



Pleszewskie Centrum Medyczne
w Pleszewie
Sp. z o.o.



Szpital
kredytowany



Pleszew, dn. 26.10.2022 r.

Do Wszystkich zainteresowanych

Dotyczy: postępowania na świadczenie usługi w utrzymaniu czystości, usługi sprzątnięcia i dezynfekcji pomieszczeń, pomocy w opiece nad pacjentem, gospodarowania bielizną szpitalną i odpadami szpitalnymi, transportu wewnątrzszpitalnego.
Znak sprawy Te 2300-12/2022

Szanowni Państwo

Poniżej przedstawiamy treść pytań zadanych przez Wykonawcę, dotyczących niniejszego postępowania oraz odpowiedzi na te pytania;

Pytanie 1

„Zgodnie z wymogami Rozdz. 9 pkt 4 SWZ Zamawiający wskazał:

Wartość usług transportu wewnątrzszpitalnego i pomocy przy pacjencie nie może być wyższa niż 30% wartości całkowitej zamówienia brutto.

Wykonawca podnosi, że ww. zastrzeżenie dotyczące 30% jest bezpodstawne i nie znajduje uzasadnienia ani w stanie faktycznym, ani prawnym. Wykonawca wskazuje, że SWZ, w tym w szczególności opis przedmiotu zamówienia oraz umowa, nie zawierają jakiegokolwiek podziału na czynności ze względu na ich rodzaj albo przyporządkowanie ze względu na stawkę podatku VAT. Zamawiający nie podał w SWZ, które konkretnie czynności kwalifikują się w myśl SWZ do czynności przy pacjencie, których wartość mieści się w ww. siedemdziesięciu procentach (30%), a które nie. Wykonawca zauważa również, że SWZ nie zawiera także żadnych poleceń, wskazówek, definicji lub wyznaczników pozwalających przypisać daną czynność do jednej z ww. dwóch grup wartościowych usług. Tym samym zgodnie z SWZ to wykonawca jest podmiotem, który klasyfikuje i ocenia czynność do ww. usług pomocowych lub innych czynności.

Pragniemy zauważyć, iż to po stronie Wykonawcy leży prawidłowe oszacowanie i zastosowanie odpowiednich stawek podatku VAT, a także odpowiedzialność przed instytucjami kontrolującymi.

Wykonawca podnosi również, że przyjęty przez Zamawiającego podział procentowy skutkuje wieloma ryzykami, ale przede wszystkim kreuje sztuczną inżynierię cenową.

W zakresie ryzyk Wykonawca podaje, że jednym z najbardziej oczywistych konsekwencji zastosowania do obliczenia ceny ofertowej w ww. proporcji jest możliwość zakwestionowania przez Administrację Skarbową tj. organy podatkowe, stawek podatku VAT zastosowanych do transakcji. W przypadku, gdy część z usług innych zostanie przesunięta do grupy usług pomocy przy pacjencie a wykonawca zastosuje do usług pomocowych zwolnienie z VAT, o którym mowa w art. 43 ustawy o VAT, to organy podatkowe



Pleszewskie Centrum Medyczne
w Pleszewie
Sp. z o.o.



Szpital
kredytowany



zakwestionują ww. zwolnienie w zakresie tyjże przesuniętej części usług innych. Podobnie organy podatkowe zachowują się przypadku przesunięcia usług pomocowych do usług innych. W przypadku drugiego modelu zachowania dodatkowe ryzyko jest takie, że organy podatkowe mogą w ogóle zakwestionować legalność zwolnienia dla usług pomocowych.

Wykonawca zaznacza ponadto, że zastosowanie ww. proporcji wartościowej jest niekorzystne dla Zamawiającego. Zastosowanie ww. proporcji wymusza zastosowanie stawki VAT 23% dla usług pomocowych przeniesionych do innych usług. W konsekwencji cena ofertowa wzrasta o podatek VAT niesłusznie przypisany do usług pomocowych ujętych w innych usługach. Tym samym Zamawiający w zakresie ww. bezpodstawnego obciążenia podatkowego dokonuje nieuzasadnionych wydatków finansowych.

Mając na uwadze powyższe wnosimy o usunięcie zapisu.”

Odpowiedź: Zamawiający niniejszym usuwa ten zapis ze specyfikacji warunków zamówienia.

Pytanie 2

„Zgodnie z postanowieniami § 14 ust. 10 projektu umowy:

W sytuacji wystąpienia okoliczności wskazanych w ust. 1 pkt 3 lit. e) wynagrodzenie Wykonawcy, o którym mowa w § 6 ust. 2 Umowy zostanie odpowiednio zmniejszone lub zwiększone w wysokości wynikającej ze wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych publikowanego przez Główny Urząd Statystyczny (dalej jako „wskaźnik GUS”) za poprzedni rok kalendarzowy, przy czym:

- 1) *Poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia nie może być mniejszy niż 5 % dotychczasowego poziomu cen.*
- 2) *Strony nie przewidują zmiany wynagrodzenia na podstawie ust. 1 pkt 3 lit. e) w pierwszym roku obowiązywania Umowy.*
- 3) *W latach następnych pozostała do wypłaty część Wynagrodzenia należnego Wykonawcy będzie podlegała corocznie zmianie w wysokości wynikającej ze wskaźnika wzrostu GUS za poprzedni rok kalendarzowy z zastrzeżeniem pkt 4.*
- 4) *Po opublikowaniu wskaźnika GUS, uprawniającego Strony umowy do żądania dokonania zmian wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, Strona umowy wnioskująca o zmianę wynagrodzenia sporządzi odpowiedni projekt zmiany do umowy uwzględniający waloryzację cen dokonaną zgodnie z pkt 1-3 i przedłoży ten projekt wraz z dokumentami potwierdzającymi potrzebę jego zawarcia drugiej Stronie.*
- 5) *Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z pkt 1-4, w terminie 30 dni od daty zawarcia z Zamawiającym zmiany umowy, zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawarł on umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania podwykonawcy.*
- 6) *Maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia, o której mowa w ust. 1 e wynosi łącznie 1% wartości wynagrodzenia brutto Wykonawcy, określonego w § 6 ust. 1 Umowy.*

Wykonawca podnosi, że ww. klauzule są niezgodne z Prawem zamówień publicznych, gdyż rzeczywistym ich celem jest uwolnienie Zamawiającego od obowiązku waloryzacji aktualizacji wynagrodzenia wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów niezbędnych do realizacji zamówienia. Wykonawca wskazuje, że zastosowanie klauzuli sformułowanej przez Zamawiającego, jest podwójnie ograniczone w



Pleszewskie Centrum Medyczne
w Pleszewie
Sp. z o.o.



Szpital
kredytowany



sposób, który de facto zwalnia Zamawiającego z obowiązku partycypacji w ryzyku zmiany kosztów realizacji umowy długoterminowej.

Zgodnie, z ww. klauzulą waloryzacja jest możliwa o ile łącznie:

- 1) po pierwsze zmiana ceny materiału lub kosztu wyniesie co najmniej o 5% i
- 2) po drugie rzeczywista wartość waloryzacji nie przekroczy 1% wartości wynagrodzenia brutto Wykonawcy, określonego w § 6 ust. 1 Umowy.

W zakresie powyższego pkt 1):

Wykonawca podnosi, że tak wysoka zmiana cen materiałów lub kosztów ma charakter niezwykle rzadki, incydentalny i zwykle wywołana jest nadzwyczajnymi okolicznościami. Celem art. 439 Ustawy jest zaś ustalenie rozsądnych i związanych z powszechnie występującymi czynnikami gospodarczymi przesłanek i warunków waloryzacji. Tym samym poziom wzrostu ustalony w ww. klauzuli, w ocenie wykonawcy, ze względu na ową nadzwyczajność, powoduje, że ww. klauzula została sformułowana sprzecznie z przepisem art. 439 pzp, w tym w szczególności z jego celem. Wykonawca podkreśla, że na mocy przywołanego postanowienia umownego, wykonawca może ubiegać się o waloryzację jeśli cena materiału lub kosztu zwiększy się pięciokrotnie względem okresu ofertowania. Tymczasem dla usług niskomarkowych, stanowiących przedmiot niniejszego postępowania, wzrost już na poziomie 1 % powoduje ryzyko utraty płynności kontraktowej tj. nadwyżkę kosztów realizacji skutkującą stratą, której wykonawca nie może zrekompensować ani z założonych rezerw ani z zysku. Konsekwencją ww. ryzyka jest utrata jakości świadczenia lub odstąpienie wykonawcy od realizacji zamówienia.

W zakresie powyższego punktu 2):

Wykonawca podnosi, że ustalona w umowie maksymalna graniczna wartość partycypacji Zamawiającego w pokryciu wzrostu ww. cen jest niewystarczająca, niedostosowana do rzeczywistych warunków realizacji kontraktu a jej celem jest zniesienie obowiązku Zamawiającego do aktualizacji wynagrodzenia wykonawcy w oparciu o art. 439 Ustawy.

Wykonawca podnosi, że zamawiający autorytarnie i w oderwaniu od rzeczywistej treści ofert, które otrzyma w postępowaniu założył, że wydatki na materiały i inne koszty wykonania zamówienia wynoszą około 15% (piętnastu procent) wartości wynagrodzenia wykonawcy.

W związku z powyższym Wykonawca podnosi, że maksymalny poziom waloryzacji dopuszczony przez Zamawiającego nie wystarczy na pokrycie ww. wzrostu ceny materiału i kosztów już po pierwszym roku realizacji umowy. Dodatkowo Zamawiający zostanie zwolniony z obowiązku waloryzacji w kolejnych latach.

Mając na uwadze powyższe wnosimy o zmianę przedmiotowego zapisu na:

1. *Strony zobowiązują się dokonać zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, o którym mowa w § 14 ust. 10 umowy w formie pisemnego aneksu, każdorazowo w przypadku zmiany cen materiałów i kosztów, związanych z realizacją przedmiotu umowy (dalej także jako „indeksacja wynagrodzenia”), na następujących zasadach:*
 - a) *zmiany dokonywane będą w oparciu o kwartalne wskaźniki wzrostu cen towarów i usług konsumpcyjnych, ogłaszane w komunikatach Prezesa GUS.*
 - b) *zmiany mogą zostać wprowadzone na wniosek Strony nie wcześniej niż po upływie 3 miesięcy od dnia zawarcia Umowy -, przy czym zmiana jest dopuszczalna:*
 - c) *w przypadku pierwszej indeksacji - jeśli wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych, o którym mowa w ppkt. a) za kwartał, poprzedzający kwartał złożenia wniosku o indeksację wynagrodzenia,*



Pleszewskie Centrum Medyczne
w Pleszewie
Sp. z o.o.



Szpital
kredytowany



- wzrośnie lub spadnie o min. 0,5% w stosunku do wskaźnika z kwartału, w którym przypadła termin składania ofert;
- d) w przypadku każdej kolejnej indeksacji - jeśli wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych, o którym mowa w ppkt. a) za kwartał poprzedzający kwartał złożenia wniosku o indeksację wynagrodzenia, wzrośnie lub spadnie o min. 0,5% w stosunku do wskaźnika z kwartału, w którym nastąpiła ostatnia indeksacja;
- e) Strony mogą występować z wnioskami o indeksację wynagrodzenia nie częściej, niż jeden raz na 3 miesiące;
- f) suma zmian wynagrodzenia Wykonawcy w wyniku indeksacji, wprowadzonych w trakcie obowiązywania Umowy, nie może przekroczyć 25% wynagrodzenia, o którym mowa w ust § 6 ust. 1.

Odpowiedź: § 14 ust. 10 projektu umowy otrzymuje następujące brzmienie:

W sytuacji wystąpienia okoliczności wskazanych w ust. 1 pkt 3 lit. e) wynagrodzenie Wykonawcy, o którym mowa w § 6 ust. 2 Umowy zostanie odpowiednio zmniejszone lub zwiększone w wysokości wynikającej ze wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych publikowanego przez Główny Urząd Statystyczny (dalej jako „wskaźnik GUS”) za poprzedni rok kalendarzowy, przy czym:

- 1) Zmiany wynagrodzenia na podstawie ust. 1 pkt 3 lit. e) będą następowały po upływie każdych 12 miesięcy obowiązywania umowy, z zastrzeżeniem ppkt 5.
- 2) Poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia nie może być mniejszy niż 0,5 % dotychczasowego poziomu cen.
- 3) Po opublikowaniu wskaźnika GUS, uprawniającego Strony umowy do żądania dokonania zmian wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, Strona umowy wnioskująca o zmianę wynagrodzenia sporządzi odpowiedni projekt zmiany do umowy uwzględniający waloryzację cen i przedłoży ten projekt wraz z dokumentami potwierdzającymi potrzebę jego zawarcia drugiej Stronie.
- 4) Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione, w terminie 30 dni od daty zawarcia z Zamawiającym zmiany umowy, zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawarł on umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania podwykonawcy.
- 5) Maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia, o której mowa w ust. 1 e nie przekroczy i łącznie 25% wartości wynagrodzenia brutto Wykonawcy, określonego w § 6 ust. 1 Umowy.”

Pozostałe warunki zamówienia nie ulegają zmianie.

Z poważaniem

PREZES ZARZĄDU
PCM w Pleszewie Sp. z o.o.

Błażej Górczyński