

Kasa Rolniczego Ubezpieczenia Społecznego

Oddział Regionalny w Gdańsku
ul. Trakt Św. Wojciecha 137 80-047 Gdańsk
tel.: (58) fax 746-22-38 www.krus.gov.pl
e-mail: gdansk@krus.gov.pl

Gdańsk , dnia 03-12-2019 r.

0400-OP-261.43.2019

Adresat:
Wszyscy zainteresowani

dot. ogłoszenia o zamówieniu na :

Kompleksowe sprzątanie obiektów, przylegających terenów zewnętrznych oraz terenów zielonych należących do Oddziału Terenowego w Gdańsku oraz podległych Placówek terenowych.

Kasa Rolniczego Ubezpieczenia Społecznego Oddział Regionalny w Gdańsku informuje, że jeden z Wykonawców w oparciu o art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29.01.2004r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019r. poz. 1843 z późn.zm.) zwrócił się z prośbą o udzielenie odpowiedzi na zadane drogą pisemna pytania:

Pytanie nr 1:

Mając na uwadze treść wzoru umowy wnosimy o zmianę o 50% wysokości kar umownych zastrzeżonych w powyższych przepisach

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych dominuje pogląd, że ustanawianie przez zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych uznaje się za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji wyrażonej w przepisie art. 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2006 roku, nr 164, poz. 1163 z późn. zm.), które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt. 7 ustawy prawo zamówień publicznych z uwagi, iż postępowanie jest obciążone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Stanowisko powyższe znajduje pełne potwierdzenie m.in. wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 31 lipca 2015 r. sygn. akt: KIO/1519/15. Zważyć bowiem należy, że kara umowna (odszkodowanie umowne) ze swojej istoty ma charakter wyłącznie odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie zaś prewencyjny. Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem bezspornie rażąco naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współzycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 3531 k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c. Należy mieć również na względzie stanowisko Sądu Najwyższego wyrażone w wyroku z 29 listopada 2013 roku Sygn. akt I CSK 124/13, dotyczącego przesłanek miarkowania kar umownych jako rażąco wygórowanych. W uzasadnieniu wyroku Sąd wskazał, iż „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody. Celem miarkowania kary umownej jest natomiast ochrona

równowagi interesów stron i zapobieżenie nadmiernemu obciążeniu dłużnika oraz niesłusznemu wzbogaceniu wierzyciela”.

Odpowiedź:

Zamawiający częściowo uwzględniając wniosek oferenta dokonuje miarkowania kar umownych, poprzez zmianę poniższych zapisów § 7 umowy:

1. Wykonawca zapłaci karę umowną:
 - 1) w przypadku odstąpienia od Umowy w całości przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy - w **wysokości 10 %** wynagrodzenia netto wskazanego w § 6 ust. 3 Umowy;
 - 8) za opóźnienie w przekazaniu dokumentów, o których mowa w § 1 ust. 7 Umowy, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy - w wysokości 5 % miesięcznego wynagrodzenia netto wskazanego w § 6 ust. 2 Umowy za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia licząc od dnia następnego po dniu wyznaczonym na ich przekazanie;
6. Po trzecim zawiadomieniu wykonawcy o niewykonaniu lub nienależytym wykonaniu umowy Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy w terminie 30 dni od dostarczenia wykonawcy trzeciego upomnienia i dochodzić kary umownej w wysokości 10 % całkowitego wynagrodzenia brutto wskazanego w § 6 ust. 3.

W pozostałym zakresie podtrzymuje swoje dotychczasowe stanowisko

Pytanie nr 2

Proszę o informację jaką stawkę minimalnego wynagrodzenia powinien uwzględnić Wykonawca przy sporządzaniu kalkulacji za okres od dnia 1 stycznia 2020 r. (2250 brutto czy 2600 brutto)?

Odpowiedź:

Wykonawca przy sporządzaniu kalkulacji za okres od 1.01.2020 r. do dnia 31.12.2020 r. powinien uwzględnić ogólnie obowiązujące w w/w okresie przepisy prawa, ze szczególnym uwzględnieniem art. 90 ust. 1 pkt 1 Ustawy PZP oraz Ustawy z dnia 19.07.2019 r. o zmianie ustawy o minimalnym wynagrodzeniu za pracę.

Pytanie nr 3

Czy wraz z przejściem usługi wykonawca przejmie pracowników w trybie art. 23¹ KP? Jeżeli tak, to prosimy o odpowiedź na następujące pytania.

1. Na podstawie jakiego rodzaju umowy o pracę są zatrudnieni przejmowani pracownicy? Ile osób i do kiedy ma zawarte umowy o pracę na czas określony / na zastępstwo?
2. Ile osób przebywa na długich zwolnieniach lekarskich (powyżej 30 dni) i do kiedy?
3. Czy wśród osób przewidzianych do przejęcia są osoby przebywające na urloпах macierzyńskich, wychowawczych, bezpłatnych, świadczeniach rehabilitacyjnych? Jeśli tak to ile osób i do kiedy?
4. Prosimy o podanie terminów ważności badań lekarskich (dat do kiedy) poszczególnych pracowników przewidzianych do przejęcia.
5. Prosimy o jednoznaczne wskazanie czy w stosunku do przejmowanych pracowników zastosowanie ma Regulamin Wynagradzania czy Układ Zbiorowy pracy.
6. Prosimy o przesłanie kopii wszystkich aktualnych Regulaminów, Układu Pracy, postanowień (w tym Regulaminu Pracy, Wynagradzania, Układu Zbiorowego pracy, Regulaminu Zakładowego Funduszu Świadczeń Socjalnych, Regulaminu Funduszu mającego zastosowanie w stosunku do osób niepełnosprawnych) mających zastosowanie w stosunku do przejmowanych pracowników. Jedynie dogłębna analiza tych dokumentów

pozwoli na prawidłowe skalkulowanie kosztów wynagrodzeń pracowników podlegających przejściu.

7. W jakich systemach czasu pracy zatrudnieni są poszczególni pracownicy?
8. Prosimy o wskazanie ilu pracowników z przewidzianych do przekazania kolejnemu wykonawcy jest byłymi pracownikami Zamawiającego.
9. Czy Zamawiający zobowiązuje się do przejścia pracowników w przypadku rozwiązania lub zakończenia kontraktu?
10. Czy przejmowanym pracownikom przysługuje uprawnienie do dodatkowego wynagrodzenia rocznego wynikającego z ustawy z dnia 12.12.1997r. o dodatkowym wynagrodzeniu rocznym dla pracowników jednostek sfery budżetowej (Dz. U. nr 160, poz. 1080 z późn. zm.)?
11. Czy z tytułu ewentualnych zaległości wynikających z ustawy z dnia 12.12.1997r. o dodatkowym wynagrodzeniu rocznym dla pracowników jednostek sfery budżetowej (Dz. U. nr 160, poz. 1080 z późn. zm.) Zamawiający bądź obecny wykonawca wypłacił wszystkie wymagane kwoty?
12. Czy przejmowanym pracownikom przysługuje uprawnienie do podwyżki wynagrodzenia na podstawie ustawy z dnia 22.07.2006r. o przekazaniu środków finansowych świadczeniodawcom na wzrost wynagrodzeń (Dz. U. nr 149, poz. 1076)?
13. W jakiej wysokości przysługują poszczególnym pracownikom podwyżki na podstawie ustawy z dnia 22.07.2006r. o przekazaniu środków finansowych świadczeniodawcom na wzrost wynagrodzeń (Dz. U. nr 149, poz. 1076)?
14. Czy pracownikom wypłacone zostały wszystkie wymagane kwoty z tytułu podwyżek na podstawie ustawy z dnia 22.07.2006r. o przekazaniu środków finansowych świadczeniodawcom na wzrost wynagrodzeń (Dz. U. nr 149, poz. 1076)?
15. Czy pracownikom wypowiedziano warunki umów o pracę w części dotyczącej wynagrodzenia? Jeśli tak, to które składniki wynagrodzeń zostały zmienione?
16. Czy w stosunku do Zamawiającego toczą się postępowania sądowe wszczęte przez pracowników przewidzianych do przejścia? Jeśli tak, prosimy o podanie wykazu spraw ze wskazaniem wartości przedmiotu sporu, roszczenia pracowników i etapu, na którym znajduje się sprawa.
17. Czy istnieje jakiegokolwiek porozumienie, umowa, pakiet socjalny zawarty ze związkami zawodowymi, w którym pracodawca zobowiązał się do jakiegokolwiek gwarancji w zakresie zatrudnienia pracowników lub wysokości ich wynagrodzeń, także w przypadku przejścia tychże pracowników przez następnego pracodawcę? Czy pracownicy są objęci jakimikolwiek gwarancjami uniemożliwiającymi nowemu pracodawcy modyfikację treści ich stosunków pracy?
18. Czy na dzień przejścia będą jakiegokolwiek nieuregulowane zobowiązania w stosunku do przekazywanych pracowników? Jeśli tak, z jakiego tytułu i w jakiej kwocie?
19. Ilu pracowników nabędzie uprawnień do odpraw emerytalnych w trakcie trwania kontraktu? Prosimy o podanie ilości osób w rozbiciu na poszczególne lata oraz wysokości przysługujących odpraw.
20. Ilu pracowników nabędzie uprawnień do nagród jubileuszowych w trakcie trwania kontraktu? Prosimy o podanie ilości osób w rozbiciu na poszczególne lata oraz wysokości przysługujących nagród.
21. Ile osób ze wskazanych do przejścia jest członkami związków zawodowych (jakich)? Jakie funkcje te osoby pełnią w związkach?
22. Prosimy o przedstawienie wykazu wykorzystania urlopów za rok 2019 r. na poszczególnego pracownika z uwzględnieniem dodatkowych urlopów przysługujących pracownikom w związku z orzeczeniem o niepełnosprawności
23. Prosimy o podanie wysokości wynagrodzeń zasadniczych brutto poszczególnych pracowników przewidzianych do przejścia, kosztów ZUS pracodawcy, premii, dodatków do wynagrodzeń.
24. Czy w związku z koniecznością przejścia pracowników na podst. Art. 23' KP nowy Wykonawca przez i po zakończeniu okresu gwarancyjnego będzie mógł zmienić warunki pracy oraz miejsce pracy pracownikowi?

25. Prosimy o wyszczególnienie osób, które obecnie znajdują się w wieku ochronnym /przedemerytalnym?
26. Prosimy o wyszczególnienie osób, które zatrudnione są z orzeczoną stopniem niepełnosprawności wraz z określeniem jego rodzaju?
27. Prosimy o podanie zapisów znajdujących się w umowach o pracę pracowników dedykowanych do przejęcia, dotyczących dodatków do wynagrodzeń np. premia regulaminowa, dodatek stażowych, dodatek funkcyjny, dodatek negocjacyjny itp.?

Odpowiedź:

Zamawiający nie jest stroną w dotychczasowych stosunkach pracy z osobami świadczącymi na jego rzecz usługę w zakresie kompleksowego utrzymania czystości w Oddziale Regionalnym KRUS w Gdańsku i podległych 13 Placówkach Terenowych. Brak podstaw zastosowania art. 23¹ KP.

Pytanie nr 4

Zamawiający w SIWZ dopuszcza możliwość udziału w postępowaniu podmiotów działających w ramach konsorcjum. Zważywszy na fakt, iż:

- obserwowaną na rynku praktyką jest sytuacja, w której o udzielenie zamówienia ubiegają się podmioty będące spółkami kapitałowymi, działające w ramach konsorcjum, a następnie – już na etapie świadczenia usługi - faktury wystawiane są przez kilkanaście spółek cywilnych założonych przez konsorcjantów,
- powyższe może budzić wątpliwości co do zgodności takiej praktyki z przepisami ustawy z dnia 29.01.2004 r. – Prawo zamówień publicznych oraz ustawy z dnia 11.03.2004 r. o podatku od towarów i usług (a zwłaszcza z art. 113 ust. 1 i 9 dotyczącym zwolnień podmiotowych, art. 106a – 106q dotyczącym zasad wystawiania faktur oraz art. 88 dotyczącym braku prawa do odliczenia VAT) co potwierdzają kontrole podatkowe prowadzone w firmach świadczących usługi outsourcingowe,
zwracamy się z uprzejmą prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający po udzieleniu zamówienia dopuszcza możliwość wystawiania faktur przez inny podmiot (de facto: przez innego podatnika VAT), niż ubiegający się o udzielenie zamówienia członkowie konsorcjum?

Odpowiedź:

Zgodnie z treścią art. 23 ust. 1 Ustawy PZP Wykonawcy mogą wspólnie ubiegać o udzielenie zamówienia. Problematyka wykonawców w praktyce potocznie zwanych Konsorcjum została uregulowana w art. 23 i 141 PZP. W celu wspólnego ubiegania się o udzielenie zamówienia wykonawcy mogą przybrać formę prawną, która będzie odpowiadała ich interesom. Dopuszczalność zawierania umowy konsorcjum wynika z art. 353¹ KC – zasady swobody umów. Konsorcjum nie ma osobowości prawnej i nie jest instytucją nazwana w przepisach prawa. W wyniku zawarcia takiej umowy nie powstaje osobny byt prawny posiadający zdolność prawną i zdolność do czynności prawnych. Taką zdolność posiadają wyłącznie członkowie tworzący konsorcjum. Jeżeli oferta wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia zostanie wybrana jako najkorzystniejsza, Zamawiający będzie mógł przed zawarciem umowy w sprawie zamówienia publicznego, żądać przedstawienia umowy regulującej współpracę tych wykonawców. Przepisy PZP nie nakładają na wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia obowiązku zawarcia takiej umowy na etapie ubiegania się o udzielenie zamówienia. Umowa regulująca współpracę nie stanowi treści oferty. Żaden przepis PZP nie zezwala zamawiającemu na kształtowanie postanowień, które mają być zawarte w umowie o współpracy zawieranej pomiędzy wykonawcami wspólnie ubiegającymi się o udzielenie zamówienia.

Zgodnie z treścią art. 141 PZP wykonawcy, o których mowa w art. 23 PZP ponoszą solidarną odpowiedzialność za wykonanie umowy. Przepis ten przesądza o solidarności biernej wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie, nie rodzi skutku

solidarności czynnej, czyli solidarnego domagania się zapłaty wynagrodzenia od zamawiającego (m.in. wyr. VI ACa 1183/12 VI Ca 1152/08, I Aca 636/13).

Sposób dokonywania płatności za realizację przedmiotu zamówienia został szczegółowo określony w § 6 wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 6 do SIWZ. Zgodnie z treścią § 6 ust. 4 Wynagrodzenie za wykonywane usługi opłacane będzie na **podstawie prawidłowo wystawionej faktury VAT przez Wykonawcę.**

Pytanie nr 5.

Dotyczy: pkt. VI.5. 1)-2)

Prosimy o potwierdzenie, iż w przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, ww. warunki mogą być spełnione łącznie przez Wykonawców występujących wspólnie”.

Odpowiedź

Zgodnie z dyspozycją art. 23 ust. 5 Ustawy PZP ze względu na charakter zamówienia brak podstaw do określenia szczególnego, obiektywnie uzasadnionego sposobu spełniania warunków udziału w postępowaniu przez wykonawców – tak jak w SIWZ;

Pytanie nr 6.

Dotyczy: pkt. VI.5. 4)

„ W przypadku wyboru oferty Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie, przed udzieleniem zamówienia, na wezwanie Zamawiającego, co najmniej jeden z Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie złoży dokumenty i oświadczenia wskazane w pkt. VI.4 1)-3) SIWZ w zakresie, w którym wykazuje spełnianie warunków udziału w postępowaniu. Każdy z Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie złoży oddzielne dokumenty określone w pkt. VI.4.7) SIWZ potwierdzające brak podstaw wykluczenia z postępowania.”

Prosimy o sprostowanie. Punkty na które powołuje się Zamawiający nie znajdują odzwierciedlenia w Specyfikacji.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte pkt VI.5.4 natomiast prostuje zapisy dot. odniesień do poszczególnych punktów SIWZ

Jest:

„ W przypadku wyboru oferty Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie, przed udzieleniem zamówienia, na wezwanie Zamawiającego, co najmniej jeden z Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie złoży dokumenty i oświadczenia wskazane w pkt. VI.4 1)-3) SIWZ w zakresie, w którym wykazuje spełnianie warunków udziału w postępowaniu. Każdy z Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie złoży oddzielne dokumenty określone w pkt. VI.4.7) SIWZ potwierdzające brak podstaw wykluczenia z postępowania.”

Winno być

„ W przypadku wyboru oferty Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie, przed udzieleniem zamówienia, na wezwanie Zamawiającego, co najmniej jeden z Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie złoży dokumenty i oświadczenia wskazane w pkt. VI.5 1)-3) SIWZ w zakresie, w którym wykazuje spełnianie warunków udziału w postępowaniu. Każdy z Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie złoży oddzielne dokumenty określone w pkt. VI.5.4) SIWZ potwierdzające brak podstaw wykluczenia z postępowania.”

Pytanie nr 7

Prosimy o potwierdzenie iż pomieszczenia udostępnione Wykonawcy w każdym obsługiwany obiekt do użytkowania przez osoby wykonujące usługi stanowiące przedmiot umowy, będą udostępnione bezpłatnie. W przeciwnym wypadku prosimy o podanie kwoty miesięcznej za wynajem oraz udostępnienie umowy dzierżawy.

Odpowiedź

Zamawiający potwierdza, że wszystkie pomieszczenia udostępnione Wykonawcy do wykorzystania w ramach zawartej umowy, udostępniane są w sposób niepłatny.

Pytanie nr 8.

Prosimy o potwierdzenie iż Wykonawca będzie mógł bezpłatnie korzystać z energii elektrycznej, wody oraz punktów gromadzenia śmieci do celów porządkowych. W przeciwnym wypadku prosimy o podanie wysokości miesięcznych opłat jakie będzie musiał ponosić Wykonawca.

Odpowiedź

Zamawiający potwierdza, że Wykonawca będzie mógł bezpłatnie korzystać z energii elektrycznej, wody oraz punktów gromadzenia śmieci do celów porządkowych.

Pytanie nr 9

W związku z brakiem w treści SIWZ postanowień odpowiadających treści art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 z późn.zm. dalej: Pzp), wnioskujemy o wprowadzenie do treści SIWZ postanowień odpowiadających treści art. 142 ust. 5 Pzp oraz zgodnie z brzmieniem art. 135 ustawy z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz.U. z 2018 r. poz. 2215) postanowień odnoszących się do procedury wprowadzania przedmiotowych zmian w łączącej strony umowie tj. postanowień w brzmieniu:

1. „Niniejsza umowa ulegnie zmianie w zakresie należnego wykonawcy wynagrodzenia, w przypadku zmiany:
 - 1) stawki podatku od towarów i usług,
 - 2) 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,
 - 3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,
 - 4) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych,- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.
2. Każda ze stron umowy, w przypadku zaistnienia zdarzeń o jakich mowa w art. 142 ust. 5 pkt 1-3 ustawy Pzp w terminie 3 miesięcy od dnia opublikowania przepisów będących podstawą zmiany, może zwrócić się do drugiej strony z pisemnym wnioskiem o przeprowadzenie negocjacji dotyczących zawarcia porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia. W przypadku zaistnienia zdarzeń o jakich mowa w art. 142 ust. 5 pkt 4 ustawy Pzp każda ze stron może, po dokonaniu wpłat do pracowniczych planów kapitałowych za pierwszy miesiąc rozliczeniowy, zwrócić się do drugiej strony z pisemnym wnioskiem o przeprowadzenie negocjacji dotyczących zawarcia porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia.
3. Przez odpowiednią zmianę wynagrodzenia, o której mowa w ust. 2, należy rozumieć:
 - a) zmianę stawki podatku od towarów i usług,

- b) *sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego wynikających z podwyższenia dotychczasowej kwoty minimalnego wynagrodzenia, przysługującego odpowiednio osobom biorącym udział w realizacji części pozostałej do wykonania umowy w sprawie zamówienia,*
 - c) *sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego wynikających z podwyższenia dotychczasowej kwoty minimalnej stawki godzinowej wynagrodzenia, przysługującego odpowiednio osobom biorącym udział w realizacji części pozostałej do wykonania umowy w sprawie zamówienia,*
 - d) *sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej Wykonawcę 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, wynikających z zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniom zdrowotnym lub wysokości stawki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne przysługującego odpowiednio biorącym udział w realizacji części zamówienia pozostałej do wykonania, przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób,*
 - e) *sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego z tytułu zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej Wykonawcę 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, zwartej przez Wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z 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, przysługującego odpowiednio biorącym udział w realizacji części zamówienia pozostałej do wykonania, przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób.*
4. *Zmiana wynagrodzenia wykonawcy o jakiej mowa w ustępie 1 -3 niniejszego paragrafu dokonuje się w zakresie wynagrodzenia należnego wykonawcy, poczynając od dnia wejścia w życie przepisów prawa będących podstawą zmiany:*
- a) *wysokości podatku od towarów i usług,*
 - b) *wysokości kwoty minimalnego wynagrodzenia,*
 - c) *wysokości kwoty minimalnej stawki godzinowej wynagrodzenia,*
 - d) *zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniom zdrowotnym,*
 - e) *wysokości stawki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,*
 - f) *zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych.*

5. *W przypadku zmiany, o której mowa w ustępie 4 lit „a” niniejszego paragrafu, wartość netto wynagrodzenia Wykonawcy nie zmieni się, a określona w umowie (aneksie) wartość brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona na podstawie nowych przepisów.*
6. *W przypadku zmiany, o której mowa w ustępie 4 lit „b-f” niniejszego paragrafu Wykonawca przedstawia:*
 - a) *zamawiającemu kalkulację wzrostu kosztów wyliczenia odpowiedniej zmiany wynagrodzenia,*
 - b) *na wniosek zamawiającego, na potwierdzenie kalkulacji o której mowa w niniejszym punkcie lit. „a”, aktualne umowy o pracę lub umowy cywilnoprawne zawarte z osobami biorącymi udział w realizacji zamówienia,*
 - c) *na wniosek zamawiającego skierowany nie wcześniej niż w terminie 30 dni od daty wejścia w życie przepisów będących podstawą wprowadzenia zmiany o jakiej mowa w niniejszym punkcie lit. „a”, odpowiednio umowy o pracę/ aneksy do umowy o pracę bądź umowy cywilnoprawne/ aneksy do umów cywilnoprawnych - potwierdzające odpowiednią zmianę wynagrodzenia.*
7. *Nie zawarcie w terminie nie dłuższym niż miesiąc od dnia złożenia wniosku, o którym mowa w ust. 2, porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia, uprawnia każdą ze stron do rozwiązania umowy z zachowaniem dwumiesięcznego okresu wypowiedzenia. Rozwiązanie umowy nie stanowi nienależytego wykonania lub niewykonania umowy.*
8. *Oświadczenie o rozwiązaniu umowy z zachowaniem dwumiesięcznego okresu wypowiedzenia należy złożyć w terminie nie później niż w ciągu 30 dni od dnia zakończenia negocjacji. Przez zakończenie negocjacji strony rozumieją nie osiągnięcie przez strony porozumienia w zakresie przedmiotu negocjacji w maksymalnym terminie 30 dni od daty wpłynięcia wniosku, o którym mowa w ustępie 2, do drugiej strony.*
9. *Zmiany o których mowa wymagają zawarcia aneksu/ porozumienia do umowy o zamówienie publiczne.”*

Uzasadnienie:

W dniu 28 listopada 2018 r. w Dzienniku Ustaw została opublikowana ustawa z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz. U. z 2018 poz. 2215, dalej ustawa o PPK). Zgodnie z treścią art. 120 przywołanej powyżej ustawy, na jej mocy ulega zmianie treść ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2018 poz. 1986 z późn.zm.) poprzez wprowadzenie następujących zmian „w art. 142 w ust. 5 po pkt 3 dodaje się przecinek oraz pkt 4 w brzmieniu:
„4) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych”.

Przeniesienie do treści wzoru umowy treści art. 142 ust.5 Pzp nie można uznać za wystarczające. Zgodnie z brzmieniem art. 135 ustawy o PPK uregulowane zostały również aspekt procedury występowania o zmianę wysokości wynagrodzenia wykonawcy. Pozostawia bowiem szereg problemów praktycznych odnoszących się do rzeczywistej możliwości skorzystania przez Wykonawcę z przywołanego powyżej uregulowania. Na Zamawiającym ciąży obowiązek jasnego, precyzyjnego wyczerpującego określenia SIWZ, którego jednym z elementów jest wzór umowy. Mając

powyższe na uwadze zasadnym jest uzupełnienie postanowień wzoru umowy o propozycje zgłoszone przez Wykonawcę a odnoszące się do trybu wprowadzenia zmiany wynagrodzenia w momencie jej zaistnienia.

Odpowiedź

Zgodnie z treścią art. 142 ust. 5 PZP proponowane zapisy wprowadza się do umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy, jeżeli zmiany będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę. Zgodnie z § 5 ust. 1 umowa zawarta zostanie na czas określony nie przekraczający 1 roku. Bak wymogów formalno-prawnych do uwzględnienia zaproponowanych zapisów w treści wzoru umowy.

Pytanie nr 10

Prosimy o wskazanie prawidłowej wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy (w %) ze względu na rozbieżność pomiędzy SIWZ (pkt. XV.1.) oraz formularzem ofertowym (pkt. 4).

Odpowiedź

Zamawiający dokonuje zmiany zapisów w treści pkt 4 Formularza oferty

Jest:

Zobowiązujemy się do wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy w wysokości 5% ceny całkowitej brutto podanej w ofercie w sytuacji gdy nasza oferta zostanie wybrana przez Zamawiającego.

Winno być:

Zobowiązujemy się do wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy w wysokości 3% ceny całkowitej brutto podanej w ofercie w sytuacji gdy nasza oferta zostanie wybrana przez Zamawiającego

Pytanie nr 11

Prosimy o potwierdzenie iż Wykonawca będzie mógł wnieść zabezpieczenie należytego wykonania umowy w formie gwarancji bankowej ze względu na rozbieżność w pkt. XV.2. SIWZ oraz w pkt. XV.3. SIWZ.

Odpowiedź

Zamawiający koryguje treść zapisu zawartego w pkt. XV .2 poprzez dodanie ppkt 3) o treści : gwarancji bankowych.

Pytanie nr 12

Zmawiający określił w SIWZ wymóg zatrudnienia pracowników wykonujących czynności porządkowe lub czynności sprzątnia na umowę o pracę. Wnosimy o wyrażenie zgody na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenie wyłącznie na zastępstwa urlopowo-chorobowe. Konieczność zachowania wymogu zatrudnienia wyłącznie na umowę o pracę w sytuacjach losowych, zdarzeniach niemożliwych do przewidzenia jest nierealne. Wykonawca nie jest w stanie przewidzieć ile osób będzie w danym okresie czasu np. na zwolnieniu lekarskim. Zatrudnienie na umowę o pracę wymaga chociażby dostarczenia badań lekarskich, co w sytuacjach nagłych jest nierealne i wymaga dodatkowego czasu. W związku z powyższym wnosimy jak na wstępie.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje wymóg, aby osoby wykonujące czynności w zakresie sprzątnia pomieszczeń biurowych objętych przedmiotem zamówienia, były zatrudnione przez Wykonawcę jako pracownicy w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. — Kodeks pracy (t.j. Dz. U. 2019r. poz. 1040 z późn. zm.) na odpowiednim do rodzaju ich pracy stanowisku, co najmniej przez okres realizacji niniejszej umowy. Wyżej określony wymóg dotyczy również podwykonawców wykonujących wskazane wyżej prace. Przebywanie na zwolnieniu lekarskim, czy urlopie wypoczynkowy nie jest podstawą do rozwiązania z takim pracownikiem umowy o pracę.

Pytanie nr 13

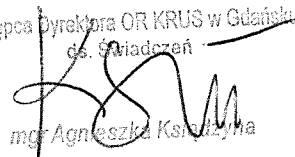
Prosimy o weryfikację rozbieżności w zapisach zawartych w pkt. IV.3. SIWZ oraz załączniku nr 2 do SIWZ. Wnioskujemy o określenie w sposób precyzyjny warunku dot. zdolności technicznej lub zawodowej, którego spełnieniem musi wykazać się Wykonawca.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w punkcie IV.3. SIWZ

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż powyższe pytania i odpowiedzi do Wzoru umowy i SIWZ, stanowią jego integralną część, a przy tym z uwagi na ich termin wprowadzenia nie wpływają na konieczność przedłużenia terminu składania ofert. Dlatego też Zamawiający zawiadamia, iż termin, godzina oraz miejsce składania ofert pozostają bez zmian.

Podpis Zamawiającego

Zastępca Dyrektora OR KRUS w Gdańsku
ds. Świadczeń

mgr Agnieszka Księżka