



Pomorskie Centrum Reumatologiczne
im. dr Jadwigi Titz-Kosko w Sopocie
Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością
www.pcrsopot.pl
e-mail: sekretariat@pcrsopot.pl



JEDNOSTKA
SAMORZĄDU
WOJEWÓDZTWA
POMORSKIEGO

DZP.KK.282.7.2020

Sopot, dnia 10.02.2021 roku

WYJAŚNIENIA I MODYFIKACJA TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA PRZETARG NIEOGRANICZONY – ZNAK: N/7/20

dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na świadczenie kompleksowych usług żywieniowych dla pacjentów Pomorskiego Centrum Reumatologicznego im. dr Jadwigi Titz – Kosko w Sopocie Sp. z o.o. z siedzibą w Sopocie na bazie przejętych pomieszczeń kuchni wraz z dzierżawą powierzchni na działalność gastronomiczną – Znak: N/7/20

1. Działając na podstawie art. 90 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Przepisy wprowadzające ustawę - Prawo Zamówień publicznych (Dz.U. Dz.U.2019.2020) w oparciu o art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz. U.2019.1843 ze zm.) – Zamawiający – w odpowiedzi na pytania zgłoszone w toku przedmiotowego postępowania przez Wykonawców – udziela następujących wyjaśnień dotyczących Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

Lp.	Treść pytania	Treść wyjaśnienia udzielonego przez Zamawiającego
1.	<p>Zgodnie z obowiązującą ustawą z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz.U. 1996 nr 132 poz. 622 z późn. zm.); ustawą z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (Dz.U. 2013 poz. 21 z późn. zm.) odpady pokonsumpcyjne muszą być odbierane w miejscu ich wytworzenia tj. miejscu, w którym posiłek został spożyty. Zgodnie z art. 175 ustawy „Kto, będąc posiadaczem odpadów, zleca, wbrew przepisowi art. 27 ust. 2, gospodarowanie odpadami podmiotom, które nie uzyskały wymaganych decyzji lub wymaganego wpisu do rejestru podlega karze aresztu albo grzywny”. Odnosząc się do wyżej wymienionych ustaw to właściciel nieruchomości, na której powstają odpady, a nie zamieszkują mieszkańcy, zobowiązany jest do gospodarowania odpadami powstałymi na terenie nieruchomości. W związku z tym firma cateringowa nie może ich odbierać od Państwa, gdyż nie jest wpisana do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów pokonsumpcyjnych. W związku z obecnie obowiązującymi przepisami prawa Szpital nie może przenieść odpowiedzialności za gospodarowanie odpadami na firmę cateringową, gdyż odpad ten powstaje na terenie nieruchomości Szpitala, a podpisywanie pośredniczących umów dotyczących przekazania tych odpadów jest niezgodne z przepisami w tym zakresie.</p> <p>Pragniemy również zaznaczyć, że w dniu 01.01.2020 r. weszła w życie Baza Danych o produktach i opakowaniach oraz o gospodarce odpadami. Zgodnie z prawem, aby przekazać jakikolwiek odpad, który nie jest odpadem komunalnym, jego Wytwórca, czyli Szpital, zobowiązany będzie do wygenerowania Karty Przekazania Odpadu i wskazania w systemie elektronicznym firmy, która ten odpad odbierze (i jest do tego uprawniona).</p>	<p>Wykonawca, którego oferta zostanie wyłoniona jako najkorzystniejsza będzie prowadził działalność w pomieszczeniach do tego przystosowanych i oddanych mu w dzierżawę przez Zamawiającego na mocy stosownej umowy. Zważyć należy, iż będzie on posiadał wyłączny i nieograniczony dostęp do tych pomieszczeń. W lokalizacji przy ul. Grunwaldzkiej po posiłku odpady pokonsumpcyjne wraz z zastawą stołową zostaną zwiezione przez pracowników Wykonawcy do dzierżawionych przez niego pomieszczeń, pozostających poza dyspozycją Zamawiającego. Firma cateringowa będzie tym samym posiadaczem tych odpadów. Zgodnie z art. 27 ust. 2 ustawy o odpadach posiadacz odpadów może zlecić wykonanie obowiązku gospodarowania tymi odpadami podmiotowi posiadającemu odpowiednie uprawnienia. Wskazać także należy, że zgodnie ze stanowiskiem judykatury, miejscem wytworzenia odpadów związanych z prowadzeniem działalności gospodarczej jest miejsce, w którym ta działalność jest prowadzona, bez względu na to, kiedy i gdzie posiadacz odpadu podejmie decyzję o pozbyciu się danej substancji, czy rzeczy.</p> <p>W konsekwencji Zamawiający nie dokonuje zmiany zapisów SIWZ.</p> <p>Zagospodarowanie odpadów komunalnych w tym pokonsumpcyjnych z lokalizacji przy ul. 23 Marca leży po stronie Zamawiającego.</p>
2.	<p>Zgodnie z obowiązującą ustawą z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz.U. 1996 nr 132</p>	<p>Patrz odpowiedź na pytanie nr 1.</p>

	<p>poz. 622 z późn. zm.); ustawą z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (Dz.U. 2013 poz. 21 z późn. zm.) odpady pokonsumpcyjne muszą być odbierane w miejscu ich wytworzenia tj. miejscu, w którym posiłek został spożyty. Zgodnie z art. 175 ustawy „Kto, będąc posiadaczem odpadów, zleca, wbrew przepisowi art. 27 ust. 2, gospodarowanie odpadami podmiotom, które nie uzyskały wymaganych decyzji lub wymaganego wpisu do rejestru podlega karze aresztu albo grzywny”. Odnosząc się do wyżej wymienionych ustaw to właściciel nieruchomości, na której powstają odpady, a nie zamieszkują mieszkańcy, zobowiązany jest do gospodarowania odpadami powstałymi na terenie nieruchomości. W związku z tym firma cateringowa nie może ich odbierać od Państwa, gdyż nie jest wpisana do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów pokonsumpcyjnych. W związku z obecnie obowiązującymi przepisami prawa Szpital nie może przenieść odpowiedzialności za gospodarowanie odpadami na firmę cateringową, gdyż odpad ten powstaje na terenie nieruchomości Szpitala, a podpisywanie pośredniczących umów dotyczących przekazania tych odpadów jest niezgodne z przepisami w tym zakresie.</p> <p>Pragniemy również zaznaczyć, że w dniu 01.01.2020 r. weszła w życie Baza Danych o produktach i opakowaniach oraz o gospodarce odpadami. Zgodnie z prawem, aby przekazać jakikolwiek odpad, który nie jest odpadem komunalnym, jego Wytwórca, czyli Szpital, zobowiązany będzie do wygenerowania Karty Przekazania Odpadu i wskazania w systemie elektronicznym firmy, która ten odpad odbierze (i jest do tego uprawniona).</p>	
<p>3.</p>	<p>Wnosimy o zmianę o 50% wysokości kary umownych o których mowa w umowie. W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych dominuje pogląd, że ustanawianie przez zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych uznać należy bezwzględnie za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji wyrażonej w przepisie art. 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2006 roku, nr 164, poz. 1163 z późn. zm.), które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt. 7 ustawy prawo zamówień publicznych z uwagi, iż postępowanie jest obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Stanowisko powyższe znajduje pełne potwierdzenie m.in. wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 31 lipca 2015 r. sygn. akt: KIO/1519/15. Zważyć bowiem należy, że kara umowna (odszkodowanie umowne) ze swojej istoty ma charakter wyłącznie odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie zaś prewencyjny</p>	<p>Zamawiający wyraża zgodę na zmianę i tym samym modyfikuje SIWZ zmieniając zapisy na:</p> <p>a) w Rozdziale XIV Wzór Umowy Usługi:</p> <p>- w §11 ust. 4:</p> <p>„4. Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości 500,00 zł w wypadku każdorazowego stwierdzenia przez Zamawiającego zatrudniania przez Wykonawcę przy wykonaniu czynności wskazanych w ust. 1 niniejszego § osób na innej podstawie aniżeli umowa o pracę, a także w razie każdorazowego nieprzedstawienia Zamawiającemu dokumentów wyżej wskazanych.”</p> <p>- w §14 ust 3:</p> <p>„3.Zamawiający jest uprawniony do naliczenia Wykonawcy kar umownych za:</p> <p>a) każdy stwierdzony przypadek opóźnienia w dostawie posiłków lub brak dostawy jakiegokolwiek posiłku w wysokości 250,00 zł za stwierdzony przypadek,</p> <p>b) każdy stwierdzony przypadek naruszenia norm jakościowych, rodzaju diety, niezgodności z jadłospisem, względnie uszczuplenia racji żywnościowych w wysokości 250,00 zł,</p> <p>c) odstąpienie przez Zamawiającego od niniejszej umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy lub odstąpienie od umowy przez Wykonawcę z przyczyn innych niż okoliczności obciążające Zamawiającego lub od umowy dzierżawy – w wysokości 30.000,00 zł (słownie: trzydzieści tysięcy złotych, 00/100).”</p> <p>- w §15 ust. 2:</p> <p>„2. Zamawiający może rozwiązać umowę bez zachowania okresu wypowiedzenia ze skutkiem</p>

		<p>natychmiastowym - oraz z prawem do naliczenia Wykonawcy kary umownej w wysokości 30.000,00 zł (słownie: trzydzieści tysięcy złotych, 00/100) - jeżeli: (...)”</p> <p>b) w Rozdziale XIV Wzór Umowy Dzierżawy: - §6 ust. 8: „8. WYDZIERŻAWIAJĄCY jest uprawniony do naliczenia DZIERŻAWCY kar umownych za rozwiązanie niniejszej umowy przez WYDZIERŻAWIAJĄCEGO z przyczyn leżących po stronie DZIERŻAWCY lub odstąpienie od niniejszej umowy lub umowy o kompleksową usługę żywienia przez DZIERŻAWCĘ w wysokości 30.000,00 zł (słownie: trzydzieści tysięcy złotych).”</p>
4.	<p>Zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów projektu umowy – poprzez <u>dookreślenie zasad realizacji przez Zamawiającego obowiązku wynikającego z art. 142 ust 5. Przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych</u> w treści obowiązującej po dniu 19 października 2014 r. tj. w treści, którą stosuje się do przedmiotowego postępowania nakazują, aby „umowa zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) stawki podatku od towarów i usług; 2) 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, 3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne <p>- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonywania zamówienia przez wykonawcę.” (art. 142 ust. 5).</p> <ol style="list-style-type: none"> 4) <u>zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych.</u> Zamawiający w projekcie umowy w sposób następujący naruszył przepisy ustawy Prawo zamówień Publicznych: <ol style="list-style-type: none"> 1. Nie zawarł w projekcie umowy wszystkich obligacyjnych przesłanek zmiany wynagrodzenia Wykonawcy wymienionych w art. 142 ust. 5 ustawy Pzp , 2. Zamawiający w postanowieniach umownych zaniechał wskazania terminu od którego będzie obowiązywała waloryzacja wynagrodzenia wykonawcy w zmienionej wysokości. <p>Wolą ustawodawcy stało się, aby w umowach zawartych w wyniku rozstrzygnięcia postępowań wszczętych po dniu 19.10.2014 r., Zamawiający <u>określał</u> kiedy i na jakich zasadach <u>zwaloryzuje umowę</u>, jeśli zajdzie jedna z przesłanek wskazanych w art. 142 ust 5 ustawy PZP. Pokreślić należy, iż nie chodzi o wpisywanie konkretnych kwot waloryzacji, nie znanych przecież także Zamawiającemu, ale określenie jasnych mechanizmów waloryzacji w razie wystąpienia którejkolwiek z przesłanek określonych w art. 142 ust 5 PZP. Od obowiązku wprowadzenia takich zapisów Zamawiający nie ma możliwości w żadnych przypadku odstąpić – ustawodawca nie przewidział takiego uprawnienia dla organizatora postępowania przetargowego. Brak takich zapisów stanowi kwalifikowaną wadę SIWZ, co może skutkować nawet nieważnością całego postępowania.</p> 	<p>Wskazane zapisy są ujęte we wzorze umowy w Rozdz XIV Wzór Umowy usługi, §16 ust. 2 pkt k)</p> <p>Ad. 2 Zamawiający informuje, że zmiana umowy wchodzi w życie z dniem zmiany odpowiedniego aktu prawnego.</p>
5.	<p>Prosimy o informację kto odpowiada za odbiór i utylizację odpadów pokonsumpcyjnych ponieważ zgodnie z aktualnymi przepisami prawa za wywóz odpadów pokonsumpcyjnych i pokrycie kosztów z tym związanych odpowiada Zamawiający gdyż jest on wytwórcą odpadów.</p>	<p>Patrz odpowiedź na pytanie nr 1.</p>

<p>„Informujemy, że zgodnie z aktualnymi przepisami usługa odbioru i zagospodarowania odpadów może być realizowana jedynie przez wyspecjalizowane podmioty posiadające m.in. wpis do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów od właścicieli nieruchomości. Żadna z firm zajmujących się żywieniem od stycznia 2017 roku nie może zawierać umów z firmami zewnętrznymi zajmującymi się utylizacją i odbiorem odpadów jeżeli nie jest właścicielem tych odpadów lub właścicielem nieruchomości na której te odpady powstają.”</p>	
---	--

Do niniejszych wyjaśnień załącza się załączniki:

1. Zmodyfikowana treść SIWZ N/7/20
2. Zamawiający działając na podstawie art. 90 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Przepisy wprowadzające ustawę - Prawo Zamówień publicznych (Dz.U. Dz.U.2019.2020) w oparciu o art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (j.t.Dz.U.2019.1843 ze zm.) – zmienia treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w następujący sposób:

1) Rozdział VIII „MIEJSCE ORAZ TERMIN SKŁADANIA OFERT”, punkt 2 o treści:

„Termin składania ofert: do dnia 18.02.2021 r., do godz. 09:00 pod rygorem nieważności”
otrzymuje brzmienie:

„Termin składania ofert: **do dnia 25.02.2021 r., do godz. 09:00** pod rygorem nieważności”

2) Rozdział VIII „MIEJSCE ORAZ TERMIN SKŁADANIA OFERT”, punkt 4 o treści:

„Miejsce otwarcia ofert:

Komisyjne otwarcie złożonych ofert nastąpi w trakcie posiedzenia Komisji Przetargowej, które odbędzie się w dniu 18.02.2021 roku o godz. 09:15 w:

Pomorskim Centrum Reumatologicznym im. dr Jadwigi Titz – Kosko w Sopocie Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością
ul. Grunwaldzka 1-3, 81-759 Sopot
Dział Zamówień Publicznych, parter, pok. nr 3 (Budynek Administracji)”

otrzymuje brzmienie:

„Miejsce otwarcia ofert:

Komisyjne otwarcie złożonych ofert nastąpi w trakcie posiedzenia Komisji Przetargowej, które odbędzie się w dniu **25.02.2021 roku o godz. 09:15** w:

Pomorskim Centrum Reumatologicznym im. dr Jadwigi Titz – Kosko w Sopocie Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością
ul. Grunwaldzka 1-3, 81-759 Sopot
Dział Zamówień Publicznych, parter, pok. nr 3 (Budynek Administracji)”

Pozostała treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia na świadczenie kompleksowych usług żywieniowych dla pacjentów Pomorskiego Centrum Reumatologicznego im. dr Jadwigi Titz – Kosko w Sopocie Sp. z o.o. z siedzibą w Sopocie na bazie przejętych pomieszczeń kuchni wraz z dzierżawą powierzchni na działalność gastronomiczną (znak: N/7/20) - **nie zmienia się.**

PREZES ZARZĄDU
Barbara Gierak-Pilarczyk

RADCA PRAWNY
Prawnik Zbigniew Andrzejewski
NIP: 14-111-111-111