

znak: NFZ02-WAG.251.3.2024

Bydgoszcz, dnia 08.04.2024 r.

OGŁOSZENIE

Tytuł pisma:

udzielenie wyjaśnień do zapytań złożonych w postępowaniu na wykonanie usługi kompleksowego sprzątnięcia pomieszczeń wraz z utrzymaniem czystości wokół posesji K-P OW NFZ w Bydgoszczy, w Toruniu i we Włocławku.

Zamawiający informuje, że do ww. postępowania wpłynęły zapytania i udziela wyjaśnień odpowiednio w treści jak poniżej:

Pytanie 1:

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

Odpowiedź:

Tak - za pomiary elektryczne w pomieszczeniach przekazanych do użytkownika Wykonawcy w toku realizacji usługi odpowiada Zamawiający.

Pytanie 2:

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:

Tak - 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/>

Zamawiający zmienia zapisy załącznika nr 3 do SWZ projekt umowy – w załączeniu.

Pytanie 3:

Zamawiający w OPZ zawarł zapis: „Dopuszcza się wszystkie rodzaje umowy o pracę – umowa na czas nieokreślony, określony, na zastępstwo, na okres próbny, w pełnym lub częściowym wymiarze czasu pracy – zgodnie z regulacjami Kodeksu pracy”

Prosimy zatem o potwierdzenie, że w procesie ubiegania się przez Wykonawcę o waloryzację wynagrodzenia (art. 436 ust. 4b pzp) w związku ze wzrostem najniższego wynagrodzenia Zamawiający będzie uwzględniał rezerwę chorobowo-urlopową?

Odpowiedź:

Tak - w procesie ubiegania się przez Wykonawcę o waloryzację wynagrodzenia (art. 436 ust. 4b pzp) w związku ze wzrostem najniższego wynagrodzenia Zamawiający będzie uwzględniał rezerwę chorobowo-urlopową – **pod warunkiem** – iż Wykonawca wykaże we wniosku o waloryzację: m.in. kwotę uwzględnioną na rezerwę chorobowo – urlopową przed i po waloryzacji oraz sposób liczenia kwot.

Pytanie 4:

Prosimy o informację czy w cenie oferty ma zostać uwzględnione minimalne wynagrodzenie za pracę oraz wysokość minimalnej stawki godzinowej w 2024 r. wynikającej z Rozporządzenia Rady Ministrów, co oznacza że należy skalkulować usługę na podstawie stawek znanych Wykonawcom, obowiązujących od dnia 01.06.2024 oraz od dnia 01.07.2024 r.?

Odpowiedź:

W cenie oferty ma zostać uwzględnione minimalne wynagrodzenie za pracę oraz wysokość minimalnej stawki godzinowej w 2024 r. wynikającej z Rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 14.09.2023 r. w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej w 2024 r. (Dz.U. 2023 poz. 1893) obowiązujących do 30 czerwca 2024 r. oraz od 1 lipca 2024 r.

Zamawiający nie przewiduje zmiany wynagrodzenia Wykonawcy od 1 lipca 2024 r. na podstawie ww. aktu prawnego.

Pytanie 5:

W kryterium wyboru oferty 20% stanowi zwiększenie liczby osób do wykonania codziennej usługi sprzątnięcia w obiekcie przy ul. Łomżyńskiej 33. Maksymalna ilość punktów zostanie uzyskana przy zaoferowaniu minimum 2 osób powyżej wymaganego stanu.

Prosimy o informację, czy Zamawiający określa minimalną ilość etatów do wykonania usługi przez te osoby?

Odpowiedź:

W załączniku nr 2 opis przedmiotu zamówienia Zamawiający zawarł zapis:

„Wymagana minimalna liczba osób sprzątających obiekt codziennie 9 osób (lub zaproponowana w ofercie) w tym:

- 1 osoba obecna nieprzerwanie od godz. 8.00 do 16.00 - Sala obsługi,
- 2 osoby obecne nieprzerwanie od godziny 10.00 do godz. 18.00 – serwis dzienny,
- 5 osób obecnych nieprzerwanie od godz. 13.00 do 18.00”.

Wykonawca chcąc uzyskać dodatkowe punkty w kryterium: zwiększona liczba osób do wykonywania codziennej usługi sprzątania w obiekcie przy ul. Łomżyńskiej 33 (dot. budynku) przez cały okres realizacji umowy winien zaproponować osoby w wymiarze godzin opisanych powyżej, czyli: 8 godzin lub 5 godzin.

Pytanie 6:

Zamawiający w par. 4 umowy zawarł: „§ 4 - Zamawiający udostępni Wykonawcy pomieszczenia do przechowywania sprzętu oraz środków czystości” Czy udostępnienie to będzie bezpłatne?

Odpowiedź:

Udostępnienie będzie bezpłatne.

Pytanie 7:

Zamawiający w par. 11 ust. 4 umowy zawarł: „W razie zmian organizacyjnych u Zamawiającego, ma on prawo wypowiedzieć niniejszą umowę w części – w odniesieniu do wykonywania usług w poszczególnych obiektach lub w całości - z zachowaniem dwutygodniowego okresu wypowiedzenia”.

Wykonawca winien mieć gwarancję uzyskiwania zleceń w zakresie wynikającym z SWZ i umowy, gdyż Wykonawca kalkuluje ofertę w oparciu o konkretny opis przedmiotu zamówienia, a nadto ponosi koszty gotowości do świadczenia usługi. Jednostronna modyfikacja umowy przez Zamawiającego w skrajnych przypadkach może prowadzić do nieopłacalności całego przedsięwzięcia ze strony Wykonawcy. W konsekwencji wszelkie zmiany niniejszej umowy dotyczące zakresu przedmiotu świadczenia winny wymagać zgody obu stron umowy oraz formy pisemnego aneksu.

Pragniemy nadmienić, że zapis w obecnym brzmieniu narusza przepisy prawa w zakresie art. 433 pkt 4 ustawy PZP z dnia 11 września 2019 r. poprzez uregulowanie możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron, co w konsekwencji nie pozwala Wykonawcom na rzetelne i właściwe dokonanie wyceny oferty.

Co więcej, zgodnie z art. 455 ust 1 pkt 1 PZP zmiana umowy jest dopuszczalna o ile została przewidziana w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia, w postaci jasnych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień umownych, które mogą obejmować postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości ceny, jeżeli spełniają one łącznie następujące warunki:

- a) określają rodzaj i zakres zmian,
- b) określają warunki wprowadzenia zmian,
- c) nie przewidują takich zmian, które modyfikowałyby ogólny charakter umowy.

Skuteczny i zgodny z prawem opis klauzuli dot. zmiany, w tym ograniczenia zakresu rzeczowego umowy, wymaga więc „jednoznacznych postanowień umownych, które określają ich zakres”. Projekt umowy par 11 ust 4 w obecnym brzmieniu dopuszcza dowolne ograniczenie zamówienia. Tym samym par. ten nie spełnia przesłanek art. 455 ust 1 pkt 1 PZP gdyż nie spełnia wymogu, co do jednoznacznego opisu zakresu zmiany. Dopuszczalna wielkość zmiany jest nieograniczona, co narusza wymogi ww. klauzuli, a nadto stanowi przejaw nadużycia prawa podmiotowego (prawa do kształtowania postanowień umownych) przysługujących Zamawiającemu.

Mając powyższe na uwadze wskazuję, że podtrzymanie przez Państwa decyzji o pozostawieniu brzmienia zapisów umowy o ograniczeniu wielkości zamówienia bez określenia jego minimalnego lub maksymalnego poziomu, w świetle prawa jest interpretowane jako częściowe wypowiedzenie umowy. Faktyczne znaczenie czynności ograniczanie, stanowi rezygnację z identyfikowalnych i zamkniętych elementów zakresu zobowiązania umownego. Tym samym część kontraktu utraciłaby zarówno dla Państwa jak i dla Wykonawcy zasadniczy cel i znaczenie oraz sens gospodarczy, dla którego umowa została zawarta. Biorąc pod uwagę brak wielkości ograniczenia, nie ma również wątpliwości, że taka zmiana nie stanowi korekty wielkości zamówienia dopuszczalnej w ramach zwykłych stosunków gospodarczych i akceptowanych Prawem zamówień publicznych.

W wyroku z dnia 13 września 2005 r., V Ca 1110/04 (zob. m. in. w KIO 2135/13; KIO 2136/13; KIO 2163/13; KIO 298/11, KIO/1756/10) Sąd Okręgowy w Warszawie zwrócił uwagę, że „wykonawcy, przystępując do postępowania przetargowego, dokonują analizy kosztów, która wpływa następnie na wysokość ceny, a ta z kolei jest jednym z podstawowych kryteriów oceny ofert. W zależności od wielkości zamówienia dostawca może wprowadzić określone rabaty. Musi mieć zatem pewność, że zrealizuje w przyszłości (...) zamówienie w pewnym minimalnym zakresie. Dlatego też sąd uznał, że zapisy projektu umowy winny być zmodyfikowane w taki sposób, aby

dostawca, stosując zasadę pewności obrotu i możliwości zaplanowania sprzedaży na określonym poziomie, miał pewność, że zawarta umowa pozwoli mu sprzedać, co najmniej określoną część zamówionej ilości towaru”.

Mając na uwadze powyższe prosimy o wprowadzenie zapisów określających w precyzyjny sposób maksymalną wielkość ograniczenia zamówienia np. o 20% w okresie zamówienia, przy założeniu przekazania informacji Wykonawcy z co najmniej 60-cio dniowym wyprzedzeniem.

Jeśli Zamawiający nie wyraża zgody na powyższy wniosek, to prosimy o dookreślenie, jaki maksymalnie % powierzchni może zostać wyłączony ze sprzątania i na jaki okres czasu.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia zapisy załącznika nr 3 do SWZ projekt umowy – w załączeniu (§ 11 - zapis w umowie ust. 4).

Pytanie 8:

Zamawiający w umowie zawarł zapis: „Wykonawca może podwyższyć cenę usługi po upływie 6 miesięcy od daty zawarcia umowy.

1) Wykonawca winien pisemnie zawiadomić Zamawiającego o zmianie ceny. Podwyższona cena będzie obowiązywać po podpisaniu aneksu do umowy.

oraz

3) Wykonawca może podwyższyć ceny jednostkowe netto w przypadku zmiany:

a) 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,

b) zasad podleganiu ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne

c) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 04.10.2018r. o pracowniczych planach kapitałowych,

- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę.”

Zgodnie z art. 439 Pzp – [Zasady wprowadzania w umowie na roboty budowlane, dostawy lub usługi zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy]

1. Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawarta na okres dłuższy niż 6 miesięcy, zawiera postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.

2. W umowie określa się (...):

2) sposób ustalania zmiany wynagrodzenia (...)

Zaś w przypadku waloryzacji zgodnej z art. 436 ust. 4b: Terminy wejścia w życie i wielkość zmian wprowadzonych w art. 436 ust. 1 pkt. 4 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 wykonawcom gwarancję ich słusznych interesów, ustawodawca wprowadził obowiązek waloryzacji umów wieloletnich. Idea art. 436 ust. 1 pkt. 4 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. 1 pkt. 4 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

Zamawiający jako termin wykonania zamówienia określa 12 miesięcy (nie wcześniej niż od 01.06.2024) jednakże dopuszcza możliwość skorzystania z prawa opcji, które to może wydłużyć umowę o kolejne 12 miesięcy. Tak ważne jest zatem doprecyzowanie kwestii zmiany wynagrodzenia wykonawcy w oparciu o art. 436 ust. 4b oraz 439.

W zapisach umownych Zamawiający w ogóle nie opisał zasad dokonywania waloryzacji – zawarł jedynie, że wykonawca podwyższy wynagrodzenie w przypadku przesłanek z art. 436 pkt. 4b ustawy pzp (w dorozumieniu – w każdym przypadku, gdy zmienią się przepisy tam wskazane) oraz po upływie 6 miesięcy – o średnioroczny wskaźnik wzrostu cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszany przez Prezesa GUS w Monitorze Polskim.

Prosimy zatem o doprecyzowanie, że zmiana wynagrodzenia obowiązywać będzie od daty wejścia w życie zmian przepisów, o których mowa w art. 436 pkt. 4b – w przypadku waloryzacji płacowej oraz od daty wskazanej we wniosku wykonawcy – w przypadku waloryzacji materiałowo – kosztowej art. 439.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia zapisy załącznika nr 3 do SWZ projekt umowy – w załączeniu (§ 7 ust. 9 - dopisano pkt. 4).

Podstawa prawna

art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2023 r., poz. 1605 i 1720 z późn. zm.).

Z poważaniem

KATARZYNA KNOPIK

NACZELNIK WYDZIAŁU

Kujawsko-Pomorskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ
/dokument podpisany elektronicznie/