

Krajowa Szkoła Administracji Publicznej
ul. Wawelska 56
00-922 Warszawa

do Wykonawców

dotyczy: przetargu nieograniczonego na "Świadczenie usług recepcyjnych i dozoru w budynkach Krajowej Szkoły Administracji Publicznej", znak BAIiZP/250/2/2016

Szanowni Państwo!

Krajowa Szkoła Administracji Publicznej, jako Zamawiający w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, zgodnie z art. 38 ust. 2 i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2015 r. poz. 2164), zwanej dalej „ustawą”, przekazuje treść zapytań złożonych do treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, zwanej dalej "SIWZ", wraz z udzielonymi odpowiedziami:

Pytanie 1:

Zamawiający pismem z dnia 31 maja 2016r. udzielił odpowiedzi na pytania do SIWZ oraz wprowadził do projektu umowy w par. 3 ustęp 5 do 10. Chcielibyśmy zwrócić uwagę, iż w proponowanych zapisach pojawia się wiele niespójności, i tak:

- *zgodnie z ust. 10 zmiany umowy w zakresie zmiany wynagrodzenia mogą dotyczyć jedynie płatności realizowanych po dacie zawarcia aneksu do umowy, o którym mowa w ust. 5, podczas gdy w ust. 5 nie ma mowy o aneksie a jedynie są wymienione enumeratywnie podstawy do zmian wynagrodzenia.*
- *zgodnie z ust. 9 procedura podpisania aneksu odnosi się jedynie do przypadków przewidzianych w ust. 7 i 9 podczas gdy zamawiający przewidział złożenie wniosku również w ust. 6,*
- *zamawiający w ust. 7 i 8 wprowadził termin 30 dni od dnia wejścia w życie przepisów na złożenie wniosku, co w konsekwencji ust. 10 (wejścia w życie zmian) wprowadza wykonawcę w straty związane ze wzrostem kosztów wykonania usługi. Tym samym zamawiający wypacza ideę wprowadzenia do ustawodawstwa art. 142 ust. 5, zabezpieczającego strony umowy od zmian ustawowych nie znanych na dzień składania ofert. Zasady wprowadzenia zmiany wynagrodzenia doczekały się już szczegółowego omówienia w orzeczeniach KIO i wykładni UZP, dlatego wnioskujemy o zmianę terminu na złożenie wniosku "od dnia opublikowania przepisów dokonujących tych zmian do 30 dni od dnia ich wejścia w życie". W sposób oczywisty aneks może wejść w życie najwcześniej od dnia wejścia w życie stosownych przepisów. Proponowany przez wykonawcę termin od opublikowania daje stron czas na przeprowadzenie stosownej procedury, przedłożenie odpowiednich środków dowodowych i udzielenie informacji bądź wyjaśnień, tak aby dostosować warunki umowy od dnia wejścia w życie przepisów,*
- *w ust. 6 brak jest terminu na złożenie wniosku o zmianę wysokości wynagrodzenia,*
- *we wprowadzonych ust. 6 do 8 zamawiający pozbawił siebie prawa do złożenia wniosku o zmianę wynagrodzenia, podczas gdy art. 142 ust. 5 daje prawo każdej ze stron do realizacji uprawnienia,*
- *we wprowadzonych ust. 6 do 10 zamawiający używa określenia "w zakresie płatności wynikających z wystawionych faktur", według wykonawcy prawidłowy zapis powinien odnosić się do wynagrodzenia należnego wykonawcy, gdyż płatność odnosi się do terminu technicznego wynikającego z umowy, a więc daty płatności faktury,*

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający wyjaśnia w kolejności:

- w § 3 ust. 10 wzoru umowy (załącznik B do SIWZ) wystąpiła omyłka pisarska. Poprawny zapis to „Zmiana umowy skutkuje zmianą wynagrodzenia jedynie w zakresie płatności realizowanych po dacie zawarcia aneksu do umowy, o którym mowa w ust. 9”.

- w przypadku o którym mowa w § 3 ust. 6 wzoru umowy (załącznik B do SIWZ) wysokość wynagrodzenia należnego wykonawcy ustalana będzie każdorazowo z uwzględnieniem aktualnej stawki podatku VAT obowiązującej na dzień wystawienia faktury (powstania obowiązku podatkowego) zgodnie z § 3 ust. 1 wzoru umowy (załącznik B do SIWZ).

- Zamawiający określił zasady wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy. Jak wskazano w uzasadnieniu orzeczenia wyroku KIO 413/15 z dnia 16 marca 2015 r., Zamawiający ma prawo samodzielnie określać treść i poziom szczegółowości ww. zasad. Również i w tym orzeczeniu Izba przyjęła podobne stanowisko dotyczące wykazania zmian warunków wynagradzania cyt.: *” Co istotne, art. 142 ust 5 in fine Pzp zawiera zastrzeżenie, że przewidziane w umowie zasady znajdują zastosowanie wyłącznie w przypadku, gdy wypunktowane w nim zdarzenia będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę. Zdaniem Izby, opierając się na tym fragmencie przepisu należy twierdzić o istnieniu spoczywającego na wykonawcy obowiązku wykazania zmiany kosztów wykonania zamówienia. Skoro bowiem regulacja ta uprzywilejowuje wykonawcę, to na nim spoczywa ciężar wykazania dopuszczalności skorzystania z jej dobrodziejstwa. ”*

W związku z powyższym Zamawiający zapisem w § 3 ust. 10 wzoru umowy (załącznik B do SIWZ) reguluje kwestię terminu wprowadzenia zmian w umowie. Wykonawca winien wykazać zgodnie z zapisem w § 3 w ust. 6, 7 i 8 wzoru umowy (załącznik B do SIWZ) dodatkowe koszty realizacji zamówienia, które obowiązkowo ponosi w związku ze zmianą wysokości wynagradzania o których mowa w art. 142 ust. 5. ustawy pzp. Jak wskazano w uzasadnieniu wyroku KIO 413/15 nie jest zasadne przyjęcie, że zmiany, o których mowa art. 142 ust. 5 ustawy pzp miałyby obowiązywać od dnia wejścia w życie zmian podatku od towarów i usług, wysokości minimalnego wynagradzania za pracę, zasad podlegania ubezpieczeniom, czy wysokości składek ponoszonych z tego tytułu. Postanowienie takie pomijałoby przesłankę wpływu na koszty realizacji zamówienia, niezależniąc od niej obowiązek Zamawiającego odpowiedniej zmiany wynagrodzenia za realizację zamówienia.

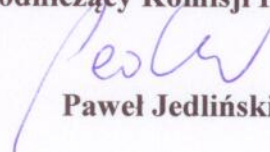
Zamawiający swoim zapisem nie wyklucza kosztów poniesionych przez Wykonawcę od daty wejścia w życie przepisów zmieniających wysokość wynagrodzenia o ile będą miały wpływ na koszty realizacji zamówienia, co ma wykazać Wykonawca. Aneks jest dokumentem potwierdzającym zasadność złożenia wniosku przez Wykonawcę o zmianie wynagrodzenia i jednocześnie zobowiązaniem Zamawiającego do wypłacania odpowiedniego wynagrodzenia Wykonawcy.

- Wynagrodzenie brutto Wykonawcy ulega zmianie w przypadku wejścia w życie zmiany przepisów w zakresie wysokości podatku od towarów i usług (VAT) mających zastosowanie w czasie realizacji umowy. Wysokość wynagrodzenia należnego wykonawcy ustalana będzie każdorazowo z uwzględnieniem aktualnej stawki podatku VAT obowiązującej na dzień wystawienia faktury (powstania obowiązku podatkowego) zgodnie z § 3 ust. 1 wzoru umowy (załącznik B do SIWZ).

- Zamawiający ma prawo samodzielnie określać treść i poziom szczegółowości zasad wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, o których mowa w art. 142 ust. 5 ustawy pzp.

- Zamawiający podtrzymuje w § 3 ust. 6 do 10 wzoru umowy (załącznik B do SIWZ) wprowadzone określenie "w zakresie płatności wynikających z wystawionych faktur".

Przewodniczący Komisji Przetargowej



Paweł Jedliński