

Wszyscy zainteresowani
(strona prowadzonego postępowania)

dotyczy: postępowania w sprawie udzielenia zamówienia publicznego:
„Usługa kompleksowego utrzymania czystości pomieszczeń w budynku Centrum Obsługi Zwiedzających na Westerplatte oraz budynku Elektrowni dla Muzeum II Wojny Światowej w Gdańsku”.

Gdańsk,
25 kwietnia 2025
ZP.280.14(2).2025

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Szanowni Państwo,

Zamawiający – Muzeum II Wojny Światowej w Gdańsku informuje, że w związku ze złożeniem przez Wykonawcę zapytania do przedmiotowego postępowania, udziela stosownych odpowiedzi na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2024 r., poz. 1320):

Pytania z dnia 25.04.2025 r.

1. Zamawiający w SIWZ 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 29.01.2004 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 możliwości, że po udzieleniu zamówienia publicznego (po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego) będzie rozliczał płatności

za wykonane usługi z innym podmiotem, niż z wykonawcą, z którym zawarł umowę, bez zmiany umowy.

2. 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, umożliwiając 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 wniosek o jego zmianę. Zaproponowane przez wykonawcę zmiany poprzez obniżenie wysokości kar umownych, zróżnicowanie ich wysokości w stosunku do 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 informuje, że nie przychylił się do wniosku Wykonawcy i podtrzymuje treść projektu umowy w zakresie kar umownych. W ocenie Zamawiającego, przewidziane w projekcie umowy kary umowne nie są rażąco wygórowane i nie powodują naruszenia prawa w zakresie równości stron. Zamawiający zwraca uwagę, że zgodnie z orzecnictwem Krajowej Izby Odwoławczej kary umowne dla Zamawiającego nie pełnią roli ściśle odszkodowawczej. Co do zasady ich znacznie ważniejszą, dla Zamawiającego, rolę jest ich

funkcja stymulacyjna, dyscyplinująca wykonawcę do prawidłowego wykonania zamówienia (wyrok KIO z dnia 17 lipca 2009 r., sygn. akt: KIO/UZP 843/09).

4. Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku konsorcjum, warunek udziału w postępowaniu możemy spełnić łącznie.

Odpowiedź:

W przypadku wykonawców wspólnie ubiegających o udzielenie zamówienia (spółki cywilne, konsorcjum) warunek zostanie uznany przez zamawiającego za spełniony, jeżeli spełni go co najmniej jeden z wykonawców składających ofertę lub wykonawcy spełnią warunek łącznie.

Zamawiający dokona oceny warunku posiadania zdolności technicznej lub zawodowej, oceni czy wykaz potwierdza spełnianie warunku. Zamawiający dokona oceny spełniania warunku udziału w postępowaniu, zgodnie z formułą spełnia/nie spełnia, w oparciu o oświadczenia i dokumenty złożone przez wykonawcę w ofercie oraz na wezwanie zamawiającego.

5. Czy Zamawiający zamierza ograniczyć powierzchnie sprzątnia w trakcie trwania umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie przewiduje ograniczenia powierzchni sprzątnia w czasie trwania umowy. O ile takie wyłączenia wystąpią- sporadycznie, Zamawiający powiadomi wykonawcę mailowo na 7 dni przed planowanym wyłączeniem.

6. Jeśli zamawiający zamierza ograniczyć powierzchnię, prosimy o wyrażenie zgody na ograniczenie w tym czasie ilości osób/etatów świadczących usługę adekwatnie do ograniczonej powierzchni.

Odpowiedź:

Zamawiający nie przewiduje ograniczenia powierzchni sprzątnia w czasie trwania umowy. O ile takie wyłączenia wystąpią- sporadycznie- Zamawiający powiadomi wykonawcę mailowo na 7 dni przed planowanym wyłączeniem. Zamawiający informuje, że ilość etatów/ osób zatrudnionych w ramach przedmiotu zamówienia Wykonawca musi zapewnić przez cały okres trwania umowy. Zamawiający nie przewiduje możliwości zmiany (zmniejszenia) w tym zakresie ilości osób świadczących usługę sprzątnia.

7. Czy Zamawiający przewiduje możliwość rozwiązania umowy w przypadku braku porozumienia co do waloryzacji?

Odpowiedź:

Zamawiający nie przewiduje wskazanej przesłanki jako enumeratywnie wymienionej w Umowie do wypowiedzenia Umowy.

8. Zamawiający określił w SIWZ wymóg zatrudnienia pracowników wykonujących czynności porządkowe lub czynności sprzątania 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 dopuszcza wykonywanie pracy w ramach zlecenia w przypadku tzw. zastępstwa pracownika, o ile nie będzie to ta sama osoba z listy pracowników wskazanej w wykazie osób przez Wykonawcę, zatrudniona przez Wykonawcę do realizacji tego zamówienia w ramach umowy o pracę.

9. Zamawiający wymaga do realizacji usługi 6 osób, prosimy o informację czy 6 osób odpowiada 6-ciu etatom?

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zatrudnienia 6 osób w ramach stosunku pracy, przy czym Zamawiający przyjmuje, że 6 osób jest równe 6 etatom, z zastrzeżeniem odpowiedzi z pkt. 8 niniejszych wyjaśnień.

Zamawiający informuje, że wszelkie wyjaśnienia stają się integralną częścią specyfikacji warunków zamówienia i będą wiążące przy składaniu ofert w postępowaniu. **Zamawiający pozostawia termin składania ofert bez zmian.**

Przewodniczący komisji przetargowej

/-/ Elżbieta Adrych