SAMODZIELNY PUBLICZNY
ZAKŁAD OPIEKI ZDROWOTNEJ
W SŁUPCY
ul. Traugutta 7, 62-400 Słupca
www.szpital.slupca.pl

NIP: 667-15-34-335
REGON: 000306621
KRS: 0000033422

Słupca, dnia 14.07.2022 r.

Dot. SPZOZ/ZP/382/17/2022

Wykonawcy ubiegający się
o udzielenie zamówienia publicznego

Wyjaśnienia treści SWZ

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych Zamawiający udziela wyjaśnień dotyczących treści specyfikacji warunków zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego „**Usługa kompleksowego utrzymania czystości, transport wewnątrzszpitalny oraz czynności pomocnicze przy pacjencie**".

1. Zgodnie z art. 436 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych umowa winna zawierać łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony. Od obowiązku wprowadzenia takich zapisów Zamawiający nie ma możliwości w żadnych przypadku odstąpić – ustawodawca nie przewidział takiego uprawnienia dla organizatora postępowania przetargowego.
Dodatkowo zwracamy uwagę, iż postanowienia §10 projektu umowy umożliwiają Zamawiającemu naliczenie rażąco wysokich kar umownych za każde nienależyte wykonanie usług zakwestionowanych przez Zamawiającego.
Podkreślenia wymaga fakt, iż nałożenie kar umownych winno uwzględniać następujące etapy:
- zgłoszenie Wykonawcy zastrzeżeń przez Zamawiającego winno następować w ramach postępowania reklamacyjnego niezwłocznie od momentu stwierdzenia przypadków niewykonania lub nienależytego wykonania umowy,
- brak niezwłocznego usunięcia przez Wykonawcę przypadków niewykonania lub nienależytego wykonania umowy winien być potwierdzany niezwłocznie po stwierdzeniu uchybień przez komisję z udziałem przedstawicieli Zamawiającego i Wykonawcy - w formie protokołu reklamacyjnego, w którym zostanie określony precyzyjnie zakres naruszenia oraz wnioski pokontrolne,
- dopiero po spełnieniu powyższego, winno aktualizować się uprawnienie Zamawiającego do nałożenia kary umownej.
Prosimy zatem o wprowadzenie do treści umowy zapisu:
Łączna wysokość należności, jakie Wykonawca będzie zobowiązany zapłacić Zamawiającemu z tytułu kar umownych, o których mowa w projekcie umowy nie może przekroczyć 15% wynagrodzenia brutto , o którym mowa w §2 ust. 2

Naliczenie kar umownych nastąpi po uprzednim pisemnym zgłoszeniu Wykonawcy zastrzeżeń w ramach postępowania reklamacyjnego - niezwłocznie po stwierdzeniu przez Zamawiającego przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. Brak niezwłocznego usunięcia przez Wykonawcę stwierdzonych przypadków niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, winien być stwierdzony w formie protokołu reklamacyjnego przez komisję z udziałem przedstawicieli Zamawiającego i Wykonawcy. Niezwłocznie od momentu stwierdzenia zastrzeżeń, określony zostanie zakres naruszenia oraz wnioski pokontrolne. Po spełnieniu powyższego, Zamawiającego uprawniony będzie do nałożenia kary umownej.

Odp.: Zamawiający wprowadza do umowy następujący zapis: „Maksymalna wysokość naliczonych kar umownych nie może przekroczyć 30 % wartości umowy brutto".

2. Zamawiający w zapisach §5 projektu umowy zastrzegł sobie prawo do niewykorzystania całości zamówienia bez praw do roszczeń z tego tytułu przez wykonawcę.
Zamawiający nie określił minimalnego zakresu zamówienia jednocześnie zastrzegając dla siebie w ww. postanowieniach możliwość dowolnych ograniczeń wielkościowych.
Zgodnie z art. 433 ustawy Pzp projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez Zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron. Od obowiązku wprowadzenia takich zapisów Zamawiający nie ma możliwości w żadnych przypadku odstąpić – ustawodawca nie przewidział takiego uprawnienia dla organizatora postępowania przetargowego.
Prosimy zatem o wprowadzenie do projektu umowy zastrzeżenia:
Zmniejszenie zakresu usług (sprzątanej powierzchni) i wynagrodzenia wskazanego w §2 ust. 2 projektu umowy w przypadku zaistnienia okoliczności, o których mowa w § 5 ust. 1 – 6 nie może w czasie trwania umowy, wynosić więcej niż 10% wartości zamówienia.

Odp.: Zamawiający wprowadza do umowy następujący zapis: „Zamawiający gwarantuje realizację 90% wartości umowy. Wykonawcy nie przysługują roszczenia o wykonanie umowy w zakresie większym, niż wskazana w zdaniu pierwszym".

3. Zgodnie z art. 439 ustawy Pzp, w przypadku umów, zawieranych na okres dłuższy, niż 12 miesięcy, muszą one zawierać postanowienia dotyczące zasad wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. Umowa musi określać:
1) poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, o których mowa w ust. 1, uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia oraz początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia;
2) sposób ustalania zmiany wynagrodzenia:
a) z użyciem odesłania do wskaźnika zmiany ceny materiałów lub kosztów, w szczególności wskaźnika ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego lub

b) przez wskazanie innej podstawy, w szczególności wykazu rodzajów materiałów lub kosztów, w przypadku których zmiana ceny uprawnia strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia;
3) sposób określenia wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia oraz określenie okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy;
4) maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia.
Zamawiający w § 11 ust. 5-8 przewidział możliwość waloryzacji wynagrodzenia cen i materiałów poprzez wprowadzenie do projektu umowy następujących zapisów:
1. Strony dokonają zmiany wynagrodzenia zgodnie z art. 439 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych. Ustalone wynagrodzenie będzie waloryzowane maksymalnie dwukrotnie (raz w roku kalendarzowym) o wartość wskaźnika cen towarów i usług, publikowanego w Komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego. Zwaloryzowana stawka wynagrodzenia znajduje zastosowanie począwszy od kolejnego miesiąca kalendarzowego, następującego po miesiącu, w którym opublikowano stosowny Komunikat Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w roku 2022 lub 2023. Wykonawca winien złożyć do Zamawiającego wniosek w powyższym zakresie odpowiednio do końca I kwartału: 2022 roku lub 2023 roku, z tym że zmiana wynagrodzenia nastąpi począwszy od miesiąca, w którym został złożony ww. wniosek.
2. Wzrost wynagrodzenia na podstawie wskaźnika cen towarów i usług, o którym mowa w ust. 5 może obejmować tylko wszelkie koszty transportu oraz zakup niezbędnych materiałów służących do realizacji umowy, które powinny zostać wykazane przez Wykonawcę. Zamawiający nie dopuszcza zwiększenia wynagrodzenia o ww. wskaźnik w zakresie kosztów objętych zmianami możliwymi do przeprowadzenia na podstawie ust. 2 niniejszego paragrafu, w szczególności kosztów pracowniczych.
3. Wykonawca nie będzie uprawniony do zmiany wynagrodzenia jeżeli wskaźnik wzrostu cen towarów i usług, o którym mowa w ust. 5 i 6 powyżej nie przekroczy 3 % (w stosunku rok do roku).
4. Zamawiający wskazuje, że maksymalna łączna wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia, o których mowa w ust. 5- 7 powyżej to 10 % wartości wynagrodzenia umownego brutto.
Wykonawca podkreśla, iż nie wszystkie zasady wynikające z przepisów Ustawy, zostały wprowadzone do umowy. Treść § 11 ust. 5-8 jest nieprecyzyjna i daje Zamawiającemu możliwość dowolnej interpretacji w zakresie rozpatrzenia wniosku o waloryzację wynagrodzenia w zakresie cen i materiałów. Zamawiający, w § 5 ust. 9, ogranicza możliwość waloryzacji, poprzez wskazanie, iż będzie ona możliwa jeśli wskaźnik GUS nie przekroczy 3% w stosunku do poprzedniego roku. Przy dzisiejszych wahaniach cen i galopującym wskaźniku inflacji sięgającym zdecydowanie ponad 3% Zamawiający tylko pozornie przewidział możliwość zmiany cen i materiałów. Wprowadzając powyższe ograniczenie umożliwił sobie uchylenie się od waloryzacji, a tym samym narusza przepisy Ustawy. *Wykonawca* wnosi zatem o zmianę postanowień umowy, w taki sposób, aby Wykonawca był uprawniony do złożenia wniosku o zmianę wysokości wynagrodzenia z tytułu realizacji umowy o wykazany wzrost ceny

materiałów lub kosztów w stosunku do cen, obowiązujących na dzień złożenia oferty, na zasadach jasno określonych dla każdej ze Stron umowy i dla całego przedmiotu zamówienia.
Wykonawca wnosi o zmianę § 10 projektu umowy w zakresie postanowień zgodnych z art. 439 ustawy Prawo zamówień publicznych tj. klauzuli, na podstawie której wprowadzane będą zmiany wynagrodzenia wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów, związanych z realizacją zamówienia, poprzez: wykreślenie *§ 10 ust. 5-8 i wpisanie w jego miejsce postanowień o treści:*:
Strony zobowiązują się dokonać zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, o którym mowa w § 2 ust. 2 umowy w formie pisemnego aneksu, każdorazowo w przypadku zmiany cen materiałów i kosztów, związanych z realizacją przedmiotu umowy (dalej także jako „indeksacja wynagrodzenia"), na następujących zasadach:
a) zmiany dokonywane będą w oparciu o kwartalne wskaźniki wzrostu cen towarów i usług konsumpcyjnych, ogłaszane w komunikatach Prezesa GUS.
b) zmiany mogą zostać wprowadzone na wniosek Strony nie wcześniej niż po upływie 3 miesięcy od dnia zawarcia Umowy -, przy czym zmiana jest dopuszczalna:
- w przypadku pierwszej indeksacji - jeśli wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych, o którym mowa w ppkt. a) za kwartał, poprzedzający kwartał złożenia wniosku o indeksację wynagrodzenia, wzrośnie lub spadnie o min. 0,5% w stosunku do wskaźnika z kwartału, w którym przypadał termin składania ofert;
- w przypadku każdej kolejnej indeksacji - jeśli wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych, o którym mowa w ppkt. a) za kwartał poprzedzający kwartał złożenia wniosku o indeksację wynagrodzenia, wzrośnie lub spadnie o min. 0,5% w stosunku do wskaźnika z kwartału, w którym nastąpiła ostatnia indeksacja;
c) Strony mogą występować z wnioskami o indeksację wynagrodzenia nie częściej, niż jeden raz na 3 miesiące;
d) suma zmian wynagrodzenia Wykonawcy w wyniku indeksacji, wprowadzonych w takcie obowiązywania Umowy, nie może przekroczyć 30% wynagrodzenia, o którym mowa w ust § 2 ust. 2.
e) zmiany umowy wymagają zachowania formy pisemnej pod rygorem nieważności.
Odp.: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę projektu umowy. S*uma zmian wynagrodzenia Wykonawcy w wyniku indeksacji, wprowadzonych w takcie obowiązywania Umowy, nie może przekroczyć 25% wynagrodzenia, o którym mowa w ust § 2 ust. 2.*

4. Zamawiający w §5 ust. 1 projektu umowy wskazuje, że w ramach wykonania przedmiotu zamówienia, przewiduje możliwość skorzystania z prawa opcji.
W trakcie obowiązywania umowy Zamawiający może skorzystać z prawa opcji obejmującego prawo do zwiększenia powierzchni objętej usługą utrzymania czystości. Zamawiający przewiduje zwiększenie powierzchni o maksymalnie 2 000 m² w okresie obowiązywania umowy. Zwiększenie powierzchni będzie następowało etapami po oddaniu do użytkowania kolejnych pomieszczeń w dobudowanej części

szpitala. Wynagrodzenie zostanie obliczone zgodnie z cenami jednostkowymi ujętymi w formularzu cenowym stanowiącym załącznik do umowy przy uwzględnieniu zmiany wielkości powierzchni do wykonania usługi. Wykorzystanie prawa opcji uzależnione jest od rzeczywistych potrzeb Zamawiającego. Realizowanie opcjonalnej części będzie wykonywane na podstawie oświadczenia woli Zamawiającego, a Wykonawca będzie zobligowany podjąć się jej realizacji w ramach przedmiotowej umowy. Zamówienie w ramach opcji będzie realizowane na tych samych warunkach co zamówienie podstawowe.
W przypadku nieskorzystania przez Zamawiającego z prawa opcji, albo w przypadku skorzystania w niepełnym zakresie, Wykonawcy nie będą przysługiwały żadne roszczenia. Zamawiający może skorzystać z prawa opcji w przypadku gdy nastąpi konieczność zmniejszenia zakresu usługi lub jeśli pojawi się potrzeba zwiększenia zakresu usługi, w przypadku wyczerpania zakresu podstawowego.
Wykonawca zauważa, iż sposób rozliczenia prawa opcji za cenę 1m2 ceny z podstawowego formularza jest nieprawidłowe i pozbawia wykonawców możliwości rzetelnej wyceny oferty. Zamawiający nie wskazał, żadnych wymogów odnośnie obsady stanowiskowej komórek organizacyjnych, środków czystości oraz sprzętu. Wskazanie stawki za 1m2 bez prawidłowo skonstruowanego opisu przedmiotu zamówienia może być nieadekwatne do kosztów i prowadzić do złożenia nieporównywalnych ofert co stanowi naruszenie zasad uczciwej konkurencji.
Wykonawca podkreśla, że przystępując do postępowania, musi przyjąć, że Zamawiający może nie skorzystać w ogóle z prawa opcji. Wykonawca zobligowany będzie zatem do ujęcia wszystkich potencjalnych kosztów do pełnej skali zamówienia (podstawowy zakres plus opcja) w kosztach zamówienia podstawowego, istotnie podwyższając jego cenę.
*Brak sprecyzowania ilo*ści osób niezbędnych do realizacji umowy, środków czystości i sprzętu przy usłudze sprzątania czyni niemożliwą, rzetelną i zarazem racjonalną kalkulację przedmiotu zamówienia. W szczególności należy przygotować się do sytuacji, w której wykonawca ma być gotowy do podjęcia zadania objętego prawem opcji tj. do sprzątania 2.000 m2 powierzchni. Taka gotowość oznacza konieczność wliczenia do ceny zamówienia podstawowego kosztów związanych z zagwarantowaniem i utrzymaniem gotowości do podjęcia się realizacji prawa opcji w najszerszym możliwym zakresie przez każdego oferenta. Koszt utrzymania jest znacznie niższy w sytuacji, gdy wykonawca otrzymuje gwarancję zlecenia utrzymania dużego metrażu powierzchni sprzątania niż w sytuacji, gdy takiej pewności nie ma i musi się liczy z koniecznością zapewnienia utrzymania dla zaledwie kilku lub kilku tysięcy metrów (co istotnie podnosi koszty). W przypadku ograniczenia zadań wynikających z prawa opcji przez Zamawiającego, czy w szczególności - w przypadku rezygnacji z prawa opcji w ogóle. Wykonawca podnosi, iż realizacja usług w ramach oprawa opcji zajmuje określoną ilość czasu, w związku z czym konieczność jej realizacji, w sytuacji zgłoszenia przez Zamawiającego takiego zapotrzebowania (jeśli *ma ono być* objęte prawem opcji) na końcowym etapie wykonywania Umowy, może wiązać się z niemożliwością wykonania lub z powstaniem dodatkowych kosztów, takich jak dodatkowa mobilizacja zasobów i środków. Sporządzenie opisu przedmiotu zamówienia zgodnie z art.

99 ust. 1 ustawy Pzp powinno uwzględniać wszystkie okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Pośród takich uwarunkowań szczególne znaczenie ma bez wątpienia określenie zakresu zamówienia. Zamawiający określił wprawdzie maksymalny zakres ilościowy zamówienia jednak stan taki, stawia wykonawcę w wysoce niekorzystnej sytuacji, w której musi on zaoferować gotowość oscylującą pomiędzy sprzątaniem 20 m2 powierzchni a 2000 m2. W tym przypadku, niedogodność ta jest powiązana z charakterystyką przedmiotu zamówienia. Wykonawca musi bowiem ująć wszystkie potencjalne koszty związane z realizacją dodatkowych usług. Uzasadnione wydaje się stwierdzenie, że dochodzi tutaj do obejścia prawa, które poprzez nadużycie instytucji prawa opcji powoduje skutek faktycznie bardzo zbliżony do braku określenia minimalnego poziomu zamówienia.
Prawo opcji, choć służy bardziej elastycznemu pod względem ilościowym udzielaniu zamówień, zawiera w swojej istocie założenie odmienne względem instytucji zamówień dodatkowych. Wydaje się, że nie powinno ono być stosowane do rozszerzania zamówienia podstawowego o przedmiot tożsamy z przedmiotem zamówienia podstawowego. Podkreślić należy, iż obecne brzmienie dokumentacji, nie pozwala wykonawcy sporządzić porównywalnej oferty, w związku z czym, z tych choćby względów stwierdzić można, iż opis przedmiotu zamówienia jest niejasny i nie odpowiada wymaganiom stawianym przez ustawę Pzp. Wszystkie składane w postępowaniu oferty powinny odnosić się do tego samego przedmiotu zamówienia. W postępowaniu oferty składane przez wykonawców nie będą ofertami opierającymi się na tych samych założeniach, a bardziej na domysłach i wyobrażeniach co do opisu przedmiotu zamówienia.
*Wykonawca wnosi o wprowadzenie zapis*ów:
W przypadku zastosowania prawa opcji wynagrodzenie Wykonawcy zostanie obliczone jako iloczyn włączanej powierzchni i ceny jednostokowej za m2, wyliczonej wspólnie przez Strony umowy, w oparciu o wymagania Zamawiającego w zakresie obsady stanowiskowej, środków i materiałów niezbędnych do wykonania usługi
Odp.: Zamawiający wykreśla zapisy dotyczące prawa opcji.