

Szczecin dnia 24.04.2019 r.

Akademia Sztuki w Szczecinie
Pl. Orła Białego 2
70-562 Szczecin

Dotyczy: **Przetarg nieograniczony na Świadczenie usług sprzątnia i utrzymania w czystości obiektów i terenów Akademii Sztuki w Szczecinie: AS/BZP/03/2019**

WYJAŚNIENIA SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

W toku przedmiotowego postępowania wpłynęły do Zamawiającego zapytania do specyfikacji istotnych warunków zamówienia (SIWZ). Treść zapytań wraz z odpowiedzią Zamawiającego na każde z nich przedstawia się następująco:

Zapytanie nr 1:

„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 29.01.2004 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 Zamawiającego na zapytanie nr 1:

Zamawiający po udzieleniu zamówienia dopuszcza możliwość wystawiania faktur tylko przez podmiot/podmioty, z którymi będzie zawarta umowa.

Zapytanie nr 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, 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 Zamawiającego na zapytanie nr 2:

Zamawiający pozostawia postanowienia dotyczące kar umownych bez zmian.

Zapytanie nr 3:

„Zamawiający określił w SIWZ wymóg zatrudnienia pracowników wykonujących czynności porządkowe lub czynności sprzątnięcia 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 Zamawiającego na zapytanie nr 3:

Zamawiający pozostawia zapisy dotyczące zatrudnienia bez zmian.

Zapytanie nr 4:

„W związku z brakiem w treści ogłoszenia o zamówieniu/SIWZ postanowień odnoszących się do sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu przez Wykonawców ubiegających się wspólnie o udzielenie zamówienia publicznego, wnioskujemy o potwierdzenie, iż w przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, warunek dotyczący zdolności technicznej lub zawodowej może **być spełniony łącznie** przez Wykonawców występujących wspólnie”.

Uzasadnienie:

Na Zamawiającym ciąży obowiązek jasnego, precyzyjnego, wyczerpującego określenia SIWZ, którego jednym z elementów stanowi określenie warunków udziału w postępowaniu oraz sposobu spełniania tych warunków przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia. Mając powyższe na uwadze zasadnym jest uzupełnienie postanowień SIWZ umowy o propozycje zgłoszone przez Wykonawcę a odnoszące się do precyzyjnego określenia jak określone przez Zamawiającego warunki udziału w postępowaniu mają spełniać wykonawcy o których mowa w art. 23 ust. 1 ustawy Pzp.”

Odpowiedź Zamawiającego na zapytanie nr 4:

Zamawiający w pierwszej kolejności odsyła do bardziej wnikliwej weryfikacji dokumentacji przetargowej przedmiotowego postępowania. W tym miejscu podkreślamy, iż odpowiednie postanowienia w tym zakresie zostały ujęte zarówno w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia jak i w Ogłoszeniu.

I tak postanowienia dotyczące wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie publiczne zawarto:

- 1) w dziale VI SIWZ Wykaz oświadczeń i dokumentów potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu, brak podstaw do wykluczenia oraz wykaz pozostałych dokumentów i dodatkowe informacje, ust. 1 pkt 5): „W przypadku wspólnego ubiegania się o zamówienie przez Wykonawców, oświadczenia, o których mowa w pkt. 1 i 2, składa każdy z Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie. Dokumenty te potwierdzają spełnianie warunków udziału w postępowaniu oraz brak podstaw wykluczenia w zakresie, w którym każdy z Wykonawców wykazuje spełnianie warunków udziału w postępowaniu oraz brak podstaw wykluczenia.” – są to wymagane dokumenty składane wraz z ofertą.
- 2) w dziale VI ust. 2 pkt. 1 lit. a) wskazano wymóg złożenia wykazu usług gdzie napisano: W przypadku składania oferty wspólnej Wykonawcy składają zgodnie z wyborem jeden wspólny wykaz lub oddzielne wykazy. **Warunek zostanie uznany za spełniony, jeśli Wykonawcy składający ofertę wspólną będą spełniać go łącznie. (Podobnie w ogłoszeniu sekcja III.5.1.)**
- 3) w dziale VI ust. 5 pkt. 5 SIWZ „W przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia (spółki cywilne, konsorcja), żaden z nich nie może podlegać wykluczeniu na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp. Spełnienie warunków udziału w postępowaniu o których mowa w art. 22 ust. 1b ustawy Pzp, i **skonkretyzowanych w rozdziale V ust. 1 SIWZ, Wykonawcy wykazują łącznie.**”

Ponadto w dziale X SIWZ ust. 12 pkt. 4 lit. b) zapisano: „warunki określone przez Zamawiającego w SIWZ winny być spełnione przez Wykonawców **wspólnych łącznie.** Należy zaznaczyć jednocześnie w ofercie, który z Wykonawców odpowiada za spełnienie, jakich warunków SIWZ.”

Zapytanie nr 5:

„W związku z brakiem w treści SIWZ postanowień odpowiadających treści art. 142 ust. 5 ustawy prawo zamówień publicznych, wnioskujemy o wprowadzenie do treści SIWZ postanowień odpowiadających treści art. 142 ust. 5 ustawy prawo zamówień publicznych oraz postanowień odnoszących się do procedury wprowadzania przedmiotowych zmian w łączącej strony umowie tj. postanowień w brzmieniu:

1. „Niniejsza umowa ulegnie zmianie w zakresie należnego wykonawcy wynagrodzenia, 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 wykonania zamówienia przez wykonawcę.

2. Każda ze stron umowy, w przypadku zaistnienia zdarzeń o jakich mowa w art. 142 ust. 5 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.
3. 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.
 4. 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.
 5. 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.
 6. W przypadku zmiany, o której mowa w ustępie 4 lit „b-e” 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.

7. *Niezawarcie w terminie nie dłuższym niż 30 dni 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.*
8. *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.*
9. *Zmiany o których mowa wymagają zawarcia aneksu/ porozumienia do umowy o zamówienie publiczne."*

Uzasadnienie:

Przeniesienie do treści wzoru umowy treści art. 142 ust.5 pzp nie można uznać za wystarczające. 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 Zamawiającego na zapytanie nr 5:

Zamawiający w pierwszej kolejności odsyła do bardziej wnikliwej weryfikacji dokumentacji przetargowej przedmiotowego postępowania. W tym miejscu podkreślamy, iż odpowiednie postanowienia w tym zakresie zostały ujęte:

- 1) **w dziale XVII ust. 2** Zamawiający informuje, iż przewiduje możliwość zmiany umowy zgodnie z postanowieniami §12 Umowy.
- 2) **we wzorze umowy § 12 ust. 3 pkt. 5** gdzie przewidziana jest zmiana wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy na zasadach i w sposób określony **w §13 Umowy**, jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania umowy przez Wykonawcę.

Wzór umowy stanowi załącznik nr 1 do SIWZ i jest opublikowany na stronie internetowej <http://www.akademiasztuki.eu/BIP>) pod linkiem: <http://archiwum.akademiasztuki.eu/pl/archiwum-wydarzen/2019/04/17/as-bzp-03-2019-us%C5%82ugi-sprz%C4%85tania> wraz z całą dokumentacją postępowania.

Zapytanie nr 6:

„Prosimy o przedstawienie harmonogramu planowanych imprez plenerowych.”

Odpowiedź Zamawiającego na zapytanie nr 6:

Zamawiający informuje, że planowanie imprez plenerowych odbywa się w systemie ciągłym i nie jest możliwe na tym etapie określenie ich ilości oraz harmonogramu. Poglądowo wskazujemy, iż w roku ubiegłym nie było imprez plenerowych w ramach których konieczne było świadczenie usług sprzątania.

Zapytanie nr 7:

„Prosimy o wskazanie wymogu co do jakości/rodzaju/typu oraz ilości sprzętu.”

Odpowiedź Zamawiającego na zapytanie nr 7

Zamawiający informuje, iż rodzaj, typ i ilość sprzętu do świadczenia usługi utrzymania czystości w obiektach i na terenach Akademii Sztuki w Szczecinie, powinien być dostosowany do zakresu objętego opisem przedmiotu zamówienia.

Zapytanie nr 8:

„Prosimy o informację ile m2 powierzchni okien jest do umycia z wysokości powyżej 3,5 m?”

Odpowiedź Zamawiającego na zapytanie nr 8

Zamawiający informuje, że okna w obiektach Akademii Sztuki w Szczecinie są umieszczone na wysokości powyżej 1m. Ponadto w budynkach znajdują się do umycia okna na wysokości powyżej 3,5m wymagające specjalistycznego sprzętu. W celu zapoznania się z powyższym, zachęcamy do dokonania wizji lokalnej poszczególnych obiektów Akademii Sztuki w Szczecinie, które są objęte niniejszym postępowaniem.

Ponadto Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych poprawia oczywiste omyłki pisarskie we wzorze umowy stanowiącym załącznik nr 1 do SIWZ, tym samym:

- §8 ust. 1 otrzymuje następujące brzmienie: Integralną część niniejszej umowy stanowi Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia Zamawiającego (w tym Opis przedmiotu zamówienia), oferta Wykonawcy złożona w postępowaniu przetargowym nr AS/BZP/03/2019.

- §9 ust. 1 otrzymuje następujące brzmienie: Umowa zawarta została od (od dnia rozpoczęcia usługi - planowany termin 01.06.2019r.) do dnia 30.11.2020 r. Wykonawca przejmuje, na warunkach określonych w niniejszej umowie, odpowiedzialność za świadczenie usług sprzątnia.

W związku z udzielonymi wyjaśnieniami i zmianami wprowadzonymi powyżej Zamawiający nie dokonuje zmiany terminu składania i otwarcia ofert w niniejszym przetargu.

Powyższe wyjaśnienia SIWZ zostały dokonane na podstawie oraz w trybie art. 38 ustawy PZP.

-na oryginale właściwy podpis-