

Warszawa, dnia 20 CZE. 2022 r.

Nr sprawy: ZER-ZP-4/2022

Wykonawcy

W związku z pytaniem zgłoszonym w trybie w trybie art. 284 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, w sprawie postępowania nr ZER-ZP-4/2022, prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji, zgodnie z art. 275 pkt 1 ustawy Pzp na: **Zakup wsparcia technicznego dla użytkowanego przez Zakład Emerytalno-Rentowy MSWiA oprogramowania firmy Oracle**, Zamawiający, na podstawie art. 284 ust. 2 i 6 ustawy Pzp, udziela wyjaśnienia treści specyfikacji warunków zamówienia, zwanej dalej „SWZ” oraz zmienia treść Wzoru umowy.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że zgodnie z art. 286 ust. 1 i ust. 7 ustawy Pzp dokonał zmiany treści specyfikacji warunków zamówienia, zwanej dalej „SWZ”, zgodnie z treścią niniejszego pisma.

I. Wyjaśnienia treści SWZ

Pytanie nr 1:

„Załącznik nr 3 do SWZ- W związku z brakiem w treści projektu umowy klauzuli waloryzacyjnej wynikającej z art. 439 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, wnosimy o niezwłoczne wprowadzenie do przedmiotowego załącznika stosownych zapisów. Powyższe uzasadniamy tym, iż zgodnie z ww. art. PZP: „1. Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane lub usługi, zawarta na okres dłuższy niż 12 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 nastąpić zmiana wynagrodzenia wykonawcy; 4) maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia.” W opublikowanej treści dokumentów przetargowych brak jest zapisów umowy, które spełniałyby wymagania ustawodawcy, a tym samym istnieje konieczność stosownej zmiany przez Zamawiającego. Nie ma wątpliwości, iż w przedmiotowym przetargu aktualizuje się ustawowy obowiązek przewidziany w art. 439 PZP. Jednocześnie obligatoryjność wskazanej regulacji została już niejednokrotnie potwierdzona w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, a także w wypowiedziach doktryny. Konieczność zastosowania stosownych klauzul potwierdzono także w Komunikacie zamieszczonym w dniu 29 października 2021 r. na stronie Urzędu Zamówień Publicznych www.uzp.gov.pl "Klauzula waloryzacyjna Narzędzie sprawnej realizacji zamówienia". Mając na uwadze wnosimy o dodanie

następujących postanowień do §13 projektu umowy: 6. Zgodnie z art. 439 ustawy Pzp, wysokość wynagrodzenia należnego Wykonawcy podlega waloryzacji w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją Przedmiotu Umowy. Przez zmianę ceny materiałów lub kosztów rozumie się wzrost odpowiednio cen lub kosztów, jak i ich obniżenie, względem ceny lub kosztu przyjętych w celu ustalenia wynagrodzenia Wykonawcy zawartego w Ofercie. 7. Przy ustalaniu wysokości zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy w okolicznościach wskazanych w ust. 6 powyżej, Strony będą stosować średnioroczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem w ostatnim zakończonym roku w stosunku do roku poprzedzającego ogłoszony przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w komunikacie wydanym na podstawie art. 94 ust. 1 pkt 1 lit. a ustawy z dnia 17 grudnia 1998 r. o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 291 ze zm.) (dalej: „wskaźnik”). 8. Strony uprawnione są do złożenia wniosku o zmianę wynagrodzenia w okolicznościach wskazanych w ust. 6 w sytuacji, gdy poziom zmiany wskaźnika wyniesie co najmniej 3%. W takim przypadku, zmiana cen lub kosztów wykonania Przedmiotu Umowy zostanie uwzględniona przy ustalaniu zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy w ten sposób, że kwota określająca zmianę wynagrodzenia (zwiększenie albo zmniejszenie – odpowiednio do wskaźnika ogłoszonego za dany rok) zostanie obliczona jako iloczyn kwoty wynagrodzenia pozostałego do zapłaty i wartości wskaźnika. Początkowym terminem ustalenia zmiany wynagrodzenia jest dzień otwarcia Ofert.”

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający modyfikuje postanowienia §7 i §13 Wzoru umowy, zgodnie ze Zmianą nr 1 i nr 2. Zmieniony Wzór umowy stanowi załącznik do niniejszego pisma.

II. Zmiany treści Wzoru umowy

Zmiana nr 1:

Obecna treść w §7 Wzoru umowy:

- „1. Maksymalna wartość wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu Umowy wynosi zł (słownie: netto co stanowi zł brutto (słownie:).
2. Kwartalna wartość wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu Umowy wynosi: zł (słownie: netto co stanowi zł brutto (słownie:). Wartość wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy w ostatnim kwartale wynosi: zł (słownie: netto co stanowi zł brutto (słownie:).
3. Wartość wynagrodzenia określona w ust. 1-2, w tym ceny jednostkowe netto, nie będą podlegały zwiększeniu w okresie realizacji Umowy i obejmują koszty utrzymania wsparcia technicznego, koszty bieżącej pomocy w obsłudze oprogramowania, wszelkie należne cła i podatki.
4. Płatności za świadczenie wsparcia technicznego nastąpią przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy nr, w terminie do 21 dni od dnia otrzymania przez Zamawiającego od Wykonawcy prawidłowo wystawionej faktury po uprzednim mailowym potwierdzeniu przez Zamawiającego, że usługa została wykonana bez zastrzeżeń.
5. Za dzień dokonania płatności przyjmuje się datę obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.
6. Rozliczenia między Zamawiającym, a Wykonawcą będą prowadzone w złotych polskich, bez zaliczek oraz bez stosowania jakichkolwiek przeliczników, w tym w stosunku do walut obcych.
7. Zamawiający zastrzega sobie prawo wstrzymania zapłaty faktury nieprawidłowo wystawionej, do czasu otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury, faktury korygującej lub podpisania przez Wykonawcę noty korygującej.

8. W przypadku zakończenia obowiązywania Umowy przed końcem kwartalnego okresu rozliczeniowego, wynagrodzenie, o którym mowa w ust. 2, zostanie ustalone proporcjonalnie do liczby dni roboczych wykonywania Umowy w danym okresie rozliczeniowym.
9. Zamawiający ma prawo do pomniejszenia wartości wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu Umowy o wartość kar, naliczonych na zasadach określonych w § 8 ust. 7 Umowy, na co Wykonawca wyraża zgodę.”

Zostaje zmieniona na:

- „1. Maksymalna wartość wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu Umowy wynosi zł (słownie: netto co stanowi zł brutto (słownie:).
2. Kwartalna wartość wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu Umowy wynosi: zł (słownie: netto co stanowi zł brutto (słownie:). Wartość wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy w ostatnim kwartale wynosi: zł (słownie: netto co stanowi zł brutto (słownie:).
3. **Całkowita wartość wynagrodzenia, określona w ust. 1, nie będzie podlegała zwiększeniu w okresie realizacji Umowy, z zastrzeżeniem § 13 Umowy.**
4. Płatności za świadczenie wsparcia technicznego nastąpią przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy nr, w terminie do 21 dni od dnia otrzymania przez Zamawiającego od Wykonawcy prawidłowo wystawionej faktury po uprzednim mailowym potwierdzeniu przez Zamawiającego, że usługa została wykonana bez zastrzeżeń.
5. Za dzień dokonania płatności przyjmuje się datę obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.
6. Rozliczenia między Zamawiającym, a Wykonawcą będą prowadzone w złotych polskich, bez zaliczek oraz bez stosowania jakichkolwiek przeliczników, w tym w stosunku do walut obcych.
7. Zamawiający zastrzega sobie prawo wstrzymania zapłaty faktury nieprawidłowo wystawionej, do czasu otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury, faktury korygującej lub podpisania przez Wykonawcę noty korygującej.
8. W przypadku zakończenia obowiązywania Umowy przed końcem kwartalnego okresu rozliczeniowego, wynagrodzenie, o którym mowa w ust. 2, zostanie ustalone proporcjonalnie do liczby dni roboczych wykonywania Umowy w danym okresie rozliczeniowym.
9. Zamawiający ma prawo do pomniejszenia wartości wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu Umowy o wartość kar, naliczonych na zasadach określonych w § 8 ust. 7 Umowy, na co Wykonawca wyraża zgodę.”

Zmiana nr 2:

Obecna treść w §13 Wzoru umowy:

- „1. Zamawiający przewiduje możliwość zmiany Umowy w zakresie wysokości wynagrodzenia Wykonawcy, w przypadku zmiany:
 - a) stawki podatku od towarów i usług (VAT),
 - b) 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 (Dz. U. z 2020 r. poz. 2207),
 - c) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym, zasad podlegania ubezpieczeniu zdrowotnemu lub zmiany wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,

- d) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz. U. z 2020 r. poz. 1342),
- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania przedmiotu Umowy przez Wykonawcę.
2. Zmiana wynagrodzenia, o której mowa w ust. 1 będzie miała zastosowanie wyłącznie w odniesieniu do wynagrodzenia objętego fakturami wystawionymi po dacie wejścia w życie zmiany przepisów prawa w zakresie wymienionym w ust. 1.
 3. W przypadku, o którym mowa w ust. 1 lit. a, Zamawiający zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od towarów i usług (VAT) według stawki podatku obowiązującej dla tej czynności w momencie jej wykonania.
 4. W przypadku, o których mowa w ust. 1 lit. b-d, Wykonawca wystąpi do Zamawiającego z pisemnym wnioskiem o uwzględnienie zmian, załączając do wniosku szczegółową kalkulację wpływu tych zmian na dotychczasową wysokość cen, określonych w Formularzu oferty, stanowiącym Załącznik nr 2 do Umowy i szczegółowe wyliczenie proponowanej nowej wysokości cen oraz dokumenty poświadczające dokonane kalkulacje i wyliczenia. Zamawiający może żądać od Wykonawcy przedstawienia dodatkowych wyliczeń i dokumentów, jeżeli przedstawione przez Wykonawcę uzna za niewystarczające. Zamawiający zobowiązuje się do uwzględniania zmian w formie aneksu do Umowy, w terminie 40 dni od dnia otrzymania wniosku wraz z kompletem dokumentów żądanych przez Zamawiającego. Zmiana wysokości wynagrodzenia nastąpi od dnia zawarcia aneksu do Umowy.
 5. W celu uniknięcia wątpliwości Strony potwierdzają, że z żądaniem zmiany wynagrodzenia może wystąpić także Zamawiający. W takim przypadku w zakresie, o którym mowa w ust. 1 lit. b-d, Wykonawca zobowiązany będzie do przedstawienia niezwłocznie po otrzymaniu żądania Zamawiającego, szczegółowych kalkulacji oraz dowodów ich prawidłowości, o których mowa w ust. 4.”

Zostaje zmieniona na:

- „1. Zgodnie z art. 439 ustawy Pzp, wysokość wynagrodzenia należnego Wykonawcy podlega waloryzacji w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją Przedmiotu Umowy. Przez zmianę ceny materiałów lub kosztów rozumie się wzrost odpowiednio cen lub kosztów, jak i ich obniżenie, względem ceny lub kosztu przyjętych w celu ustalenia wynagrodzenia Wykonawcy zawartego w Ofercie.
2. Przy ustalaniu wysokości zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy w okolicznościach wskazanych w ust. 1, Strony będą stosować średnioroczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem w ostatnim zakończonym roku w stosunku do roku poprzedzającego ogłoszony przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w komunikacie wydanym na podstawie art. 94 ust. 1 pkt 1 lit. a ustawy z dnia 17 grudnia 1998 r. o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 291 ze zm.) (dalej: „wskaźnik”).
3. Waloryzacja może odbyć się nie wcześniej niż 12 miesięcy od rozpoczęcia Umowy.
4. Maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia, nie może przekroczyć w ramach całej Umowy, kwoty równoważności 0,5% wartości określonej w §7 ust. 2 z dnia zawarcia Umowy.
5. Zamawiający przewiduje możliwość zmiany Umowy w zakresie wysokości wynagrodzenia Wykonawcy, w przypadku zmiany:

- a) stawki podatku od towarów i usług (VAT),
 - b) 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 (Dz. U. z 2020 r. poz. 2207),
 - c) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym, zasad podlegania ubezpieczeniu zdrowotnemu lub zmiany wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,
 - d) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz. U. z 2020 r. poz. 1342),
- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania przedmiotu Umowy przez Wykonawcę.
6. Zmiana wynagrodzenia, o której mowa w ust. 5 będzie miała zastosowanie wyłącznie w odniesieniu do wynagrodzenia objętego fakturami wystawionymi po dacie wejścia w życie zmiany przepisów prawa w zakresie wymienionym w ust. 5.
7. W przypadku, o którym mowa w ust. 5 lit. a, Zamawiający zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od towarów i usług (VAT) według stawki podatku obowiązującej dla tej czynności w momencie jej wykonania.
8. W przypadku, o których mowa w ust. 5 lit. b-d, Wykonawca wystąpi do Zamawiającego z pisemnym wnioskiem o uwzględnienie zmian, załączając do wniosku szczegółową kalkulację wpływu tych zmian na dotychczasową wysokość cen, określonych w Formularzu oferty, stanowiącym Załącznik nr 2 do Umowy i szczegółowe wyliczenie proponowanej nowej wysokości cen oraz dokumenty poświadczające dokonane kalkulacje i wyliczenia. Zamawiający może żądać od Wykonawcy przedstawienia dodatkowych wyliczeń i dokumentów, jeżeli przedstawione przez Wykonawcę uzna za niewystarczające. Zamawiający zobowiązuje się do uwzględniania zmian w formie aneksu do Umowy, w terminie 40 dni od dnia otrzymania wniosku wraz z kompletem dokumentów żądanych przez Zamawiającego. Zmiana wysokości wynagrodzenia nastąpi od dnia zawarcia aneksu do Umowy.
9. W celu uniknięcia wątpliwości Strony potwierdzają, że z żądaniem zmiany wynagrodzenia może wystąpić także Zamawiający. W takim przypadku w zakresie, o którym mowa w ust. 5 lit. b-d, Wykonawca zobowiązany będzie do przedstawienia niezwłocznie po otrzymaniu żądania Zamawiającego, szczegółowych kalkulacji oraz dowodów ich prawidłowości, o których mowa w ust. 8.”

Proszę o uwzględnienie powyższego przy sporządzaniu oferty.

ZASTĘPCA DYREKTORA
Załącznik nr 2 do Formularza Oferty
Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji

Jarosław Wójcik
(data i podpis Kierownika Zamawiającego
lub osoby przez niego upoważnionej)