

dotyczy postępowania: „Zapewnienie ochrony osób, mienia i obiektów GIG zgodnie z ustawą o ochronie osób i mienia oraz ustawą o ochronie informacji niejawnych wraz z przepisami wewnętrznymi Instytutu.”

Informujemy, że do w/w postępowania wpłynęły następujące pytania:

1. Uprzejmie proszę o sporządzenie kopii protokołu (dotyczącego wartości szacunkowej zamówienia).

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że szacunkowa wartość zamówienia to 7 100 000,00 zł.

2. W § 18 wzoru umowy Zamawiający zawarł zapisy dotyczące możliwych zmian umowy. Zamawiający nie uwzględnił jednak treści art. 142 ust. 5 ustawy pzp, który to w przypadku umów zawartych na okres dłuższy niż 12 miesięcy (w przedmiotowym postępowaniu czas realizacji przedmiotu zamówienia przekracza 12 miesięcy) nakłada na Zamawiającego **obowiązek wprowadzenia do umowy postanowień o zasadach** wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmian określonych w art. 142 ust. 5 pkt 1) - 3) ustawy pzp.

Zgodnie z dyspozycją art. 142 ust. 5 ustawy pzp wnosimy o wprowadzenie do projektu umowy **obligatoryjnych** w przypadku umów zawartych na okres dłuższy niż 12 miesięcy zapisów **precyzyjnie określających zasady** waloryzacji wynagrodzenia w przypadku zmian, o których mowa w art. 142 ust. 5 pkt 1) - 3) ustawy pzp, tj. od kiedy obowiązuje aneks, w jakim terminie należy się zwrócić o zmianę wynagrodzenia i w jakim terminie Zamawiający zobowiązuje się do odpowiedzi na wniosek.

Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 16 marca 2015r. o sygn. KIO 413/15 wskazuje, iż: „zamawiający został zobligowany do określenia w umowie **zasad wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy**”. Dodatkowo KIO podkreśla, iż: „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**”, a także, że: „intencją ustawodawcy było zobligowanie zamawiających do takiego uregulowania w umowach kwestii waloryzacji, aby w razie wystąpienia okoliczności uzasadniających uruchomienie mechanizmu waloryzacji strony nie toczyły sporów co do przebiegu tej procedury”.

W związku z tym, iż siwz oraz umowa, nie zawierają postanowień wymaganych przepisem art. 142 ust. 5 pzp, a termin realizacji zamówienia przekracza 12 miesięcy, proponujemy dokonanie zmiany SIWZ, poprzez dodanie do projektu umowy poniższych zapisów:

1. Strony zobowiązują się, iż każdorazowo dokonają (w formie pisemnego aneksu) zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy na mocy Umowy, w przypadku wystąpienia jednej ze zmian przepisów wskazanych w art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, tj. 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.
2. Aneks, o którym mowa w ust. 1 powyżej, wchodzić będzie każdorazowo w życie z dniem wejścia w życie zmian przepisów, o których mowa w ust. 1 pkt. 1) - 3).
3. W wypadku zmiany, o której mowa w ust. 1 pkt 1) powyżej, wartość netto wynagrodzenia Wykonawcy (tj. bez podatku od towarów i usług) nie zmieni się, a określona w aneksie wartość brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona z uwzględnieniem stawki podatku od towarów i usług, wynikającej ze zmienionych przepisów.
4. W przypadku zmiany, o której mowa w ust 1 pkt. 2) powyżej, wynagrodzenie Wykonawcy zostanie podwyższone o wartość, o jaką wzrosną całkowite koszty wykonania Umowy ponoszone przez Wykonawcę, a wynikające 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.
5. W przypadku zmiany, o której mowa w ust 1 pkt. 3) powyżej, wynagrodzenie Wykonawcy zostanie podwyższone o wartość, o jaką wzrosną całkowite koszty wykonania Umowy ponoszone przez Wykonawcę, wynikającą ze 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.
6. W przypadkach, o których mowa w ust. 1 pkt. 2) i 3), przed zawarciem aneksu, o którym mowa powyżej, Wykonawca winien złożyć Zamawiającemu pisemne oświadczenie o wysokości dodatkowych kosztów wynikających z wprowadzenia zmian, o których mowa w ust. 1 pkt 2) i 3). Aneks, o którym mowa w ust. 1 powyżej, powinien być zawarty przez Strony w terminie 30 dni od daty złożenia Zamawiającemu powyższego oświadczenia przez Wykonawcę, przed wejściem w życie zmian, o których mowa w ust 1 pkt 2) i 3).

Odpowiedź: Zgodnie z odpowiedziami na pytania z dnia 30.03.2016 r. Zamawiający zmienił wzór umowy.

3. Wnosimy o wprowadzenie do umowy zapisu dot. waloryzacji wynagrodzenia zgodnego z art.142 ust. 5 Ustawy pzp. Wnosimy o wprowadzenie do umowy zapisu, iż zmiana wynagrodzenia obowiązuje od daty wejścia w życie przepisów wynikających z art.142 ust.5 ustawy pzp. Powyższe potwierdza wyrok z dnia 9 marca 2015 roku o sygn. akt. KIO 346/15 cyt.: „Waloryzacja powinna następować w momencie wejścia w życie nowych przepisów”. Wobec powyższego wnoszę o zawarcie klauzuli w projekcie umowy w par. 18 obligatoryjnie.

Odpowiedź: Zgodnie z odpowiedziami na pytania z dnia 30.03.2016 r. Zamawiający zmienił wzór umowy.

4. Wnosimy o obligatoryjne wprowadzenie do umowy zapisu zgodnego z art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 2014 roku o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U. poz. 1232), który wskazuje, iż **każda ze stron umowy w terminie od dnia opublikowania przepisów dokonujących tych zmian do 30 dnia od dnia ich wejścia w życie, może złożyć wniosek w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia.**

Odpowiedź: Zgodnie z odpowiedziami na pytania z dnia 30.03.2016 r. Zamawiający zmienił wzór umowy.

5. W związku z art. 142 ust. 5 ustawy pzp, proszę o informację w jakim terminie zostanie zawarty aneks dot. zmiany wynagrodzenia, o którym mowa w art.142 ust. 5 pzp (od momentu zgłoszenia wniosku o zmianę wynagrodzenia przez wykonawcę)? Zgodnie z art. 5 ustawy z dnia 23 października 2014 roku o zmianie ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. poz. 1831) porozumienie w sprawie zmiany wynagrodzenia powinno zostać zawarte w terminie jednego miesiąca od momentu złożenia wniosku. Wnosimy o wprowadzenie do umowy powyższego zapisu obligatoryjnie.

Odpowiedź: Zgodnie z odpowiedziami na pytania z dnia 30.03.2016 r. Zamawiający zmienił wzór umowy.

6. Zgodnie z ustawą z dnia 25 czerwca 2015 roku o zmianie ustawy o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych oraz ustawy o zmianie ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych oraz niektórych innych ustaw proszę o potwierdzenie, iż w przypadku zmiany przepisów o których mowa w art.142 ust.5 pkt.2 ustawy pzp zamawiający dokona „odpowiedniej zmiany wynagrodzenia” w rozumieniu sumy 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.

Wnosimy o zawarcie klauzuli we wzorze umowy w par. 8 obligatoryjnie.

Odpowiedź: Zgodnie z odpowiedziami na pytania z dnia 30.03.2016 r. Zamawiający zmienił wzór umowy.

7. Zgodnie z ustawą z dnia 25 czerwca 2015 roku o zmianie ustawy o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych oraz ustawy o zmianie ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych oraz niektórych innych ustaw proszę o potwierdzenie, iż w przypadku zmiany przepisów o których mowa w art.142 ust.5 pkt.3 ustawy pzp zamawiający dokona „odpowiedniej zmiany wynagrodzenia w rozumieniu sumy 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.

Wnosimy o zawarcie klauzuli we wzorze umowy w par. 8 obligatoryjnie.

Odpowiedź: Zgodnie z odpowiedziami na pytania z dnia 30.03.2016 r. Zamawiający zmienił wzór umowy.

8. Czy w związku z Projektem ustawy z dnia 15 stycznia 2016r. o zmianie ustawy o minimalnym wynagrodzeniu za pracę oraz ustawy o Państwowej Inspekcji Pracy, Zamawiający przewiduje wprowadzenie zapisów dot. zmian do umowy uwzględniających zmianę wynagrodzenia Wykonawcy z tytułu ustalenia w/w ustawą min. stawki 12,00 zł za każdą godz. pracy osób wymienionych w Art. 1.3) projektu ustawy jw.? Wnoszę o wprowadzenie do umowy zapisu regulującego powyższą kwestię.

Odpowiedź: Zamawiający nie odnosi się do projektów ustaw.

9. Czy w sytuacji złożenia przez wykonawcę oferty uwzględniającej koszty o których mowa w pytaniu nr 7, wykonawca zobowiązany jest do podania w ofercie dwóch oddzielnych miesięcznych ryczałtów wynagrodzenia z podziałem na:

- okres, w którym nie będzie jeszcze obowiązywała minimalna stawka 12,00 zł za godzinę pracy osób wymienionych w Art. 1.3) Projektu ustawy z dnia 15 stycznia 2016r. o zmianie ustawy o minimalnym wynagrodzeniu za pracę oraz ustawy o Państwowej Inspekcji Pracy
 - pozostałe lata/okres obowiązywania umowy, w których będzie już obowiązywała minimalna stawka 12,00 zł za godzinę pracy osób wymienionych w Art. 1.3) projektu ustawy jw.
- Jeżeli tak, wnoszę o modyfikację formularza ofertowego o odpowiednie zapisy.

Odpowiedź: Zamawiający nie odnosi się do projektów ustaw.

10. Proszę o potwierdzenie, iż oferta ma uwzględniać koszty, wynikające z obowiązujących przepisów prawa w dniu składania ofert.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że oferta ma uwzględniać koszty, wynikające z obowiązujących przepisów prawa na dzień składania ofert.

11. W wyniku uchwalenia ustawy o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych z dnia 29 sierpnia 2014 r., proszę o wyjaśnienie czy wszyscy pracownicy przewidziani do realizacji usługi winni być zatrudnieni wyłącznie na umowę o pracę na pełny etat?

Odpowiedź: Zamawiający nie stawia takiego wymagania.

12. Proszę o wyjaśnienie, w jaki sposób zamawiający dokona oceny oferty w oparciu o art.90 ust.1 pkt.1 pzp, skoro w przedmiotowym postępowaniu nie wymagał od wykonawcy zatrudnienia pracowników zgodnie z art.29 ust.4 pkt.4 ustawy pzp? Czy wartość przyjęta do ustalenia ceny oferty będzie rozpatrywana w oparciu o minimalne wynagrodzenie za pracę ustalone 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 późn.zm.) zgodnie z najnowszym orzecznictwem tj, wyrok

Krajowej Izby Odwoławczej o sygnaturze akt. KIO 47/15, który wskazuje, że cyt. niezależnie od sposobu dokonania opisu przedmiotu zamówienia, w tym wprowadzeniu bądź rezygnacji z wymogu art. 29 ust. 4 pkt 4 ustawy pzp tj. zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia, odniesienie kosztów pracy do ustawowej wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę odnosi się do wynagrodzeń osób wykonujących pracę przy realizacji zamówienia, zarówno na podstawie stosunku pracy, jak i na innych podstawach, w szczególności umów cywilnoprawnych tj. np. zlecenia lub umowy o dzieło.

Odpowiedź: Zgodnie z art. 90 ustawy Pzp obowiązek wykazania, że oferta nie zawiera rażąco niskiej ceny, spoczywa na wykonawcy.

13. Wnoszę o zawarcie w umowie w paragrafie 16 Umowy klauzuli, która umożliwi obu stronom rozwiązanie umowy za wypowiedzeniem tj.: „każda ze stron ma prawo wypowiedzieć umowę z zachowaniem 3 miesięcznego okresu wypowiedzenia”. Zaznaczam, iż sytuacja Zamawiającego przy kształtowaniu treści umowy jest silniejsza, dlatego powinien on brać pod uwagę nie tylko swoje interesy, ale także interesy wykonawcy i starać się ułożyć stosunek prawny tak, aby te interesy były zrównoważone. Prawo jednostronnego wypowiedzenia umowy przysługujące obu stronom z okresem wypowiedzenia umożliwiającym drugiej stronie dostosowanie się do sytuacji, jest w opinii Wykonawcy celowe.

Odpowiedź: Zamawiający zmienia wzór umowy zgodnie z propozycją Wykonawcy.

14. Czy grupa interwencyjna będzie miała dostęp do informacji niejawnych, jeżeli tak to do jakiej klauzuli?

Odpowiedź: Grupa interwencyjna nie będzie miała dostępu do informacji niejawnych.

15. Zamawiający w Rozdziale III siwz pkt. XII (strona 6) wskazuje, iż w zakres usługi ochrony wchodzi także zabezpieczanie środków pieniężnych (poniżej 1 jednostki obliczeniowej) w czasie transportu. W Katowicach – 3 razy w miesiącu asysta przy transporcie, w Mikołowie 1 w miesiącu.

W związku z powyższym proszę o informację:

- 1) Czy usługa konwoju będzie odbywała się z pracownikiem Zamawiającego?
- 2) Jaki jest przewidywany czas 1 usługi konwoju?
- 3) Czy usługa konwoju będzie odbywała się ze wszystkich obiektów Zamawiającego?
- 4) Czy jest możliwość wskazania trasy konwoju (miejsce pobrania wartości i miejsce zdania)?
- 5) Czy zapotrzebowanie na usługę konwoju będzie zgłaszane z 24h wyprzedzeniem?
- 6) Czy usługa konwoju będzie wykonywana w dni robocze czy również w weekendy?
- 7) Czy Zamawiający będzie wskazywał każdorazowo godziny wykonania usługi konwoju?

Odpowiedź: 1) TAK, usługa konwoju będzie odbywała się z pracownikiem Zamawiającego.
2) W odpowiedziach z dnia 30.03.2016 Zamawiający określił przybliżony czas konwoju.
3) Usługa konwoju będzie odbywała się w Katowicach i Mikołowie.

- 4) Miejsce pobrania wartości to siedziba Zamawiającego miejsca zdania najbliższy bank.
- 5) Zapotrzebowanie na usługę konwoju będzie zgłaszane z 24h wyprzedzeniem.
- 6) Usługa konwoju będzie wykonywana tylko w dni robocze.
- 7) Zamawiający będzie wskazywał każdorazowo godziny wykonania usługi konwoju.

16. Czy obiekty wskazane w opisie przedmiotu zamówienia podlegają obowiązkowej ochronie?

Odpowiedź: Obiekty wskazane w opisie przedmiotu zamówienia podlegają obowiązkowej ochronie.

17. W nawiązaniu do odpowiedzi z dnia 30.03.2016r. i zapisów zmienionego siwz z dnia 30.03.2016r., wnosimy o wykreślenie z Rozdziału XXIII siwz pkt. 1 ppkt. 3 lit. oraz z wzoru umowy z paragrafu 18 pkt. 1 ppkt. 3 lit. c) zapisu, iż możliwość zmiany wynagrodzenia Wykonawcy możliwa jest „w przypadku zmian **po upływie 12 miesięcy realizacji umowy** wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz zmian zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę [...]”.

Zwracamy uwagę, że zapis wskazujący, iż Wykonawca uprawniony jest do złożenia wniosku o zmianę wynagrodzenia dopiero po upływie 12 miesięcy jest niezgodny z ustawą Prawo zamówień publicznych. Ustawa Pzp wskazuje, iż Wykonawca może wystąpić z wnioskiem o waloryzację wynagrodzenia w przypadku umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy (w tym przypadku na okres 48 miesięcy), jednocześnie nie wskazuje, iż Wykonawca może wystąpić o waloryzację wynagrodzenia wyłącznie po terminie 12 miesięcy realizacji umowy. Zapisy paragrafu 18 wzoru umowy są zatem niezgodne z ustawą Pzp, która celem jest, aby waloryzacja następowała w momencie wejście w życie odpowiednich przepisów.

W związku z powyższym wnosimy o wykreślenie z par. 18 umowy i Rozdziału XXXIII siwz zapisów, wskazujących, iż wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie w przypadku zmian odpowiednich przepisów dopiero po upływie 12 miesięcy realizacji umowy.

Odpowiedź: Zamawiający wykreśla ze wzoru umowy zapis, iż wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie w przypadku zmian odpowiednich przepisów dopiero po upływie 12 miesięcy realizacji umowy

Przewodniczący Zarządu
Głównego Instytutu Rolnictwa
na roboty budowlane, prace konserwacyjne i usługi

Inż. Bogdan Chrzan

07.04.2016r.