



Bydgoszcz, dnia 02.06.2023r.

L. dz. ZZP/704/WM/2023

Znak sprawy: ZZP-2400-7/2023

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

dotyczy postępowania nr 7/PA/2023

Nazwa postępowania: Wykonywanie usług polegających na utrzymaniu czystości budynków, podwórz, chodników, placów oraz utrzymaniu czystości i pielęgnacji terenów zielonych w nieruchomościach zarządzanych przez Administrację Domów Miejskich „ADM” Sp. z o. o. w Bydgoszczy

Administracja Domów Miejskich „ADM” Sp. z o.o. z siedzibą w Bydgoszczy przy ul. Śniadeckich 1 na podstawie art. 135 ust.6 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2023 poz. 412 z późn. zm.) udziela odpowiedzi na pytania, które wpłynęły do Zamawiającego w dniu 29.05.2023r. (Ogłoszenie o zamówieniu o numerze 2023/S 095-294267 opublikowane dniu 2022-05-17).

Pytanie 1 (dotyczy zadania 2):

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

- a) 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,
- b) 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 może wykluczyć przypadku pewnych zmian podmiotowych po stronie Wykonawcy, czego skutkiem będzie zmiana wystawcy faktur. W szczególności Zamawiający nie może w ten sposób ograniczać czyichkolwiek uprawnień do przekształcenia formy prawnej, łączeń i podziałów, jak i zawiązywania spółek cywilnych, zwłaszcza gdyby miało to w praktyce oznaczać dla Zamawiającego uzyskanie prawa do solidarnego domagania się realizacji zobowiązań także od osoby, z którą Wykonawca zawiązuje umowę spółki cywilnej. W przypadku konsorcjów prawo zamówień publicznych nie sprzeciwia się w ocenie Zamawiającego wystawianiu wspólnych faktur (w tym przez współników spółek cywilnych), jak i odrębnych faktur wystawianych przez poszczególnych członków konsorcjów. Choć w obrocie dominuje model „fakturowania za pośrednictwem” lidera konsorcjum, nie jest to formuła narzucana ustawowo.

Pytanie 2 (dotyczy zadania 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, 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 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 nie wyraża zgody na powyższe

Pytanie 3 (dotyczy zadania 2):

Zamawiający określił w SIWZ wymóg zatrudnienia pracowników wykonujących czynności porządkowe lub czynności sprzątkania 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 wyraża zgodę na powyższe.

Pytanie 4 (dotyczy zadania 2):

W związku z brakiem w treści SIWZ 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, zawartej 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.

Niezawarcie 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:

Zasady wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia wykonawcy, o których mowa w art.436 pkt 4) lit .b) zostały zawarte we wzorze umowy stanowiącym załącznik nr 8 do SWZ, który to został udostępniony na stronie prowadzonego postępowania w dniu 17.05.2023r. Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w projekcie umowy i nie wyraża zgody na ich zmianę.

Pytanie 5 (dotyczy zadania 2):

Zamawiający określił w SWZ wymóg zatrudnienia pracowników wykonujących czynności porządkowe lub czynności sprzątanania 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 : Patrz odpowiedź na pytanie 3.

Pytanie 6 (dotyczy zadania 2):

Prosimy o potwierdzenie, iż Zamawiający zwaloryzuje Wykonawcy wyłonionemu w toku postępowania wynagrodzenie w związku z zmianą minimalnego wynagrodzenia za pracę obowiązującą od 01.07.2023 r. tj. 3600,00 zł brutto.

Odpowiedź : Zamawiający nie wyraża zgody na waloryzację wynagrodzenia wykonawcy z tytułu zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę obowiązującej od dnia 01.07.2023r., ponieważ winna ona zostać uwzględniona przez Wykonawcę w cenie oferty, zgodnie z zapisami § 21 projektu umowy.

Pytanie 7 (dotyczy zadania 2):

Proszę podać powierzchnię elementów ścian elewacji oraz okien - wymagających użycia specjalistycznego sprzętu wysokościowego.

Odpowiedź: Zamawiający nie posiada takich powierzchni.

Pytanie 8:

Uprzejmie proszę o informację, czy Zamawiający akceptuje wystawienie przez wykonawcę ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych, dotyczących wykonania umowy o przedmiotowe zamówienie publiczne oraz przesłanie tychże dokumentów za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania <https://www.brokerinfinite.efaktura.gov.pl/> ?

Odpowiedź: Zamawiający nie akceptuje i nie wyraża zgody na wystawianie przez wykonawcę ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych, dotyczących wykonania umowy o przedmiotowe zamówienie publiczne oraz przesyłanie tychże dokumentów za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowanie tzw. PEF <https://www.brokerinfinite.efaktura.gov.pl/> .

Pytanie 9:

Prosimy o potwierdzenie, że za pomiary elektryczne w pomieszczeniach przekazanych do użytkowania Wykonawcy w toku realizacji usługi odpowiada Zamawiający.

Odpowiedź : Zamawiający potwierdza.

Pytanie 10:

Zamawiający we wzorze zobowiązał się do przeprowadzenia waloryzacji z art. 436 ust. 4 pkt. b) jednakże bez zobowiązania się do wprowadzenia zmian wynagrodzenia w terminie wejścia tychże zmian w życie. W związku z powyższym prosimy o dodanie we wzorze umowy zdania: „Zmiana wynagrodzenia wchodzi w życie z dniem zmiany przepisów, które stanowią podstawę zmiany wynagrodzenia wykonawcy”.

Powyższa zmiana ma na celu uczynienie zadość przez Zamawiającego obowiązkowi wynikającemu z art. 436 ust. 4 pkt. b ustawy PZP, poprzez doprecyzowanie, iż wartość wynagrodzenia wykonawcy ulega zmianie z dniem zaistnienia (w szczególności w wyniku zmiany ustawy lub innego aktu prawnego) którejkolwiek ze zmian, o których mowa w art. 436 ust. 4 pkt. b ustawy Pzp. Jednym z bowiem elementów określenia zasad wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia umownego jest wskazanie terminu wejścia w życie aneksu w tym zakresie.

Uzasadnieniem ratio legis – zgodnie z wolą ustawodawcy – przywołanego przepisu art. 436 ust. 4 pkt. b ustawy Prawo zamówień publicznych było m.in., że: „w praktyce zamawiających właściwie nieobecne było włączanie do wzorów umów tzw. klauzul waloryzacyjnych. Przygotowana przez zamawiających treść wzorów (projektów) umów, nie pozwalała na uwzględnienie w ostatecznych rozliczeniach nawet znacznych, niezależnych od wykonawców, zmian kosztów wykonania zamówienia, zwłaszcza dotyczących zmian wysokości obciążeń publicznoprawnych. W efekcie, przy niewysokich marżach, pozornie niewielka zmiana np. podatku od towarów i usług (VAT) powodowała utratę marży, a w konsekwencji prowadziła do pogorszenia sytuacji finansowej przedsiębiorcy. Powyższe prowadziło do znacznego ograniczania przez przedsiębiorców kosztów wykonania zamówienia. Wyżej wskazane sytuacje odnosiły się przede wszystkim do umów wieloletnich, w trakcie trwania których wykonawcy byli zaskakiwani zmianami ciężarów publicznoprawnych oraz kosztami określanymi przez przepisy prawa. Ponadto, skutki dotyczące zmian wynagrodzenia odczuwają także pracownicy, przy czym jednocześnie zamawiający są narażeni na pogorszenie jakości wykonywanego zamówienia, np. przez zastąpienie materiałów potrzebnych do wykonania zamówienia materiałami tańszymi, które zazwyczaj są materiałami niższej jakości. Zniwelowanie powyższych działań może nastąpić dzięki wprowadzeniu zasady obowiązku wprowadzania do umów zapisów dotyczących odpowiedniej zmiany wysokości wynagrodzenia w ściśle określonych przypadkach”.

Stąd wolą ustawodawcy stało się, aby w umowach zawartych w wyniku rozstrzygnięcia postępowań wszczętych po dniu 19.10.2014 r., Zamawiający określał kiedy i na jakich zasadach zwaloryzuje umowę, jeśli zajdzie jedna z przesłanek wskazanych w art. 436 ust. 4 pkt. b ustawy PZP. Pokreślić należy, iż nie chodzi o wpisywanie konkretnych kwot waloryzacji, nie znanych przecież także Zamawiającemu, ale określenie jasnych mechanizmów waloryzacji – w tym terminów – w razie wystąpienia którejkolwiek z przesłanek określonych w art. 436 ust. 4 pkt. b PZP.

Terminy wejścia w życie i wielkość zmian wprowadzonych w art. 436 ust. 4 pkt. b ustawy PZP w całości są bowiem niezależne od woli stron umowy o zamówienie publiczne. Aby zatem zapewnić z jednej strony stabilność finansów publicznych, którymi dysponują zamawiający a z drugiej strony dać wykonawcom gwarancję ich słusznym interesów, ustawodawca wprowadził obowiązek waloryzacji umów wieloletnich. Idea art. 436 ust. 4 pkt. b wyraża się w daniu gwarancji obu stronom umowy pewności, iż w razie zaistnienia zewnętrznego zdarzenia w tym przepisie wskazanego, z góry wiedzą w jaki sposób mają się zachować. Stąd obowiązek zawarcia w swz swego rodzaju automatycznych mechanizmów dostosowywania wynagrodzenia wykonawcy do zewnętrznych warunków. Przy zapewnieniu zamawiającym bezpieczeństwa prawnego koniecznych zmian.

Skoro to zdarzenia zewnętrzne determinują moment wyjścia w życie zmian, o których mowa w art. 436 ust. 4 pkt. b ustawy PZP, to zasadne jest aby konsekwencje tych zmian znalazły odzwierciedlenie w treści stosunku prawnego łączącego zamawiającego i wykonawcę w terminie, w którym te zmiany weszły w życie. Każdy inny termin wprowadzenia zmian w życie budzić może uzasadnione wątpliwości co do tego, czy nie mamy do czynienia z niedozwolonymi negocjacjami między stronami umowy. Brak bowiem obiektywnego powodu uzasadniającego inny termin wprowadzenia zmian niż dostosowanie się stron umowy do działań legislacyjnych ustawodawcy.

Odpowiedź : Zamawiający informuje, że zmiany umowy w zakresie zmiany wynagrodzenia wykonawcy z powodu zaistnienia okoliczności, o których mowa w par.21 ust.1 umowy, z związku z art.436 ust.4 pkt b) ustawy PZP, będą obowiązywały Strony od dnia wejścia w życie przepisów, które stanowią podstawę tej zmiany. Zmiany wymagają dla swej ważności formy pisemnej w postaci aneksu podpisanego przez obie strony, z wyłączeniem zmian, o których mowa w par.21 ust.1 pkt 1) umowy, dla których wystarczające jest pisemne powiadomienie drugiej strony.

W związku z powyższym zmianie ulega treść par.21 ust.14 w zakresie załącznika nr 8 i 9 do SWZ.

było:

Zmiana Umowy w zakresie zmiany wynagrodzenia z przyczyn określonych w ust.1 pkt 2-4) obejmować będzie wyłącznie płatności za usługi, których w dniu zmiany jeszcze nie wykonano.

UWAGA: Jeżeli zmiany określone w ust.1 mają wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę, Wykonawca zobowiązany jest w terminie nie dłuższym niż 30 dni od daty zawarcia niniejszej umowy przedłożyć Zamawiającemu (Dział Zamówień Publicznych) pisemne zestawienie ilości osób wykonujących przedmiotowe zamówienie wraz z wyszczególnieniem elementów wynagrodzenia poszczególnych osób, kosztów ich ubezpieczenia, wpłat do pracowniczych planów kapitałowych dokonywanych przez Wykonawcę (jeżeli dotyczy) oraz informacji dotyczących formy zatrudnienia tych osób (rodzaj umowy, data zawarcia, wymiar etatu w części przypadającej na realizację zamówienia), pod rygorem utraty prawa do zwiększenia wysokości wynagrodzenia ze względu na okoliczności wskazane w ust.1 pkt 2-4).

jest:

Zmiana Umowy w zakresie zmiany wynagrodzenia wykonawcy z przyczyn określonych w ust.1 wchodzi w życie z dniem zmiany przepisów, które stanowią podstawę dla wprowadzenia tej zmiany.

UWAGA: Jeżeli zmiany określone w ust.1 pkt 2-4) mają wpływ na koszty wykonania zamówienia, Wykonawca zobowiązany jest w terminie nie dłuższym niż 30 dni od daty zawarcia niniejszej umowy przedłożyć Zamawiającemu (Dział Zamówień Publicznych) pisemne zestawienie ilości osób wykonujących przedmiotowe zamówienie wraz z wyszczególnieniem elementów wynagrodzenia poszczególnych osób, kosztów ich ubezpieczenia, wpłat do pracowniczych planów kapitałowych dokonywanych przez Wykonawcę (jeżeli dotyczy) oraz informacji dotyczących formy zatrudnienia tych osób (rodzaj umowy, data zawarcia, wymiar etatu w części przypadającej na realizację zamówienia), pod rygorem utraty prawa do zwiększenia wysokości wynagrodzenia ze względu na okoliczności wskazane w ust.1 pkt 2-4).

Pytanie 11:

Prosimy o informację co Zamawiający rozumie pod nazwą czynności opisanej jako wywóz i zagospodarowanie biomasy? Jakie dokumenty będą wymagane od Wykonawcy lub odbiorcy odpadu w ramach realizacji tej czynności?

Odpowiedź : Załadowanie biomasy do pojemników/worków zgodnie ze wskazaniem zamawiającego. Zapewnienie pojemników po stronie zamawiającego.

Pytanie 12:

Po czyjej stronie leży zamówienia kontenera do wywozu odpadów?

Odpowiedź : W przypadku biomasy - zamówienie kontenera leży po stronie zamawiającego.

W przypadku odpadów niekomunalnych - generalnie kontener zapewnia wykonawca i refakturuje koszt na zamawiającego.

Pytanie 13:

Prosimy o informację, co Zamawiający rozumie pod nazwą czynności opisanej jako uprzątnięcie i wywóz odpadów niekomunalnych , w tym niebezpiecznych? Jakie dokumenty będą wymagane od Wykonawcy w ramach realizacji tej czynności?

Odpowiedź : Czynność obejmuje załadowanie do kontenerów i wywóz takich odpadów, jak np.: opony, papa, azbest, gruz itp. ze wskazanych lokalizacji oraz uprzątnięcie terenu wraz z jego wygrabieniem w razie potrzeby. Obecnie wykonawca dostarcza kopię faktury po utylizacji takich odpadów, jako podstawa refakturowania tego kosztu.

Zgodnie z art. 3 ust. 1 pkt 32 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach przez wytwórcę odpadów rozumie się każdego, którego działalność lub bytowanie powoduje powstawanie odpadów (pierwotny wytwórca odpadów), oraz każdego, kto przeprowadza wstępną obróbkę, mieszanie lub inne działania powodujące zmianę charakteru lub składu tych odpadów; wytwórcą odpadów powstających w wyniku świadczenia usług w zakresie budowy, rozbiórki, remontu obiektów, czyszczenia zbiorników lub urządzeń oraz sprzątaniam, konserwacji i napraw jest podmiot, który świadczy usługę, chyba że umowa o świadczenie usługi stanowi inaczej. Zawierana umowa nie stanowi, iżby Wykonawca usługi sprzątaniam nie miał mieć statusu wytwórcy odpadów. Nie jest zatem zamiarem Zamawiającego przejmowanie statusu wytwórcy odpadu, a skoro tak, co do zasady nie będzie rozpoznawany przypadek przekazania odpadu Wykonawcy przez Zamawiającego. Gdyby jednak w konkretnych okolicznościach, z mocy przepisów ww. ustawy zasła konieczność rozpoznania przypadku przekazania odpadu przez Zamawiającego, Wykonawca bądź osoba którą się posługuje, w tym np. podwykonawca świadczący usługę transportu odpadu, musiałby oczywiście legitymować się stosownym zezwoleniem, a samo przekazanie odpadów innych niż komunalne musiałoby zostać udokumentowane stosownie do wymogów ww. ustawy.

Oczywiście okoliczność, iż co do zasady to Wykonawca będzie miał status wytwórcy odpadów, nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku dalszego gospodarowania odpadami w sposób zgodny z ww. ustawą, co w szczególności oznacza obowiązek przekazywania wytworzonych odpadów podmiotom posiadającym stosowne pozwolenia w zakresie gospodarowania odpadami (odpowiednio na ich odbieranie, transport, składowanie, utylizację itp.). Obowiązki te wynikają z mocy obowiązujących przepisów, choć Zamawiający zastrzega sobie prawo weryfikacji prawidłowości wywiązywania się przez Wykonawcę z tych obowiązków, w tym przedstawienie dowodów przekazania odpadów uprawnionym podmiotom.

Pytanie 14:

Prosimy o informację do których lokalizacji Wykonawca jest zobowiązany dostarczyć wodę do podlewania nasadzeń we własnym zakresie oraz prosimy o wskazanie minimalnych ilości wody niezbędnych do podlewania nasadzeń.

Odpowiedź: Nieruchomości z nasadzeniami do podlewania obejmują następujące lokalizacje: Stawowa 8, Wały Jagiellońskie 12, Ugory 26, 44, 52, Leszczyńskiego 7, Szubińska 2, Nakielska 79, Dmowskiego 5, Św. Trójcy 35a, Poznańska 18, Dunikowskiego 1, Kaczyńskiego 37-37a, Kapuściska 1, Śliwińskiego 9, Zakole 6, Bohaterów Kragujewca 13, Architektów 8, Łomżyńska 35, Stary Fordon.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że w trakcie realizacji umowy mogą pojawić się kolejne lokalizacje.

Zamawiający nie jest w stanie określić minimalnych ilości wody niezbędnych do podlewania 1 nasadzenia. Nasadzenia należy podlewać taką ilością wody, by zapewnić ich prawidłowy dalszy wzrost i nie doprowadzić do obumarcia.

Pytanie 15:

Zamawiający w OPZ wymaga aby Wykonawca posiadał dla wszystkich ww. środków komplety dokumentów dopuszczających je do stosowania na rynku polskim, w tym atestów Państwowego Zakładu Higieny, oraz niezwłoczne okazywanie ich na żądanie Zamawiającego.

Pragniemy zaznaczyć, iż z dniem 01.01.2003r. ustała prawnie obowiązująca konieczność uzyskiwania atestów PZH, w związku z czym większość producentów nie stara się o pozyskanie lub przedłużenie ważności atestu, gdyż nie ma takiego obowiązku prawnego. Podstawą prawną jest ustawa z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności z późniejszymi zmianami (tekst jednolity Dz. U. z 2017 r. poz. 1226), znosząca rozporządzenie Prezydenta Rzeczypospolitej z dnia 22.03.1928, które było podstawą prawną procedury rejestracji przedmiotów użytku w PZH.

Zgodnie z aktualnymi przepisami prawa dokumentami dopuszczającymi są odpowiednio:

- a) dla preparatów dezynfekujących rejestrowanych jako wyroby medyczne: certyfikat CE, deklaracja zgodności lub wpis do rejestru wyrobów medycznych w zależności od klasyfikacji określonej w ustawie o wyrobach medycznych,
- b) dla preparatów dezynfekujących rejestrowanych jako produkty biobójcze: pozwolenie na wprowadzenie do obrotu lub wpis do rejestru produktów biobójczych,
- c) dla preparatów dezynfekujących rejestrowanych jako produkty lecznicze: pozwolenie na dopuszczenie do obrotu produktu leczniczego,
- d) dla preparatów będącymi kosmetykami: zgłoszenie produktów kosmetycznych Komisji drogą elektroniczną za pośrednictwem CPNP
- e) dla preparatów posiadających w swoim składzie substancje niebezpieczne: karta charakterystyki substancji niebezpiecznej,
- f) dla środków higienicznych typu papier toaletowy, ręczniki papierowe, worki nie są wydawane żadne dokumenty dopuszczające (nie ma takiego wymogu prawnego).

W związku z tym prosimy o dopuszczenie wskazanych dokumentów w miejsce atestu PZH.

Odpowiedź : Zamawiający informuje, że modyfikuje załącznik nr 10 do SWZ poprzez modyfikację treści ust.3 pkt 17 oraz modyfikuje załącznik nr 11 do SWZ poprzez modyfikację treści ust.4 pkt 8 - w następujący sposób;

było:

Posiadanie dla wszystkich ww. środków komplety dokumentów dopuszczających je do stosowania na rynku polskim, w tym atestów Państwowego Zakładu Higieny, oraz niezwłoczne okazywanie ich na żądanie Zamawiającego.

jest:

Posiadanie dla wszystkich ww. środków komplety dokumentów dopuszczających je do stosowania na rynku polskim, oraz niezwłoczne okazywanie ich na żądanie Zamawiającego.

Zamawiający informuje jednocześnie, że „załącznik nr 8 dla zadania 1-5 po modyfikacji” oraz „załącznik nr 9 dla zadania 6 po modyfikacji” oraz „załącznik nr 10 dla zadania 1-5 po modyfikacji” oraz „załącznik nr 11 dla zadania 6 po modyfikacji” stają się obowiązujące dla wszystkich uczestników niniejszego postępowania. Nowe załączniki zostały zamieszczone na stronie prowadzonego postępowanie pod nazwami wskazanymi w zadaniu poprzednim.

Powyższe zmiany stanowią integralną część SWZ i stają się obowiązujące dla wszystkich uczestników postępowania.

**Kierownik
Działu Zamówień Publicznych**

Tomasz Skierecki