 5 pkt 2) ustawy PZP wynagrodzenie Wykonawcy ulega zmianie o wartość wzrostu wykazanych kosztów ponoszonych przez Wykonawcę, z tego tytułu.”

## ZUS

Art. 142 ust 5 pkt 3 ustawy PZP zobowiązuje Zamawiającego do określenia w siwz zasad waloryzacji wynagrodzenia wykonawcy w razie zmiany zasad i wysokości podlegania ubezpieczeniom społecznym.

Zaproponowane w ostatnim czasie przez rząd, zmiany w przedmiocie „ozusowania” umów cywilnoprawnych rodzą trudne do przewidzenia skutki. Zmiana, o której mowa zakłada, że składka emerytalna i rentowa od umów zlecenia ma być płacona od kwoty co najmniej minimalnego wynagrodzenia. Projekt nowelizacji przewiduje, że jeżeli w danym miesiącu podstawa składki będzie niższa niż kwota minimalnego wynagrodzenia, a zleceniobiorca będzie spełniał warunki do objęcia ubezpieczeniem z innego tytułu np. umowy o pracę, składkę opłaci ze wszystkich tych tytułów. Proponowana nowelizacja zmierza więc do zwiększenia podstawy wymiaru składki na ubezpieczenie społeczne, w przypadku kiedy zleceniobiorca osiąga przychód z kilku źródeł. Wyższa podstawa wymiaru składki oznacza, że do ZUS trzeba odprowadzać wyższe kwoty tytułem składek. Uwagi wymaga także okoliczność, że wysokość wymiaru składki na ubezpieczenie społeczne jest jednym z głównych kryteriów decydujących o wysokości składki na ubezpieczenie zdrowotne. Podwyższenie jednej skutkować będzie skutkować zwiększeniem drugiej ze składek. Wobec powyższego bezspornym jest, że koszty pracy, o którym mowa powyżej, z dużym prawdopodobieństwem, w wyniku zmian w przepisach prawa, będą wzrastały. Tym samym w interesie zarówno zamawiającego jak i wykonawcy jest wprowadzenie do umów o zamówienie publiczne klauzul zabezpieczających strony przed destabilizacją w realizacji umów (obniżeniem jakości, restrukturyzacją przyjętego modelu wykonania zamówienia, w skrajnych przypadkach wypowiedzenie umowy), która będzie stanowić konsekwencję istotnych i niebagatelnych zmian w wysokości kosztów pracy.

Mając na uwadze powyższe, zasadne i konieczne jest dostosowanie zapisów siwz do wymagań art. 142 ust 5 pkt 3 ustawy PZP, poprzez dodanie zapisu:

„W przypadku zmiany, o której mowa w art. 142 ust 5 pkt 3) ustawy PZP wynagrodzenie Wykonawcy ulega zmianie o wartość wzrost wykazanych kosztów ponoszonych przez Wykonawcę, z tego tytułu.”

## AUTOMATYZM ZMIAN

Terminy wejścia w życie i wielkość zmian wprowadzonych w art. 142 ust 5 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 słusznym interesów, ustawodawca wprowadził obowiązek waloryzacji umów wieloletnich. Idea art. 142 ust 5 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 siwz

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. 142 ust 5 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.

**Wnioskujemy zatem o modyfikację zapisów umowy i wprowadzenie do wzoru poniższych zapisów:**

*[Waloryzacja wynagrodzenia]*

1. *Strony postanawiają, iż dokonają w formie pisemnego aneksu zmiany wynagrodzenia w wypadku wystąpienia którejkolwiek ze zmian przepisów wskazanych w art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, tj. zmiany:*
  - a. *stawki podatku od towarów i usług,*
  - b. *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,*
  - c. *zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne.*
2. *Zmiana wysokości wynagrodzenia obowiązywać będzie od dnia wejścia w życie zmian o których mowa w ust. 1.*
3. *W wypadku zmiany, o której mowa w ust. 1 lit. a) wartość netto wynagrodzenia Wykonawcy nie zmieni się, a określona w aneksie wartość brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona na podstawie nowych przepisów.*
4. *W przypadku zmiany, o której mowa w ust 1 lit. b) wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartość wzrostu całkowitego kosztu Wykonawcy wynikającą ze zwiększenia wynagrodzeń osób bezpośrednio wykonujących zamówienie do wysokości zmienionego minimalnego wynagrodzenia, z uwzględnieniem wszystkich obciążeń publicznoprawnych od kwoty wzrostu minimalnego wynagrodzenia.*
5. *W przypadku zmiany, o którym mowa w ust 1 lit. c) 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 zamówienie na rzecz Zamawiającego.*
6. *Za wyjątkiem sytuacji o której mowa w ust. 1 lit. a), wprowadzenie zmian wysokości wynagrodzenia wymaga uprzedniego złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o wysokości dodatkowych kosztów wynikających z wprowadzenia zmian, o których mowa w ust 1 litera b) i c).*

**Pragniemy zauważyć, że postulat wprowadzenia powyższych zapisów znalazł odzwierciedlenie w wyrokach KIO wydanych w 2015 r. (sygn akt.: KIO 346/15, 413/15 oraz 443/15).**

Czy w przypadku wprowadzenia minimalnej stawki za roboczogodzinę od umów cywilnoprawnych, a skutkujących zmianą wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, Zamawiający przewiduje możliwość dokonania waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy wynikającego z umowy w sprawie zamówienia publicznego, uwzględniającej zmiany przepisów prawa obowiązującego, już od dnia wejścia w życie przepisów dokonujących tych zmian?

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględni wniosek wykonawcy.

#### PYTANIA DO OPISU PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA:

Zgodnie z art. 38 ust.1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych, wnoszę o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia i udzielenie odpowiedzi na poniższe pytania:

Pytanie nr 1

W związku z opisem przedmiotu zamówienia w przetargu na przygotowanie i dostarczanie posiłków dla uczniów z placówek oświatowych na terenie Gminy Sadlinki proszę o wyjaśnienie czy Zamawiający dopuszcza przygotowywanie przez Wykonawcę posiłków w przerwach w nauce (np. ferie, wakacje itp.) i wywóz posiłków na zewnątrz do innych klientów Wykonawcy (nie tylko w przypadku przygotowania posiłków dla GOPS-u i uczniów)?

Odpowiedź:

W czasie przerw w nauce, zamawiający dopuszcza przygotowywanie posiłków w przypadku gdy będzie to wynikało z potrzeb szkoły.

Pytanie nr 2

Prosimy o potwierdzenie, że sprzęt wymieniony w załączniku nr 1 do umowy jest własnością Zamawiającego i zostanie udostępniony w ramach umowy na kolejnemu Wykonawcy.

Odpowiedź:

Wyposażenie wymienione w załączniku nr 1 do umowy stanowi własność zamawiającego i podlega udostępnieniu wykonawcy.

Pytanie nr 3

Prosimy o potwierdzenie, że cały sprzęt wyszczególniony w załączniku nr 1 do umowy jest w pełni sprawny i nie wymaga żadnych napraw ani inwestycji.

Odpowiedź

W chwili obecnej sprzęt jest sprawny i nie wymaga napraw.

Pytanie nr 4

Proszę o określenie danych technicznych sprzętu, roku produkcji, stanu zużycia. W jakie dodatkowe urządzenia kuchenne i sprzęt należy wyposażyć kuchnię na dzień rozpoczęcia realizacji usługi.

Odpowiedź

W ocenie zamawiającego określenie sprzętu w załączniku nr 1 do umowy jest wystarczające. Wyposażenie dodatkowe kuchni zależy od uznania wykonawcy.

Pytanie nr 5

Proszę o określenie stanu technicznego pomieszczeń, urządzeń i instalacji. Jakich nakładów i remontów wymagają pomieszczenia kuchenne na dzień rozpoczęcia realizacji usługi?

Odpowiedź

Zamawiający określa stan techniczny pomieszczeń urządzeń i instalacji jako dobry. W chwili obecnej pomieszczenia nie wymagają nakładów i remontów.

Pytanie nr 6

Proszę o udostępnienie planów pomieszczeń kuchennych i zaplecza kuchennego wraz z zaznaczeniem przyłączy oraz podanie metrażu i przeznaczenia poszczególnych pomieszczeń.

Odpowiedź:

W załączeniu schemat pomieszczeń z opisem . Wykonawca korzysta z pomieszczeń nr 7, 8, 9, 10 oraz 11 – stołówka do wydawania posiłków. Wykonawca korzysta ze stołówki tylko w czasie wydawania posiłków dla uczniów.

Pytanie nr 7

Proszę o doprecyzowanie czy w placówkach, gdzie Wykonawca ma wydawać posiłki, Zamawiający zapewnia zastawę stołową i sztućce. Czy Wykonawca ma obowiązek zapewnić naczynia i sztućce jednorazowe?

Odpowiedź

Zastawa stołowa występuje w Zespole Szkół w Sadlinkach oraz w Przedszkolu Publicznym w Sadlinkach . W placówkach oświatowych w Nebrowie Wielkim Wykonawca zapewnia naczynia i sztućce jednorazowe.

Pytanie nr 8

Czy Zamawiający wymaga zupy mlecznej codziennie do śniadania dla dzieci przedszkolnych?

Odpowiedź

Zamawiający nie wymaga codziennie zupy mlecznej.

Pytanie nr 9

Proszę o podanie godzin wydawania posiłków we wszystkich placówkach. Proszę o potwierdzenie, że godziny wydawania posiłków będą tak ustalone, aby można realizować transport posiłków od jednej placówki do drugiej jednym środkiem transportu.

Odpowiedź

Godziny wydawania posiłków ustalane są z dyrektorami poszczególnych placówek oświatowych. Transport posiłków od jednego obiektu do drugiego, realizowany jest jednym transportem.

Pytanie nr 10:

Proszę o określenie jakich nakładów inwestycyjnych, remontów i napraw wymagają przekazane pomieszczenia, urządzenia i instalacje.

Odpowiedź

W ocenie zamawiającego pomieszczenia, urządzenia i instalacje, w chwili obecnej nie wymagają nakładów finansowych.

Pytanie nr 11

Proszę o określenie kto (Zamawiający czy Wykonawca) ponosi koszty napraw i remontów urządzeń, instalacji i pomieszczeń w celu dostosowania ich do stanu technicznego umożliwiającego świadczenie usługi zgodnie z wymaganiami Zamawiającego opisanymi w SIWZ.

Odpowiedź

Zgodnie z opisem w SIWZ: „*Wykonawca korzystający z pomieszczeń w Zespole Szkół w Sadlinkach zobowiązany jest do zapewnienia w nich odpowiedniego stanu technicznego i sanitarno – epidemiologicznego, odpowiedniego wyposażenia oraz właściwych warunków bhp. i p.poż, stosownie do wymogów Sanepidu, PIP i innych instytucji mających uprawnienia kontrolne, przyjmując na siebie wszelkie zobowiązania, w szczególności przed rozpoczęciem działalności uzyskania pozytywnej decyzji zezwalającej na realizację przedmiotu zamówienia od właściwego inspektora sanitarnego*”.

Pytanie nr 12

Prosimy o informację czy Wykonawca musi zamontować wodomierze ciepłej i zimnej wody, lub liczniki energii elektrycznej? Jeżeli tak to prosimy o podanie ich ilości.

Odpowiedź

Wykonawca nie musi montować ww urządzeń pomiarowych.

Pytanie 13

Prosimy o informacje czy są jakieś nakazy sanitarne wydane przez odpowiednie służby dotyczące prac jakie należy wykonać w pomieszczeniach, w których realizowany będzie przedmiot zamówienia?

Odpowiedź

W chwili obecnej, nie zostały nałożone nakazy sanitarne dotyczące użyczonych pomieszczeń

Pytanie nr 14

Prosimy o informacje, czy w pomieszczeniach kuchennych jest oddzielna droga czysta i brudna oraz potwierdzenie informacji ze wywóz gotowych posiłków odbywa się inną drogą niż dostawa towarów.



Odpowiedź

Tak , występuje.

Pytanie nr 15

Proszę o potwierdzenie, że koszty związane z utrzymaniem nieruchomości tj. np. przeglądy techniczne instalacji gazowej, energetycznej, kanalizacyjnej, przeglądy kominiarskie itp będzie ponosił Zamawiający.

Odpowiedź

Koszt przeglądów, o których mowa w pytaniu ponosi zamawiający

Pytanie nr 16

Proszę o potwierdzenie, że Wykonawca nie będzie odpowiadał za stan techniczny i sanitarno-epidemiologiczny pomieszczeń w placówkach oświatowych Zamawiającego, w których wydawane będą posiłki, poza pomieszczeniami kuchennymi w Zespole Szkół w Sadlinkach.

Odpowiedź

Wykonawca odpowiada za stan techniczny i sanitarno-epidemiologiczny pomieszczeń kuchni w Zespole Szkół w Sadlinkach. W pozostałych pomieszczeniach, w których wydawane są posiłki nie.

*Z-ca Wójta Gminy Sadlinki*

*Brygida Formela*