

Kraków, dn. 04.03.2024r.

wg rozdzielnika

NR POSTĘPOWANIA: DZP.271.5.24

Postępowanie pn." Usługa polegające na dozorze mienia i prowadzeniu portierni wraz z grupą interwencyjną"

ODPOWIEDZI NA PYTANIA_1 (I) ORAZ ZMIANA TREŚCI SWZ_1 (II)

I.

Wojewódzki Specjalistyczny Szpital Dziecięcy im. św. Ludwika w Krakowie działając na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych udziela odpowiedzi na następujące pytania:

Prosimy o udzielenie odpowiedzi na poniższe pytania dotyczące specyfikacji warunków zamówienia oraz projektu umowy:

1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenia wyłącznie w przypadku nagłych i niespodziewanych nieobecności, pracownika zatrudnionego na umowę o pracę, wynikających z przyczyn losowych (m.in. zwolnienia lekarskie, urlopu na żądanie)
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.
Powyższa prośba motywowana jest również ze względu na zmiany w kodeksie pracy, które rozszerzają prawa pracownika, m.in. :
a) Dwa dodatkowe dni wolnego będzie można zyskać, z powodu działania siły wyższej w pilnych sprawach rodzinnych spowodowanych chorobą lub wypadkiem, jeżeli niezbędna jest natychmiastowa obecność pracownika, czyli np. w razie powodzi lub innych klęsk żywiołowych albo katastrof, a także w przypadku uszkodzenia domu, wypadku dziecka w szkole, nagłej choroby członka rodziny itp.
b) Wolne będzie można wykorzystać w dniach (dwa dni rocznie) lub w godzinach (16 godzin). proszę o wydłużenie czasu pełnienia służby np. do 4 godzin bez naliczenia przewidzianych kar umownych w przypadku wystąpienia absencji pracowników w przypadkach wystąpienia siły wyższej i urlopu na żądanie. Wykonawca bowiem nie jest w stanie przewidzieć absencji pracownika związanej z siłą wyższą i urlopem na żądanie i musi zagwarantować sobie w umowie minimalny czas na zapewnienie zastępstwa.

Odpowiedź: Zamawiający nie wraża zgody na zmianę w powyższym zakresie.

2. Zamawiający w projekcie umowy w § 2 ust. 14 powołuje się na zapisy dot. procedur obowiązujących w obiekcie Zamawiającego, tj.:

„Wykonawca zobowiązany jest do:

- c) przestrzegania wewnętrznych regulaminów obowiązujących u Zamawiającego,
- d) poddania się zewnętrznym i wewnętrznym procedurom kontrolnym obowiązującym u Zamawiającego wynikającym z obowiązujących przepisów prawa i umów przez niego zawartych”.

Prosimy o udostępnienie aktualnych procedur, zarządzeń, regulaminów, standardów, instrukcji, które obowiązują pracowników Wykonawcy realizujących zamówienie.

Odpowiedź: Zamawiający udostępni dokumenty, o których mowa powyżej przed podpisaniem umowy. Dokumenty te regulują kwestie wewnętrznej pracy Szpitala, tym samym nie powinny być powszechnie dostępne.

3. Zgodnie bowiem 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 żadnym przypadku odstąpić – ustawodawca nie przewidział takiego uprawnienia dla organizatora postępowania przetargowego.

Mając na uwadze powyższe prosimy o zmianę i proponujemy o wprowadzenie zapisu:

„Zamawiający dopuszcza zmianę zakresu umowy w przypadku zaistnienia lub zmiany niezbędnych potrzeb Zamawiającego. Powyższa zmiana może spowodować odpowiednią, stosunkową zmianę wynagrodzenia Wykonawcy. Zamawiający dopuszcza w szczególności zmianę dotyczącą zmniejszenia, wyłączenia lub powiększenia zakresu przedmiotu umowy w przypadku włączenia lub wyłączenia z użytkowania pomieszczeń, sprzętu, powiększenia zakresu wykonywania umowy o inne powierzchnie lub obiekty z uwagi na zmianę okoliczności, które nie były przewidywane w chwili zawarcia umowy. Wielkość maksymalnej zmiany zamówienia wynosi 10%.”

Odpowiedź: W pytaniu nie określono (nie doprecyzowano), który zapis miały być zmieniony, w związku z czym Zamawiający nie jest w stanie na tak zadane pytanie udzielić odpowiedzi.

4. Zwracamy się z prośbą o obniżenie maksymalnej wielkości kar umownych przewidzianych w niniejszym postępowaniu z 25 % na 10 %.

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 § 9 ust.7 projektu umowy w następujący sposób:

„Łączna wysokość kar w związku z realizacją umowy, które mogą dochodzić strony, nie może przekroczyć 10% wartości umowy brutto.”

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na następującą modyfikację ust. 5 w par. 11:

„Łączna wysokość kar pieniężnych naliczonych na rzecz Wykonawcy nie może przekraczać 20% wynagrodzenia brutto wskazanego w §7 ust. 2.”

5. Prosimy o odpowiedź czy Zamawiający dopuszcza możliwość realizacji usługi przez osoby posiadające orzeczenie o niepełnosprawności, mając jednocześnie na uwadze zapis w projekcie umowy §2 ust.2 c), tj.:

„Wykonawca oświadcza, że będzie realizował usługi stanowiące przedmiot umowy przy pomocy personelu:

posiadającego stan zdrowia oraz predyspozycje fizyczne, które pozwalają na skuteczną realizację usługi objętej mniejszą umową bez przeciwwskazań i przeszkód”.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza możliwość realizacji usługi przez osoby posiadające orzeczenie o niepełnosprawności, mając jednocześnie na uwadze zapis w projekcie umowy §2 ust.2 c), tj.: „Wykonawca oświadcza, że będzie realizował usługi stanowiące przedmiot umowy przy pomocy personelu: posiadającego stan zdrowia oraz predyspozycje fizyczne, które pozwalają na skuteczną realizację usługi objętej mniejszą umową bez przeciwwskazań i przeszkód”.

6. Zamawiający w § 13 ust. 3 projektu umowy zawarł zapis waloryzacyjny:

„ Strony przewidują zmianę umowy poprzez waloryzację wynagrodzenia o wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych (kwartał do poprzedniego kwartału) ogłaszany w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego (dalej jako „wskaźnik waloryzacji”), przy łącznym spełnieniu następujących postanowień:

1) strona Umowy może wystąpić z pierwszym wnioskiem o waloryzację po upływie 6 miesięcy od podpisania Umowy jeżeli wskaźnik waloryzacji określony wyżej zmieni się o co najmniej 10% w stosunku do kwartału poprzedzającego złożenie wniosku o waloryzację;

2) w przypadku wzrostu lub obniżenia wskaźnika waloryzacji, waloryzacja będzie polegała odpowiednio na wzroście lub obniżeniu wynagrodzenia za usługę realizowaną po dniu złożenia wniosku o wartość procentową wskaźnika waloryzacji, przy czym strona Umowy może wystąpić z wnioskiem o każdą kolejną waloryzację nie wcześniej niż po upływie 6 miesięcy od poprzedniej waloryzacji oraz przy wzroście lub obniżeniu wskaźnika waloryzacji o co najmniej 5%, obliczonego na podstawie średniej wskaźników waloryzacji za 2 ostatnie

kwartały poprzedzające złożenie wniosku o waloryzację, przy czym waloryzacja nie dotyczy usług zrealizowanych przed datą złożenia wniosku przez którąkolwiek ze stron Umowy,

3) wskaźnik waloryzacji nie dotyczy usług zrealizowanych przed datą złożenia wniosku o zmianę wysokości wynagrodzenia przez którąkolwiek ze Stron umowy,

4) maksymalna wartość wzrostu wynagrodzenia brutto, jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania niniejszych postanowień, nie przekroczy 7% wynagrodzenia brutto Wykonawcy, ustalonego w dniu zawarcia Umowy”.

Na gruncie przepisu art. 439 ust. 1 i ust. 2 ustawy prawo zamówień publicznych Zamawiający zaniechał prawidłowego opisanie w umowie zasad waloryzacji wynagrodzenia umownego Wykonawcy w zakresie wskazania realistycznego wzrostu poziomu wskaźnika.

Zamawiający proponując w § 13 ust. 3 umowy próg bazowy wzrostu cen na poziomie 10%, przyjmuje nazbyt wysoki, nierealny wzrost cen w referencyjnym okresie.

Ustalenie przez Zamawiającego takich progów powoduje, że postanowienia waloryzacyjne mają charakter pozorny i niemożliwy do spełnienia na etapie realizacji umowy.

Na potwierdzenie powyższego twierdzenia można wskazać, iż zgodnie z Komunikat Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego z dnia 14 lipca 2023 r. w sprawie wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem w II kwartale 2023 r. wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem w II kwartale 2023 r. w stosunku do I kwartału 2023 r. wyniósł 101,9 (wzrost cen o 1,9%).

<https://stat.gov.pl/sygnalne/komunikaty-i-obwieszczenia/lista-komunikatow-i-obwieszczen/komunikat-w-sprawie-wskaznika-cen-towarow-i-uslug-konsumpcyjnych-ogolem-w-drugim-kwartale-2023-roku,49,39.html>

Ostatni opublikowany wskaźnik, z dnia 13 października 2023 r., cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem w III kwartale 2023 r. w stosunku do II kwartału 2023 r. wyniósł 99,7 (spadek cen o 0,3%).

Wykonawcy nie mają żadnego wpływu na wysokość wskaźników GUS. Wykonawcy nie mają również wiedzy przy kalkulowaniu ceny oferty na temat planowanej wysokości zmian w/w wskaźników, aby właściwie ocenić i uwzględnić ryzyko tych zmian w cenie oferty.

W myśl przepisu art. 439 ust. 1 ustawy prawo zamówień publicznych Zamawiający jest obowiązany do wprowadzenia zasad zmiany wynagrodzenia wykonawcy zamówienia publicznego w przypadku zaistnienia przesłanek waloryzacyjnych. Jak wskazano w Komentarzu do Pzp autorstwa pracowników Urzędu Zamówień Publicznych, w „art. 439 ustawodawca przewidział przesłanki waloryzacji umownej, która daje stronom umowy możliwość urealnienia ustalonej w umowie wysokości wynagrodzenia na różne sposoby. (...) Intencją ustawodawcy było zatem nałożenie na zamawiających obowiązku wprowadzania do długoterminowych umów (dłuższych niż 6 miesięcy) mechanizmów umownych, które uwzględniałyby wpływ czynników zewnętrznych (zmiana cen materiałów lub kosztów), na rentowność realizowanego zamówienia. Uwzględniając powyższe, regulacja art. 439 Pzp zmierza do zachowania równowagi kontraktowej między zamawiającym a wykonawcą, zobowiązując do rozłożenia między stronami ryzyko gospodarczych, będących następstwem zmian cen materiałów lub kosztów, związanych z realizacją zamówienia i zachodzących w toku jego realizacji. Naczelną zasadą przy budowaniu klauzul waloryzacyjnych powinno być uczciwe uprzedzenie Wykonawców już w treści umowy, o zamiarze waloryzacji wartości

świadczenia i wskazanie już przy jej negocjowaniu – według jakich kryteriów będzie to następowało.

Zamawiający winien stworzyć taki mechanizm, który obu stronom da pewność, co do czynników, które mogą mieć wpływ na zmianę wartości świadczenia i które dzięki temu nie będą zarzewiem sporu.

W nawiązaniu do powyższego, prosimy zatem o zmianę postanowień umowy, w taki sposób, aby Wykonawca był uprawniony do złożenia wniosku o zmianę wysokości wynagrodzenia z tytułu realizacji umowy o wykazany wzrost cen materiałów lub kosztów w stosunku do cen/kosztów, obowiązujących na dzień złożenia oferty, na zasadach jasno określonych dla każdej ze Stron umowy i dla całego przedmiotu zamówienia.

Mając na uwadze powyższe proponujemy zapis postanowienia § 13 ust. 3 umowy zgodnie z poniższym brzmieniem lub równoważnym:

„Strony zobowiązują się dokonać zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy 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:
 - 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, wzrośnie lub spadnie o min. 1% w stosunku do wskaźnika z kwartału, w którym przypadał termin składania ofert;
 - 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. 1% w stosunku do wskaźnika z kwartału, w którym nastąpiła ostatnia indeksacja;
- c) Strony mogą występować z wnioskami o indeksację wynagrodzenia nie częściej, niż jeden raz na 3 miesiące;
- d) Suma zmian wynagrodzenia Wykonawcy w wyniku indeksacji, wprowadzonych w trakcie obowiązywania Umowy, nie może przekroczyć 15 % ceny kontraktowej netto określonej w dniu zawarcia umowy.
- e) Zmiany umowy wymagają zachowania formy pisemnego aneksu pod rygorem nieważności.”

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na następującą modyfikację w zakresie ust. 3 w par. 13 umowy:

„Strony przewidują zmianę umowy poprzez waloryzację wynagrodzenia o wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych (kwartał do poprzedniego kwartału) ogłaszany w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego (dalej jako „wskaźnik waloryzacji”), przy łącznym spełnieniu następujących postanowień:

- 1) strona Umowy może wystąpić z pierwszym wnioskiem o waloryzację po upływie 6 miesięcy od podpisania Umowy jeżeli wskaźnik waloryzacji określony wyżej zmieni się o co najmniej 7% w stosunku do kwartału poprzedzającego złożenie wniosku o waloryzację;
- 2) w przypadku wzrostu lub obniżenia wskaźnika waloryzacji, waloryzacja będzie polegała odpowiednio na wzroście lub obniżeniu wynagrodzenia za usługę realizowaną po dniu złożenia wniosku o wartość procentową wskaźnika waloryzacji, przy czym strona Umowy może wystąpić z wnioskiem o każdą kolejną waloryzację nie wcześniej niż po upływie 6 miesięcy od poprzedniej waloryzacji oraz przy wzroście lub obniżeniu wskaźnika waloryzacji o co najmniej 5%, obliczonego na podstawie średniej wskaźników waloryzacji za 2 ostatnie kwartały poprzedzające złożenie wniosku o waloryzację, przy czym waloryzacja nie dotyczy usług zrealizowanych przed datą złożenia wniosku przez którąkolwiek ze stron Umowy,
- 3) wskaźnik waloryzacji nie dotyczy usług zrealizowanych przed datą złożenia wniosku o zmianę wysokości wynagrodzenia przez którąkolwiek ze Stron umowy,
- 4) maksymalna wartość wzrostu wynagrodzenia brutto, jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania niniejszych postanowień, nie przekroczy 7% wynagrodzenia brutto Wykonawcy, ustalonego w dniu zawarcia Umowy.”

7. Prosimy o informację kto zapewnia środki: piach, sól itp. oraz sprzęt: łopaty, odśnieżarki itp. do odśnieżania wskazanych w OPZ miejscach?

Odpowiedź: Zamawiający

8. Kto zapewnia książki raportu portierów /książki zdarzeń i przebiegu dyżuru? Zamawiający czy Wykonawca?

Odpowiedź: Wykonawca

II.

Ponadto, Zamawiający na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych zmienia treść SWZ w następującym zakresie:

- 1) **Pkt 1 Działu X, który otrzymuje brzmienie:**

„Wykonawca będzie związany złożoną ofertą do dnia **06.04.2024r.**”

- 2) **Pkt 1 Działu XII, który otrzymuje brzmienie:**

„Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy umieścić na platformazakupowa.pl pod adresem <https://platformazakupowa.pl/pn/dzieciecyszpital> do dnia **08.03.2024r.** do godz. **09:30.**”

3) Pkt 7 Działu XII, który otrzymuje brzmienie:

„Otwarcie ofert następuje niezwłocznie po upływie terminu składania ofert, nie później niż następnego dnia po dniu, w którym upłynął termin składania ofert tj. **08.03.2024r. godz. 10:00.**”

Odpowiedzi do pytań oraz zmiana treści SWZ wprowadzone niniejszym pismem stanowią integralną część SWZ i są wiążące dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o udzielenie przedmiotowego zamówienia.

Z poważaniem,

Otrzymują:

- Strona internetowa prowadzonego postępowania
- a/a

Wojewódzki Specjalistyczny Szpital Dziecięcy
im. św. Ludwika w Krakowie
ul. Strzelecka 2, 31-503 Kraków
Regon: 000298583
NIP: 6751199459

tel. 12 619 86 00, fax. 12 619 86 10
e-mail: info@dzieciecyszpital.pl | www.dzieciecyszpital.pl

