

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na realizację zadania pn.: **"Wykonywanie usługi sprzątnięcia pomieszczeń w budynkach administracyjnych Urzędu Miasta Legnicy"**- powtórka.

W związku z wniesionymi przez Wykonawcę zapytaniami do specyfikacji warunków zamówienia w ww. postępowaniu zgodnie z art. 284 ust. 2 i ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019r. (Dz. U. z 2022r. poz. 1710 – tekst jednolity z póź. zm.) oraz pkt. XIV „Instrukcji dla Wykonawców” – Rozdział 2 swz, **Zamawiający poniżej publikuje pytania i odpowiedzi:**

I.

Pytanie nr 1.

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

- a) 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,
- b) powyższe może budzić wątpliwości co do zgodności takiej praktyki z przepisami ustawy z dnia 29.01.2004r. – 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.

Zamawiający po udzieleniu zamówienia NIE DOPUSZCZA możliwości wystawiania faktur przez inny podmiot (de facto: przez innego podatnika VAT), niż ubiegający się o udzielenie zamówienia członkowie konsorcjum.

Pytanie nr 2.

Czy wraz z przejściem usługi wykonawca przejmie pracowników w trybie art. 23' KP? Jeżeli tak, to prosimy o odpowiedź na następujące pytania.

- a) 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?
- b) Ile osób przebywa na długich zwolnieniach lekarskich (powyżej 30 dni) i do kiedy?
- c) Czy wśród osób przewidzianych do przejścia są osoby przebywające na urloпах macierzyńskich, wychowawczych, bezpłatnych, świadczeniach rehabilitacyjnych? Jeśli tak to ile osób i do kiedy?
- d) Prosimy o podanie terminów ważności badań lekarskich (dat do kiedy) poszczególnych pracowników przewidzianych do przejścia.
- e) Prosimy o jednoznaczne wskazanie czy w stosunku do przejmowanych pracowników zastosowanie ma Regulamin Wynagradzania czy Układ Zbiorowy pracy.
- f) 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.
- g) Prosimy o wskazanie ilu pracowników z przewidzianych do przekazania kolejnemu wykonawcy jest byłymi pracownikami Zamawiającego.
- h) Czy Zamawiający zobowiązuje się do przejścia pracowników w przypadku rozwiązania lub zakończenia kontraktu?
- i) 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.)?
- j) 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?
- k) 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)?

- l) 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)?
- m) 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)?
- n) Czy pracownikom wypowiedziano warunki umów o pracę w części dotyczącej wynagrodzenia? Jeśli tak, to które składniki wynagrodzeń zostały zmienione?
- o) Czy w stosunku do Zamawiającego toczą się postępowania sądowe wszczęte przez pracowników przewidzianych do przejęcia? Jeśli tak, prosimy o podanie wykazu spraw ze wskazaniem wartości przedmiotu sporu, roszczenia pracowników i etapu, na którym znajduje się sprawa.
- p) Czy istnieją jakiegokolwiek porozumienie, umowa, pakiet socjalny zawarty ze związkami zawodowymi, w którym pracodawca zobowiązał się do jakichkolwiek gwarancji w zakresie zatrudnienia pracowników lub wysokości ich wynagrodzeń, także w przypadku przejęcia tychże pracowników przez następnego pracodawcę? Czy pracownicy są objęci jakimikolwiek gwarancjami uniemożliwiającymi nowemu pracodawcy modyfikację treści ich stosunków pracy?
- q) Czy na dzień przejęcia będą jakiegokolwiek nieuregulowane zobowiązania w stosunku do przekazywanych pracowników? Jeśli tak, z jakiego tytułu i w jakiej kwocie?
- r) 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.
- s) 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.
- t) Ile osób ze wskazanych do przejęcia jest członkami związków zawodowych (jakich)? Jakie funkcje te osoby pełnią w związkach?
- u) Prosimy o przedstawienie wykazu wykorzystania urlopów za rok 2020 r. na poszczególnego pracownika z uwzględnieniem dodatkowych urlopów przysługujących pracownikom w związku z orzeczeniem o niepełnosprawności.
- v) Prosimy o podanie wysokości wynagrodzeń zasadniczych brutto poszczególnych pracowników przewidzianych do przejęcia, kosztów ZUS pracodawcy, premii, dodatków do wynagrodzeń.
- w) Czy w związku z koniecznością przejęcia pracowników na podst. Art. 23' KP nowy Wykonawca przez i po zakończeniu okresu gwarancyjnego będzie mógł zmienić warunki pracy oraz miejsce pracy pracownikowi?
- x) Prosimy o wyszczególnienie osób, które obecnie znajdują się w wieku ochronnym /przedemerytalnym?
- y) Prosimy o wyszczególnienie osób, które zatrudnione są z orzeczoną stopniem niepełnosprawności wraz z określeniem jego rodzaju?
- z) 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 w żadnym z dokumentów specyfikacji warunków zamówienia nie zawarł zapisów dotyczących nawet ewentualnego przejęcia pracowników w trybie art. 23' KP. Jedyne na podstawie zapisów pkt VI ppkt. 1 IDW – Rozdział 2 swz cyt.”... Zamawiający stosownie do **art. 95 ust. 1 uPzp**, wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę na **podstawie umowy o pracę osób wykonujących następujące/poniższe czynności** w zakresie realizacji zamówienia, których wykonanie polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1¹ ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz. U. z 2020 poz. 1320 tj.) nie mniej niż 11 osób zatrudnionych na umowę o pracę:

- 3 osoby sprzątające od godz. 7.00 do 15.00 - 1 etat,
- 8 osób sprzątających od godz. 15.00 do 21.30 - ¾ etatu,

Wykonawca będzie zatrudniał wyżej wymienione osoby co najmniej na okres realizacji umowy. W przypadku rozwiązania stosunku pracy w trakcie tego okresu, zobowiązuje się do niezwłocznego zatrudnienia na to miejsce innej osoby spełniającej powyższe wymagania...” **wymaga zatrudniania przez Wykonawcę osób wykonujących przedmiotową usługę na umowy o pracę.**

Pytanie nr 3.

Zwracamy się z prośbą o modyfikację § 8 wzoru umowy, poprzez zmniejszenie wygórowanych kar umownych o 50%.

W procedurze udzielania i realizacji zamówień publicznych to zamawiający jest w pozycji uprzywilejowanej względem wykonawców, umożliwiającą mu narzucanie warunków dotyczących realizacji zamówienia, jednak powinien on tak ukształtować treść umowy aby realizacja zamówienia w ogóle była możliwa. Zatem zastrzeżenie kar umownych nie powinno być celem samym w sobie, ale środkiem dyscyplinującym wykonawcę. Wielokrotnie wskazywała na to Krajowa Izba Odwoławcza, m.in. w wyroku z dnia 5 marca 2014 r., sygn. akt KIO 283/14.

Zamawiający próbuje wykorzystać swoją pozycję dominującą w przetargu i wbrew zasadom współzycia społecznego, wprowadzić do umowy rażąco wygórowaną karę umowną, która z uwagi na swą konstrukcję, może mieć zastosowanie zarówno w przypadku drobnego uchybienia, nieskutkującego powstaniem jakiegokolwiek szkody po stronie Zamawiającego, jak i w przypadku niewykonania zobowiązania w znacznej części. Kara umowna winna zostać opisana w sposób zróżnicowany, w zależności od rangi, skutków i okresu trwania uchybienia, jak i wpływu uchybień na funkcjonowanie Zamawiającego. Nie można również zapominać, że podstawową funkcją kary umownej jest naprawienie szkody (zryczałtowane odszkodowanie), a zatem stawka kary umownej nie powinna być ustalona abstrakcyjnie, lecz z uwzględnieniem przewidywanej szkody, jaka może powstać po stronie Zamawiającego. Jednakże postanowienie projektu umowy nie zostało oparte na powyższych założeniach, stąd wnioski o jego zmianę.

Zaproponowane przez wykonawcę zmiany poprzez obniżenie wysokości kar umownych, zróżnicowanie ich wysokości w stosunku do rangi, skutku i okresu trwania uchybienia i jego wpływu na funkcjonowanie zamawiającego ma z jednej strony zapewnić, iż w dalszym ciągu kary umowne będą spełniały funkcję represyjną, z drugiej zaś, że zaczną spełniać funkcję odszkodowawczą, a nie „zarobkową”.

Odpowiedź.

Zamawiający pozostawia zapisy projektu umowy bez zmian, słusznie zakładając, że w wyniku postępowania wyłoni rzetelnego Wykonawcę, któremu nie będzie konieczności naliczania kar umownych za jakiegokolwiek uchybienia w realizacji umowy- zadania.

Pytanie nr 4.

Zamawiający określił w SWZ wymóg zatrudnienia pracowników wykonujących czynności porządkowe lub czynności sprzątnięcia 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 wyraża zgodę na zatrudnianie pracowników wykonujących czynności sprzątnięcia na umowę zlecenie **wyłącznie na zastępstwa urlopowo-chorobowe lub zdarzenia losowe niemożliwe do przewidzenia** **Każdorazowo przypadek powyższy i osobę zastępująca pracownika należy zgłosić Zamawiającemu przed przystąpieniem ww. pracownika zastępującego do pracy i uzyskaniem zgody Zamawiającego.**

Pytanie nr 5.

Zwracamy się z prośbą o wskazanie możliwego maksymalnego ograniczenia zakresu wykonywanej usługi podczas trwania umowy (co wiąże się z ograniczeniem przychodu Wykonawcy).

Odpowiedź.

Zamawiający w żadnym z dokumentów specyfikacji warunków zamówienia nie założył ograniczenia zakresu wykonywanej usługi podczas trwania umowy.

Pytanie nr 6.

Zamawiający w swz wskazał wymagania dot. ilości osób i etatowości. Zwracamy się z prośbą o potwierdzenie iż w przypadku zmniejszenia zakresu i/lub metrażu Wykonawca będzie mógł zmniejszyć ilość osób/etatów.

Odpowiedź.

Patrz odpowiedź na pytanie nr 5.

Pytanie nr 7.

Zamawiający określił w SIWZ iż materiały eksploatacyjne papier toaletowy, mydło toaletowe i ręczniki papierowe) niezbędne do prawidłowego funkcjonowania obiektu zabezpiecza Zamawiający. Prosimy o potwierdzenie iż dotyczy to również środka do dezynfekcji rąk. W przeciwnym razie prosimy o określenie rodzaju środka oraz średniomiesięcznego zużycia w/w środka

Odpowiedź.

Zamawiający potwierdza, iż zabezpiecza również środek do dezynfekcji rąk.

Pytanie nr 8.

W związku z zapisami dot. spełnienia warunku dot. zdolności technicznej i zawodowej tj. *w/w warunek zostanie uznany za spełniony jeżeli Wykonawca lub członek konsorcjum lub podmiot na którego zasoby powołuje się Wykonawca spełni go samodzielnie (doświadczenia zawodowego się nie sumuje)*, prosimy o potwierdzenie iż w przypadku Wykonawców występujących wspólnie wystarczającym jest aby w/w warunek został spełniony **wyłącznie przez jednego z Wykonawców występujących wspólnie** a nie każdego z nich.

Odpowiedź.

Zamawiający informuje, że zgodnie z zapisami pkt VIII. ppkt 1.2 ppkt 1.2.2.1.

cyt. „...Warunek zostanie uznany za spełniony jeżeli Wykonawca lub członek konsorcjum lub podmiot na którego zasoby powołuje się Wykonawca spełni go [ppkt. 1.2.2.1.] samodzielnie (doświadczenia zawodowego się nie sumuje).

Ocena spełnienia w/w warunku dokonana zostanie zgodnie z formułą spełnia/nie spełnia...”

w przypadku Wykonawców występujących wspólnie wystarczającym jest aby w/w warunek został spełniony **wyłącznie przez jednego z Wykonawców występujących wspólnie** a nie każdego z nich **pod warunkiem, że:** „...a) jeżeli wykonawca powołuje się na doświadczenie w realizacji usług, wykonywanych wspólnie z innymi wykonawcami, wykaz, o którym mowa w pkt. 1.2.2.1, musi dotyczyć usług, w których wykonaniu Wykonawca ten bezpośrednio uczestniczył, a w przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych, w których wykonywaniu bezpośrednio uczestniczył lub uczestniczy...”

Pytanie nr 9.

Prosimy z koniecznością wniesienia wadium prosimy o określenie beneficjenta gwarancji ubezpieczeniowej/bankowej w przypadku wnoszenia gwarancji w w/w formie.

Odpowiedź.

Zamawiający informuje, że beneficjentem gwarancji ubezpieczeniowej/bankowej w przypadku wnoszenia gwarancji w w/w formie jest „**Prezydent Miasta Legnica działający w imieniu Gminy Legnica**”.

Pytanie nr 10.

Prosimy o wskazanie miesięcznej wartości faktury netto i brutto Wykonawcy obecnie realizującego usługi objęte niniejszym postępowaniem w miesiącach styczeń, luty, marzec 2021 oraz listopad 2020.

Odpowiedź.

Obecny wykonawca realizuje usługę w oparciu o umowę na czas od 04.06.2021 r. do 3.06.2023 r.

Pytanie nr 11.

Czy wśród okien przeznaczonych do mycia występują okna trudnodostępne, które wymagają użycia specjalistycznego sprzętu alpinistycznego lub mycia przy użyciu wyciągu? Jeżeli tak prosimy o określenie metrażu w/w okien. Czy krotność mycia jest taka sama jak w przypadku pozostałych okien ?

Odpowiedź. **Okna przeznaczone do mycia nie wymagają użycia sprzętu alpinistycznego ani wyciągu.**

Pytanie nr 12.

Czy usługa obejmuje polimeryzację podłóg. Jeżeli tak prosimy o wskazanie metrażu wykonania w/w usługi jak i krotności jej wykonania w roku.

Odpowiedź. **Tak polimeryzacja podłóg ma się odbywać 2 razy w roku. Powierzchnia to 5.299,10 m².**

Pytanie nr 13.

W związku z załącznikiem nr 5 tj. warunki zmian w umowie prosimy o potwierdzenie iż Wykonawca zwaloryzuje wykonawcy wyłonionemu w toku powyższego postępowania usługę w związku ze wzrostem minimalnego wynagrodzenia za pracę obowiązującego od 01.01.2024.

Odpowiedź.

Zamawiający informuje, że zgodnie z zapisami pkt. 2 ppkt 2) załącznika nr 5 „Warunki zmian umowy” do IDW – Rozdział 2 swz

cyt. „...2. Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany wynagrodzenia Wykonawcy:

(...)

2) w wyniku zmiany minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę...”

Zmiany określone w pkt 2 (...) zostaną wprowadzone na umotywowany wniosek Wykonawcy w drodze aneksu do umowy. Umotywowany wniosek musi zawierać kalkulację udowadniającą, że (...) zmiana minimalnego wynagrodzenia za pracę – ma wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę. **Warunkiem dokonania zmian postanowień umowy jest zgoda obu stron wyrażona na piśmie pod rygorem nieważności takiej zmiany w formie aneksu do umowy....”**

Zamawiający zwaloryzuje wykonawcy wyłonionemu w toku powyższego postępowania usługę w związku ze wzrostem minimalnego wynagrodzenia za pracę, pod warunkiem, że Wykonawca wyliczy i umotywuje iż zmiana minimalnego wynagrodzenia za pracę – ma wpływ na koszty wykonania zamówienia.

Pytanie nr 14.

Prosimy o informacje czy Wykonawca ma brać pod uwagę znane już na dzień składania oferty minimalne wynagrodzenie obowiązujące od 01.07.2023 to jest 3600 zł brutto czy może zamawiający zwaloryzuje wykonawcy wyłonionemu w toku powyższego postępowania powyższy wzrost.

Odpowiedź. **Patrz odpowiedź na pytanie nr 13.**

Wprowadzone niniejszym pismem odpowiedzi nie prowadzą do istotnej zmiany treści ogłoszenia i stanowią integralną część specyfikacji warunków zamówienia.

**Z up. Prezydenta Miasta
Krzysztof Duszkiewicz
(Zastępca Prezydenta)**