

Szpital Uzdrowski „Willa Fortuna” - s.p.z.o.o.

Ul. Rafińskiego 3, 78-100 Kołobrzeg

Województwo Zachodniopomorskie

TEL: (94) 352-21-46 wew. 204

adres e-mail: [bpalacz@willafortuna.pl](mailto:bpalacz@willafortuna.pl)

Numer postępowania: WF/1/04/2018

Kołobrzeg, 07.05.2018

Dotyczy: przetargu na - „Świadczenie usług żywienia całodziennego dla pacjentów i gości pełnopłatnych Szpitala Uzdrowskiego ”Willa Fortuna” - s.p.z.o.o. w Kołobrzegu wraz z dzierżawą pomieszczeń”

#### ODPOWIEDZI NA PYTANIA WYKONAWCY

Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r.- Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 ) – Zamawiający odpowiada na pytania Wykonawców dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ)

##### 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 rażące 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. 353<sup>1</sup> 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 na pytanie nr 1

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów dotyczących kar umownych. Odnośnie kar umownych. Uzasadniając powyższe stanowisko odnieść się należy do orzecznictwa KIO. W wyroku z dnia 29 stycznia 2013 r., KIO 113/13; KIO 117/13, Krajowa Izba Odwoławcza przywołując wyrok z dnia 22 marca 2011 r., zwróciła uwagę, że „Zamawiającemu przyznane zostało uprawnienie do ukształtowania postanowień umownych. Zamawiający może, o ile nie wykracza poza unormowanie art. 353<sup>1</sup> k.c., dowolnie sformułować postanowienia w zakresie kar umownych, zależnie od sytuacji faktycznej i swoich potrzeb.”. Kary umowne dla zamawiającego nie pełnią roli ściśle odszkodowawczej. Co do zasady ich znacznie ważniejszą, dla zamawiającego, rolą jest ich funkcja stymulacyjna, dyscyplinująca wykonawcę do prawidłowego wykonania zamówienia (vide: wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 17 lipca 2009 r., sygn. akt: KIO/UZP 843/09).

Zamawiający przewidział karę umowną w wysokości 50% wartości zakwestionowanego całego posiłku (np.: całego śniadania, całego obiadu, czy całej kolacji) w danym dniu. Zważywszy na fakt, że szacunkowo dziennie ma być wydawanych około 90 posiłków, karę umowną w wysokości 50% wartości zakwestionowanego całego posiłku nie sposób uznać za rażąco wygórowaną. Ponadto kara ta ma pełnić funkcję stymulacyjną i dyscyplinującą Wykonawcę do należytego wykonania zamówienia.

#### Pytanie nr 2:

Czy zamawiający akceptuje wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur, zgodnie z art. 106n ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tj. Dz.U. z 2016 r., Nr 710, z późn. zm.)?

Jeżeli tak, to bardzo proszę o modyfikację wzorca umowy w zakresie sposobu rozliczania się z wykonanej usługi poprzez dodanie następujących zapisów:

- 1.Strony akceptują wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur, zgodnie z art. 106n ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tj. Dz. U. z 2016 r., Nr 710, z późn. zm.).
- 2.Faktury elektroniczne będą Zamawiającemu wysyłane na adres e-mail: .....
- 3.Zamawiający zobowiązuje się do poinformowania Wykonawcy o każdorazowej zmianie ww. adresu mailowego.
- 4.Osobą upoważnioną do kontaktów w sprawie e-faktur ze strony Zamawiającego jest .....

#### Odpowiedź na pytanie nr 2

Zamawiający w projekcie umowy w § 7 pkt. 6 dodaje zapis:

- 1.Strony akceptują wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur.
- 2.Faktury elektroniczne będą Zamawiającemu wysyłane na adres e-mail: .....

3. Zamawiający zobowiązuje się do poinformowania Wykonawcy o każdorazowej zmianie ww. adresu mailowego.

4. Osobą upoważnioną do kontaktów w sprawie e-faktur ze strony Zamawiającego jest.....

Pytanie nr 3:

Proszę o podanie aktualnej stawki netto/brutto za usługę z rozbiem na poszczególne posiłki i rodzaj żywionych- pacjenci NFZ i komercyjni.

Odpowiedź na pytanie nr 3

Ceny jednostkowe posiłku całodziennego dla poszczególnych kategorii gości z maja 2018 r. (po ostatnim aneksie do umowy)

Pacjenci NFZ – 22,61 zł brutto

Goście komercyjni – 27,97 zł brutto

Ceny poszczególnych posiłków podano z kwietnia 2018 r. (przed aneksem)

NFZ- Śniadanie- 8,46 zł netto, obiad-6,35zł netto, kolacja- 6,35zł netto

Komercja- 10,48 zł netto, obiad- 7.85 zł netto, kolacja- 7,85 zł netto

Pytanie nr 4:

Odnosnie zapisów określonych we wzorze umowy w § 8 ust. - wskazać należy, iż zalecana procedura nakładania kar umownych według postanowień umowy winna uwzględniać następujące etapy:

- zgłoszenie Wykonawcy zastrzeżeń przez Zamawiającego winno następować w ramach postępowania reklamacyjnego niezwłocznie od momentu stwierdzenia przypadków niewykonania lub nienależytego wykonania umowy,
- brak niezwłocznego usunięcia przez Wykonawcę stwierdzonych przypadków niewykonania lub nienależytego wykonania umowy winien być stwierdzany w formie protokołu reklamacyjnego przez komisję z udziałem przedstawicieli Zamawiającego i Wykonawcy niezwłocznie od momentu stwierdzenia zastrzeżeń, w którym zostanie określony precyzyjnie zakres naruszenia oraz wnioski pokontrolne,
- dopiero po spełnieniu powyższego winno aktualizować się uprawnienie Zamawiającego do nałożenia kary umownej.

Odpowiedź na pytanie nr 4

Zamawiający nie uwzględnia proponowanego przez Wykonawcę zapisu.

Zamawiający w projekcie umowy dodaje zapis: „Stwierdzenie przez Zamawiającego niewykonania umowy lub nienależytego wykonania umowy będzie odbywało się zawsze z udziałem przedstawiciela Wykonawcy i protokołowane natychmiastowo po stwierdzeniu nieprawidłowości”

Pytanie nr 5:

Prosimy o potwierdzenie całego sprzętu wyszczególnionego w załączniku Nr 1 do Umowy Dzierżawy jest w pełni sprawny i nie wymaga żadnych napraw ani inwestycji.

Odpowiedź na pytanie nr 5

Na dzień dzisiejszy sprzęt jest sprawny.

Pytanie nr 6:

Prosimy o informacje, jaki był średni miesięczny koszt netto zużycia zimnej wody za okres kwiecień 2017 – marzec 2018?

Odpowiedź na pytanie nr 6

Woda zimna- 120,00 zł

Woda ciepła- MEC- 202,00 zł

Pytanie nr 7:

Prosimy o podanie aktualnej stawki za jeden metr sześcienny zużycia wody i odprowadzenia ścieków.

Odpowiedź na pytanie nr 7

Stawka za 1m<sup>3</sup> wody-2,82 zł

Odprowadzenie ścieków- 4,51 zł

Pytanie nr 8:

Prosimy o informacje, jaki był średni miesięczny koszt netto zużycia energii elektrycznej za okres kwiecień 2017 – marzec 2018?

Odpowiedź na pytanie nr 8

Średni miesięczny koszt netto- 1810,00 zł

Pytanie nr 9:

Prosimy o podanie aktualnej stawki za 1 kWh, jaką płaci Zamawiający dostawcy energii elektrycznej.

Odpowiedź na pytanie nr 9

za 1 kWh- 0,54 zł

Pytanie nr 10:

Prosimy o informacje, jaki był średni miesięczny koszt netto zużycia energii cieplnej za okres kwiecień 2017 – marzec 2018?

Odpowiedź na pytanie nr 10

miesięczny koszt netto zużycia energii cieplnej- 610,00 zł

Pytanie nr 11:

Prosimy o podanie aktualnej stawki za zużycie energii cieplnej, jaką płaci obecny Wykonawca

Odpowiedź na pytanie nr 11

Stawki za energię ciepłą są uzależnione od poszczególnych miesięcy grzewczych. Występują także opłaty stałe, zmienne.

Pytanie nr 12:

Prosimy o informacje, jaki był średni miesięczny koszt netto zużycia energii elektrycznej za okres kwiecień 2017 – marzec 2018

Odpowiedź na pytanie nr 12

Udzielono odpowiedzi w pytaniu nr 8

Pytanie nr 13:

Prosimy o podanie aktualnej stawki za zużycie energii elektrycznej, jaką płaci Zamawiający dostawcy energii elektrycznej.

Odpowiedź na pytanie nr 13

Za 1 kWh- 0,54 zł

Pytanie nr 14:

Prosimy o informacje, jaki był średni miesięczny koszt netto zużycia gazu za okres kwiecień 2017 – marzec 2018?

Odpowiedź na pytanie nr 14

Średni miesięczny koszt netto zużycia gazu- 343,00 zł

Pytanie nr 15:

Prosimy o informacje czy Wykonawca musi zamontować wodomierze ciepłej i zimnej wody? Jeżeli tak to prosimy o podanie ich ilości.

#### Odpowiedź na pytanie nr 15

Wykonawca nie musi zamontować wodomierzy ciepłej i zimnej wody.

#### Pytanie nr 16:

Prosimy o informacje czy Wykonawca musi zamontować liczniki energii elektrycznej? Jeżeli tak to prosimy o podanie ich ilości.

#### Odpowiedź na pytanie nr 16

Wykonawca nie musi zamontować liczniki energii elektrycznej

#### Pytanie nr 17:

Prosimy o informacje czy Wykonawca musi zamontować liczniki gazu? Jeżeli tak to prosimy o podanie ich ilości.

#### Odpowiedź na pytanie nr 17

Wykonawca nie musi zamontować liczniki gazu.

#### Pytanie nr 18:

Prosimy o podanie liczby żywionych za ostatni rok z podziałem na poszczególne miesiące i diety.

#### .Odpowiedź na pytanie nr 18

W roku 2017 żywionych było: 1232 pacjentów z NFZ i 669 osób komercyjnych.

Zamawiający nie prowadzi dokładnej statystyki osób z posiłkami dietetycznymi. Jest to średnio ok. 30% żywionych.

#### Pytanie nr 19:

Prosimy o podanie przykładowego jadłospisu dekadowego, jaki jest obecnie wykorzystywany u Zamawiającego z rozbiem na poszczególne diety.

#### Odpowiedź na pytanie nr 19

Zamawiający nie może udostępnić obecnie realizowanych jadłospisów, ponieważ wymagania Zamawiającego w poprzednim postępowaniu nie były tożsame z obecnymi. Udostępnienie obecnych jadłospisów byłoby wprowadzeniem Państwa w błąd przy przygotowaniu wymaganych jadłospisów do oferty w niniejszym postępowaniu. Wymagania Zamawiającego dotyczące jadłospisu są dokładnie przedstawione z załączniku nr 7 do SIWZ. W przypadku niejasności bardzo chętnie odpowiemy na Państwa pytania.

Pytanie nr 20:

Prosimy o informacje jakie są urządzenia, które pobierają wodę i czy są one wyposażone w uzdatnia cze do wody – jeśli tak z którego są roku i czy były regenerowane ( kiedy).

Odpowiedź na pytanie nr 20

Żadne urządzenia Zamawiającego wymienione w załączniku do projektu umowy dzierżawy nie są wyposażone w uzdatnia cze wody.

Pytanie nr 21:

Prosimy o informacje czy są na kuchni wydane nakazy sanepidu do wykonania? Jeżeli tak to prosimy o przedstawienie takich dokumentów.

Odpowiedź na pytanie nr 21

Brak nakazów

Pytanie nr 22:

Prosimy o informację czy w formularzu ofertowym w punkcie 5 podajemy cenę za jeden posiłek czy też cenę za wszystkie posiłki w okresie trzech lat.

Odpowiedź na pytanie nr 22

W pkt.5 należy podać wartość zamówienia:

za okres trzech lat dla poszczególnych kategorii gości,

a poniżej należy podać cenę całkowitą za okres trzech lat , netto i brutto.

Pytanie nr 23:

Formularz ofertowy zawiera w punkcie 6 następujące informacje: Dla gości komercyjnych – 18 000 posiłków w okresie trzyletnim x proponowaną cenę netto i cenę brutto Dla NFZ 78 000 posiłków w okresie trzyletnim x proponowaną cenę netto i cenę brutto.

Natomiast OPZ w punkcie 1 zawiera inne informacje: W ilości około 32 000 rocznie , w obłożeniu nierównomiernym rocznym i 96 000 w okresie trzyletnim. w tym: goście komercyjni – 6 000 posiłków całodziennych rocznie, pacjenci NFZ - 26 000 posiłków całodziennych rocznie w tym: goście komercyjni – 18 000 posiłków całodziennych w okresie trzyletnim pacjenci NFZ - 78 000 posiłków całodziennych rocznie w okresie trzyletnim. Prosimy o rozwianie powyższych wątpliwości i dokładne podanie jaką ilość posiłków

Zamawiający przewiduje dla pacjentów NFZ a jaka dla gości komercyjnych w rozbiciu rocznym i trzyletnim.

Odpowiedź na pytanie nr 23

W formularzu ofertowym zapis ten jest prawidłowy.  
Dla pewności podam raz jeszcze w formie tabeli.

Rodzaj gościa	Ilość posiłków rocznie	Ilość posiłków w okresie trzech lat
Pacjenci z NFZ	26 000	78 000
Goście komercyjni	6000	18 000
Razem	32 000	96 000

Pytanie nr 24:

Prosimy o potwierdzenie, iż jadłospisy dla diety ogólnej dla pacjentów NFZ powinien być zaplanowany na 3 posiłki (śniadanie, obiad, kolację).

Odpowiedź na pytanie nr 24

TAK

Pytanie nr 25:

Prosimy o potwierdzenie, iż jadłospisy dla diety ogólnej dla pacjentów komercyjnych powinien być zaplanowany na 3 posiłki (śniadanie, obiad, kolację).

Odpowiedź na pytanie nr 25

TAK

Pytanie nr 26:

Proszę o informację, czy ciepłe śniadania dla pacjentów komercyjnych należy planować codziennie?

Odpowiedź na pytanie nr 26

TAK

Pytanie nr 27:

Czy zamawiający zezwala na planowanie warzyw kiszonych/konserwowych (np. ogórek kiszony, ogórek konserwowy, papryka konserwowa), jako dodatek do pieczywa (100g)?



Odpowiedź na pytanie nr 27

TAK

Zamawiający wymaga uwzględnienia sezonowości przy planowaniu jadłospisów w różnych okresach roku.

Pytanie nr 28:

Jaka jest gramatura udka drobiowego do obiadu dla pacjentów komercyjnych?

Odpowiedź na pytanie nr 28

W załączniku nr 7 w pkt. 19-Wymogi dla komercji wystąpił błąd.

Zamawiający wymaga -gramatura udka drobiowego do obiadu dla pacjentów komercyjnych musi wynosić minimum 150 g.

Pytanie nr 29:

Czy Zamawiający wymaga planowania 250 ml kawy z mlekiem i 250 herbaty z cytryną do śniadania i kolacji dla pacjentów komercyjnych?

Odpowiedź na pytanie nr 29

Dla gości komercyjnych\_Zamawiający wymaga planowania kawy i mleka , herbaty z plasterkiem cytryny do każdego posiłku.

Pytanie nr 30

Czy Zamawiający Czy Zamawiający wymaga planowania 250 ml kawy z mlekiem i 250 herbaty z cytryną do śniadania i kolacji dla pacjentów NFZ?

Odpowiedź na pytanie nr 30

Zamawiający wymaga planowania 250 herbaty z cytryną do śniadania i kolacji dla pacjentów NFZ.

Pytanie nr 31

Czy Zamawiający wymaga planowania codziennie do obiadu wody z cytryną i wody z sokiem, czy produkty te mogą być planowane naprzemiennie?

Odpowiedź na pytanie nr 31

Zamawiający wymaga planowania codziennie do obiadu wody z cytryną i wody z sokiem

#### Pytanie nr 32

W pkt II Niektóre wymagane produkty i minimalne wymagane wartości gramowe dla wyżywienia gości komercyjnych – dieta ogólna w okresie 14 dni w ppkt 28, Zamawiający napisał, iż wymaga planowania dań wieloskładnikowych do śniadania i kolacji. Czy takie dania muszą być zaplanowane codziennie zarówno do śniadania i kolacji, czy muszą wystąpić w przynajmniej w jednym posiłku (śniadaniu lub kolacji)?

#### Odpowiedź na pytanie nr 32

Dania muszą być zaplanowane codziennie zarówno do śniadania i kolacji.

#### Pytanie nr 33

W pkt III Niektóre wymagane produkty i minimalne wymagane wartości gramowe dla wyżywienia pacjentów NFZ – dieta ogólna w okresie 14 dni w ppkt 23, Zamawiający napisał, iż wymaga planowania dań wieloskładnikowych do śniadania i kolacji. Czy takie dania muszą być zaplanowane codziennie zarówno do śniadania i kolacji, czy muszą wystąpić w przynajmniej w jednym posiłku (śniadaniu lub kolacji)?

#### Odpowiedź na pytanie nr 33

Dania muszą być zaplanowane codziennie zarówno do śniadania i kolacji

#### Pytanie nr 34

Dot. Gości Komercyjnych: czy Zamawiający zezwala na planowanie kotletów mielonych, pieczeni wieprzowej, pulpetów, klopsów itp. jako dania mięsnego bez kości.

#### Odpowiedź na pytanie nr 34

Dla gości komercyjnych Zamawiający zezwala na planowanie kotletów mielonych, pieczeni wieprzowej, pulpetów, klopsów itp. jako dania mięsnego bez kości – tylko 2 razy w przeciągu 14 dni.

#### Pytanie nr 35

Dot. Pacjentów NFZ: czy Zamawiający zezwala na planowanie kotletów mielonych, pieczeni wieprzowej, pulpetów, klopsów itp. jako dania mięsnego bez kości.

#### Odpowiedź na pytanie nr 35

Dla pacjentów z NFZ Zamawiający zezwala na planowanie kotletów mielonych, pieczeni wieprzowej, pulpetów, klopsów itp. jako dania mięsnego bez kości – tylko 4 razy w przeciągu 14 dni.

## ODPOWIEDZI NA PYTANIA WYKONAWCY

### Pytanie nr 1

W związku z faktem, że Zamawiający w prowadzonym przez siebie postępowaniu uwzględnił możliwość zmiany wynagrodzenia umownego wyłącznie w oparciu o przesłanki, określone w art. 142 ust. 5 ustawy PZP (co nie rekompensuje zwiększonych kosztów zatrudnienia osób o wyższych kwalifikacjach lub zarabiających powyżej minimalnego wynagrodzenia/minimalnej stawki godzinowej), wnosimy o uzupełnienie zawartej w SIWZ i/lub wzorze umowy tzw. „klauzuli waloryzacyjnej” o dodatkowe postanowienie, przewidujące możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany kosztów wykonania usługi innych, niż koszty wynikające ze zmiany przepisów prawa.

Powyższy wniosek motywujemy faktem, że wprowadzenie przez ustawodawcę minimalnej stawki godzinowej spowodowało wzrost oczekiwań płacowych pracowników/zleceniobiorców w segmencie usług, będących przedmiotem zamówienia oraz pracowników/zleceniobiorców o wyższych, niż podstawowe, kwalifikacjach. Ustawodawca, wprowadzając przepisy o minimalnej stawce godzinowej (i związaną z tym modyfikację klauzuli waloryzacyjnej opartej o art. 142 ust. 5 ustawy – Prawo zamówień publicznych, dalej PZP) nie przewidział, że wykwalifikowani pracownicy/zleceniobiorcy, przestaną być zainteresowani wykonywaniem pracy za minimalnym wynagrodzeniem/minimalną stawką godzinową. Oczekują oni bowiem adekwatnego wynagrodzenia do wykonywanych przez nich czynności lub posiadanych ponadstandardowych kwalifikacji.

Niezależnie od powyższego, aktualna sytuacja na rynku pracy, uwarunkowana w szczególności uruchomieniem rządowych programów dofinansowania (np. 500+), powoduje zmniejszenie liczby pracowników, chętnych do podjęcia pracy. Niskie bezrobocie stwarza ponadto pracownikom możliwość znalezienia innego, korzystniejszego pod względem finansowym zatrudnienia w stopniu dotychczas niewystępującym. Na lokalnym rynku pracy,

gdzie występuje niedobór pracowników

o wymaganych przez zamawiającego kwalifikacjach, sytuacja taka powoduje uzyskanie przez tych pracowników uprzywilejowanej pozycji w negocjacjach w sprawie wynagrodzenia z przedsiębiorcami świadczącymi usługi.

Biorąc pod uwagę wspomniane okoliczności, wprowadzenie wskazanej na wstępie klauzuli, pozwoli wykonawcy na zapewnienie pracownikom o wyższych kwalifikacjach, wymaganego przez nich wynagrodzenia, większego, niż wynagrodzenie minimalne - także w przypadku dalszej zmiany sytuacji rynkowej. W konsekwencji pozwoli to zamawiającemu nabyć usługę o wyższej jakości.

Z kolei w przypadku braku wprowadzenia postulowanej klauzuli, wykonawcy rzetelnie kalkulujący swoją cenę ofertową, uwzględnią w tej cenie szacowany koszt braku możliwości waloryzacji w odniesieniu do wynagrodzeń/stawek wyższych, niż minimalne, a to z kolei skutkować będzie podwyższeniem cen ofertowych w stosunku do cen, które wykonawca mógłby zaoferować

w przypadku możliwości dokonania odpowiedniej waloryzacji w terminie późniejszym. Nie jest także wykluczone, że część wykonawców w ogóle będzie rezygnować ze złożenia oferty, nie mogąc zaakceptować ryzyka wykonania zamówienia ze stratami. W efekcie spowoduje to ograniczenie faktycznego kręgu potencjalnych wykonawców i konieczność wyboru przez zamawiającego oferty najkorzystniejszej, spośród mniejszej niż potencjalnie możliwa, liczby ofert.

Zważywszy na powołane argumenty, wnosimy o dopuszczenie możliwości waloryzacji wynagrodzenia umownego również w sytuacji innych, niż wymienione w art. 142 ust. 5 ustawy PZP, zmian legislacyjnych, wpływających bezpośrednio na koszty wykonania usługi. Przedmiotowe zmiany mogłyby być wprowadzane na zasadach analogicznych do zmiany wynagrodzenia umownego

w przypadku zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę/ minimalnej stawki godzinowej - z zastosowaniem wskaźnika równego wskaźnikowi wzrostu płacy minimalnej (przy czym wykonawca, we wniosku waloryzacyjnym opierałby się o rzeczywiste wynagrodzenie, wypłacane pracownikom, a więc przewyższające płacę/stawkę minimalną).

#### Odpowiedź na pytanie nr 1

Zamawiający nie wyraża zgody na zamieszczenie zapisów dotyczących dodatkowych klauzul waloryzacyjnych przewidujących możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia Wykonawcy

w przypadku zmiany kosztów wykonania usługi innych, niż koszty wynikające ze zmiany przepisów prawa.

Zgodnie z treścią przepisu art. 142 ust. 5 ustawy Prawo zamówień publicznych (dalej Pzp):

„umowa zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, 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.”

W wyniku nowelizacji ustawy Pzp zamawiający zostali zobowiązani do tego, aby zamieszczać klauzule waloryzacyjne w umowach o zamówienia publiczne zawartych na okres dłuższy niż 12 miesięcy. Zasadniczym celem wprowadzenia przepisu art. 142 ust. 5 ustawy Pzp, wskazanym w uzasadnieniu do projektu ustawy nowelizacyjnej, jest ochrona wykonawcy przed stratami, jakie może on ponieść w związku z podwyższeniem ciężarów publicznoprawnych wchodzących w koszty realizacji zamówienia. W wykonaniu dyspozycji w/w przepisu Zamawiający w §7 ust. 1 projektu umowy zawarł zapisy dotyczące zasad waloryzacji wynagrodzenia w przypadkach przewidzianych w cytowanym przepisie.

W związku z faktem, że obowiązkowe klauzule waloryzacyjne zostały ograniczone przez racjonalnego ustawodawcę do w/w przypadków brak jest podstaw do rozszerzającej interpretacji tego przepisu. Wskazać bowiem należy, że to na Wykonawcy jako na profesjonalście działającym w obrocie gospodarczym ciąży ryzyko związane w wykonaniem zamówienia. To Wykonawca musi przewidzieć wszystkie okoliczności i ryzyka związane z realizacją przedmiotowego zamówienia. Dlatego też Wykonawca jest zobowiązany na etapie kalkulowania ceny oferty przewidywać oraz wliczać ryzyka związane z ewentualnymi zmianami innych kosztów wykonania usługi.

## Pytanie nr 2

Zwracamy się o zamieszczenie w projekcie umowy, postanowienia umożliwiającego stronom rozwiązanie umowy za 3 miesięcznym wypowiedzeniem.

W przypadku umów długoterminowych zawieranych na okres 2 - 4 lat w momencie zawierania umowy strony nie są w stanie przewidzieć wszystkich okoliczności oraz

czynników mogących mieć negatywny wpływ na wykonywanie zobowiązań umownych dla każdej ze stron, jak również w sposób kompleksowy i wyczerpujący uregulować procedury postępowania w takich wypadkach. Wprowadzenie możliwości rozwiązania umowy za wypowiedzeniem ma na celu stworzenie podstaw prawnych do zakończenia stosunku prawnego pomiędzy stronami, jeżeli z określonych powodów nie są one zainteresowane dalszym kontynuowaniem współpracy na dotychczasowych warunkach. Mając na względzie dynamikę życia gospodarczego, czyli pojawianie się nowych technologii wykonywania zamówień, czy też nowych środków, może po kilku latach dojść do sytuacji, gdy jedna ze stron w tym również zamawiający będzie chciał skorzystać z jednostronnego uprawnienia do zakończenia umowy przed upływem jej obowiązywania. Obowiązujące przepisy ustawy prawo zamówień publicznych nie zawierają w tym zakresie żadnych zakazów.

#### Odpowiedź na pytanie nr 2

Zamawiający przychylił się do wniosku i dokonuje zmiany §11 ust. 2 umowy, który otrzymuje brzmienie:

„2. Umowa może zostać rozwiązana w każdym czasie za zgodą obu stron lub za trzymiesięcznym okresem wypowiedzenia”.

Uwaga !!

Zamawiający dodaje i koryguje następujące zapisy w projekcie umowy na usługę żywienia.

#### §7

6. Za wyjątkiem sytuacji, o której mowa w ust. 1 lit. a), wprowadzenie zmian wysokości wynagrodzenia wymaga uprzedniego złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o wysokości dodatkowych kosztów wynikających z wprowadzenia zmian, o których mowa w ust 1 [pkt 2,3](#) oraz wykazania przez Wykonawcę sposobu wyliczenia nowych cen wraz ze szczegółowym uzasadnieniem wpływu zmian o których mowa w ust. 1 pkt 2, 3 na wynagrodzenie Wykonawcy.

11. Czynność prawna mająca na celu zmianę wierzyciela samodzielnego publicznego zakładu opieki zdrowotnej może nastąpić po wyrażeniu zgody przez podmiot tworzący. Czynność prawna dokonana bez zgody podmiotu tworzącego jest nieważna

1. W sprawach nieuregulowanych niniejszą umową stosuje się przepisy [ustawy o działalności leczniczej](#), Kodeksu cywilnego oraz w postępowaniach procesowych Kodeksu postępowania cywilnego.

Z poważaniem  
Monika Czajkowska