



WsSzSL.FZ.381.68/21. 626 2021

Legnica 15-12-2021 r.

Do wszystkich zainteresowanych

Dotyczy:

**POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO W TRYBIE PRZETARGU  
NIEOGRANICZONEGO NA KOMPLEKSOWĄ USŁUGĘ UTRZYMANIA CZYSTOŚCI  
znak sprawy WSzSL/FZ-68/21**

W związku z prośbami o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w przedmiotowym postępowaniu, działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2021poz.1129 ze zm.), wyjaśniam co następuje:

**Pytanie 1** Zamawiający w SIWZ 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 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 zostanie udzielone zamówienie. Dodatkowo odsyłamy do zapisów paragrafu 17 projektu umowy.**

**Pytanie 2** 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 wniossek 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: W ocenie Zamawiającego kary umowne nie są wygórowane. Zapisy SWZ pozostają bez zmian.**



**Pytanie 3.** Zamawiający określił w SIWZ wymóg zatrudnienia pracowników wykonujących czynności porządkowe lub czynności sprzątanania 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:** Wykonawca ma zagwarantować prawidłowe wykonywanie umowy min. również poprzez zapewnienie obsady osobowej w takiej liczbie która zapewni możliwość zastępstw w przypadku urlopów bądź innych usprawiedliwionych nieobecności pracowników do których mają Oni prawo. Zamawiający dopuszcza wyjątkowo możliwość zastępstw w ramach zwolnień lekarskich krótkotrwałych ( w szczególności w sytuacji wzmożonej zachorowalności pracowników. W pozostałych przypadkach dopuszczamy możliwość zatrudniania w ramach umów na zastępstwo. Poza tym zwracamy uwagę że osoby wykonujące czynności w ramach wykonywania przedmiotu zamówienia zobowiązane są posiadać aktualne książeczki (badania) dla celów sanitarno-epidemiologicznych. Zamawiający wprowadził do umowy zapisy w §18A.

**Pytanie 4.** W związku z brakiem w treści SIWZ postanowień odpowiadających treści art. 436 pkt. 4, wnosimy o wprowadzenie do treści SIWZ postanowień odpowiadających treści art. 436 pkt. 4, Pzp oraz zgodnie z brzmieniem art. 135 ustawy z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz.U. z 2018 r. poz. 2215) postanowień odnoszących się do procedury wprowadzania przedmiotowych zmian w łączącej strony umowie tj. postanowień w brzmieniu: a. stawki podatku od towarów i usług,

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,.

c. zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub 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,

Niniejsza umowa ulegnie zmianie w zakresie należnego wykonawcy wynagrodzenia, w przypadku zmiany:

- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.

Każda ze stron umowy, w przypadku zaistnienia zdarzeń o jakich mowa w art. 436 pkt. 4, ustawy Pzp w terminie 3 miesięcy od dnia opublikowania przepisów będących podstawą zmiany, może zwrócić się do drugiej strony z pisemnym wnioskiem o przeprowadzenie negocjacji dotyczących zawarcia porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia. W przypadku zaistnienia zdarzeń o jakich mowa w art. 436 pkt. 4, ustawy Pzp każda ze stron może, po dokonaniu wpłat do pracowniczych planów kapitałowych za pierwszy miesiąc rozliczeniowy, zwrócić się do drugiej strony z pisemnym wnioskiem o przeprowadzenie negocjacji dotyczących zawarcia porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia.

Przez odpowiednią zmianę wynagrodzenia, o której mowa w ust. 2, należy rozumieć:

a) zmianę stawki podatku od towarów i usług,

b) sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego wynikających z podwyższenia dotychczasowej kwoty minimalnego wynagrodzenia, przysługującego odpowiednio osobom biorącym udział w realizacji części pozostałej do wykonania umowy w sprawie zamówienia,

c) sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego wynikających z podwyższenia dotychczasowej kwoty minimalnej stawki godzinowej wynagrodzenia, przysługującego odpowiednio osobom biorącym udział w realizacji części pozostałej do wykonania umowy w sprawie zamówienia,

d) sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej Wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z konieczności odprowadzenia dodatkowych składek od wynagrodzeń osób zatrudnionych na umowę o pracę lub na podstawie innej umowy cywilnoprawnej zawartej przez Wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniom zdrowotnym lub wysokości stawki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne przysługującego odpowiednio biorącym udział w realizacji części zamówienia pozostałej do wykonania, przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób,



e) sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego z tytułu zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej Wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z konieczności odprowadzenia dodatkowych składek od wynagrodzeń osób zatrudnionych na umowę o pracę lub na podstawie innej umowy cywilnoprawnej, zwartej przez Wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z zmiany zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych, przysługującego odpowiednio biorącym udział w realizacji części zamówienia pozostałej do wykonania, przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób.

Zmiana wynagrodzenia wykonawcy o jakiej mowa w ustępie 1 -3 niniejszego paragrafu dokonuje się w zakresie wynagrodzenia należnego wykonawcy, poczynając od dnia wejścia w życie przepisów prawa będących podstawą zmiany:

- a) wysokości podatku od towarów i usług,
  - b) wysokości kwoty minimalnego wynagrodzenia,
  - c) wysokości kwoty minimalnej stawki godzinowej wynagrodzenia,
  - d) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniom zdrowotnym,
  - e) wysokości stawki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,
  - f) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych.
- a) zamawiającemu kalkulację wzrostu kosztów wyliczenia odpowiedniej zmiany wynagrodzenia,
- b) na wniosek zamawiającego, na potwierdzenie kalkulacji o której mowa w niniejszym punkcie lit. „a”, aktualne umowy o pracę lub umowy cywilnoprawne zawarte z osobami biorącymi udział w realizacji zamówienia,
- c) na wniosek zamawiającego skierowany nie wcześniej niż w terminie 30 dni od daty wejścia w życie przepisów będących podstawą wprowadzenia zmiany o jakiej mowa w niniejszym punkcie lit. „a”, odpowiednio umowy o pracę/ aneksu do umowy o pracę bądź umowy cywilnoprawne/ aneksu do umów cywilnoprawnych - potwierdzające odpowiednią zmianę wynagrodzenia.

W przypadku zmiany, o której mowa w ustępie 4 lit „a” niniejszego paragrafu, wartość netto wynagrodzenia Wykonawcy nie zmieni się, a określona w umowie (aneksie) wartość brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona na podstawie nowych przepisów.

W przypadku zmiany, o której mowa w ustępie 4 lit „b-f” niniejszego paragrafu Wykonawca przedstawia: Niezawarcie w terminie nie dłuższym niż miesiąc od dnia złożenia wniosku, o którym mowa w ust. 2, porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia, uprawnia każdą ze stron do rozwiązania umowy z zachowaniem dwumiesięcznego okresu wypowiedzenia. Rozwiązanie umowy nie stanowi nienależytego wykonania lub niewykonania umowy.

Oświadczenie o rozwiązaniu umowy z zachowaniem dwumiesięcznego okresu wypowiedzenia należy złożyć w terminie nie później niż w ciągu 30 dni od dnia zakończenia negocjacji. Przez zakończenie negocjacji strony rozumieją nie osiągnięcie przez strony porozumienia w zakresie przedmiotu negocjacji w maksymalnym terminie 30 dni od daty wpłynięcia wniosku, o którym mowa w ustępie 2, do drugiej strony. Zmiany o których mowa wymagają zawarcia aneksu/ porozumienia do umowy o zamówienie publiczne.”

Uzasadnienie

W dniu 28 listopada 2018 r. w Dzienniku Ustaw została opublikowana ustawa z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz. U. z 2018 poz. 2215, dalej ustawa o PPK). Zgodnie z treścią art. 120 przywołanej powyżej ustawy, na jej mocy ulega zmianie treść ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych ( t.j. Dz.U. z 2018 poz. 1986 z późn.zm.) poprzez wprowadzenie następujących zmian „w art. 142 w ust. 5 po pkt 3 dodaje się przecinek oraz pkt 4 w brzmieniu:

„4) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych”.

Przeniesienie do treści wzoru umowy treści art. 436 pkt. 4, Pzp nie można uznać za wystarczające. Zgodnie z brzmieniem art. 135 ustawy o PPK uregulowane zostały również aspekt procedury występowania o zmianę wysokości wynagrodzenia wykonawcy. Pozostawia bowiem szereg problemów praktycznych odnoszących się do rzeczywistej możliwości skorzystania przez Wykonawcę z przywołanego powyżej uregulowania. Na Zamawiającym ciąży obowiązek jasnego, precyzyjnego wyczerpującego określenia SIWZ, którego jednym z elementów jest wzór umowy. Mając powyższe na uwadze zasadnym jest uzupełnienie postanowień wzoru umowy o propozycje zgłoszone przez Wykonawcę a odnoszące się do trybu wprowadzenia zmiany wynagrodzenia w momencie jej zaistnienia.



**Odpowiedź:** W ocenie Zamawiającego kwestie zmian w przedmiotowym zakresie są wystarczające do właściwego dokonania zmian umowy.

**Pytanie 5** W związku z brakiem w treści ogłoszenia o zamówieniu/SIWZ postanowień odnoszących się do sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu przez Wykonawców ubiegających się wspólnie o udzielenie zamówienia publicznego, wnioskujemy o potwierdzenie, iż w przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, warunek dotyczący zdolności technicznej lub zawodowej może być spełniony łącznie przez Wykonawców występujących wspólnie”.

Uzasadnienie: Na Zamawiającym ciąży obowiązek jasnego, precyzyjnego, wyczerpującego określenia SIWZ, którego jednym z elementów stanowi określenie warunków udziału w postępowaniu oraz sposobu spełniania tych warunków przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia. Mając powyższe na uwadze zasadnym jest uzupełnienie postanowień SIWZ umowy o propozycje zgłoszone przez Wykonawcę a odnoszące się do precyzyjnego określenia jak określone przez Zamawiającego warunki udziału w postępowaniu mają spełniać wykonawcy o których mowa w art. 23 ust. 1 ustawy Pzp.

**Odpowiedź:** Warunek może być spełniony przez Wykonawców ubiegających się wspólnie lub jednego z wykonawców ubiegających się wspólnie o zamówienie.

**Pytanie 6.** Dotyczy paragrafu 2 pkt. 1 projektu umowy- Wnosimy o określenie maksymalnego zakresu zmiany przedmiotu zamówienia.

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje iż określił przedmiotowy zakres w ust. 4a. paragrafu 2. Dodatkowo – Zamawiający uwzględnił w zamówieni kwestie o których mowa w art. 214 ust. 1 pkt 7 uPzp.

**Pytanie 7.** Dotyczy paragrafu 2 pkt. 9 ppkt. 1) projektu umowy- Wnosimy o zmniejszenie progu (8%) wskaźnika wzrostu cen towarów i usług w stosunku do wartości tego wskaźnika wg wartości za rok 2022, przy którym przysługuje wykonawcy żądanie o zmianę wynagrodzenia. Powyższy wskaźnik jest zbyt duży i istnieje małe prawdopodobieństwo iż przekroczy poziom 8%.

**Odpowiedź:** Zamawiający zmniejsza wskaźnik do 6%.

**Pytanie 8.** Dotyczy paragrafu 2 pkt. 9 ppkt. 10 projektu umowy: Wnosimy o wykreślenie powyższego zapisu jako bezpodstawnego ograniczenia możliwości zmiany wynagrodzenia umownego. Wg projektu umowy Wykonawcy przysługuje możliwość zmiany wynagrodzenia w przypadku wzrostu cen towarów i usług po przekroczeniu wartości 8 % w stosunku do wartości za rok 2022 r., natomiast w punkcie 9 ppkt. 10 - że Wykonawcy przysługuje wzrost wynagrodzenia jeżeli próg nie przekroczy 5 % netto pierwotnego wynagrodzenia umownego.

**Odpowiedź:** Zamawiający pozostawia zapis bez zmian. Wskazujemy, że ograniczenie odnosi się wyłącznie do zmiany wynagrodzenia będącej rezultatem zmian, o których mowa w art. 439 uPzp

**Pytanie 9.** Dotyczy paragrafu 5 pkt. 1 i 2 projektu umowy- prosimy o dodanie zapisu: „w przypadku udowodnienia winy Wykonawcy”.

**Odpowiedź:** Zapisy SWZ pozostają bez zmian.

**Pytanie 10.** Dotyczy paragrafu 7 pkt 4 projektu umowy- Prosimy o modyfikację zapisu i dodanie zapisu: „w przypadku usunięcia nieprawidłowości w terminie, nie będzie naliczana kara umowna”.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody, ale modyfikuje zapis projektu umowy.

**Pytanie 11.** Dotyczy paragrafu 9 pkt. 9 projektu umowy -Prosimy o usunięcie zapisu, W przypadku wykonania procedury reklamacyjnej Zamawiający powinien odstąpić od naliczania kar umownych, a nie naliczać dodatkowe za opóźnienia. To stanowi niedopuszczalne podwójne karanie.

**Odpowiedź:** Zapis SWZ pozostaje bez zmian.

**Pytanie 12.** Dotyczy paragrafu 9 pkt. 11 projektu umowy- Prosimy o modyfikację zapisu na: „Zamawiający ma prawo potrącania należności wynikających z not z przysługującego Wykonawcy wynagrodzenia z tym, że nie może przekroczyć 10 %. Pułap - 25 % wskazany przez Zamawiającego jest rażąco wysoki.

**Odpowiedź:** Zapisy SWZ zostały zmodyfikowane



**Pytanie 13.** Dotyczy paragrafu 9 pkt. 13 projektu umowy- Prosimy o modyfikację zapisu i zmniejszenie łącznej wartości nałożonych kar umownych do 10 % kwoty brutto określonej w paragrafie 8 ust.1.

**Odpowiedź:** Zapisy SWZ pozostają bez zmian.

**Pytanie 14.** Dotyczy paragrafu 10 pkt. 1 projektu umowy- Wnosimy o wprowadzenie zapisu uprawniającego Wykonawcę do możliwości wypowiedzenia umowy z zachowaniem trzymiesięcznego okresu wypowiedzenia.

**Odpowiedź:** Nie.

**Pytanie 15.** W związku ze zwiększoną powierzchnią terenu zewnętrznego (poprzednie postępowanie 121333,00 m<sup>2</sup>, obecne postępowanie 131.054,00 m<sup>2</sup>, prosimy o wskazanie który teren zewnętrzny został dodany do realizacji usługi w ramach obecnego postępowania.

**Odpowiedź:** Teren w obrębie Szpitala Tymczasowego.

**Pytanie 16.** Zamawiający określił, iż usługa obejmuje realizację na łącznym metrażu 32.830,41 m<sup>2</sup>, prosimy o wskazanie metrażu w podziale na poszczególne jednostki organizacyjne.

**Odpowiedź:** Zamawiający załącza informacje w załączniku A do udzielanych odpowiedzi.

**Pytanie 17.** Prosimy o informację czy w trakcie obowiązywania nowej umowy Zamawiający przewiduje remonty i w konsekwencji wyłączenie powierzchni do sprzątnięcia, jeśli tak prosimy o wskazanie ilości m<sup>2</sup>, która będzie podlegała wyłączeniu.

**Odpowiedź:** W 2022 r. istnieje prawdopodobieństwo wyłączenia:

1) odcinka patologii ciąży i bloku porodowego Oddziału Ginekologiczno-Położniczego w budynku 1C o powierzchni użytkowej ok. 900m<sup>2</sup>.

2) powierzchni ok. 900 m<sup>2</sup> w budynku 1B, I piętro pod budowę Oddziału Onkologii Klinicznej wraz z ambulatorium chemioterapii.

a także w 2023 r.

dotychczasowy oddział onkologiczny w II pawilonie (wysoki parter)- ok. 800 m<sup>2</sup>

**Pytanie 18.** Prosimy o potwierdzenie, iż w przypadku przekształcenia oddziału, jednostki organizacyjnej w oddział COVID-owy dodatkowe środki ochrony osobistej dostarczy Zamawiający.

**Odpowiedź:** Tak, w przypadku takich przekształceń dodatkowe środki ochrony osobistej będzie przydzielał Zamawiający.

Nadto informujemy, iż zmianie ulega termin składania i otwarcia ofert, który **wyznaczony zostaje na 20-12-2021 r.**

Dokonane zmiany są wiążące dla wszystkich Wykonawców; zmiany SWZ wprowadzono czcionką koloru czerwonego.

Z poważaniem

  
DYREKTOR  
Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego  
w Legnicy  
*Anna Płotnicka-Mieloch*