



SZP-ET/196/2021

Złotów, dnia 02.11.2021r.

Do wiadomości wszystkich zainteresowanych przedmiotowym postępowaniem

Dotyczy postępowania nr 17/ZP/2021

Szpital Powiatowy im. Alfreda Sokołowskiego w Złotowie, dalej zwany Zamawiającym, informuje o wpłynięciu wniosków o wyjaśnienie treści SWZ (tj. zapytań), dotyczących prowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego, oznaczonego symbolem 17/ZP/2021, którego przedmiotem jest: „Świadczenie usług w zakresie utrzymywania czystości i dezynfekcji oddziałów szpitalnych i innych komórek Szpitala Powiatowego im. A. Sokołowskiego w Złotowie oraz transportu wewnątrzszpitalnego (ul. Szpitalna 28, 77-400 Złotów)”. Zamawiający zgodnie z art. 135 ust. 1 i 2 ustawy p.z.p udziela wyjaśnień dotyczących SWZ o następującej treści:

Pytanie nr 1

Prosimy Zamawiającego o poprawienie oczywistej omyłki pisarskiej dotyczącej warunku udziału w postępowaniu jakim jest zdolność techniczna lub zawodowa roz. VIII pkt. 4 SWZ poprzez usunięcie sformułowania: „lecznictwa otwartego”.

Odpowiedź: Zamawiający dokona stosownej modyfikacji SWZ w Rozdziale VIII “Warunki udziału w postępowaniu” w ust. 2 pkt 4 a) SWZ oraz w Rozdziale X “Oświadczenia i dokumenty, jakie zobowiązani są dostarczyć wykonawcy w celu wykazania braku podstaw wykluczenia oraz potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu” w ust. 3 pkt 6, zastępując sformułowanie “lecznictwa otwartego tj. szpitali...” na “lecznictwa zamkniętego tj. szpitali...”

“Lecznictwo zamknięte” - obejmuje jednostki ochrony zdrowia świadczące stacjonarne całodobowe usługi medyczne (szpitale, sanatoria)¹.

Pytanie nr 2

Z treści art. 462 ust. 2 regulującego wprowadzanie podwykonawców wynika, iż obowiązek wskazania nazw podwykonawców dotyczy jedynie podwykonawców znanych na etapie składania oferty. Na etapie składania ofert Wykonawca nie zawsze jest w stanie podać dokładnych danych podwykonawcy z którego usług będzie korzystał. Dopiero w trakcie realizacji zamówienia na potrzeby należytego wykonania usługi Wykonawca może skorzystać z usług podwykonawcy, a co za tym idzie przekazać Zamawiającemu wymagane dane i informacje o podwykonawcy. W związku z powyższym prosimy o potwierdzenie czy Wykonawca dobrze rozumie, że obowiązek wskazania nazw podwykonawców dotyczy jedynie tych, znanych na etapie składania oferty, którzy w szczególności udostępniają swoje zasoby lub których wykonawca będzie chciał uwzględnić w wyjaśnieniach niskiej ceny.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, iż obowiązek wskazania nazw podwykonawców dotyczy, jedynie tych, którzy są znani na etapie składania oferty. Zgodnie z rozdziałem VI pkt. 3 SWZ “Zamawiający wymaga, aby w przypadku powierzenia części zamówienia podwykonawcom, Wykonawca wskazał w ofercie części zamówienia, których wykonanie zamierza powierzyć podwykonawcom oraz podał (o ile są mu wiadome na tym etapie) nazwy (firmy) tych podwykonawców.” Zapis ten dotyczy podwykonawców niebędących podmiotem udostępniającym zasoby.

Wykonawcy mogą w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu w stosownych sytuacjach oraz w odniesieniu do konkretnego zamówienia, lub jego części, polegać na

¹ Wytuczne opracowania studiów wykonalności dla projektów z zakresu infrastruktury lecznictwa zamkniętego i otwartego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Śląskiego na lata 2007-2013, Katowice, luty 2009

zdolnościach technicznych lub zawodowych lub sytuacji finansowej lub ekonomicznej podmiotów udostępniających zasoby (podmiotów trzecich). W tym przypadku Wykonawca stosuje się do zapisów rozdziału XI SWZ.

Pytanie nr 3

Prosimy Zamawiającego o obniżenie kary umownej przewidzianej w projekcie umowy §17 ust. 9 projektu umowy. Proponujemy zmniejszenie kary umownej do 15% wartości miesięcznego wynagrodzenia. Relacja wysokości przewidzianych kar umownych do uchybień, na wypadek których zostały przewidziane, powoduje zachwianie relacji pomiędzy wysokością zastrzeżonej kary umownej do wysokości wynagrodzenia za wykonanie zobowiązania oraz zachwianie stosunku wysokości zastrzeżonej kary umownej do wysokości doznawanej szkody (zob. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 21 września 2007 r., V CSK 139/07 oraz uchwałę składu 7 sędziów Sądu Najwyższego z dnia 6 listopada 2003 r., III CZP 61/03). Kara umowna jest, bowiem surogatem odszkodowania, zastrzeżonym w określonej wysokości i nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia wierzyciela (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 28 września 2010 r., V ACa 267/10). Kary umowne zastrzeżone przez Zamawiającego pozwolą mu nie tylko na pokrycie ewentualnej szkody, ale przede wszystkim na sfinansowanie znacznej części zamówienia przez Wykonawcę, a tym samym na wzbogacenie Zamawiającego. Pozbawienie Wykonawcy znacznej części miesięcznego wynagrodzenia z powodu jednorazowych uchybień, doprowadzi do zachwiania zasady ekwiwalentności świadczeń w umowie o charakterze wzajemnym. Fakt, że kara umowna pełni funkcję dyscyplinującą, nie może prowadzić do nadmiernego wzbogacenia Zamawiającego. Kara umowna pełni w pierwszej kolejności funkcję odszkodowawczą (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z dnia 4 grudnia 2014 r., I Aca 793/14 oraz wyrok Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z dnia 23 września 2014 r., I ACa 343/14).

Przewidziane przez Zamawiającego kary umowne są nie do zaakceptowania, ponieważ prowadzą do rażącego pokrzywdzenia jednej ze stron, w sposób nieadekwatny do celu ochrony, którą zamierzała uzyskać strona przez jej wprowadzenie (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Gdańsku z dnia 14 maja 2013 roku, I ACa 173/13). W związku z powyższym wnosimy jak na wstępie.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ w powyższym zakresie.

W zakresie zarzutów dotyczących kar umownych Zamawiający stwierdza, że jest gospodarzem postępowania przetargowego i to na nim spoczywa takie ukształtowanie postanowień umowy, aby odpowiadały one potrzebom i wymaganiom zgodnym z celem zamówienia. W związku z tym to właśnie Zamawiający jest zobowiązany do takiego ustalenia warunków umownych, które należy zabezpieczyć jego interes, a tym samym interes publiczny.

W myśl art. 483 § 1 k.c. można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Zgodnie zaś z treścią art. 484 § 1 k.c. w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania kara umowna należy się wierzycielowi w zastrzeżonej na ten wypadek wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody. W przypadku kary umownej zastrzeżonej na wypadek nieterminowego spełnienia świadczenia niepieniężnego kara umowna należy się jedynie w wypadku zwłoki dłużnika, nie można natomiast żądać kary umownej, gdy dłużnik obali wynikające z art. 471 k.c. domniemanie, że opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność (por. wyrok SN z dnia 11 lutego 1999 roku, sygn. III CKN 166/98).

Podnieść trzeba, że powszechną praktyką i zwyczajem ochrony oraz zabezpieczenia zamawiającego przy umowie o udzieleniu zamówienia publicznego, w szczególności w obrocie gospodarczym, jest stosownie kar umownych, w tym chociażby z tytułu odstąpienia czy też wypowiedzenia umowy na skutek okoliczności, za które odpowiada wyłącznie jedna ze stron.

W ocenie Zamawiającego kary umowne są zabezpieczeniem interesu publicznego przed nierzetelnymi wykonawcami. W zakresie działalności Zamawiającego leży wydatkowanie środków publicznych, a nie uzyskiwanie dochodów z kar umownych. Celem Zamawiającego nie jest wyszukiwanie podstaw obciążenia Wykonawcy karą umowną. Kary umowne nie będą naliczane w przypadku, gdy nie zaistnieją ku temu przesłanki. Kary umowne są stosowane przez Zamawiającego w ostateczności, kiedy wszystkie inne sposoby zmotywowania Wykonawcy do należytego i terminowego wykonania umowy zawiodą. Naliczenie kary umownej poprzedzone jest korespondencją wskazującą uchybienia i nakazującą jego usunięcie pod groźbą naliczenia kary.

W wypadku naliczenia kary, która w ocenie Wykonawcy jest nieadekwatna do jego przewinienia, istnieje możliwość skierowania przez niego powództwa do sądu powszechnego o zmiarkowanie kary zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa cywilnego.

Wprowadzenie do projektów (wzorców) umów przedmiotowych zapisów dotyczących kar umownych, które nie sposób uznać za wygórowane – w takiej wysokości funkcjonują one w obrocie

gospodarczym - nie stanowi naruszenia zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wszystkich wykonawców, albowiem zapisy te nie są nie są sprzeczne ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem prawa i zasadami współżycia społecznego.

Pytanie nr 4

Zgodnie art. 436 ust. 3 Zamawiający ustanowił maksymalną wysokość kar umownych na poziomie aż 25% wartości umowy, wnosimy o zmniejszenie wysokości kary i włączenie zapisu do projektu umowy w §14 ust. 10: (...) „ Łącznie wysokość kar umownych nie może przekroczyć 15% wartości ogółem wynagrodzenia umownego brutto”. Obecny zapis powoduje, iż Wykonawcy zostaje naliczona wyższa kara umowna za nieprawidłową realizację niż w przypadku nie zrealizowania jej. Prosimy o zmniejszenie maksymalnej wysokości kar umownych.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ w powyższym zakresie. Uzasadnienie Zamawiającego jak w odpowiedzi udzielonej na pytanie nr 3.

Pytanie nr 5

Zwracamy się z prośbą o wprowadzenie do wzoru umowy zapisu umożliwiającego stronom rozwiązanie umowy z 3-miesięcznym wypowiedzeniem. Proponujemy wprowadzenie następującego zapis: „Każda ze stron może wypowiedzieć umowę z ważnych powodów z zachowaniem 3- miesięcznego okresu wypowiedzenia.” Należy zauważyć, że 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. Obowiązujące przepisy ustawy prawo zamówień publicznych nie zawierają w tym zakresie żadnych zakazów

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanego zapisu do projektu umowy.

Pytanie nr 6

Prosimy Zamawiającego o informację z jaką częstotliwością Wykonawca będzie zobowiązany myć okna (dotyczy zadania 1). Dodatkowo prosimy o wyjaśnienie, co Zamawiający rozumie przez pojęcie „przecieranie szyb w razie potrzeby” – prosimy o wymienienie tych potrzeb.

Odpowiedź: Mycie okien powinno odbywać się cztery razy w ciągu 12 miesięcy kalendarzowych oraz 8 razy w ciągu 24 miesięcy kalendarzowych tj. w okresie obowiązywania umowy.

Pod pojęciem “przecierania szyb” Zamawiający rozumie - przecieranie szyb znajdujących się np. w drzwiach, okienkach rejestracji itd., za pomocą ścierki lub ręcznika papierowego przy użyciu środka do mycia szyb, w przypadku ich zabrudzenia od palców u rąk lub innych nieestetycznych zabrudzeń.

Pytanie nr 7

Dot. Rozdz. VIII SWZ -

„... 4) zdolności technicznej lub zawodowej:

a) wykonawca spełni warunek, jeżeli wykaże (przedstawi) wykaz usług wykonanych, a w przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych również wykonywanych, w okresie ostatnich 3 lat, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, że wykonał należycie co najmniej dwa świadczenia polegające na utrzymaniu czystości i dezynfekcji oraz transportu wewnątrzszpitalnego w minimum trzech obiektach leczenia otwartego tj. szpitali o powierzchni użytkowej nie mniejszej niż 10 tys. m², każdy na wartość nie mniejszą niż 800 tys. zł rocznie...”

wnosimy o zmianę zapisu dotyczącego zdolności technicznej i zawodowej, tj:

„...a) wykonawca spełni warunek, jeżeli wykaże (przedstawi) wykaz usług wykonanych, a w przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych również wykonywanych, w okresie ostatnich 3 lat, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, że wykonał należycie co najmniej dwa świadczenia polegające na utrzymaniu czystości i dezynfekcji oraz transportu wewnątrzszpitalnego w minimum dwóch obiektach leczenia otwartego tj. szpitali o powierzchni użytkowej nie mniejszej niż 7 tys. m², każdy na wartość nie mniejszą niż 1 200 tys. zł rocznie...”

Prośbę swą argumentuję, tym, iż specyfika obsługi obiektów leczenia zamkniętego jest zbliżona, zaś metraż nie zawsze świadczy o wartości wykonywanej usługi.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapis SWZ w tym zakresie, wprowadzony modyfikacją do SWZ w Rozdziale VIII "Warunki udziału w postępowaniu" w ust. 2 pkt 4 a), w dniu 20.10.2021 r. znak pisma SZP-ET/187/2021.

Pytanie nr 8

W związku z tym, iż kontrakt na świadczenie usług zawierany jest na okres powyżej 12 miesięcy, zwracam się z prośbą o potwierdzenie, iż Zamawiający dopuszcza zmianę wynagrodzenia w oparciu o art. 439 ustawy z dnia 11 września 2019 r. -Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021r., poz. 1129 z późn. zm. -zwanej dalej „Pzp”) wraz z przesłankami, które dotyczą zakresu opisanego w SWZ?

Odpowiedź: Zamawiający wprowadził do zapisów specyfikacji w załączniku nr 5 i 5.1. projektowanych postanowień umowy, modyfikacją do SWZ, zapis zgodny z art. 439 ustawy Pzp, dnia 22.10.2021 r., znak pisma SZP-ET/189/2021.

Pytanie nr 9

Wnoszę o potwierdzenie, iż Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w projekcie umowy załącznik nr 5 - § 5 ust. 3, w którym Zamawiający wskazał, że: „W przypadku realizacji zamówienia przez konsorcjum, wyłącznie jego lider wystawia za świadczone usługi fakturę z podatkiem VAT. Zamawiający wyklucza, aby każdy z podmiotów wchodzących w skład konsorcjum wystawiał Zamawiającemu osobną fakturę VAT.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, iż podtrzymuje zapisy zawarte w projektowanych postanowieniach umowy w § 5 ust. 3, będących załącznikiem nr 5 do SWZ.

Pytanie nr 10

– Jeżeli Zamawiający potwierdza powyższe, zwracam się z prośbą o zmianę i wyrażenie zgody na wystawianie faktur przez członków konsorcjum, którzy zgodnie ze złożonym oświadczeniem na podstawie art. 117 ust.4 ustawy z dnia 11.09.2019 Prawo zamówień publicznych – określają za jakie czynności odpowiadają w postępowaniu. Związane jest to także z rozliczeniami podatku VAT i różnymi stawkami (w tym stawka ZW), których nie może zastosować każdy z członków a nie zawsze jest on liderem konsorcjum.

Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, iż rozliczenie wykonanych usług w danym okresie rozliczeniowym będzie dokonywane na podstawie jednej faktury wystawionej przez pełnomocnika/lidera podmiotów wspólnie realizujących zamówienie (konsorcjum) - w przypadku gdy umowa w sprawie realizacji przedmiotowego zamówienia zostanie zawarta z wykonawcami wspólnie ubiegającymi się o realizację zamówienia.

W uzasadnieniu swojego stanowiska Zamawiający wskazuje na treść interpretacji Dyrektor Krajowej Informacji Skarbowej z dnia 12.05.2017r. sygnatura: 2461- IBPP2.4512.72.2017.2.WN, nr dokumentu 505228/I, zgodnie z którą jedynie lider konsorcjum ma prawo wystawiać faktury dla zamawiającego. Następnie pozostali konsorcjanci zobligowani są do wystawienia faktury dla lidera za wykonane przez siebie usługi. W takiej sytuacji mamy do czynienia z odsprzedażą usług, a w konsekwencji należy uznać, że członek konsorcjum występuje jako podwykonawca lidera. W związku z powyższym obowiązek rozliczenia podatku od towarów i usług wykonywanych przez członka konsorcjum, który traktowany jest jako podwykonawca wystąpi jedynie na jego liderze poprzez zastosowanie mechanizmu odwrotnego obciążenia podatkiem VAT².

Wobec powyższego Zamawiający jest uprawniony by nie wyrazić zgody na wystawianie mu faktur oddzielnie przez każdą z firm wchodzących w skład konsorcjum.

Pytanie nr 11

Zamawiający wymaga w przypadku Wykonawcy wspólnie ubiegającego się o udzielenie zamówienia - na podstawie z art. 117 ust. 4 uPzp, wskazanie w formularzu ofertowym , które czynności wykonają poszczególni wykonawcy. Proszę o zaakceptowanie i dołączenie do dokumentacji przetargowej jako załącznika oświadczenia o poniższej treści, ułatwi to ewentualnym Wykonawcom sprawne złożenie wymaganej dokumentacji do oferty:

OŚWIADCZENIE O PODZIALE OBOWIĄZKÓW W TRAKCIE REALIZACJI ZAMÓWIENIA (DOTYCZY TYLKO PODMIOTÓW WSPÓLNIE UBIEGAJĄCYCH SIĘ O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA)

(składane na podstawie art. art. 117 ust. 4 ustawy z dnia 11.09.2019 r. Prawo zamówień publicznych

² <https://sip.mf.gov.pl/faces/views/szczegoly/szczegoly-interpretacji-indywidualnej.xhtml?dokumentId=505228&poziomDostepu=PUB&indexAccordionPanel=-1#tresc>

(dalej uPzp – tekst jedn. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129).

Na podstawie z art. 117 ust. 4 uPzp jako Wykonawcy składający ofertę wspólną (*konsorcjum/ spółka cywilna) na potrzeby postępowania o udzielenie zamówienia publicznego realizowanego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Kompleksowe utrzymanie czystości na terenie Centrum Rekreacji Astoria położonego w Bydgoszczy przy ul. Królowej Jadwigi 23”

.....
(imię i nazwisko osoby/osób upoważnionej/ych do reprezentowania Wykonawców
wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia)

w imieniu:
(wpisać nazwy Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia)

*OŚWIADCZAM/MY, iż następujące czynności wykonają poszczególni Wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia:

1. Wykonawca:.....
(nazwa i adres)

wykona:
(należy wskazać, które czynności zostaną wykonane przez poszczególnych wykonawców (opis
w odniesieniu do spełnienia warunku w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej)

2. Wykonawca:.....
(nazwa i adres)

wykona:.....
(należy wskazać, które czynności zostaną wykonane przez poszczególnych wykonawców (opis
w odniesieniu do spełnienia warunku w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej)

.....
Podpis kwalifikowanym podpisem elektronicznym osoby (osób) upoważnionej (upoważnionych) do reprezentowania Wykonawcy/ów
Udzielenie odpowiedzi na powyższe zapytania pozwoli ewentualnemu Wykonawcy na optymalne skalkulowanie wartości usługi, a co za tym idzie na złożenie oferty zgodnej z wymaganiami jakościowymi postawionymi w SWZ.

Odpowiedź: Zamawiający, w celu zapewnienia przejrzystości prowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, przychyliła się do wniosku Wykonawcy i wprowadzi poprzez modyfikację zapisów SWZ **załącznik nr 8** - Oświadczenie o podziale obowiązków w trakcie realizacji zamówienia (dotyczy tylko podmiotów wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia) składane na podstawie art. 117 ust. 4 ustawy z dnia 11.09.2019 r. p.z.p. – **składany wraz z formularzem ofertowym i cenowym** (zgodnie z rozdziałem XII ust. 4 SWZ).

Zamawiający informuje, że niniejsze wyjaśnienia stają się integralną częścią SWZ i będą wiążące przy składaniu ofert.

Z-ca Dyrektora ds. Ekonomiczno-Eksploatacyjnych
Marcin Druszcz

Sporządzono w 1 egz.:

1. adresat (strona postępowania <https://platformazakupowa.pl/transakcja/519835>)

2. a/a

Sporządził: Bożena Schmidt – Dział Techniczno-Administracyjny,

tel. 67 263 22 33 wew. 329, fax. 672635878, e-mail: przetargi@szpital.zlotow.pl