



109 Szpital Wojskowy z Przychodnią
Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej
w Szczecinie



Certyfikat nr 485732

ISO 9001, ISO 14001, OHSAS 18001

Szczecin, dnia 12.06.2023 r.

Znak sprawy Nr RPoZP 19/2023

Dotyczy: postępowania w trybie przetargu nieograniczonego na świadczenie kompleksowej usługi utrzymania czystości i porządku wraz z pomocą przy pacjencie na terenie 109 Szpitala Wojskowego z Przychodnią SP ZOZ w Szczecinie

Pytania i odpowiedzi do SWZ nr 2

1. Zamawiający w zapisach §7 ust. 16 lit. a) i h) projektu umowy dla zadania 1 oraz § 2 ust. 5 projektu umowy dla zadania nr 2 zastrzegł sobie prawo do niewykorzystania całości zamówienia bez praw do roszczeń z tego tytułu przez wykonawcę.
Zamawiający nie określił minimalnego zakresu zamówienia jednocześnie zastrzegając dla siebie w ww. postanowieniach możliwość dowolnych ograniczeń wielkościowych.
Zgodnie z art. 433 ustawy Pzp projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez Zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron. Od obowiązku wprowadzenia takich zapisów Zamawiający nie ma możliwości w żadnych przypadku odstąpić – ustawodawca nie przewidział takiego uprawnienia dla organizatora postępowania przetargowego.

Prosimy zatem o wprowadzenie do projektu obu umów zastrzeżenia:

Całkowita maksymalna wielkość ograniczeń zamówienia, dopuszczalnych na podstawie postanowień niniejszej umowy nie przekroczy 15% wartości netto wynagrodzenia wykonawcy określonego w § 3 ust. 1 umowy.

Odp. Zamawiający modyfikuje projektowane postanowienia umowy poprzez dodanie do projektów umów, jako § 7 ust. 16¹ postanowienia, że:

Całkowita maksymalna wielkość ograniczeń zamówienia, dopuszczalnych na podstawie postanowień niniejszej umowy nie przekroczy 30% wartości netto wynagrodzenia wykonawcy określonego w § 3 ust. 1 umowy.

2. Zamawiający w §7 ust. 23 projektów umów dla zadania 1 oraz zadania 2 wskazał:
Strony ustalają maksymalną wartość zmiany Wynagrodzenia w efekcie zastosowania powyższych postanowień na poziomie do 10% kwoty wynagrodzenia Wykonawcy netto określonej w § 3 ust. 1 niniejszej umowy w dniu zawarcia niniejszej umowy.
Wykonawca podnosi, że ww. zastrzeżenie jest niezgodne z Ustawą, gdyż skutkuje uwolnieniem Zamawiającego od obowiązku zmiany wynagrodzenia wykonawcy w okolicznościach wymienionych w art. 436 ust. 4 lit. b) Ustawy. Waloryzacja z art. 436 ust. 4 lit. b) Ustawy została opisana postanowieniami paragrafu 7 obu projektów powyżej ww. ust. 23. Wobec powyższego, zgodnie z literalnym brzmieniem obu projektów umów, maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia dotyczy zarówno zmiany wartości umowy w wyniku zastosowania art. 439 Ustawy jak i 436 Ustawy. Zamawiający na mocy ww. postanowienia jest uwolniony od zmiany waloryzacji wynagrodzenia wykonawcy ponad wartość wskazaną w umowie. Zważywszy na fakt, że przepis art. 436 ust. 4 lit. b) Ustawy ma charakter bezwzględnie obowiązujących to działania mające na celu uchylenie jego stosowania lub znoszące jego działanie i jako takie są niezgodne z prawem na mocy art. 58 § 1 kodeksu cywilnego.
Z art. 142 ust. 5 ustawy Pzp wynika, że wynagrodzenie wykonawcy winno zostać odpowiednio zmienione. Zmiana powinna być „adekwatna”, wynikające wprost z zaistniałej zmiany przepisów prawa. Kwota o jaką zmienione zostanie wynagrodzenia, nie powinna być ani niższa, ani wyższa niż to wynika ze zmiany przepisów prawa.

Wykonawca zaznacza również, że ze względu na termin realizacji umowy (trzy lata), wykonawcy nie są w stanie przewidzieć takich czynników jak np. konkretny poziom wzrostu cen środków, materiałów czy niektórych usług. Również ogólny wzrost cen jest niemożliwy do przewidzenia.

109 Szpital Wojskowy z Przychodnią SPZOZ, ul. Piotra Skargi 9-11, 70-965 Szczecin,
Sąd Rejonowy Szczecin – Centrum w Szczecinie, XIII Wydział Gospodarczy
numer KRS 0000002667

NIP 851 25 43 558, REGON 810200960
tel. 91 810 58 00, fax. 91 810 58 02
www.109szpital.pl, e-mail sekretariat@109szpital.pl



109 Szpital Wojskowy z Przychodnią
Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej
w Szczecinie



Certyfikat nr 485732

ISO 9001, ISO 14001, OHSAS 18001

Przerzucanie na wykonawcę całości lub większości ryzyka gospodarczego wzrostu cen materiałów i kosztów nie jest akceptowane na gruncie aktualnej ustawy Prawo zamówień publicznych. Zamawiający, zgodnie z art. 439 Ustawy nie może przerzucać 90% ryzyka gospodarczego na wykonawcę, a zachowania takie stawią naruszenie ww. przepisu Ustawy jak i zasad współzycia społecznego. W świetle art. 439 pzp niedopuszczalne jest, aby wykonawca ponosił sam całe ryzyko gospodarcze zmian kosztów realizacji zamówienia.

Prosimy zatem o zmianę postanowień § 7 ust. 23 obu projektów umów w następujący sposób:
Strony ustalają maksymalną wartość zmiany Wynagrodzenia w efekcie zastosowania powyższych postanowień ust. 18-22 na poziomie do 20% kwoty wynagrodzenia Wykonawcy netto określonej w § 3 ust. 1 niniejszej umowy w dniu zawarcia niniejszej umowy.

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Kwestionowany § 7 ust. 23, zgodnie z którym Strony ustalają maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia na poziomie do 10% kwoty wynagrodzenia wykonawcy netto określonej w § 3 ust. 1 umowy ma zastosowanie jedynie do waloryzacji z art. 439 PZP, a nie do waloryzacji z art. 436 pkt 4 lit. b PZP.

3. Zamawiający w §8 ust. 5 lit. a) projektu umowy – zdanie nr 1 i zadanie nr 2 wskazał:
Niezależnie od przypadków wymienionych w ustawach Kodeks cywilny oraz Prawo zamówień publicznych Zamawiającemu przysługuje prawo do odstąpienia od niniejszej umowy lub jej niezrealizowanej części, gdy:
a) *Wykonawca co najmniej trzykrotnie nie wykonał należycie usługi stanowiące przedmiot niniejszej umowy;*

Wykonawca podnosi, że przywołane postanowienia umowne pozwalają Zamawiającemu na wypowiedzenia umowy z przyczyn niezawinionych przez wykonawcę, zdarzeń mających charakter incydentalny i jednostkowy (np. jednego niewyrzucenia śmieci z kosza, niedokładnego umycia jednej listwy przypodłogowej i jednego niedokładnego umycia klamki) a także zdarzeń, którym nie można przypisać przymiotu uporczywego nienależytego wykonania umowy. Uwagi wymaga również, że ww. trzy zdarzenia uprawniające Zamawiającego do odstąpienia od umowy nie są ograniczone żadnym przedziałem czasowym. Do odstąpienia od umowy przez Zamawiającego wystarczy więc, aby wykonawca np. w pierwszym, czwartym i dziewiątym miesiącu realizacji umowy wykonał nieprawidłowo po jednej dowolnej i nieistniej czynności. W ocenie Wykonawcy ww. okoliczności uprawniających do odstąpienia umożliwiają Zamawiającemu rozwiązanie umowy w dowolnym czasie.

Mając na uwadze powyższe wnosimy o usunięcie postanowienia § 8 ust. 5 lit. a) obu projektów umów.

Odp. Zamawiający usuwa postanowienia § 8 ust. 5 lit. a) obu projektów umów.

4. Zwracamy się z prośbą o obniżenie maksymalnej wielkości kar umownych przewidzianych w niniejszym postępowaniu z 30% na 15%.

Wskazujemy, że zgodnie z aktualną linią orzecniczą sądów powszechnych wysokość kar, która w stosunku do wartości zobowiązania oscyluje w granicach kilkudziesięciu procent wartości umowy, uznawana jest za nadmierną dolegliwość, świadcząca o niewspółmierności w rozumieniu art. 484 § 2 k.c. (tak np. wyrok SO w Rzeszowie z dnia 25.09.2019 r.; sygn. akt: VI Ga 173/13, w ramach którego Sąd za niewspółmierną uznał karę umowną na poziomie 40% należnego wynagrodzenia). Co więcej w orzecnictwie wskazuje się również, że roszczenie o zapłatę kary umownej na wypadek zwłoki lub opóźnienia nie przysługuje stronie dostępującej od umowy wzajemnej, jeśli w umowie zastrzeżono również taką karę w związku z odstąpieniem od umowy (wyrok SN z dn. 14.06.2018 r. sygn. akt: V CSK 534/17), co prowadzi do wniosku, że limit kar nie powinien przekraczać wysokości kary ustanowionej na wypadek odstąpienia od umowy która w niniejszym postępowaniu wynosi 10%

Wnosimy o zmianę i sformułowanie postanowienia § 6 ust. 2 obu projektu obu umów w następujący sposób:
Łączna wysokość kar umownych naliczonych każdej ze stron niniejszej umowy nie może przekroczyć 15 % kwoty łącznego wynagrodzenia brutto za wykonanie przedmiotu niniejszego umowy określonego w § 3 ust. 1 niniejszej umowy.

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

5. Zgodnie z rozdziałem XXII pkt 1 ppkt 2 lit. a) SWZ:
O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy: w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej - w tym zakresie Wykonawca spełni warunek gdy wykaże, że:
- *w okresie ostatnich trzech lat należycie wykonał, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych wykonuje usługi (minimum 1 usługą) o podobnym charakterze czyli odpowiadających swoim rodzajem usługom stanowiącej przedmiot zamówienia:*



109 Szpital Wojskowy z Przychodnią
Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej
w Szczecinie



Certyfikat nr 485732

ISO 9001, ISO 14001, OHSAS 18001

a) w przypadku oferty złożonej na zadanie nr 1 – Zamawiający uzna za usługę o podobnym charakterze usługę wykonywaną przez okres co najmniej 12 miesięcy w ramach jednego kontraktu w placówce służby zdrowia o podobnych standardach sanitarno – epidemiologicznych (z podziałem na strefy sanitarne – o najwyższym poziomie dezynfekcji, ciągłej dezynfekcji oraz niskim poziomie dezynfekcji) i liczbie łóżek powyżej 80, oraz łącznej powierzchni sprzątanym obiektów co najmniej 8.000m²;

Wskazujemy, iż poprzez tak sformułowanej treści warunku wykonawca nie jest w stanie ustalić, czy posiada doświadczenie wymagane warunkiem. Zamawiający pod pojęciem usług o podobnym charakterze czyli odpowiadających swoim rodzajem usłudze stanowiącej przedmiot zamówienia nie wskazał jaki zakres de facto mają one obejmować, podczas gdy z opisu przedmiotu zamówienia wynika, iż zakres ten dla zadania 1 obejmuje m.in.:

- usługi kompleksowego utrzymania czystości
- utrzymanie czystości i dezynfekcja obiektów szpitala
- pomoc pod nadzorem personelu medycznego w obsłudze chorych w oddziałach szpitalnych
- prace gospodarczo – transportowe na terenie obiektów szpitala
- prowadzenie depozytu ubrań i obuwia pacjentów

Mając na uwadze fakt, iż przedmiot umowy z obecnym wykonawcą, wartościowo wynosi prawie 4 500 000,00 zł brutto w okresie 12 miesięcy, zdaniem wykonawcy warunki udziału w postępowaniu powinny być skierowane do wykonawców którzy realizują usługi w obiektach o podobnym wolumenie co do wartości usługi.

Zamawiający formułując warunki udziału powinien dopuścić do postępowania podmioty profesjonalne, które nie mogą „uczyć się” tak specjalistycznej usługi jaką stanowi przedmiot niniejszego zamówienia tylko funkcjonować na rynku przez okres pozwalający ocenić, iż jest on w stanie zagwarantować Zamawiającemu ciągłość prac, organizacji pracy, oraz przede wszystkim nie świadczyć usługi tylko na 1 obiekcie przypadkowo.

Mając na uwadze powyższe prosimy o zmianę warunków udziału w postępowaniu i dostosowanie ich do przedmiotu niniejszego zamówienia oraz wolumenu przyszłej usługi, tj.:

W zakresie zdolności technicznej lub zawodowej - w tym zakresie Wykonawca spełni warunek gdy wykaże, że:

- w okresie ostatnich trzech lat należycie wykonał, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych wykonuje usługi (minimum 2 usługi) o podobnym charakterze czyli odpowiadających swoim rodzajem usłudze stanowiącej przedmiot zamówienia:

a) w przypadku oferty złożonej na zadanie nr 1 – Zamawiający uzna za usługi o podobnym charakterze usługi wykonywane przez okres co najmniej 12 miesięcy w ramach jednego kontraktu polegającą na kompleksowym utrzymaniu czystości, czynnościach pomocniczych przy pacjencie oraz transporcie wewnątrzszpitalnym, które były realizowane w szpitalu (z podziałem na strefy sanitarne – o najwyższym poziomie dezynfekcji, ciągłej dezynfekcji oraz niskim poziomie dezynfekcji) i liczbie łóżek powyżej 80, oraz łącznej powierzchni sprzątanym obiektów co najmniej 8.000m² oraz o wartości nie mniejszej niż 3 500 000 zł rocznie każda;

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

KOMENDANT
płk mgr Krzysztof Jurkowski