

Warszawa, dn.23.05.2019 r.

Do wszystkich uczestników
postępowania

Znak Sprawy SZP.26.1.11.2019

**TREŚĆ PYTAŃ WYKONAWCÓW WRAZ Z WYJAŚNIENIAMI ZAMAWIAJĄCEGO
I MODYFIKACJĄ SIWZ z dnia 23.05.2019 r.**

Dotyczy:

Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego, którego wartość przekracza wyrażoną w złotych równowartość 221 tysięcy Euro na

**Usługa utrzymania czystości i prawidłowego stanu sanitarno – epidemiologicznego
w placówkach SZPZLO Warszawa Mokotów**

W odpowiedzi na wniosek o wyjaśnienia treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (zgodnie z art. 38 ust. 1 i 4 Ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dnia 29 stycznia 2004 (Dz.U. z 2018 r., poz.1986), Zamawiający poniżej podaje treść pytań udzielonych odpowiedzi:

PYTANIE 1

W związku z wejściem w życie przepisów ustawy z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych które nakładają na Zamawiającego obowiązek odbierania ustrukturyzowanych faktur elektronicznych za pośrednictwem platformy elektronicznego fakturowania tj.:

od 18 kwietnia 2019 r. – zamówień publicznych o wartości równej lub powyżej 30 000 euro;

od 1 sierpnia 2019 r. – zamówień publicznych o wartości mniejszej niż 30 000 euro.

Zwracamy się z wnioskiem o wprowadzenie w treści projektu umowy informacji uwzględniających obowiązujące przepisy nowej ustawy i dopuszczenia odbierania faktur w formie elektronicznej..

Ad. 1

Tak, Zamawiający dopuszcza możliwość składania faktur w formie elektronicznej, co nie skutkuje zmianami treści projektu umowy

PYTANIE 2

Zwracamy się o zamieszczenie w projekcie umowy, postanowienia umożliwiającego stronom rozwiązanie umowy za 1 miesięcznym wypowiedzeniem.

Należy zauważyć, że w przypadku umów długoterminowych zawieranych na okres 1 – 2 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.

Ad. 2

Nie, projekt umowy w tym zakresie pozostaje bez zmian.

PYTANIE 3

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"**.

Ad. 3

Nie, projekt umowy w tym zakresie pozostaje bez zmian.

PYTANIE 4

Prosimy o uściślenie zapisów SIWZ i poprawę terminu otwarcia ofert, jest: „Komisyjne otwarcie ofert nastąpi w dniu 05.05.2019 r. do godz. 10:30”.

Ad. 4

W związku z oczywistą omyłką pisarską, Zamawiający poprawia zapis w SIWZ na „05.06.2019 r. o godz. 10:30”.

PYTANIE 5

Na podstawie art. 139 ust 3. Ustawy Prawo zamówień publicznych oraz Ustawie z dnia 6 września 2001 roku o dostępie do informacji publicznej zwracamy się z prośbą o udostępnienie informacji dotyczących:

- wysokości kar umownych naliczonych w okresie ostatnich 12 miesięcy obecnemu wykonawcy realizującemu obecnie zadania, na które ogłoszono przedmiotowe postępowanie,
- wysokości zaległości w płatnościach wynagrodzenia wobec obecnego wykonawcy realizującego obecnie zadania, na które ogłoszono przedmiotowe postępowanie,

Pragniemy podkreślić, że „wszystkie informacje dotyczące umów o realizację zamówień publicznych, a więc takich w oparciu, o które wydatkowane są środki publiczne i osiągnane cele o znaczeniu publicznym są informacjami publicznymi” (wyrok IV SA/Wr 568/06) oraz że „protokoły odbioru, faktury czy noty księgowe podlegają udostępnieniu jako informacja publiczna” (wyrok IV SA/Po 224/06)

Informacje te są niezbędne w celu oszacowania ewentualnych ryzyka kontraktowego oraz dodatkowych kosztów związanych z ewentualną realizacją umowy (np. zaangażowanie środków pieniężnych w czasie).

Ad. 5

Wysokości kar umownych naliczonych w okresie ostatnich 12 miesięcy - 1269,98 zł.
Brak zaległości w płatnościach.

PYTANIE 6

Prosimy o potwierdzenie, iż każda kontrola jakości i prawidłowości wykonanych przez wykonawcę czynności w danym miesiącu rozliczeniowym będzie dokonywana w obecności pracownika wykonawcy i potwierdzona protokołem kontroli.

Ad. 6

Wykonawca zostanie powiadomiony o terminie każdej kontroli jakości i prawidłowości wykonanych przez siebie czynności w danym okresie rozliczeniowym. Zamawiający zastrzega jednostronne podpisanie protokołu w przypadku niestawienia się przedstawiciela Wykonawcy w terminie zgodnym z powiadomieniem.

PYTANIE 7

Prosimy o potwierdzenie, że protokoły kontroli będą zawierały ewentualną informację o:

- niewykonaniu lub nienależytym wykonaniu usługi
- czasie jaki został wyznaczony wykonawcy na usunięcie wszelkich usterek stwierdzonych podczas kontroli,
- informację czy usterki te zostały usunięte.

W przypadku gdy usterki nie zostaną usunięte w wyznaczonym czasie/terminie, będą one podstawą do stwierdzenia niewykonania lub nienależytego wykonania usługi w protokole miesięcznym oraz naliczenia kar umownych.

Ad. 7

Tak, zamawiający potwierdza.

PYTANIE 8

Prosimy o potwierdzenie, iż podstawą wystawienia ewentualnych kar umownych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi, będzie obustronnie podpisany miesięczny protokół odbioru usługi sporządzany na koniec okresu rozliczeniowego.

Ad. 8

Tak, zamawiający potwierdza.

PYTANIE 9

Niniejszym uprzejmie prosimy o obniżenie wysokości kar umownych zawartych w par. 13 wzoru umowy (zał. nr 6 do siwz). Zaproponowane przez Zamawiającego postanowienia umowy w naszej ocenie spełniają przesłanki kar rażąco wygórowanych przez co naruszają zasady swobody umów oraz równości stron umowy.

Art. 5 KC - definiując nadużycie prawa podmiotowego - stanowi, że: "nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współzycia społecznego".

Jednocześnie art. 482 KC określa funkcję odszkodowawczo-kompensacyjną oraz dyscyplinującą instytucji kary umownej, która ma za zadanie przymusić Wykonawcę do prawidłowego wykonania zobowiązania. Istotą kary jest zatem obciążenie dłużnika obowiązkiem zapłaty określonej kwoty za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy, niezależnie od tego, czy wierzyciel poniósł szkodę (wyrok Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z 30 listopada 2016 roku, sygn. akt I ACa 491/16).

Powyższe wskazuje, że kara umowna jako surogat odszkodowania, nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia się wierzyciela (wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 28 września 2010 r., V ACa 267/10).

Mając na względzie dotychczasową linię orzecznictwa przy ocenie czy zastrzeżona kara umowna jest rażąco wygórowana należy uwzględnić relację pomiędzy wysokością zastrzeżonej kary umownej a wysokością wynagrodzenia należnego stronie zobowiązanej do zapłaty kary umownej (wyrok z 11 października 2016 r. Sąd Apelacyjny w Warszawie, sygn. akt I ACa 1673/15 oraz wyrok Sądu Najwyższego z dnia 13 lutego 2014 r., V CSK 45/13, OSP 2015)

W rozumieniu art. 484 § 2 k.c. oceny takiej należy dokonać w kontekście całokształtu okoliczności sprawy, uwzględniając przedmiot umowy, okoliczności, na jakie kara umowna została zastrzeżona, cel tej kary, sposób jej ukształtowania, okoliczności, w jakich doszło do sytuacji uzasadniającej naliczenia kary, wagę i zakres nienależytego wykonania umowy, stopień winy, charakter negatywnych skutków dla drugiej strony itp. (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z dnia 24 kwietnia 2014 r., I ACa 26/14, LEX nr 1466927).

W związku z powyższym – w celu zachowania zasady równości stron umowy oraz swobody umów, które są podstawowymi zasadami polskiego prawa cywilnego - wnosimy o ponowną analizę wysokości kar i określenie ich na takim poziomie aby nie nastąpiło zachwianie równowagi pomiędzy stronami umowy poprzez jednostronne narzucenie rażąco wygórowanych kar umownych?

Ad. 9

Nie, w podanym zakresie SIWZ pozostaje bez zmian.

PYTANIE 10

Prosimy o dopuszczenie w pozycji 19 załącznika nr 4b do siwz, płynu do mycia szyb ze spryskiwaczem o pojemności 750 ml?

Ad. 10

Tak, Zamawiający podał w treści załącznika 4b do SIWZ szacunkowe wielkości zapotrzebowania. Wykonawca ma obowiązek zachować jakościowe normy wskazane w OPZ, zaś podany litraż i pojemność opakowań mają jedynie charakter orientacyjny.

PYTANIE 11

Prosimy o dopuszczenie w pozycji 19 załącznika nr 4b do siwz, płynu do mycia szyb ze spryskiwaczem zapas o pojemności 750 ml lub 5 l?

Ad. 11

Tak, Zamawiający podał w treści załącznika 4b do SIWZ szacunkowe wielkości zapotrzebowania. Wykonawca ma obowiązek zachować jakościowe normy wskazane w OPZ, zaś podany litraż i pojemność opakowań mają jedynie charakter orientacyjny.

PYTANIE 12

Prosimy o dopuszczenie w pozycji 23 załącznika nr 4b do siwz, proszku do szorowania urządzeń sanitarnych o pojemności 0,5 kg??

Ad. 12

Tak, Zamawiający podał w treści załącznika 4b do SIWZ szacunkowe wielkości zapotrzebowania. Wykonawca ma obowiązek zachować jakościowe normy wskazane w OPZ, zaś podany litraż i pojemność opakowań mają jedynie charakter orientacyjny.

PYTANIE 13

Prosimy o dopuszczenie w pozycji 24, ręczników papierowych o ilości w opakowaniu 4000 sztuk?

Ad. 13

Tak, Zamawiający podał w treści załącznika 4b do SIWZ szacunkowe wielkości zapotrzebowania. Wykonawca ma obowiązek zachować jakościowe normy wskazane w OPZ, zaś podany litraż i pojemność opakowań mają jedynie charakter orientacyjny.

PYTANIE 14

Czy czas sprzątnięcia Przychodni w **godzinach popołudniowych** może być wydłużony **do godz. 22.00** aby było więcej czasu na sprzątnięcie gabinetów lekarskich po ostatnim pacjencie?

Czas, który jest obecnie **do godz. 20.00** jest za krótki co powoduje niedokładne sprzątnięcie i duże niezadowolenie Klienta, czy za to też będą kary czy tylko upomnienia?

Ad. 14

Nie, w podanym zakresie SIWZ pozostaje bez zmian.

PYTANIE 15

W związku ze zmniejszeniem godzin przypisanych na sprzątnięcie terenu zewnętrznego, jakie będą wymogi, co do obsługi terenu zewnętrznego?

Ad. 15

Wymogi co do obsługi terenu zewnętrznego zostały podane w OPZ.

PYTANIE 16

Czy teren zewnętrzny może być sprzątnięty o dowolnym czasie, tak aby jedna osoba mogła sprzątnąć kilka Przychodni jednego dnia?

Ad. 16

Tak, sprzątnięcie terenu zewnętrznego może odbywać się w godzinach wybranych przez Wykonawcę, z wyjątkiem odśnieżania.

PYTANIE 17

Uprzejmie prosimy o odstąpienie od wymogu wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy. Wymóg wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy, niezależnie od formy wniesienia, jest dodatkowym elementem kosztotwórczym, który Wykonawcy muszą uwzględnić w cenie oferty. Po pierwsze udzielenie gwarancji należytego wykonania umowy wiąże się z opłatami wnoszonymi przez Wykonawcę do ubezpieczyciela lub banku. Niezależnie od zapłaconych składek Wykonawca jest zmuszony celem uzyskania gwarancji należytego wykonania kontraktu do wniesienia odpowiednich zabezpieczeń w postaci np. depozytu gotówkowego, blokady środków na rachunku, hipoteki lub innych poręczeń majątkowych.

Konieczność wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy powoduje zamrożenie istotnej części kapitału obrotowego na czas trwania kontraktu, którego koszt utrzymania w tym czasie Wykonawca doliczy do kosztów gwarancji. W konsekwencji spowoduje to podwyższenie kosztów wykonania usługi dla Zamawiającego, co przy długim okresie trwania umowy i dużej wartości zamówienia zawyży wartość oferty w sposób nieadekwatny do przedmiotu zamówienia.

Ponadto nadmieniamy, iż na chwilę obecną koszty uzyskania gwarancji należytego wykonania kontraktu są znacząco wyższe niż to miało miejsce kilka lat temu, wpływ na takie koszty ma obecna sytuacja gospodarcza kraju w danej branży (koszty niniejsze wzrosły ze względu na fakt, iż wiele przedsiębiorstw budowlanych, które podpisały umowy o świadczenie usługi publicznej, nie zrealizowały swoich zobowiązań czego następstwem było wypłacanie przez firmy ubezpieczeniowe i banki należności z tytułu wystawionych przez nie gwarancji).

Zamawiający ma także prawo do pokrycia kosztów szkody obniżając należną Wykonawcy kwotę z miesięcznej faktury. W przypadku prowadzonego postępowania miesięczna wartość faktury będzie stanowiła co najmniej 8,3% wartości brutto umowy.

Ze względu na ww. okoliczności potrącenie z faktur należności na pokrycie ewentualnej szkody, w opinii Wykonawcy, w wystarczający sposób zabezpiecza interesy Zamawiającego w przypadku nienależytego wykonania umowy. W związku z powyższym wnosimy jak na wstępie. W przypadku odpowiedzi negatywnej prosimy o obniżenie wysokości zabezpieczenia do 2%.

Ad. 17

Nie, SIWZ pozostaje bez zmian.

PYTANIE 18

Wnosimy o wyrażenie zgody na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenie (dotyczy wymogu zatrudnienia minimum 5 osób, które sprzątaję wewnątrz przychodni na umowę o pracę) 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.

Ad. 18

Nie zapisy SIWZ pozostają bez zmian.

PYTANIE 19

Prosimy Zamawiającego o wyjaśnienie czy nie zaszła omyłka pisarska w określeniu terminu otwarcia ofert w SIWZ?

Ad. 19

W związku z oczywistą omyłką pisarską, Zamawiający poprawia zapis w SIWZ na „05.06.2019 r. do godz. 10:30”.

PYTANIE 20

Prosimy Zamawiającego o obniżenie kar umownych przewidzianych w projekcie umowy (załącznik nr 2 do SIWZ). Zamawiający wykorzystuje pozycję dominującą organizatora przetargu i uprzywilejowaną pozycję Zamawiającego wobec Wykonawcy, polegającą na nałożeniu w SIWZ rażąco wygórowanych kar umownych na Wykonawcę.

Prosimy Zamawiającego o modyfikacje i wprowadzenie 2 razy niższych kar umownych.

Relacja wysokości przewidzianych kar umownych do uchybień, na wypadek których zostały przewidziane, powoduje zachwianie relacji pomiędzy wysokością zastrzeżonej kary umownej do wysokości wynagrodzenia za wykonanie zobowiązania oraz zachwianie stosunku wysokości zastrzeżonej kary umownej do wysokości doznawanej szkody (zob. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 21 września 2007 r., V CSK 139/07 oraz uchwałę składu 7 sędziów Sądu Najwyższego z dnia 6 listopada 2003 r., III CZP 61/03). Kara umowna jest, bowiem surogatem odszkodowania, zastrzeżonym w określonej wysokości i nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia wierzyciela (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 28 września 2010 r., V ACa 267/10). Kary umowne zastrzeżone przez Zamawiającego pozwolą mu nie tylko na pokrycie ewentualnej szkody, ale przede wszystkim na sfinansowanie znacznej części zamówienia przez Wykonawcę, a tym samym na wzbogacenie Zamawiającego. Pozbawienie Wykonawcy znacznej części miesięcznego wynagrodzenia z powodu jednorazowych uchybień, doprowadzi do zachwiania zasady ekwiwalentności świadczeń w umowie o charakterze wzajemnym. Fakt, że kara umowna pełni funkcję dyscyplinującą, nie może prowadzić do nadmiernego wzbogacenia Zamawiającego. Kara umowna pełni w pierwszej kolejności funkcję odszkodowawczą (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z dnia 4 grudnia 2014 r., I ACa 793/14 oraz wyrok Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z dnia 23 września 2014 r., I ACa 343/14). Przewidziane przez Zamawiającego kary umowne są nie do zaakceptowania, ponieważ prowadzą do rażącego pokrzywdzenia jednej ze stron, w sposób nieadekwatny do celu ochrony, którą zamierzała uzyskać strona przez jej wprowadzenie (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Gdańsku z dnia 14 maja 2013 roku, I ACa 173/13). W związku z powyższym wnosimy jak na wstępie.?

Ad. 20

Nie zapisy projektu umowy pozostają bez zmian

MODYFIKACJĄ SIWZ 23.05.2019 r.

Zamawiający na podstawie art. 34 ust. 4 ustawy Pzp zmienia treść SIWZ w następujący sposób:

1. Zmieniony SIWZ

ZAMAWIAJĄCY INFORMUJE, ŻE:

Odpowiedzi na pytania i wszelkie zmiany /modyfikacje są integralną częścią SIWZ

Z up. Dyrektora
Z-ca Dyrektora ds. adm-tech.


Janusz Sadowski