

Wszyscy zainteresowani

(strona prowadzonego postępowania)

dotyczy: postępowania w sprawie udzielenia zamówienia publicznego

Nazwa zadania: Usługa kompleksowego utrzymania czystości pomieszczeń i terenu wokół budynku dla Muzeum II Wojny Światowej w Gdańsku

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ 2

Gdańsk,
17 października 2024
PA.280.15(2).2024

Szanowni Państwo,

Zamawiający – Muzeum II Wojny Światowej w Gdańsku informuje, że w związku ze złożeniem przez Wykonawcę zapytań dotyczących przedmiotowego postępowania, udziela stosownych odpowiedzi na podstawie art. 135 ust. 2 i ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019r. – Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2024 r., poz. 1320):

Pytania z dnia 11.10.2024 r.

1. Prosimy o potwierdzenie, że za pomiary elektryczne w pomieszczeniach przekazanych do użytkowania Wykonawcy w toku realizacji usługi odpowiada Zamawiający.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że **będzie dokonywał we własnym zakresie** niezbędnych konserwacji, sprawdzeń i pomiarów w pomieszczeniach przekazanych Wykonawcy.

2. Uprzejmie proszę o informację, czy Zamawiający akceptuje wystawienie przez wykonawcę ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych, dotyczących wykonania umowy o przedmiotowe zamówienie publiczne oraz przesłanie tychże dokumentów za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania <https://brokerpefexpert.efaktura.gov.pl/>?

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający **akceptuje wystawienie** przez wykonawcę ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych, dotyczących wykonania umowy o przedmiotowe zamówienie publiczne oraz przesłanie tychże dokumentów za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania <https://brokerpefexpert.efaktura.gov.pl/> Konto Zamawiającego zostanie przekazane wybranemu w postępowaniu wykonawcy/wykonawcom.

3. Dotyczy par. 7 ust. 8 lit. B umowy, cz. 1: „ (...) Wykonawca ma obowiązek w terminie 30 dni od zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia albo minimalnej stawki godzinowej złożyć do Zamawiającego pisemny wniosek, w

którym musi wykazać rzeczywisty wpływ zmiany minimalnego wynagrodzenia albo wysokości minimalnej stawki godzinowej na zwiększenie/zmniejszenie kosztów realizacji Umowy (...)"

Co Zamawiający rozumie pod określeniem „zmiana” - publikację nowych przepisów czy ich wejście w życie?

Odpowiedź:

Zamawiający pod określeniem „zmiana” rozumie **wejście w życie nowych przepisów** dotyczących zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia albo minimalnej stawki godzinowej, przy czym Zamawiający informuje, że nie będzie dokonywał zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w styczniu/lutym 2025 roku. Wykonawcy zobowiązani są do uwzględnienia w cenie oferty wynagrodzenia minimalnego jakie będzie obowiązywało od 1.01.2025 roku.

4. Dotyczy par. 13 ust. 4 umowy, cz. 1: „Waloryzacja będzie się odbywać w oparciu o wskaźniki wzrostu lub spadku cen towarów i usług konsumpcyjnych, ogłoszonym w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego, ustalonym od pierwszego miesiąca świadczenia usługi do miesiąca złożenia wniosku”.

Jaki wskaźnik GUS będzie brany pod uwagę (roczny, półroczny, kwartalny, miesięczny/ okres poprzedni/ analogiczny okres)? W jaki sposób będzie ustalana ta wartość?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że waloryzacja będzie się odbywać **w oparciu o wskaźniki miesięczne** wzrostu lub spadku cen towarów i usług konsumpcyjnych, ogłoszonym w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego.

5. Dotyczy par. 13 ust. 5 umowy, cz. 1: „łączna wartość korekt- maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia jaką dopuszcza Zamawiający wynikająca z zastosowania niniejszych postanowień waloryzacyjnych nie przekroczy (+/-) 7%, licząc od 7 miesiąca do końca trwania Umowy”

Od kiedy zapisy zmieniające wysokość wynagrodzenia miałyby wejść w życie?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zapisy zmieniające wysokość wynagrodzenia wchodzi w życie wraz z zawarciem umowy natomiast **zmiana wysokości wynagrodzenia nastąpi** na warunkach wskazanych w umowie od pierwszego dnia miesiąca następującego po ustaleniu warunku wskazanego w par. 13 ust. 3 Projektu Umowy.

6. Dotyczy par. 6 ust. 4 umowy, cz. 1: „W sytuacji nieprzystąpienia do realizacji Umowy w terminie, o którym mowa w §3 ust. 1 lub co najmniej dwukrotnego nienależytego wykonania Przedmiotu Umowy w danym miesiącu lub niewykonania przez Wykonawcę obowiązków wynikających z Umowy, Zamawiający zastrzega sobie prawo rozwiązania Umowy bez wypowiedzenia z

winy Wykonawcy, a Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną, o której mowa w § 6 ust. 1 Umowy”.

W opinii Wykonawcy zapisy w/w par. są zbyt daleko idące. Prosimy o doprecyzowanie zapisów, że dotyczy to sytuacji w przypadku istotnych naruszeń. W tego typu umowach na usługi sprzątnięcia dwukrotne nieprawidłowe wykonanie umowy może się przytrafić nawet jednego miesiąca.

Odpowiedź:

Zamawiający **nie dokonuje zmiany** ww. zapisu.

7. Dotyczy par. 2 ust. 15 umowy, cz. 1: „W przypadku stwierdzenia uchybień ze strony Wykonawcy, Zamawiający w notatce wskaże te uchybienia, przekaże notatkę koordynatorowi w formie elektronicznej i wyznaczy termin na ich usunięcie. W przypadku nieusunięcia uchybień wykonywanej usługi, Wykonawcy, niezależnie od nałożonych kar, nie będzie przysługiwało wynagrodzenie za zakwestionowaną przez Zamawiającego usługę”.

Czy usunięcie zgłoszonych nieprawidłowości w terminie uniemożliwi nałożenie kary? Czy jednak kara umowna będzie nałożona niezależnie od usunięcia nieprawidłowości w wyznaczonym terminie?

Odpowiedź:

Zamawiający informuję, że kara umowna wynikająca ze stwierdzonych uchybień po stronie Wykonawcy **nie zostanie nałożona**, jeśli Wykonawca usunie te uchybienia w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie.

8. Wykonawca wnosi o wykreślenie z Załącznika nr 11a i 11b § 2, ust. 2 lit. a) zdanie 5, ust. 4 – Projekt umowy oraz Załącznik nr 4 do Umowy - wymogów dot. weryfikowania personelu Wykonawcy w zakresie niekaralności, poprzez przedłożenie Zamawiającemu zaświadczeń o której mowa w art. 21 ustawy z dnia 13 maja 2016 r. o przeciwdziałaniu zagrożeniom przestępczością na tle seksualnym i ochronie małoletnich.

Wykonawca nie będąc organizatorem działalności związanej z wychowaniem, edukacją, wypoczynkiem, leczeniem, świadczeniem porad psychologicznych, rozwojem duchowym, uprawianiem sportu lub realizacją innych zainteresowań przez małoletnich, lub z opieką nad nimi, nie jest ani zobowiązany, ani też uprawniony do sprawdzania w Rejestrze Przystępców na tle seksualnym swoich pracowników (zatrudnionych), którzy wykonują pracę w obiektach klientów, których dotyczy ten obowiązek. Obowiązek sprawdzenia danych w rejestrze dotyczy wyłącznie osób wykonujących pracę/działalność związaną z wychowaniem, edukacją, wypoczynkiem, leczeniem, świadczeniem porad psychologicznych, rozwojem duchowym, uprawianiem sportu lub realizacją innych zainteresowań przez małoletnich, lub z opieką nad nimi.

Przetwarzanie danych osobowych osoby wpisanej do Rejestru z dostępem ograniczonym a dotyczących ewentualnych wyroków skazujących bez podstawy prawnej (co stanowiłoby naruszenie art. 6 ust. 1 RODO w związku z art. 10 RODO) bądź z innym naruszeniem przepisów RODO może wiązać się z ryzykiem na gruncie przepisów o ochronie danych osobowych.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że jako Muzeum i placówka edukacyjna **jest organizatorem działalności związanej z wychowaniem i edukacją małoletnich**, w związku z tym zasadnym jest postawienie wymogów dot. weryfikowania personelu Wykonawcy w zakresie niekaralności, poprzez przedłożenie Zamawiającemu zaświadczeń, o których mowa w art. 21 ustawy z dnia 13 maja 2016 r. o przeciwdziałaniu zagrożeniom przestępczością na tle seksualnym i ochronie małoletnich.

Pytania z dnia 11.10.2024 r.

1. Zamawiający określił w SIWZ wymóg zatrudnienia pracowników wykonujących czynności porządkowe lub czynności sprzątnia 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 **nie zezwala** w przypadku urlopu, choroby czy innych nieprzewidzianych sytuacji na zatrudnienie osób na zastępstwo na umowę zlecenie.

Wymóg zatrudniania na umowę o pracę dotyczy również sytuacji losowych, zdarzeń niemożliwych do przewidzenia w tym np. związanych z zastępstwami chorobowo-urlopowymi, dla których charakter pracy spełnia warunek umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy, w którym Wykonawca lub Podwykonawca jest zobowiązany do zatrudniania na podstawie umowy o pracę – w przypadku osób wskazanych przez Zamawiającego w SWZ.

2. 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 11.09.2019 r. – 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 **nie dopuszcza** możliwości wystawiania faktur przez inny podmiot niż ten, któremu zostało udzielone zamówienie publiczne.

3. Zwracamy się z prośbą o modyfikację 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 współżycia 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 wniosek 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 informuje, że **nie przychyliła się do wniosku Wykonawcy** i podtrzymuje treść projektu umowy w zakresie kar umownych. W ocenie Zamawiającego, przewidziane w projekcie umowy kary umowne nie są rażąco wygórowane i nie powodują naruszenia prawa w zakresie równości stron. Zamawiający zwraca uwagę, że zgodnie z orzecznictwem Krajowej Izby Odwoławczej 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 (wyrok KIO z dnia 17 lipca 2009 r., sygn. akt: KIO/UZP 843/09).

4. Prosimy o potwierdzenie, iż w przypadku ograniczenia metrażu sprzątej powierzchni, a co za tym idzie przychodu Wykonawcy, proporcjonalnemu zmniejszeniu ulegnie również wymóg minimalnego zatrudnienia osób do realizacji usługi.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że ograniczenia powierzchni do sprzątania wiązały się z wyłączeniem na max 7 dni, i **nie było konieczności zmniejszania ilości zatrudnianych pracowników**. Dodatkowo Zamawiający informuje, że nie ma w planach długotrwałych wyłączeń powierzchni objętych przedmiotem zamówienia.

5. Prosimy o dodanie zapisu do umowy, iż w przypadku braku porozumienia co do waloryzacji wynagrodzenia możliwe będzie wypowiedzenie umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na powyższe zapisy.

6. Prosimy o potwierdzenie, iż warunek w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej musi być spełniony łącznie przez Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że spełnianie warunków udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej i zawodowej w przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia zostało szczegółowo opisane w Rozdziale 10 SWZ:

- a) warunek dotyczący - **zdolności technicznej lub zawodowej**

- **wiedza i doświadczenie** - spełni go samodzielnie co najmniej jeden z Wykonawców (Wykonawca, konsorcjant bądź podmiot trzeci na zasobach którego polega Wykonawca)

Nie dopuszcza się sumowania mniejszych, częściowych usług objętych odrębnymi umowami Wykonawcy, bądź wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia Wykonawców, w celu wykazania spełnienia danego warunku.

Nie dopuszcza się również sumowania ilości usług objętych odrębnymi umowami dwóch wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, w celu wykazania spełnienia danego warunku (1 usługa Wykonawca X i 1 usługa Wykonawca Y).

- **dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym ~~oraz osobami zdolnymi do wykonania zamówienia~~** - spełni go samodzielnie co najmniej jeden z Wykonawców (Wykonawca, konsorcjant bądź podmiot trzeci na zasobach którego polega Wykonawca) lub spełnią go łącznie.

7. Proszę o informację, czy w związku ze zmianą wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę, wynagrodzenie Wykonawcy od 01.01.2025 r. będzie podlegało waloryzacji?

Odpowiedź:

Zamawiający **nie przewiduje waloryzacji wynagrodzenia** z tytułu wzrostu minimalnego wynagrodzenia za pracę w roku 2025, ponieważ jest ono znane na dzień składania ofert. Wykonawca winien do wyceny oferty przyjąć wynagrodzenie minimalne, które będzie obowiązywało w 2025 roku i wyniesie od 1 stycznia 2025: 4 666,00 zł brutto (zgodnie z Rozporządzeniem Rady Ministrów z 12 września 2024).

Zamawiający informuje, że wszelkie wyjaśnienia stają się integralną częścią specyfikacji warunków zamówienia i będą wiążące przy składaniu ofert w postępowaniu. Ustalenia dotyczące terminu składania ofert w postępowaniu nie ulega zmianie i upływa w dniu **25.10.2024r. o godz. 10:00**

Przewodniczący komisji przetargowej

/-/ Emilia Jasińska