



NZ.261.103.2023

Kraków, dnia 16.05.2023 r.

Wg rozdzielnika

Dotyczy: Świadczenie usług holowania pojazdów w trybie art. 130a (Część 1) i 50a (Część 2) ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. Prawo o ruchu drogowym na terenie Miasta Krakowa.

Znak sprawy: 25/IV/2023

Zamawiający zgodnie z art. 135 ust 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.), przekazuje treść pytań wraz z odpowiedziami:

Pytanie 1

§ 4 ust. 1 projektu umowy zdanie 1.

„Strony ustalają, że za wykonywanie Umowy Wykonawca otrzyma wynagrodzenie w kwocie..... złotych brutto (słownie złotych.....).

Proszę o wyjaśnienie w jaki sposób zostanie obliczone wynagrodzenia z § 4 ust. 1 zdanie 1 Umowy. Czy w umowie zostanie wprowadzone wynagrodzenie maksymalne możliwe do otrzymania w okresie obowiązywania umowy, czy też prognozowane w oparciu o przewidywaną ilość i rodzaj pojazdów do holowania?

Jakie są przewidywane liczby holowań poszczególnych rodzajów pojazdów?

Wartość wynagrodzenia ma znaczenie m. in. dla potrzeby obliczania kar umownych.

Odpowiedź 1

Należy wskazać, iż usługi świadczone przez Wykonawcę rozliczane będą zgodnie z treścią par. 4 ust. 2 wynagrodzenie będzie płatne miesięcznie i rozliczane będzie w oparciu o ilość wykonanych usług oraz **ceny jednostkowe** brutto wynikające z Cennika usług stanowiącego **załącznik nr 3** do Umowy. Jest to zatem kwota całkowitego wynagrodzenia **maksymalnego możliwego w odniesieniu do ilości pojazdów odholowanych.**

Zamawiający przewiduje, iż w okresie realizacji umowy (24 miesiące) zostanie usuniętych **5316 pojazdów z art. 130a** oraz **790 pojazdów z art. 50a** biorąc pod uwagę, iż taka ilość wynika z doświadczeń lat ubiegłych.

Pytanie 2

§ 10 projektu umowy

„Wynagrodzenie Wykonawcy **może** podlegać **będzie** waloryzacji nie wcześniej niż po upływie 6 miesięcy od daty zawarcia umowy o Współczynnik waloryzacyjny (Pn) wyliczony według wzoru:

$$Pn = (0,2 + 0,8 * W/w) / 100$$

Gdzie

Pn - współczynnik waloryzacyjny obliczany na podstawie wzoru powyżej do zastosowania do wszystkich kwot;

Ww - wskaźnik wzrostu lub spadku przeciętnego wynagrodzenia (w gospodarce narodowej – ogółem), publikowany przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Biuletynie Statystycznym GUS, na stronie internetowej Urzędu, wyliczony na podstawie wzrostu lub spadku przeciętnego wynagrodzenia za poprzedni rok, ogłaszanego przez Prezesa GUS na podstawie art. 20 pkt 2 ustawy z dnia 17 grudnia 1998 r. o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych, wyliczony w odniesieniu do dnia upływu terminu składania ofert”

a) wnoszę o skreślenie wyrazu „może”.

b) w art. 20 pkt 2) ustawy o emeryturach i rentach z FUS jest jedynie mowa o kwocie przeciętnego wynagrodzenia w poprzednim kwartale.

Realny wzrost przeciętnego wynagrodzenia za poprzedni rok jest ogłaszany przez Prezesa GUS na podstawie art. 94 ust. 1 pkt 2) ww. ustawy w terminie do 7 dnia roboczego lutego.

Jak zatem ma być liczony wskaźnik ? Przy zastosowaniu danych za 2022 r. (w stosunku do 2021 r. realny wzrost wyniósł 97,9% czyli spadek o 2,1%) wg wzoru $Pn = (0,2 + 0,8 * (-2,1\%))/100$ wskaźnik wyniósłby - 0,00187.

Zastosowanie powyższego wskaźnika (realny wzrost wynagrodzenia jest ujemny) prowadzi do obniżania wynagrodzenia Wykonawcy pomimo wysokiej inflacji (wzrost kosztów towarów, usług oraz poziomu wynagrodzenia pracowników).

Z treści art. 439 PZP wynika:

1. Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawarta na okres dłuższy niż 6 miesięcy, zawiera postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.

2. W umowie określa się:

1) poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, o których mowa w ust. 1, uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia oraz początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia;

2) sposób ustalania zmiany wynagrodzenia:

a) z użyciem odesłania do wskaźnika zmiany ceny materiałów lub kosztów, w szczególności

wskaźnika ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego lub

b) przez wskazanie innej podstawy, w szczególności wykazu rodzajów materiałów lub kosztów, w przypadku których zmiana ceny uprawnia strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia;

3) sposób określenia wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia oraz określenie okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy;

4) maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia.

Zastosowany przez Zamawiającego wskaźnik realny wzrost wynagrodzeń nie jest kosztem od którego zależy wynagrodzenie wykonawcy w przedmiotowej sprawie.

Ustawa tymczasem wprost odsyła do takiego wskaźnika, od którego zależy koszt Wykonawcy.

Mało tego skoro realny wzrost wynagrodzenia jest obecnie ujemny, co jest wynikiem wysokiej inflacji, to w takiej sytuacji Zamawiający mógłby żądać obniżenia wynagrodzenia.

Na stronach UZP zawarto wytyczne jak należy konstruować tego typu klauzule:

https://www.uzp.gov.pl/__data/assets/pdf_file/0014/52151/KLAUZULAWALORYZACYJNA-W-USTAWIE-PRAWO-ZAMOWIEN-PUBLICZNYCH.pdf

Przykładowe klauzule waloryzacyjne

<https://www.gov.pl/web/uzp/przykladowe-klauzule-waloryzacyjne-dla-sektorabudownictwa>

Przykład klauzuli:

„1. Strony umowy mogą wnioskować o zmianę wysokości wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją umowy po upływie 6 miesięcy licząc od dnia zawarcia Umowy, oraz nie częściej niż po upływie kolejnych 6 miesięcy od dnia zawarcia aneksu zmieniającego wysokość wynagrodzenia Wykonawcy.

2. Strony umowy mogą wnioskować o zmianę wysokości wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku, gdy zmiana ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją Umowy będzie wyższa lub niższa o co najmniej 0,5% od wysokości średniorocznego wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego,.

3. Zmiana wynagrodzenia Wykonawcy będzie następowała w odniesieniu do proporcjonalnie stosowanego wskaźnika zmiany cen materiałów lub kosztów dostosowanego do przedmiotu charakteru i właściwości zamówienia publicznego objętego umową.

4. Łączna maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia Wykonawcy może wynieść 4% wynagrodzenia Wykonawcy.

5. Warunkiem zmiany wynagrodzenia Wykonawcy będzie wykazanie przez daną Stronę umowy w sposób wskazany w ust. 1, że zmiana ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją Umowy miała faktyczny wpływ na koszty wykonania przedmiotu umowy;

6. Strona umowy w terminie nie dłuższym niż 30 dni od zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją Umowy, może zwrócić się z wnioskiem o zmianę wynagrodzenia, jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania przedmiotu Umowy przez Wykonawcę. Wraz z wnioskiem, Strona umowy będzie zobowiązana pisemnie przedstawić szczegółową kalkulację uzasadniającą odpowiednio wzrost albo obniżenie kosztów. Jeżeli po upływie 30-dniowego terminu strona umowy nie zwróci się o zmianę wynagrodzenia, to druga Strona umowy uzna, iż zmiana cen materiałów lub kosztów nie ma faktycznego wpływu na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę”.

W związku z powyższym wnoszę o zmianę § 10 ust. 1 Umowy poprzez zmianę zasad waloryzacji i odniesienie jej do wskaźnika zmiany ceny materiałów lub kosztów, w szczególności wskaźnika ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego lub innego obiektywnego wskaźnika związanego odnoszącego się do kosztów realizacji usługi będącej przedmiotem zamówienia.

Ponadto w ust. 8 zapisano :

„Wykonawca w terminie do 14 dni po upływie 6 miesięcy daty zawarcia umowy zobowiązany jest zawiadomić Zamawiających na piśmie o zmianie wysokości wskaźnika opisanego w ust. 2 oraz zgłosić roszczenie o waloryzację wynagrodzenia. Uchybienie przez Wykonawcę przedmiotowemu obowiązkowi oznacza, że Wykonawca zrzeka się roszczenia o waloryzację wynagrodzenia”.

Z zapisu PZP wynika, że Wykonawca może zwrócić się o waloryzację wynagrodzenia po upływie 6 msc. tymczasem wskaźnik, na który powołał się Zamawiający jest ogłaszany raz w roku.

Wnoszę o skreślenie zapisów ust. 8, gdyż niezłożenie wniosku o waloryzację nie może oznaczać, że Wykonawca w ogóle zrzeka się tego prawa. Wzrost kosztów po stronie Wykonawcy może nastąpić w dowolnym terminie niezależnym od wykonawcy, a nie tylko po upływie 6 msc. obowiązywania umowy.

Odpowiedź 2

Zamawiający dokonuje zmiany PPU w par. 10, który otrzymuje nowe brzmienie:

„1.W przypadku zmiany wysokości kosztów związanych z realizacją zamówienia, Strony dopuszczają możliwość waloryzacji wynagrodzenia określonego w § 4 ust. 1 Umowy, wyłącznie:

- 1) w przypadku zmiany poziomu kosztów związanych z realizacją zamówienia wynoszącej co najmniej 10 % w stosunku do pierwotnych kosztów z dnia otwarcia ofert;
 - 2) na pisemny wniosek Wykonawcy,
 - 3) w zakresie niezrealizowanej części usługi;
 - 4) w oparciu o wykazaną, odpowiednimi dokumentami i dowodami, wartość wzrostu kosztów związanych z realizacją zamówienia określoną w oparciu o wskaźnik zmian cen kosztów ogłoszony w komunikacie Prezesa GUS i tylko w zakresie w jakim wykazany zostanie ich wpływ na wartość wynagrodzenia umownego, o którym mowa w § 4 ust. 1 Umowy;
 - 5) zmiana jest dopuszczalna najwcześniej po 21 dniach od złożenia wniosku i nie wcześniej niż od płatności wynagrodzenia za następny okres rozliczeniowy, przy czym zmiany wynagrodzenia nie mogą następować częściej niż co 12 miesięcy;
2. Zmiana wynagrodzenia na podstawie § 10 Umowy, nie może przekroczyć łącznie w całym okresie obowiązywania Umowy 5% w stosunku do pierwotnego poziomu całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w § 4 ust. 1 Umowy, z uwzględnieniem zmiany wynagrodzenia na podstawie § 11 Umowy.
 3. Waloryzacji podlega kwota wynagrodzenia wypłaconego Wykonawcy od dnia waloryzacji na podstawie kolejnej faktury VAT, wystawionej przez Wykonawcę po dniu waloryzacji i obejmującej pozycję pod tytułem waloryzacja.
 4. W przypadku gdyby wskaźniki o których mowa w ust. 1 przestały być dostępne, zastosowanie znajdują inne, najbardziej zbliżone, wskaźniki publikowane przez Prezesa GUS.
 5. Postanowień umownych w zakresie waloryzacji nie stosuje się od chwili osiągnięcia limitu, o którym mowa w ust. 2.
 6. Wynagrodzenie może zostać zwaloryzowane wyłącznie w zakresie niewykonanej części Przedmiotu Umowy, pod warunkiem zabezpieczenia odpowiednich środków, w szczególności w budżecie miasta Krakowa oraz Wieloletniej Prognozie Finansowej miasta Kraków.
 7. We wniosku o waloryzację wynagrodzenia Wykonawca zobowiązany jest wykazać za pomocą stosownych dokumentów wpływ zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania Przedmiotu Umowy.”

Zamawiający zgodnie z art. 137 ust. 1 Pzp zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia, w następującym zakresie:

Zmiana treści SWZ poprzez zmianę Projektowanych Postanowień Umowy stanowiących załącznik nr 2 do SWZ.

Zamawiający zamieszcza zmieniony załącznik w pliku pod nazwą: **Zmieniony Zał. nr 2 PPU**

Zgodnie z art. 137 ust. 2 Pzp dokonaną zmianę treści SWZ, Zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Otrzymują:

1x strona internetowa prowadzonego postępowania

1x NZ aa