



Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Parczewie

21-200 Parczew ul. Kościelna 136

tel. (83) 355-21-02 fax. (83) 355-21-00

www.spzozparczew.pl

e-mail: sekretariat@spzozparczew.pl

REGON: 000306489

NIP:539-13-33-279

KRS: 0000015873

Parczew, 12.10.2018 r.



Dział Zamówień Publicznych
fax (83) 355 21 13
zamowienia@spzozparczew.pl

Oznaczenie sprawy: SPZOZ.V.ZP-3521/11/2018 (3)
Dotyczy: Świadczenie usług utrzymania czystości i transportu wewnątrzszpitalnego w SPZOZ w Parczewie.



ISO 9001:2015



Wyjaśnienia Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia

W związku z prośbami o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, działając na podstawie art. 38 ust. 1 - 2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004r. (tj. Dz. U. 2017r., poz. 1579 ze zm.), Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Parczewie udziela odpowiedzi na poniższe pytania zadane przez Wykonawcę.

Treść niniejszego wyjaśnienia, bez ujawniania źródła zapytania, przesyła się wszystkim Wykonawcom, którym przekazano specyfikację istotnych warunków zamówienia oraz zamieszcza się na stronie internetowej Zamawiającego

Pytanie 1

Wnosimy o wyrażenie zgody na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenie wyłącznie w przypadku nagłych i niespodziewanych nieobecności, pracownika zatrudnionego na umowę o pracę, wynikających z przyczyn losowych (m.in. zwolnienia lekarskie, porodu, urlopu na żądanie).

Uzasadnienie:

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 poprzedzane jest spełnieniem szeregu wymagań m. in. wykonaniem i dostarczeniem badań lekarskich z zakresu medycyny pracy, czy szkoleń BHP, co w sytuacjach nagłych jest nierealne i wymaga dodatkowego czasu. W związku z powyższym wnosimy jak na wstępie."

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że warunki dotyczące wymaganej, w stosunku do Wykonawcy i podwykonawcy, formy zatrudnienia osób wykonujących określone przez Zamawiającego czynności w ramach realizacji przedmiotu zamówienia, opisane są w treści SIWZ (m.in. w Rozdz. III ust. 14 SIWZ oraz § 3 ust. 10 i nast. wzoru umowy na utrzymanie czystości [załącznik nr 7 do SIWZ]) i są zgodne z art. 29 ust. 3a PZP..

Pytanie 2

"Czy w ramach usługi Wykonawca ma myć oprawy lamp lub inne urządzenia będące pod napięciem? Jeśli tak to czy Zamawiający zapewnia osobę (konserwatora) która będzie zdejmować te oprawy? W wypadku kiedy nie ma takiej osoby, to czy możliwe jest wyłączenie zasilania na czas prac?"

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

Pytanie 3

Prosimy o modyfikację SIWZ poprzez usunięcie wymogu podania nazwy oraz adresu podwykonawcy. Z treści art. 36ba p.z.p. regulującego wprowadzanie nowych podwykonawców oraz treści formularza jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia wynika, iż obowiązek wskazania nazw podwykonawców dotyczy jedynie podwykonawców znanych na etapie

składania oferty. W szczególności będą to podwykonawcy, którzy udostępniają swoje zasoby lub których wykonawca będzie chciał uwzględnić w wyjaśnieniach niskiej ceny.

Na etapie składania ofert Wykonawca nie zawsze jest w stanie podać dokładnych danych podwykonawcy z którego usług będzie korzystał. Dopiero w trakcie realizacji zamówienia na potrzeby należytego wykonania usługi Wykonawca może skorzystać z usług podwykonawcy, a co za tym idzie przekazać Zamawiającemu wymagane dane i informacje o podwykonawcy.

W związku z powyższym wnosimy jak na wstępie.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że:

- 1) w treści formularza ofertowego (załącznik nr 1 do SIWZ), nie wymaga podania przez Wykonawcę nazw ani adresu podwykonawcy;
- 2) zgodnie z treścią wzoru umowy na utrzymanie czystości (załącznik nr 7 do SIWZ, § 1 ust. 9), przed przystąpieniem do wykonania zamówienia, Wykonawca ma obowiązek podania Zamawiającemu, na jego żądanie, nazw albo imion i nazwisk oraz danych kontaktowych podwykonawców i osób do kontaktu z nimi, zaangażowanych w realizację usług objętych przedmiotem Umowy, które mają być wykonywane w miejscu podlegającym bezpośredniemu nadzorowi Zamawiającego, o ile ww. dane są już Wykonawcy znane (co jest zgodne z art. 36b ust. 1a PZP).

Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, że zapis formularza ofertowego oznaczony * (str. 1 formularza ofertowego), należy interpretować zgodnie z poniższym pouczeniem (tj. nie stosuje się do niego pouczenia zamieszczonego omyłkowo na str. 2 formularza, o treści: „* należy wypełnić tylko w przypadku powierzenia realizacji części zamówienia podwykonawcom”):

Nazwa Wykonawcy*

.....
.....

** Wykonawcy wspólnie składający ofertę tj. np. członkowie konsorcjum, wspólnicy spółki cywilnej, wpisują dane każdego konsorcjanta wraz ze wskazaniem lidera konsorcjum i każdego współnika spółki cywilnej*

Pytanie 4

Zwracamy się z prośbą o zamieszczenie zapisu w treści projektu umowy załącznik nr 7 do SIWZ umożliwiającego stronom rozwiązanie umowy z 3 miesięcznym wypowiedzeniem. Proponujemy wprowadzenie następującego zapisu:

„Każda ze stron może wypowiedzieć umowę z ważnych powodów z zachowaniem 3 miesięcznego okresu wypowiedzenia.”

W przypadku umów długoterminowych w momencie zawierania stosunku prawnego strony nie są w stanie przewidzieć wszystkich okoliczności oraz czynników mających negatywny wpływ wykonanie zobowiązań umownych dla każdej ze stron. Wprowadzenie możliwości rozwiązania umowy za wypowiedzeniem ma na celu stworzenie podstaw prawnych do zakończenia stosunku prawnego pomiędzy stronami, jeżeli z określonych powodów nie mają możliwości kontynuowania współpracy na dotychczasowych warunkach.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści SIWZ.

Pytanie 5

Zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów projektu umowy – załącznik nr 7 do SIWZ, poprzez **dookreślenie zasad realizacji przez Zamawiającego obowiązku wynikającego z art. 142 ust 5.**

Przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych 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:

- 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
- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonywania zamówienia przez wykonawcę.” (art. 142 ust. 5).

Zamawiający w projekcie umowy w sposób następujący naruszył przepisy ustawy Prawo zamówień Publicznych:

1. W myśl obowiązującego prawa waloryzacja w oparciu o art. 142 ust. 5 ustawy Pzp jest **obligatoryjna**,
2. Zamawiający w postanowieniach umownych zaniechał obowiązku wskazania zasad realizacji obowiązku wynikającego z art. 142 ust. 5

Wola ustawodawcy stało się, aby w umowach zawartych w wyniku rozstrzygnięcia postępowań wszczętych po dniu 19.10.2014 r., Zamawiający określał zasady zwaloryzowania umowy, 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.

Mając na uwadze powyższe, wnoszę o wprowadzenie do siwz wymaganych w art. 142 ust 5 ustawy zapisów, precyzujących, 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. 142 ust 5 ustawy PZP., 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.

Terminy wejścia w życie i wielkość zmian wprowadzonych w art. 142 ust 5 ustawy PZP w całości są 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 wykonawcą gwarancję ich słusznym interesów, ustawodawca wprowadził obowiązek waloryzacji umów wieloletnich. Idea art. 142 ust 5 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 siwz swego rodzaju automatycznych mechanizmów dostosowywania wynagrodzenia wykonawcy do zewnętrznych warunków. Przy zapewnieniu zamawiającym bezpieczeństwa prawnego koniecznych zmian.

Skoro te zdarzenia zewnętrzne determinują moment wyjścia w życie zmian, o których mowa w art. 142 ust 5 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.

Prosimy o wprowadzenie poniższych zapisów zgodnych z PZP, do SIWZ do projektu umowy:

Waloryzacja wynagrodzenia

1. Strony postanawiają, iż dokonają w formie pisemnego aneksu zmiany wynagrodzenia w wypadku wystąpienia którejkolwiek ze zmian przepisów wskazanych w art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, tj. 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.

2. Zmiana wysokości wynagrodzenia obowiązywać będzie od dnia wejścia w życie zmian o których mowa w ust. 1.

3. W wypadku zmiany, o której mowa w ust. 1 lit. a) wartość netto wynagrodzenia Wykonawcy nie zmieni się, a określona w aneksie wartość brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona na podstawie nowych przepisów.

4. W przypadku zmiany, o której mowa w ust 1 lit. b) wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartość wzrostu całkowitego kosztu Wykonawcy wynikającą ze zwiększenia wynagrodzeń osób bezpośrednio wykonujących zamówienie do wysokości zmienionego minimalnego wynagrodzenia, z uwzględnieniem wszystkich obciążeń publicznoprawnych od kwoty wzrostu minimalnego wynagrodzenia.

5. W przypadku zmiany, o którym mowa w ust 1 lit. c) wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartość wzrostu całkowitego kosztu Wykonawcy, jaką będzie on zobowiązany dodatkowo ponieść w celu uwzględnienia tej zmiany, przy zachowaniu dotychczasowej kwoty netto wynagrodzenia osób bezpośrednio wykonujących zamówienie na rzecz Zamawiającego.

6. Za wyjątkiem sytuacji o której mowa w ust. 1 lit. a), wprowadzenie zmian wysokości wynagrodzenia wymaga uprzedniego złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o wysokości dodatkowych kosztów wynikających z wprowadzenia zmian, o których mowa w ust 1 litera b) i c).

Procedura zmian wysokości wynagrodzenia Wykonawcy powinna zostać uruchomiona automatycznie w razie wystąpienia określonych zmian przepisów prawa

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści SIWZ.

Zamawiający wyjaśnia, że postanowienia umowy utrzymania czystości, stanowiącej załącznik nr 7 do SIWZ, zawierają – zgodnie z dyspozycją art. 142 ust. 5 PZP – zasady wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług, 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, jak i zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, o ile zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.

Należy również wskazać, że zgodnie z orzeczeniem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 23 listopada 2015 r. (sygn. akt: KIO 2398/15): „Mechanizm zmian dotyczących wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę bądź dotyczących zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu, lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne na koszty wykonania zamówienia - w myśl art. 142 ust. 5 p.z.p. - miał działać niejako automatycznie. Niemniej jednak ustawodawca, nakładając na zamawiającego obowiązek opisanie zasad wprowadzenia zmian wynagrodzenia wykonawcy, pozostawił zamawiającemu swobodę określenia mechanizmu wprowadzenia tych zmian. Dlatego też ten oczekiwany przez ustawodawcę automatyzm musi być obwarowany pewnymi zasadami.”

Pytanie 6

Czy Zamawiający posiada jakiegokolwiek zaległości z tytułu stosunku pracy wobec grupy pracowników przewidzianych do przekazania?

Jeśli tak to z jakiego tytułu i w jakiej wysokości? (w szczególności niewypłacone nagrody jubileuszowe, opóźnienia z wypłatą wynagrodzeń, zaległości w opłacaniu składek na ZUS, należności z tytułu nadgodzin, pracy w dni wolne, dyżurów itp.).

Odpowiedź:

Nie posiada

Pytanie 7

Jaki jest stan wykorzystywania urlopów wypoczynkowych w rozbiciu na poszczególnych pracowników?

Odpowiedź:

	Urlop stan na 10/2018	Nadgodziny	Godziny świąteczne*
Pracownik 1	18 dni	Brak	30-40 godz
Pracownik 2	5,77 dni	Brak	30-40 godz
Pracownik 3	14 dni	Brak	30-40 godz
Pracownik 4	13,17 dni	Brak	30-40 godz
Pracownik 5	19,70 dni	Brak	30-40 godz
Pracownik 6	14,54 dni	Brak	30-40 godz
Pracownik 7	6 dni	brak	30-40 godz

*W zależności od indywidualnego czasu pracy planowanego dla każdego pracownika

Pytanie 8

Jaki jest stan godzin świątecznych i nadgodzin w rozbiciu na poszczególnych pracowników?

Odpowiedź:

	Urlop stan na 10/2018	Nadgodziny	Godziny świąteczne*
Pracownik 1	18 dni	Brak	30-40 godz
Pracownik 2	5,77 dni	Brak	30-40 godz
Pracownik 3	14 dni	Brak	30-40 godz
Pracownik 4	13,17 dni	Brak	30-40 godz
Pracownik 5	19,70 dni	Brak	30-40 godz
Pracownik 6	14,54 dni	Brak	30-40 godz
Pracownik 7	6 dni	brak	30-40 godz

*W zależności od indywidualnego czasu pracy planowanego dla każdego pracownika

Pytanie 9

Prosimy o podanie dokładnych nazw i adresów związków zawodowych działających w Szpitalu.

Odpowiedź:

1. Związek Zawodowy Pracowników Ochrony Zdrowia przy SP ZOZ w Parczewie
2. Ogólnopolski Związek Zawodowy Pielęgniarek i Położnych – Zakładowa organizacja Związkowa przy SP ZOZ w Parczewie

Pytanie 10

Czy Zamawiający będzie ponosił pełną odpowiedzialność za zobowiązania wobec pracowników przekazanych nowemu wykonawcy w trybie art.23' kp powstałe przed dniem przekazania?

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z regulacją art. 231 § 2 Kodeksu pracy, za zobowiązania wynikające ze stosunku pracy, powstałe przed przejściem części zakładu pracy na innego pracodawcę, dotychczasowy i nowy pracodawca odpowiadają solidarnie.

Pytanie 11

Czy wśród pracowników występują osoby przebywające na długotrwałych zwolnieniach lekarskich, urlopach macierzyńskich, wychowawczych? Prosimy o dokładne zestawienie osób.

Odpowiedź:

NIE

Pytanie 12

Czy przejmowani pracownicy są objęci układem zbiorowym pracy?

Odpowiedź:

NIE

Pytanie 13

Czy istnieje jakiegokolwiek odrębne porozumienie, umowa, pakiet socjalny podpisywany ze związkami zawodowymi, w którym pracodawca zobowiązuje się do jakichkolwiek gwarancji w zakresie zatrudniania pracowników lub wysokości ich wynagrodzenia?

Odpowiedź:

NIE

Pytanie 14

Czy pracownicy są objęci jakimikolwiek gwarancjami, pakietami socjalnymi w zakresie ich zatrudnienia lub wynagrodzenia, które to gwarancje mogą uniemożliwić modyfikacje ich stosunków pracy?

Odpowiedź:

NIE

Pytanie 15

Czy pracownicy są objęci Zakładowym Funduszem Świadczeń Socjalnych, jeśli tak to proszę o jego udostępnienie?

Odpowiedź:

TAK

Pytanie 16

Proszę o przekazanie danych dotyczących odpisów dokonywanych na ZFŚS oraz na obligatoryjne świadczenia socjalne.

Odpowiedź:

Wszelkie informacje na temat Zakładowego Funduszu Świadczeń Socjalnych Wykonawca, którego oferta zostanie wybrana, otrzyma przed podpisaniem porozumienia, o którym mowa w art. 7 ust 3c Ustawy z dnia 4 marca 1994r. o zakładowym funduszu świadczeń socjalnych (t. j.: Dz. U. z 2015r., poz. 111).

Pytanie 17

Prosimy podać, jaka jest wysokość wynagrodzeń przejmowanych pracowników z wyszczególnieniem kosztów, wynagrodzenia zasadniczego, premii, ZUS-u itp. na poszczególnego pracownika.

Odpowiedź:

	Wynagr. zasadnicze	Staż	Staż	ZUS
Pracownik 1	1610	305,90	19 %	+19,79 %
Pracownik 2	1610	322	20 %	+19,79%
Pracownik 3	1610	322	20 %	+19,79%
Pracownik 4	1610	322	20 %	+19,79%
Pracownik 5	1610	322	20 %	+19,79%
Pracownik 6	1610	322	20 %	+19,79%
Pracownik 7	1610	-	-	+19,79%

Pytanie 18

Czy w okresie świadczonej usługi należy brać pod uwagę odprawy emerytalne? Jeśli tak to jakiej wielkości?

Odpowiedź:

NIE

Pytanie 19

Czy wśród pracowników, którzy mają być przejęci są pracownicy objęci ochroną przedemerytalną? Jeśli tak to ile osób?

Odpowiedź:

TAK - 1 pracownik

Pytanie 20

Czy przejęci pracownicy w trakcie realizacji umowy nabędą prawo do nagród jubileuszowych lub dodatków stażowych? Jeśli tak to, w jakiej wysokości?

Odpowiedź:

TAK

1 pracownik nabywa prawo do nagrody w wysokości 75 % miesięcznego wynagrodzenia.
2 pracowników nabywa prawo do nagrody w wysokości 200% miesięcznego wynagrodzenia

Pytanie 21

Czy zamawiający akceptuje wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur, zgodnie z art. 106n ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tj. Dz.U. z 2016 r., Nr 710, z późn. zm.)?

Jeżeli tak, to bardzo proszę o modyfikację wzorca umowy w zakresie sposobu rozliczania się z wykonanej usługi poprzez dodanie następujących zapisów:

1. *Strony akceptują wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur, zgodnie z art. 106n ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tj. Dz.U. z 2016 r., Nr 710, z późn. zm.).*
2. *Faktury elektroniczne będą Zamawiającemu wysyłane na adres e-mail:*
3. *Zamawiający zobowiązuje się do poinformowania Wykonawcy o każdorazowej zmianie ww. adresu mailowego.*
4. *Osobą upoważnioną do kontaktów w sprawie e-faktur ze strony Zamawiającego jest*

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 22

W związku z możliwością złożenia oferty wspólnej uprzejmie prosimy o modyfikację zapisu wzoru umowy dot. ilości egzemplarzy dla stron na poniższy: "(...) **po jednym z egzemplarzu dla**

każdego z konsorcjantów występujących wspólnie lub "(...) 2 egzemplarze dla Wykonawcy".

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

Pytanie 23

Zwracamy się o zamieszczenie w projekcie umowy, postanowienia umożliwiającego stronom rozwiązanie umowy za 3 miesięcznym wypowiedzeniem.

Należy zauważyć, że w przypadku umów długoterminowych zawieranych na okres 3 - 3 lat w momencie zawierania umowy strony nie są w stanie przewidzieć wszystkich okoliczności oraz czynników mogących mieć negatywny wpływ na wykonywanie zobowiązań umownych dla każdej ze stron, jak również w sposób kompleksowy i wyczerpujący uregulować procedury postępowania w takich wypadkach. Wprowadzenie możliwości rozwiązania umowy za wypowiedzeniem ma na celu stworzenie podstaw prawnych do zakończenia stosunku prawnego pomiędzy stronami, jeżeli z określonych powodów nie są one zainteresowane dalszym kontynuowaniem współpracy na dotychczasowych warunkach. Mając na względzie dynamikę życia gospodarczego, czyli pojawianie się nowych technologii wykonywania zamówień, czy też nowych środków, może po kilku latach dojść do sytuacji, gdy jedna ze stron w tym również zamawiający będzie chciał skorzystać z jednostronnego uprawnienia do zakończenia umowy przed upływem jej obowiązywania. Obowiązujące przepisy ustawy prawo zamówień publicznych nie zawierają w tym zakresie żadnych zakazów.

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

Pytanie 24

Mając na uwadze przepis § 11 zawarty w projekcie umowy w sprawie zamówienia publicznego stanowiącym załącznik do specyfikacji istotnych warunków zamówienia zwracamy się o zmianę o 50% wysokości kar umownych zastrzeżonych w powyższych przepisach.

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych 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 2015 r., poz. 2164, 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. Zważyć bowiem należy, że kara umowna (odszkodowanie umowne) ze swojej istoty ma charakter wyłącznie odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie zaś prewencyjny. Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem bezspornie rażąco naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współżycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 353(1) k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c.

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

Pytanie 25

Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji czy Zamawiający zalega z płatnościami wobec obecnego Wykonawcy świadczącego usługi stanowiące przedmiot zamówienia. Jeśli tak prosimy

o wskazanie kwoty zaległego wynagrodzenia oraz okresu z którego występują powstałe zaległości

Odpowiedź:

Zamawiający nie zalega z płatnościami.

Pytanie 26

Prosimy o przedstawienie danych dotyczących pracowników, którzy mają być przejęci przez Wykonawcę w układzie:

stanowisko,
rodzaj umowy o pracę,
wiek pracownika,
ogólny staż pracy,
staż pracy u Zamawiającego,
wymiar etatu,
wynagrodzenie zasadnicze,
stałe dodatki (np. stażowy, premia regulaminowa),
wynagrodzenie brutto,
ZUS pracodawcy,
średniomiesięczne wynagrodzenie z ostatnich trzech lub sześciu miesięcy.

W razie nabycia ewentualnych uprawnień do wypłaty nagród jubileuszowych, dodatków stażowych oraz odpraw emerytalnych w trakcie trwania Zamówienia, prosimy o przedstawienie wysokości świadczenia oraz terminu jego wypłaty. Czy w trakcie trwania umowy przejęci pracownicy nabędą powyżej wskazane uprawnienia? Jeśli tak, to w jakiej wysokości?

Odpowiedź:

lp	stanowisko	Rodzaj umowy	wiek	Staż ogólny	Staż u zama.	etat	Wyn. Zasad.	Stale dodat	Wynag brutto	ZUS prac	Wyn. jubileus	Wynag Z ostat 3 miesiąc
1	salowy	Określona 31.03.19	57	19	9 m-cy	1	1610,00	stażowy	2100,00	19,79 %	75% 06.03.19	2565,22
2	salowy	nieokreślony	55	33	13	1	1610,00	stażowy	2100,00	19,79 %	200% 17.09.19	2144,96
3	salowy	nieokreślony	51	30	27	1	1610,00	stażowy	2100,00	19,79 %		2071,09
4	salowy	nieokreślony	61	45	30	1	1610,00	stażowy	2100,00	19,79 %		2483,42
5	salowy	nieokreślony	58	41	32	1	1610,00	stażowy	2100,00	19,79 %		2513,34
6	salowy	nieokreślony	53	34	31	1	1610,00	stażowy	2100,00	19,79 %	200 % 05.04.19	2504,33
7	salowy	nieokreślony	45	1,9	9 m-cy	1	1610,00	stażowy	2100,00	19,79 %		2100,00

Pytanie 27

Czy Zamawiający zobowiązuje się do ponownego zatrudnienia przejętych pracowników w razie rozwiązania/zakończenia kontraktu?

Odpowiedź:

TAK

Pytanie 28

Czy przejmowanym pracownikom przysługuje uprawnienie do przyrostu wynagrodzenia wynikającego z art. 4a ustawy z dnia 16 grudnia 1994 roku o negocjacyjnym systemie kształtowania przyrostu przeciętnych wynagrodzeń u przedsiębiorców oraz o zmianie innych ustaw (Dz. U. z 1995 roku, Nr 1, poz. 2, ze zm.).

Jeżeli „tak”, to prosimy o podanie kwoty brutto przypadającej na jednego pracownika oraz o informacje, czy kwota jest uwzględniana w płacy zasadniczej, czy jako dodatkowy składnik wynagrodzenia?

Odpowiedź:

Powołana w pytaniu ustawa z dnia 16 grudnia 1994 r. o negocjacyjnym systemie kształtowania przyrostu przeciętnych wynagrodzeń u przedsiębiorców oraz o zmianie niektórych ustaw, została uchylona z dniem 1 stycznia 2010 r.

Pytanie 29

Czy z tytułu ewentualnych zaległości wynikających z art. 4a ustawy z dnia 16 grudnia 1994 r. o negocjacyjnym systemie kształtowania przyrostu przeciętnych wynagrodzeń u przedsiębiorców oraz o zmianie innych ustaw (Dz. U. z 1995 roku, Nr 1, poz. 2, ze zm.), Zamawiający wypłacił wszystkie wymagalne kwoty?

Odpowiedź:

Powołana w pytaniu ustawa z dnia 16 grudnia 1994 r. o negocjacyjnym systemie kształtowania przyrostu przeciętnych wynagrodzeń u przedsiębiorców oraz o zmianie niektórych ustaw, została uchylona z dniem 1 stycznia 2010 r.

Pytanie 30

Czy przejmowanym pracownikom przysługuje uprawnienie do dodatkowego wynagrodzenia rocznego wynikającego z ustawy z dnia 12 grudnia 1997 roku o dodatkowym wynagrodzeniu rocznym dla pracowników jednostek sfery budżetowej (Dz. U. Nr 160, poz. 1080, ze zm.)?

Odpowiedź:

NIE – Regulamin tego nie przewiduje.

Pytanie 31

Czy z tytułu ewentualnych zaległości wynikających z ustawy z dnia 12 grudnia 1997 roku o dodatkowym wynagrodzeniu rocznym dla pracowników jednostek sfery budżetowej (Dz. U. Nr 160, poz. 1080, ze zm.) Zamawiający wypłacił wszystkie wymagalne kwoty?

Odpowiedź:

NIE DOTYCZY

Pytanie 32

Czy Zamawiający potwierdza, że warunki udziału w postępowaniu Wykonawcy występujący w konsorcjum mogą spełniać łącznie?

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że ocena spełniania warunków udziału w postępowaniu przez Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie przedmiotowego zamówienia, nastąpi na etapie badania i oceny ofert.

Pytanie 33

Czy wystarczy aby Certyfikatem ISO legitymował się lider konsorcjum?

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że ocena spełniania warunków udziału w postępowaniu przez Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie przedmiotowego zamówienia, nastąpi na etapie badania i oceny ofert.

Pytanie 34

Działając na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (dalej także „Pzp”), niniejszym wnosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje możliwość dokonania zmiany specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz ogłoszenia o zamówieniu, **poprzez wykreślenie postanowień przewidujących możliwość wykluczenia z postępowania o udzielenie zamówienia na podstawie art. 24 ust. 5 pkt. 2 i 4 Pzp.**

Uzasadnienie

Wykonawca sygnalizuje, że z obserwacji rynku zamówień publicznych wynika, iż jeżeli zamawiający przewidują możliwość wykluczenia wykonawcy na podstawie aktualnego przepisu art. 24 ust. 5 pkt. 2 Pzp (do dnia 27 lipca 2016r. przesłanka ta była ujęta w obecnie uchylonym art. 24 ust. 2a Pzp), to takie postępowanie jest naznaczone licznymi odwołaniami do Krajowej Izby Odwoławczej, które w sposób znaczący przedłużają procedurę prowadzonego postępowania i mogą zagrozić powodzeniu postępowania i udzieleniu zamówienia. Z obserwacji Wykonawcy wynika, iż schemat działania oferentów jest następujący:

- 1) po podjęciu przez Zamawiającego decyzji o wyborze najkorzystniejszej oferty wykonawca, którego oferta nie została uznana za najkorzystniejszą, **składa pierwsze z serii odwołań do Krajowej Izby Odwoławczej** (dalej także „KIO”) **twierdząc, że konkurent poważnie naruszył obowiązki zawodowe, podając przykłady tych rzekomych naruszeń,**
- 2) w wyniku takiego odwołania KIO wydaje wyrok, w którym może stwierdzić faktyczne dopuszczenie się przez wykonawcę naruszenia obowiązków zawodowych – w takim wypadku KIO unieważnia decyzję o wyborze najkorzystniejszej oferty i nakazuje Zamawiającemu powtórzenie czynności badania i oceny ofert, w tym przeprowadzenie procedury zmierzającej do uzyskania od danego wykonawcy wyjaśnień w celu ustalenia czy przeprowadzone zostało postępowanie naprawcze przez danego wykonawcę (przed ewentualnym wykluczeniem danego wykonawcy z postępowania, zamawiający ma obowiązek ocenić przedstawione przez wykonawcę dowody, o których mowa w art. 24 ust. 8 Pzp),
- 3) w wyniku takiego wezwania wykonawca składa stosowne wyjaśnienia, Zamawiający dokonuje oceny tych wyjaśnień i albo wybiera ponownie, jako najkorzystniejszą ofertę tego wykonawcy, uznając że doszło do skutecznego przeprowadzenia postępowania naprawczego (self-cleaning) przewidzianego w art. 24 ust. 8 w zw. z ust. 9 Pzp – wtedy **kolejne odwołanie do KIO na tę decyzję Zamawiającego składa wykonawca, którego oferta nie była ofertą najkorzystniejszą, lub w sytuacji uznania, że postępowanie naprawcze nie zostało przeprowadzone należyście odwołanie do KIO składa wykluczony wykonawca.**

Oceń należy, że fakultatywna przesłanka wykluczenia przewidziana w art. 24 ust. 5 pkt 2 Pzp, podobnie jak obowiązująca od 28 lipca 2016r. przesłanka z art. 24 ust. 5 pkt 4 Pzp, są bardzo nieostre, podobnie jak trudna do jednoznacznej oceny jest procedura naprawcza przewidziana w powyższym zakresie, zaś stosowanie w praktyce przedmiotowych przepisów, przy aktualnym braku stosownych opinii Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych (w myśl art. 154c Pzp), niesie z sobą jedynie wątpliwości i obstrukcję postępowań o udzielenie zamówień publicznych.

Omawiane w niniejszym piśmie przesłanki wykluczenia mają swoje źródło w Dyrektywie Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z 26.2.2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylającej dyrektywę 2004/18/WE (dalej jako: dyrektywa).

W art. 57 ust. 4 lit. c i g dyrektywy przewidziano:

Institucje zamawiające mogą wykluczyć lub zostać zobowiązane przez państwa członkowskie do wykluczenia z udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia każdego wykonawcy znajdującego się w którejkolwiek z poniższych sytuacji:

(...)

c) jeżeli instytucja zamawiająca może wykazać za pomocą stosownych środków, że wykonawca jest winny poważnego wykroczenia zawodowego, które podaje w wątpliwość jego uczciwość;

(...)

g) jeżeli wykonawca wykazywał znaczące lub uporczywe niedociągnięcia w spełnieniu istotnego wymogu w ramach wcześniejszej umowy w sprawie zamówienia publicznego, wcześniejszej umowy z podmiotem zamawiającym lub wcześniejszą umową w sprawie koncesji, które doprowadziły do wcześniejszego rozwiązania tej wcześniejszej umowy, odszkodowań lub innych porównywalnych sankcji;

Przesłanka określona w art. 57 ust. 4 lit. c dyrektywy stanowi podstawę dla wprowadzenia w ustawie Pzp przesłanki, o której mowa w art. 24 ust. 5 pkt 2 Pzp, natomiast określona w art. 57 ust. 4 lit. g dyrektywy stanowi ratio legis dla przepisu art. 24 ust. 2 pkt 4 Pzp.

Już z samego zestawienia przepisów dyrektywy i odpowiadającym im przepisów ustawy Pzp wyłania się znaczna swoboda implementacyjna polskiego ustawodawcy. Przykładowo, pojęcie „w istotnym stopniu” (art. 24 ust. 5 pkt 4 Pzp) nie zostało zdefiniowane ani w dyrektywie, ani w prawie krajowym.

Wątpliwości w powyższym zakresie wyraża również doktryna. Obawy jakie pojawiły się jeszcze przed implementacją dyrektywy do prawa krajowego, pozostają niestety w dalszym ciągu aktualne:

„Warto zwrócić uwagę, że omawiana dyrektywa 2014/24/UE wyodrębnia dodatkową podstawę dotyczącą zasadniczo nienależytego wykonania umowy. Siódma podstawa wykluczenia dotyczy bowiem wykonawcy, który wykazywał znaczące lub uporczywe niedociągnięcia w spełnianiu istotnego wymogu w ramach wcześniejszej umowy o zamówienie publiczne lub innej umowy z zamawiającym, które doprowadziły do wcześniejszego rozwiązania takiej umowy, odszkodowań lub innych porównywalnych sankcji.

(...)

Wszystkie wymienione powyżej podstawy wykluczenia uwzględniające takie pojęcia, jak: wina czy zaniedbanie, wymagają doprecyzowania przez ustawodawcę krajowego, jednak przy uwzględnieniu celu dyrektywy 2014/24/UE i dotychczasowego orzecznictwa Trybunału Sprawiedliwości UE m.in. w cytowanej sprawie C-465/11 Forposta SA. **W praktyce istnieje wiele rozbieżności dotyczących zakresu pojęciowego wskazanych terminów.** Problem wynika z tego, że regulacje dotyczące wykluczenia z przetargu mają mieszany charakter – z jednej strony pełnią funkcję swojego rodzaju sankcji, a z drugiej strony odnoszą się do czynności podejmowanych przez przedsiębiorców w ramach prowadzenia działalności gospodarczej objętej regulacjami prawa prywatnego. Zasadniczo pojęcie winy odnosi się tradycyjnie do sfery prawa karnego i wiąże się z działaniem osoby fizycznej. Tymczasem wykonawcami ubiegającymi się o udzielenie zamówienia publicznego są nie tylko osoby fizyczne. **Wydaje się potrzebne doprecyzowanie zakresu pojęciowego strony podmiotowej tych podstaw wykluczenia – jeśli nawet nie w prawie krajowym, to poprzez zapewnienie jednolitej praktyki orzeczniczej lub w drodze komunikatów interpretacyjnych, ponieważ proces implementacji nie kończy się na wydaniu ustawy, a obejmuje również etap** stosowania prawa.

(...)

Jednym z istotnych zagadnień przy regulowaniu instytucji tzw. self-cleaning jest konieczność respektowania zasady równego traktowania i przejrzystości. W tej sytuacji powierzenie zamawiającym oceny wyników podjętych środków naprawczych może doprowadzić do niejasności odnośnie sytuacji prawnej konkretnego wykonawcy. W jednym postępowaniu przetargowym może on zostać zweryfikowany pozytywnie, natomiast inny zamawiający może odmiennie ocenić poziom uzyskanej rzetelności.

(...)

Zadaniem ustawodawcy krajowego jest natomiast uregulowanie procedury dotyczącej ocennych podstaw wykluczenia np. w związku z nienależytym wykonaniem poprzedniej umowy o zamówienie publiczne. W praktyce często sporna jest ocena należytości wykonanej umowy o zamówienie publiczne i wykonawca przystępujący do postępowania przetargowego może nie mieć przekonania o zaistnieniu przedmiotowej podstawy wykluczenia. Zadaniem regulacji krajowych jest zatem wybór drogi stosownego postępowania zamawiającego np. poprzez złożenie zawiadomienia o zamiarze wykluczenia z jednoczesnym umożliwieniem wykonawcy w rozsądnym terminie przedstawienia dowodów potwierdzających podjęcie środków naprawczych.”

[tak: Aleksandra Sołtysińska, Fakultatywne podstawy wykluczenia wykonawcy z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na tle dyrektyw europejskich, PZP 2016, Nr 2].

Mając na uwadze powyższe oraz piętrzące się wątpliwości, za zasadne uznać należy odstąpienie przez Zamawiającego od stosowania przesłanek wykluczenia określonych w art. 24 ust. 5 pkt. 2 i ust. 4 Pzp, albowiem pozostawienie omawianych przesłanek w treści SIWZ i ogłoszenia, niewątpliwie:

- pozostawia po stronie wykonawców liczne wątpliwości interpretacyjne, co prawdopodobnie będzie miało wymierny wpływ na ograniczenie liczby złożonych ofert,
- skutkować może przedłużeniem całej procedury przetargowej o nie mniej niż kilka miesięcy oraz najczęściej koniecznością dwukrotnego prowadzenia sporu przed Krajową Izbą Odwoławczą,
- w braku orzecznictwa Krajowej Izby odwoławczej i opinii Prezesa Urzędu Zamówień publicznych odnośnie wykładni pojęć: „poważne naruszenie obowiązków zawodowych” i „istotnego stopnia” niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, nie przyczynia się do umacniania zasady przejrzystości oraz zasady zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

Pytanie 35

Czy Zamawiający dopuszcza zatrudnienie pracownika na umowę cywilno – prawną w nagłych przypadkach tj. urlop na żądanie, wypadek, choroba itp.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że warunki dotyczące wymaganej, w stosunku do Wykonawcy i podwykonawcy, formy zatrudnienia osób wykonujących określone przez Zamawiającego czynności w ramach realizacji przedmiotu zamówienia, opisane są w treści SIWZ (m.in. w Rozdz. III ust. 14 SIWZ oraz § 3 ust. 10 i nast. wzoru umowy na utrzymanie czystości [załącznik nr 7 do SIWZ]) i są zgodne z art. 29 ust. 3a PZP.

Pytanie 36

Czy Zamawiający dopuszcza zatrudnienie pracownik na umowę cywilno – prawną do wykonywania prac okresowych np. mycie okien itp.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że warunki dotyczące wymaganej, w stosunku do Wykonawcy i podwykonawcy, formy zatrudnienia osób wykonujących określone przez Zamawiającego czynności w ramach realizacji przedmiotu zamówienia, opisane są w treści SIWZ (m.in. w Rozdz. III ust. 14 SIWZ oraz § 3 ust. 10 i nast. wzoru umowy na utrzymanie czystości [załącznik nr 7 do SIWZ]) i są zgodne z art. 29 ust. 3a PZP.

Pytanie 37

Czy Zamawiający przewiduje remonty w czasie trwania umowy z Wykonawcą. Jeśli tak, to prosimy podać szacowany czas i powierzchnie remontowane.

Odpowiedź:

Zamawiający na dzień dzisiejszy nie przewiduje remontów.

Pytanie 37

Dotyczy umowy, wnosimy o:

- a) obniżenie wysokości kar umownych przewidzianych w projekcie umowy, jako oczywiście rażąco wygórowanych o co najmniej 50% każda;

Uzasadnienie:

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 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 wymaga zgodnie z SIWZ.

Podpisał:

Dyrektor
Samodzielnego Publicznego
Zakładu Opieki Zdrowotnej
w Parczewie

mgr Janusz Hordejuk