



## ZARZĄD TRANSPORTU MIEJSKIEGO

ul. Żelazna 61, 00-848 Warszawa, tel. 22 459 41 00, faks 22 459 42 43  
ztm@ztm.waw.pl, www.ztm.waw.pl

Warszawa, dnia 19.10.2015 r.

### Wykonawcy

ZTM.NPZ.NPZ1.2210.660.2015.KAN

**Dotyczy: przetargu nieograniczonego nr 86/2015 na kompleksowe utrzymanie czystości w obiektach zarządzanych i użytkowanych przez ZTM oraz kompleksowe utrzymanie terenów zielonych na obiektach zarządzanych przez ZTM**

W związku z zapytaniami do treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej: „SIWZ”) w trybie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29.01.2004 r. - Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2013 r. poz. 907 z późn. zm.) (dalej: „ustawa Pzp”), Zarząd Transportu Miejskiego w Warszawie - działając zgodnie z art. 38 ust. 1 i 4 ustawy Pzp - uprzejmie wyjaśnia i jednocześnie zmienia postanowienia SIWZ:

#### Pytanie 1

Wnoszę o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, poprzez dookreślenie zasad waloryzacji w zakresie chwili wejścia w życie zmian wynikających 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, poprzez dodanie zapisu do wzoru umowy zdania:

„Zmiana wynagrodzenia wchodzi w życie z dniem zmiany przepisów, które stanowią podstawę zmiany wynagrodzenia wykonawcy”.

Powyższa zmiana ma na celu uczynienie zadość przez Zamawiającego obowiązkowi wynikającemu z art. 142 ust 5 ustawy PZP, poprzez doprecyzowanie, 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. Jednym z bowiem elementów określenia zasad wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia umownego jest wskazanie terminu wejścia w życie aneksu w tym zakresie.

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 określonymi 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 tym terminów – w razie wystąpienia którejkolwiek z przesłanek określonych w art. 142 ust 5 PZP.

Terminy wejścia w życie i wielkość zmian wprowadzonych w art. 142 ust 5 ustawy PZP w całości są bowiem 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 słuszych 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.

**Odpowiedź:**

W odpowiedzi na powyższe zapytanie Zamawiający wprowadza **zmianę nr 1** postanowień SIWZ we wzorze umowy na Zakres A i B oraz we wzorze umowy na Zakres C.

Umowa (Zakres A i B) §3 ust. 11:

**Było:**

*11. W przypadku zmiany w okresie obowiązywania Umowy:*

*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,
- Wykonawca będzie zobowiązany do wykazania i udokumentowania Zamawiającemu rzeczywistego wpływu tych zmian na koszty wykonania Przedmiotu Zamówienia. Po pozytywnej weryfikacji przez Zamawiającego stanowiska Wykonawcy, strony zawrą aneks do Umowy, w którym określą odpowiednio zmienioną wysokość wynagrodzenia Wykonawcy. Powyższa procedura może być wszczęta również przez Zamawiającego, jeżeli wyżej określone zmiany będą skutkowały zmniejszeniem wynagrodzenia Wykonawcy. Wynagrodzenie zostanie odpowiednio zwiększone/zmniejszone o kwotę odpowiadającą wzrostowi/obniżce udokumentowanych kosztów, o których mowa powyżej. Warunkiem wprowadzenia zmian do umowy jest wystąpienie z wnioskiem przez Wykonawcę w terminie nieprzekraczającym 30 dni od daty wejścia w życie przepisów, o których mowa w pkt a)-c) powyżej.

**Jest:**

11. W przypadku zmiany w okresie obowiązywania Umowy:

- 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,

Wykonawca będzie zobowiązany do wykazania i udokumentowania Zamawiającemu rzeczywistego wpływu tych zmian na koszty wykonania Przedmiotu Zamówienia. Po pozytywnej weryfikacji przez Zamawiającego stanowiska Wykonawcy, strony zawrą aneks do Umowy, w którym określą odpowiednio zmienioną wysokość wynagrodzenia Wykonawcy oraz termin początkowy obowiązywania aneksu zgodny momentem, w którym zmiana wywarła rzeczywisty wpływ na koszty wykonania Przedmiotu Zamówienia. Powyższa procedura może być wszczęta również przez Zamawiającego, jeżeli wyżej określone zmiany będą skutkowały zmniejszeniem wynagrodzenia Wykonawcy. Wynagrodzenie zostanie odpowiednio zwiększone/zmniejszone o kwotę odpowiadającą wzrostowi/obniżce udokumentowanych kosztów, o których mowa powyżej. Warunkiem wprowadzenia zmian do umowy jest wystąpienie z wnioskiem przez Wykonawcę w terminie nieprzekraczającym 30 dni od daty wejścia w życie przepisów, o których mowa w pkt a)-c) powyżej.

Umowa (Zakres C) §5 ust. 2

**Było:**

2. W przypadku zmiany w okresie obowiązywania Umowy:

- 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,

Wykonawca będzie zobowiązany do wykazania i udokumentowania Zamawiającemu

rzeczywistego wpływu tych zmian na koszty wykonania Przedmiotu Zamówienia. Po pozytywnej weryfikacji przez Zamawiającego stanowiska Wykonawcy, strony zawrą aneks do Umowy, w którym określą odpowiednio zmienioną wysokość wynagrodzenia Wykonawcy. Powyższa procedura może być wszczęta również przez Zamawiającego, jeżeli wyżej określone zmiany będą skutkowały zmniejszeniem wynagrodzenia Wykonawcy. Wynagrodzenie zostanie odpowiednio zwiększone/zmniejszone o kwotę odpowiadającą wzrostowi/obniżce udokumentowanych kosztów, o których mowa powyżej. Warunkiem wprowadzenia zmian do umowy jest wystąpienie z wnioskiem przez Wykonawcę w terminie nieprzekraczającym 30 dni od daty wejścia w życie przepisów, o których mowa w pkt a)-c) powyżej.

**Jest:**

3. W przypadku zmiany w okresie obowiązywania Umowy:

- 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,

Wykonawca będzie zobowiązany do wykazania i udokumentowania Zamawiającemu rzeczywistego wpływu tych zmian na koszty wykonania Przedmiotu Zamówienia. Po pozytywnej weryfikacji przez Zamawiającego stanowiska Wykonawcy, strony zawrą aneks do Umowy, w którym określą odpowiednio zmienioną wysokość wynagrodzenia Wykonawcy **oraz termin początkowy obowiązywania aneksu zgodny momentem, w którym zmiana wywarła rzeczywisty wpływ na koszty wykonania Przedmiotu Zamówienia.** Powyższa procedura może być wszczęta również przez Zamawiającego, jeżeli wyżej określone zmiany będą skutkowały zmniejszeniem wynagrodzenia Wykonawcy. Wynagrodzenie zostanie odpowiednio zwiększone/zmniejszone o kwotę odpowiadającą wzrostowi/obniżce udokumentowanych kosztów, o których mowa powyżej. Warunkiem wprowadzenia zmian do umowy jest wystąpienie z wnioskiem przez Wykonawcę w terminie nieprzekraczającym 30 dni od daty wejścia w życie przepisów, o których mowa w pkt a)-c) powyżej.

**Pytanie 2**

W związku z istotnymi różnicami w realizacji przedmiotu zamówienia w poszczególnych zakresach wnosimy o dopuszczenie składania ofert częściowych na poszczególne zakresy i stosowną modyfikację SIWZ w Części II pkt. IV ppkt 1 i równocześnie określenie warunków udziału w postępowaniu na zakres A, B i C.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe postanowienia SIWZ.

**Pytanie 3.**

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 obejmie 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 ww. nowelizacją? Jednoznaczna odpowiedź w powyższym zakresie pozwoli zachować zasady uczciwej konkurencji, unikając sytuacji złożenia w postępowaniu ofert zawierających ceny obliczone według różnych stanów prawnych.

**Odpowiedź:**

Wykonawca jest zobowiązany skalkulować cenę oferty z uwzględnieniem wszelkich kosztów realizacji zamówienia. Biorąc pod uwagę fakt, że zmiana ustawy z dnia 13 października 1998 r. o systemie ubezpieczeń społecznych (t.j. Dz.U. z 2015 r. poz. 121 z późn. zm.) została już uchwalona i zarówno termin jej wejścia w życie jak i postanowienia są powszechnie znane na etapie kalkulacji ceny oferty (trwa obecnie *vacatio legis*), należy jej postanowienia uwzględnić w kalkulacji ceny oferty wraz z innymi kosztami, które wystąpią np. uśredniając odpowiednio stawki. Waloryzacja przewidziana w umowie ma zastosowanie do zmian w określonych przepisach prawa, wprowadzonych w toku realizacji umowy, nieznanym na etapie sporządzania oferty.

Jednocześnie zamawiający wyjaśnia, iż pytanie: *Prosimy o informacje o Wykonawcach realizujących aktualnie usługi w zakresach A i B wraz z podaniem całkowitych kwot brutto oraz okresów na jaki zostały zawarte umowy.* nie dotyczy wyjaśnienia treści SIWZ. Odpowiedź na to pytanie wykonawca znajdzie w BIP na stronie [www.ztm.waw.pl](http://www.ztm.waw.pl).

**Zamawiający informuje, że termin składania i otwarcia ofert nie ulega zmianie.**

DYREKTOR  
Zarządu Transportu Miejskiego  
*Wiesław Witek*  
Wiesław Witek

SPECJALISTA  
Działu Prawnego i Zamówień Publicznych

*Kinga Antonik*  
Kinga Antonik

KIEROWNIK  
Sekcji Zamówień Publicznych  
Działu Prawnego i Zamówień Publicznych

[www.ztm.waw.pl](http://www.ztm.waw.pl)