



**TERMY
MALTAŃSKIE**
POZNAŃ

I.dz. 11/01/ZP/TM/C/15/16/2024

Poznań, 10 stycznia 2024 r.

Wszyscy Wykonawcy

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia na świadczenie kompleksowej usługi sprzątnia Kompleksu Termy Maltańskie, położonego w Poznaniu przy ul. Termalnej 1

Zamawiający, Termy Maltańskie sp. z o.o., informuje, że w toku postępowania wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej „SWZ”).

W związku z powyższym, działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz.1605 ze zm., dalej „ustawa Pzp”), Zamawiający udziela wyjaśnienia treści SWZ.

Pytanie 1

Zamawiający określił w SIWZ wymóg zatrudnienia pracowników wykonujących czynności porządkowe lub czynności sprzątnia 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

Zamawiający nie wyraża zgody.

Zamawiający, zgodnie z art. 95 ustawy Pzp, określił w dokumentach zamówienia wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia. Wykonawca na każdym etapie realizacji zamówienia ma możliwość zatrudnienia osób w sposób określony w art.22 Kodeksu pracy.

Pytanie 2

Zamawiający w SWZ dopuszcza możliwość udziału w postępowaniu podmiotów działających w ramach konsorcjum. Zważywszy na fakt, iż:

- 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,
- 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 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 takiej możliwości.

Pytanie 3

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 wnioszek o jego zmianę.

Zaproponowane przez wykonawcę zmiany poprzez obniżenie wysokości kar umownych, zróżnicowanie ich wysokości w stosunku o 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

Zamawiający nie przewiduje zmiany wysokości kar umownych.

W ocenie Zamawiającego kary przewidziane w Projektowanych Postanowieniach Umowy nie są wygórowane.

Pytanie 4

Prosimy o potwierdzenie, iż w przypadku ograniczenia metrażu sprzątej powierzchni, a co za tym idzie przychodu Wykonawcy, proporcjonalnemu zmniejszeniu ulegnie również wymóg minimalnego zatrudnienia osób do realizacji usługi.

Odpowiedź

Gdyby z jakichkolwiek powodów doszło do ograniczenia zakresu świadczonych usług, Zamawiający przewiduje proporcjonalną redukcję liczby etatów pod warunkiem zachowania przez wykonawcę wymaganego standardu ich świadczenia.

Pytanie 5

Prosimy o dodanie zapisu do umowy, iż w przypadku braku porozumienia co do waloryzacji wynagrodzenia możliwe będzie wypowiedzenie umowy.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody.

W §15 Projektowanych Postanowień Umowy zamawiający opisał zasady waloryzacji wynagrodzenia wykonawcy, wskazując obiektywne okoliczności, uprawniające do wystąpienia z wnioskiem o waloryzację wynagrodzenia, m.in. wskaźniki wzrostu cen publikowane przez Prezesa GUS. Klauzula waloryzacyjna ma na celu zabezpieczenie stron na wypadek faktycznej zmiany kosztów realizacji zamówienia, dlatego wymagane jest wykazanie drugiej stronie wpływu tej zmiany na ponoszone przez wykonawcę koszty. Wykazanie przez jedną ze stron zmiany kosztów realizacji zamówienia na zasadach opisanych w §15 PPU stanowi podstawę do zmiany wynagrodzenia wykonawcy.

Pytanie 6

W związku z brakiem w treści SWZ postanowień odpowiadających treści art. 436 pkt. 4, wnioskujemy 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:

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

- 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,

- 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.

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:

- 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/ aneksy do umowy o pracę bądź umowy cywilnoprawne/ aneksy do umów cywilnoprawnych - potwierdzające odpowiednią zmianę wynagrodzenia.

Nie zawarcie 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

Zamawiający nie wyraża zgody.

1. Obligatoryjne zapisy umowy w sprawie zamówienia publicznego, wymienione w art. 436 pkt 4 ustawy Pzp, dotyczą umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy. W dokumentach zamówienia Zamawiający określił, że okres realizacji zamówienia wynosi 12 miesięcy, w związku z czym umowa zawarta w wyniku prowadzonego postępowania nie musi zawierać zapisów, o których mowa w art. 436 pkt 4 ustawy Pzp.

2. Art. 120 ustawy o pracowniczych planach kapitałowych zmienia treść art. 142 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29.01.2004 r. (Dz.U. z 2018 r. poz. 1986 ze zm.), która to ustawa została uchylona z dniem 1.01.2021 r. na podstawie art. 89 ustawy z dnia 11.09.2019 r. Przepisy wprowadzające ustawę – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 2020). W związku z powyższymi zapisami uchylonej ustawy nie stosuje się.
3. Art. 135 ust. 1 ustawy o pracowniczych planach kapitałowych stanowi, że: *„Jeżeli zawarcie umowy o prowadzenie PPK, o której mowa w art. 14 ust. 1, przez podmiot zatrudniającego, który w dniu wejścia w życie niniejszej ustawy uczestniczy w wykonaniu zamówienia publicznego udzielonego w postępowaniu o udzielenie zamówienia w rozumieniu ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843), wszczętym i zakończonym przed dniem wejścia w życie niniejszej ustawy, wpływa na koszty realizacji tego zamówienia, wykonawca może zwrócić się do zamawiającego z pisemnym wnioskiem o przeprowadzenie negocjacji dotyczących zawarcia porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia.”*
Z przytoczonego zapisu wynika jednoznacznie, że uprawnienie wykonawcy do wystąpienia do zamawiającego z wnioskiem o przeprowadzenie negocjacji dotyczących zmiany wynagrodzenia, związanej z zawarciem umowy o przystąpienie do PPK przysługuje, jeżeli wykonawca ten uczestniczy w wykonaniu zamówienia publicznego udzielonego w postępowaniu o udzielenie zamówienia w rozumieniu ustawy z dnia 29.01.2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843), wszczętym i zakończonym przed dniem wejścia w życie ustawy o PPK.
Bieżące postępowanie o udzielenie zamówienia prowadzone jest na podstawie ustawy z dnia 11.09.2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.), w związku z czym postanowienia art. 135 ustawy o pracowniczych planach kapitałowych nie mają zastosowania.

Pytanie 7

Prosimy o wskazanie dla ilu osób mają być przeznaczone środki higieniczne.

Odpowiedź

Zamawiający określił w Opisie Przedmiotu Zamówienia (OPZ) orientacyjną roczną liczbę klientów, liczbę personelu Zamawiającego i liczbę pracowników firm zewnętrznych, prowadzących swoją działalność na terenie Kompleksu Termy Maltańskie.

Pytanie 8

Zgodnie z art. 15 ustawy z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnieniu osób niepełnosprawnych (tj. Dz.U. z 2023 poz. 1429 z późn.zm.) czas pracy osoby niepełnosprawnej nie może przekraczać 8 godzin na dobę i 40 godzin tygodniowo, przy czym czas pracy osoby niepełnosprawnej zaliczonej do znacznego lub umiarkowanego stopnia niepełnosprawności nie może przekraczać 7 godzin na dobę i 35 godzin tygodniowo.

Prosimy o potwierdzenie, iż przez pojęcie pełnego etatu, o którym mowa w dokumentach zamówienia, w przypadku zatrudnienia osoby niepełnosprawnej zaliczonej do znacznego lub umiarkowanego stopnia niepełnosprawności, Zamawiający rozumie wykonywanie pracy w czasie nieprzekraczającym 7 godzin na dobę i 35 godzin tygodniowo.

Odpowiedź

Zamawiający określił w OPZ wymagania dotyczące liczebności personelu Wykonawcy. Zamawiający nie ingeruje w sposób organizacji pracy pracowników Wykonawcy. Wykonawca zobowiązany jest tak prowadzić swoją politykę kadrową, aby spełnić przepisy dotyczące zatrudnienia pracowników.

Pytanie 9

Prosimy o potwierdzenie, iż warunek w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej powinien być spełniony łącznie przez Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia.

Odpowiedź

W Rozdziale VI ust. 3 Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) zamawiający opisał sposób oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu w stosunku do wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia. Zamawiający dopuszcza spełnianie warunków udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej i zawodowej w następujący sposób:

- a. warunki w zakresie dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym oraz dysponowania osobami zdolnymi do wykonania zamówienia (Rozdz. VI ust. 3 pkt 4 lit b i c SWZ) mogą zostać spełnione łącznie,
- b. warunek w zakresie posiadania doświadczenia (Rozdz. VI ust. 3 pkt 4 lit a SWZ) powinien być spełniony przez co najmniej jednego z wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia.

Pytanie 10

Zamawiający w rozdziale XVII SWZ określił kryterium pozacenowe: „KRYTERIUM SPOŁECZNE”- liczba zatrudnionych osób niepełnosprawnych. W związku z brakiem wskazania konkretnej punktacji jaką Wykonawca uzyska po wskazaniu określonej ilości osób niepełnosprawnych zwracamy się z prośbą o dokonanie stosownej modyfikacji SWZ oraz ogłoszenia o zamówieniu poprzez modyfikację pozacenowego kryterium oceny ofert i przyznanie punktów wskazując konkretne parametry i określone punkty, np.:

- a) 2 osoby – 1 punkt
- b) 3- 4 osoby – 3 punkty,
- c) 5 osób i więcej – 5 punktów,

Zamawiający jako gospodarz postępowania powinien w sposób jednoznaczny i wyczerpujący opisać, w jaki sposób zostanie oceniona oferta Wykonawcy tj. za jakie konkretne rozwiązania zostanie przydzielona określona liczba punktów. W obecnej chwili Zamawiający ma dowolność w dokonaniu oceny ofert. Zgodnie z art. 240 ust. 2. Pzp Kryteria oceny ofert i ich opis nie mogą pozostawiać Zamawiającemu nieograniczonej swobody wyboru najkorzystniejszej oferty. Zamawiający powinien wyznaczyć tak kryteria, aby była zapewniona przejrzystość postępowania i było możliwe porównanie ofert Wykonawców. Obecne kryterium oceny ofert jest zbyt ogólne i Zamawiający na jego podstawie nie będzie w stanie zweryfikować, która z ofert jest najkorzystniejsza. Podsumowując wnioskujemy jak na wstępie.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną przez wykonawcę zmianę SWZ.

W Rozdziale XVII SWZ zamawiający jednoznacznie i wyczerpująco opisał sposób oceny ofert w kryterium społecznym (kryterium 3). Kryterium to oceniane będzie metodą punktową wg wskazanego w SWZ wzoru. Ponadto zamawiający jednoznacznie opisał sposób wyliczenia punktów w każdym z kryteriów i wskazał, że za najkorzystniejszą zostanie uznana oferta, która otrzyma największą łączną liczbę punktów w poszczególnych kryteriach oceny ofert.

Pytanie 11

Dotyczy § 4 ust. 13 projektu umowy – jakie będą warunki rozliczeń? Na podstawie jakich dokumentów Wykonawcy będą obciążani? Czy Wykonawca otrzyma te dokumenty?

Odpowiedź

Zamawiający zawarł te informacje w Opisie Przedmiotu Zamówienia.

Pytanie 12

Dotyczy § 6 ust. 3 projektu umowy – prosimy o dodanie zapisu, iż odpowiedzialność powinna następować na zasadzie winy.

Odpowiedź

Zamawiający nie dopuszcza zmiany Projektowanych Postanowień Umowy w powyższym zakresie. W §6 PPU Zamawiający nie zmienił ogólnych reguł odpowiedzialności, wynikających z przepisów Kodeksu cywilnego.

Pytanie 13

Dotyczy § 6 ust. 4 projektu umowy – Wykonanie zastępcze powinno być realizowane tylko w przypadku niewykonania usługi. Powinna stanowić tylko rekompensatę poniesionych kosztów, bez żadnego pięcioprocentowego narzutu. Wnosimy o modyfikację zapisu.

Odpowiedź

Zamawiający nie uzupełni Projektowanych Postanowień Umowy o propozycję zgłaszaną przez Wykonawcę. W §6 PPU Zamawiający nie zmienił ogólnych reguł odpowiedzialności, wynikających z przepisów Kodeksu cywilnego.

Pytanie 14

Dotyczy § 6 ust. 5 projektu umowy – wnosimy o dodanie, iż odpowiedzialność powinna następować na zasadzie winy.

Odpowiedź

Zamawiający nie uzupełni Projektowanych Postanowień Umowy o propozycję zgłaszaną przez Wykonawcę. W §6 PPU Zamawiający nie zmienił ogólnych reguł odpowiedzialności, wynikających z przepisów Kodeksu cywilnego.

Pytanie 15

Dotyczy § 11 ust. 1 projektu umowy - prosimy o wydłużenie terminu do 10 dni roboczych, co pozwoli na prawidłową analizę i wyjaśnienie wszelkich okoliczności, a tym samym udzielenie rzetelnej i merytorycznej odpowiedzi.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody.

Intencją zamawiającego, wyrażoną w §11 ust.1 Projektowanych Postanowień Umowy, jest zapewnienie możliwości uzyskania wyjaśnień od wykonawcy w sytuacji, kiedy sposób świadczenia usług będzie budził wątpliwości zamawiającego, np. w zakresie jakości, czy zgodności działań wykonawcy z postanowieniami zawartej umowy. Zamawiający zwraca uwagę, że zgodnie z §11 ust.2 Projektowanych Postanowień Umowy wykonawca obowiązany jest do stałego nadzoru nad wykonywaniem obowiązków wchodzących w zakres umowy. Ponadto wykonawca, jako podmiot profesjonalny, powinien świadczyć usługi z należytą starannością i posiadać bieżącą wiedzę na temat sposobu i jakości ich świadczenia.

Pytanie 16

Dotyczy § 12 projektu umowy – wnosimy o obniżenie kar umownych.

Odpowiedź

Zamawiający wyjaśnił tę kwestię w odpowiedzi na pytanie nr 3.

Pytanie 17

Dotyczy § 12 ust. 3 projektu umowy – kara umowna za odstąpienie powinna konsumować wszystkie inne kary umowne, wnosimy o modyfikację zapisu.

Odpowiedź

Zamawiający nie uzupełni Projektowanych Postanowień Umowy o propozycję zgłaszaną przez Wykonawcę. Zamawiającemu nie jest wiadomy taki nakaz jak konsumpcja kar umownych przez inną karę umowną.

Pytanie 18

Dotyczy § 12 ust. 6 projektu umowy – wnosimy o wykreślenie postanowienia.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody.

Zgodnie z art. 436 pkt 3 ustawy Pzp umowa w sprawie zamówienia publicznego zawiera postanowienia określające łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony, z związku z czym Zamawiający nie ma możliwości wykreślenia tego zapisu.

Pytanie 19

Dotyczy § 12 ust. 8 projektu umowy – prosimy o dodanie zapisu, iż odpowiedzialność powinna następować na zasadzie winy.

Odpowiedź

Zamawiający nie uzupełni Projektowanych Postanowień Umowy o propozycję zgłaszaną przez Wykonawcę. W §6 PPU Zamawiający nie zmienił ogólnych reguł odpowiedzialności, wynikających z przepisów Kodeksu cywilnego.

Pytanie 20

Dotyczy § 13 ust. 1 projektu umowy – w takiej sytuacji kara umowna nie powinna być naliczana, wnosimy o wykreślenie zapisu.

Odpowiedź

Zamawiający nie przewiduje kar umownych w §13 ust.1 Projektowanych Postanowień Umowy. Postanowienie to dotyczy odstąpienia od umowy w sytuacji, określonej w art. 456 pkt 1 ustawy Pzp i w takiej sytuacji odstąpienia od umowy przez Zamawiającego kary nie są naliczane.

Pytanie 21

Dotyczy § 13 ust. 2 lit. b), e) i f) projektu umowy – zbyt dowolne uprawnienia do rozwiązania umowy. Wnosimy o wykreślenie zapisu. Odstąpienie powinno być możliwe w przypadku rażących zaniedbań, a nie tak nieznaczających, jak w tych postanowieniach.

Odpowiedź

Zamawiający nie uzupełni Projektowanych Postanowień Umowy o propozycję zgłaszaną przez Wykonawcę.

Pytanie 22

Dotyczy § 13 ust. 2 lit. c) projektu umowy – wnosimy o modyfikację, powinno być określone, że szkoda powinna być co najmniej rażąca, o wartości nie mniejszej niż np. 100.000,00 zł.

Odpowiedź

Zamawiający nie uzupełni Projektowanych Postanowień Umowy o propozycję zgłaszaną przez Wykonawcę.

Pytanie 23

Dotyczy § 14 projektu umowy – prosimy o wprowadzenie postanowień w zakresie zmiany podatku VAT, minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz zmian w zakresie ubezpieczeń społecznych czy zdrowotnych – o równowartość dodatkowych kosztów ponoszonych przez Wykonawcę w związku ze zmianami, z okresem obowiązywania od dnia wejścia w życie zmian. Wnosimy o usunięcie limitu maksymalnych zmian, bo w kontekście ostatnich wzrostów minimalnego wynagrodzenia za pracę, limit ten może być niewystarczający.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody.

Zamawiający z treści złożonego zapytania wnioskuje, że wykonawca wnosi o wprowadzenie do umowy możliwości zmiany wysokości wynagrodzenia w przypadku zmiany, w trakcie trwania umowy, wysokości podatku VAT, minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz zmian w zakresie ubezpieczeń społecznych i zdrowotnych. Obowiązek zawarcia w umowie postanowień w powyższym zakresie wykona z art. 436 pkt 4

ustawy Pzp, ale dotyczy umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy. Umowa zawarta w wyniku prowadzonego postępowania zawarta zostanie na okres 12 miesięcy, zatem postanowienia art. 436 pkt 4 ustawy Pzp nie mają zastosowania.

W złożonym zapytaniu wykonawca nie precyzuje co rozumie pod pojęciem „limitu maksymalnych zmian”, jednak w związku z treścią §14 ust. 1 Projektowanych Postanowień Umowy Zamawiający domyśla się, że wykonawca ma na myśli postanowienia art. 455 ust. 1 pkt 3 i 4 oraz ust. 2 ustawy Pzp. W związku z powyższym zamawiający wyjaśnia, że nie ma możliwości zmiany zapisów ustawy, które są powszechnie obowiązujące i nadrzędne wobec dokumentów zamówienia przygotowanych przez zamawiającego.

Ponadto zamawiający zauważa, że wysokość minimalnego wynagrodzenia za pracę została ustalona Rozporządzeniem Rady Ministrów z dnia 14 września 2023 r. w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej w 2024 r. (Dz.U. z 2023 r. poz. 1893). Dodatkowo w §15 Projektowanych Postanowień Umowy zamawiający określił zasady, na jakich może zostać dokonana zmiana wysokości wynagrodzenia wykonawcy w związku ze zmianą cen materiałów lub kosztów, związanych z realizacją zamówienia. Przy uwzględnieniu powyższych okoliczności wykonawca ma możliwość właściwej kalkulacji ceny oferty z uwzględnieniem ryzyka ewentualnego wzrostu kosztów.

Klauzula waloryzacyjna, zawarta w Projektowanych Postanowieniach Umowy pozwala na zachowanie równowagi ekonomicznej stron umowy w stosunku do stanu na dzień złożenia oferty. Zapewnia również możliwość dostosowania wynagrodzenia wykonawcy do zmiany okoliczności wpływających na wysokość kosztów, a także zapobiega obciążeniu wykonawcy obowiązkiem zadeklarowania w ofercie niezmiennej ceny i tym samym ponoszenia jednostronnego ryzyka, związanego z wykonaniem zamówienia.

Ponadto, działając na podstawie art. 286 ust. 1 Zamawiający zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) w następującym zakresie:

1. Rozdział XV ust. 1 SWZ otrzymuje następujące brzmienie:
„1. Wykonawca pozostaje związany ofertą przez okres 90 dni, tj. **do dnia 20 kwietnia 2024 r.** Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert.”
2. Rozdział XVI ust. 1 i 2 SWZ otrzymują następujące brzmienie:
„1. Ofertę wraz z załącznikami należy złożyć za pośrednictwem „Formularza do złożenia oferty” dostępnego na Platformie zakupowej pod adresem: <https://platformazakupowa.pl/pn/termymaltanskie> w terminie **do dnia 22 stycznia 2024 r. do godz. 10:00.**
2. Otwarcie ofert nastąpi **w dniu 22 stycznia 2024 r. o godz. 10:30** poprzez odszyfrowanie ofert wczytanych na Platformie. W przypadku awarii systemu, powodującej brak możliwości otwarcia ofert w terminie określonym przez Zamawiającego, otwarcie ofert nastąpi niezwłocznie po usunięciu awarii.”
3. W §14 Projektowanych Postanowień Umowy po ustępie 4 dodaje się ustęp 4a w brzmieniu:
„4a. Stosownie do treści art. 433 pkt 4) ustawy Pzp Zamawiający wskazuje, że w przypadku ograniczenia zakresu zamówienia przez Zamawiającego z przyczyn innych niż wymienione w ustępie 2 i 3 powyżej lub z powodu działania siły wyższej, minimalna wartość świadczenia stron nie może być mniejsza od 50% pierwotnej wartości zamówienia.”

Dr Jerzy Krężlewski
Prezes Zarządu

