

Wodzisław Śląski 28.03.2023

L.dz. TP /23

Oferenci biorący udział w postępowaniu:
**Świadczenie usług w zakresie żywienia pacjentów
i dystrybucji posiłków w oddziały**
Nr sprawy 6/Zp/23

Dyrekcja Powiatowego Publicznego Zakładu Opieki Zdrowotnej w Rydułtowach i Wodzisławiu Śląskim informuje, że do ww. postępowania wpłynęły następujące pytania:

1. W myśl art 246 ust. 2 P.z.p. zamawiający, o których mowa w art. 4 pkt 1 i 2 P.z.p. (w tym Zamawiający) oraz ich związki mogą zastosować kryterium ceny jako jedyne kryterium oceny ofert albo jako kryterium o wadze przekraczającej 60%, jeżeli określą w opisie przedmiotu zamówienia wymagania jakościowe odnoszące się do co najmniej głównych elementów składających się na przedmiot zamówienia.

Zamawiający nie określił w opisie przedmiotu zamówienia wymagań jakościowych odnoszących się do co najmniej głównych elementów składających się na przedmiot zamówienia. Wobec powyższego nie był uprawniony – w świetle art. 246 ust. 2 P.z.p. – do zaniechania określenia pozacenowego kryterium oceny ofert.

Należy wskazać, że zgodnie ze słusznym stanowiskiem wyrażonym w doktrynie, zamawiający wskazani w art. 4 pkt 1 i 2 .p.z.p. oraz związki tego rodzaju podmiotów (a więc m.in. jednostki sektora finansów publicznych, w tym SPZOZ) mogą zastosować cenę jako jedyne kryterium oceny ofert lub kryterium o wadze przekraczającej 60%, jeżeli określą w opisie przedmiotu zamówienia standardy jakościowe odnoszące się do wszystkich istotnych cech przedmiotu zamówienia. Nowa regulacja znosi natomiast obowiązek wykazania w załączniku do protokołu, w jaki sposób zostały uwzględnione w opisie przedmiotu zamówienia koszty cyklu życia (art. 246 ust. 1 p.z.p.). Zamówienia mają ustalone wymagania jakościowe tylko wówczas, gdy niezależnie od tego, kto będzie ich wykonawcą, jedyną różnicą będzie zaoferowana cena, a usługa, dostawa lub robota budowlana co do zasady będą identyczne. W takim przypadku zamawiający ma obowiązek określić w opisie przedmiotu zamówienia wszystkie istotne cechy jakościowe zamówienia w taki sposób, aby oferowane usługi nie różniły się pomiędzy sobą pod względem jakościowym – spośród możliwych wariantów przedmiotu zamówienia zamawiający musi wybrać taki, w przypadku, którego nie ma już różnic jakościowych stanowiących dodatkową korzyść dla zamawiającego. Wtedy uzasadnione jest stosowanie ceny jako dominującego kryterium oceny, skoro nie ma różnicy jakościowej pomiędzy oferowanymi przez wykonawców świadczeniami, a różnica sprowadza się w zasadzie do ich ceny. (tak: w Twarowski Adam, Nowe PZP – opis przedmiotu zamówienia i kryteria oceny ofert z punktu widzenia świadczeniodawcy – LEX/el., 2020, komentarz praktyczny w LEX do art. 246 P.z.p.). W konsekwencji, aktualność zachowują dotychczasowe orzeczenia KIO, wypracowane na gruncie art. 91 ust. 2a ustawy z 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych. Należy zauważyć, że opisane w załącznikach do SWZ czynności, za które odpowiedzialny jest wykonawca, nie stanowią w istocie wymagań jakościowych.

Należy więc uznać, że nieprawidłowe jest działanie zamawiającego, który wybiera kryterium ceny jako jedyne kryterium oceny ofert w tej materii"; uchwała KIO z 11.10.2016 r., KIO/KD 62/16, Legalis – "Kryterium ceny może być zastosowane jako jedyne kryterium oceny ofert, jeżeli przedmiot zamówienia jest powszechnie dostępny oraz ma ustalone standardy jakościowe. Jeżeli przedmiot zamówienia nie jest powszechnie dostępny oraz nie ma ustalonych standardów jakościowych, zamawiający nie może innym niż cena kryterium oceny ofert przypisać znaczenia, które wskazywałoby na zamiar uniknięcia stosowania art. 91 ust. 2a PrZamPubl2004 [uw. aut. – obecnie art. 246]. Przedmiot zamówienia jest powszechnie dostępny, gdy służy każdemu do zaspokajania jego bieżących potrzeb. O dostępności usługi nie świadczy to, od ilu podmiotów na rynku można ją kupić, ale to czy usługa ta służy bieżącemu użytkownikowi przeciętnego odbiorcy"; uchwała KIO z 19.9.2016 r., KIO/KD 57/16, Legalis – "Do kategorii usług "o ustalonym standardzie jakościowym" możemy zaliczyć "usługi, które poprzez swoją powszechność znane są przeciętnemu nabywcy, a przez tę szeroką dostępność ukształtowany jest przez rynek ich standard, który dla przeciętnego klienta jest łatwy do zdefiniowania. Tym samym każde zamówienie, które będzie wymagało sporządzenia obszernego opisu przedmiotu zamówienia i wprowadzenia do umowy klauzul w miarę szczegółowo regulujących sposób wykonania, z założenia nie będzie posiadało ustalonych

standardów jakościowych – będzie je trzeba dopiero ustalić indywidualnie. Podobnie narzędziem do ustalenia minimalnego standardu usługi – a przynajmniej próby takiego ustalenia – jest opisywanie warunków udziału w postępowaniu dotyczących doświadczenia wykonawcy oraz kwalifikacji jego personelu." Podobnie KIO w wyroku z dnia 21 lipca 2020 r., sygn. akt: KIO 1270/20.

Zatem wnosimy o modyfikację kryteriów oceny ofert z

1. Przy wyborze najkorzystniejszej oferty Zamawiający będzie się kierował następującymi kryteriami oceny ofert :

a) Cena (C) - waga kryterium 100 %;
na

1)Cena – 60%

2) Kwota obniżenia (w okresie obowiązywania umowy) wpłaty na PFRON, jaka będzie przysługiwać Zamawiającemu w związku z zakupem od Wykonawcy (P)-40%

Wykonawca, który jest uprawniony do wystawiania oświadczeń /dokumentów uprawniających Zamawiającego do skorzystania z obniżenia wpłat na PFRON może zaoferować kwotę obniżenia wpłat na PFRON, jaka będzie przysługiwać Zamawiającemu w związku z zakupem przez Zamawiającego od Wykonawcy Usług. Niezaoferowanie ww. kwoty nie będzie skutkowało odrzuceniem oferty. Zaoferowanie ww. kwoty skutkowało będzie obowiązkiem Wykonawcy utrzymania, na warunkach określonych umową, zaoferowanej kwoty obniżenia wpłaty na PFRON

Opis metody przyznawania punktów:

$$P = \frac{P_o}{P_{max}} * 40$$

gdzie:

P_o — oferowana kwota obniżenia wpłaty na PFRON jaka będzie przysługiwać Zamawiającemu - w ocenianej ofercie

P_{max} — najwyższa kwota obniżenia wpłaty na PFRON, jaka będzie przysługiwać Zamawiającemu spośród ocenianych ofert. Zaoferowana kwota nie może być wyższa niż 120 000,00 zł netto. Jeżeli Wykonawca zaoferuje kwotę wyższą jego oferta zostanie odrzucona.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Zgodnie z przepisem art. 241 ust. 3 ustawy z 11.09.2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) - dalej p.z.p., kryteria oceny ofert nie mogą dotyczyć właściwości wykonawcy, w szczególności jego wiarygodności ekonomicznej, technicznej lub finansowej. Ustalenie wysokości odpisu na PFRON jako kryterium oceny ofert narusza tę zasadę, co potwierdza wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z 09.08.2019 r. (sygn. akt KIO 1430/19) oraz wyrok Sądu Okręgowego w Gliwicach z 18.10.2019 r. (sygn. akt X Ga 488/19).

Dodatkowo kryterium takie naruszałoby przepis art. 16 p.z.p., zgodnie z którym zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości. Zgodnie z tym przepisem na zamawiającym ciąży obowiązek przygotowania i przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji, a więc taki, który nie będzie eliminować z udziału w postępowaniu określonej grupy wykonawców bądź nie będzie stwarzać określonej grupie wykonawców uprzywilejowanej pozycji.

Ulga na PFRON wynika z ustawy z 27.08.1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych (Dz. U. z 2020 r. poz. 426) i wiąże się ze spełnieniem szeregu wymagań przez wykonawcę, w tym od zatrudnienia odpowiedniej ilości osób o odpowiednim stopniu niepełnosprawności, oraz spełnieniu wymagań przez kupującego tj. dokonania zapłaty za zakupiony towar lub usługę. Wysokość odpisu na PFRON jako kryterium oceny ofert preferuje więc określoną grupę wykonawców i powoduje nierówne ich traktowanie.

2. Prosimy o podanie średnich stanów żywności zrealizowanych w okresie roku 2022 r. z rozbiciem na poszczególne miesiące. Dane proszę umieścić w poniższej tabeli.

Posiłek:	03.2022	04.2022	05.2022	06.2022	07.2022	08.2022	09.2022	10.2022	11.2022	12.2022	01.2023	02.2023
Śniadanie	6656	6700	6527	6410	5703	4980	5253	5330	5371	3481	4811	4217
II śniadanie	---	---	---	---	---	---	---	---	---	---	---	---
Obiad	6766	6792	6677	6534	5925	5322	5578	5831	5900	4521	5154	4528
Podwieczorek	---	---	---	---	---	---	---	---	---	---	---	---
Kolacja	6766	6792	6677	6534	5925	5322	5578	5811	5844	4495	5099	4454
Posiłek nocny	---	---	---	---	---	---	---	---	---	---	---	---

Odpowiedź: Dane podano w tabeli powyżej.

3. Zwraca się z uprzejmą prośbą o modyfikację SWZ w zakresie spełniania warunków określonych w ustawie Pzp dotyczącej posiadania zdolności technicznej lub zawodowej wiedzy i doświadczenia, wskazując spełnienie warunku:

Wiadomym jest, iż warunki udziału w postępowaniu są kluczowym elementem procedury zmierzającej do udzielenia zamówienia, od ich spełnienia bowiem zależy dalszy udział wykonawcy w postępowaniu. Ukształtowanie wymogów na zbyt wysokim poziomie powoduje nie równe traktowanie Wykonawców i ograniczenie w udziale w postępowaniu, a co za tym idzie ogranicza konkurencyjność.

Celem każdego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jest wyłonienie podmiotu zdolnego do wykonania danego zamówienia. Prawnie ustalona procedura reguluje sposób eliminowania wykonawców, którzy albo nie są zdolni do wykonania zamówienia, albo nie spełniają innych postawionych im wymogów.

Zamawiający w SWZ nie określił warunków udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej, narażając się na ryzyko wyboru wykonawcy niezdolnego do wykonania zamówienia publicznego, który nie posiada odpowiedniego doświadczenia do jego wykonania lub w stosunku do którego, ze względu na sytuację podmiotową zachodzi prawdopodobieństwo niewykonania lub nienależytego wykonania zamówienia.

Zamawiający określa warunki udziału w sposób proporcjonalny do przedmiot zamówienia oraz umożliwiającą ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia. Z powyższego wynika, że Zamawiający, poprzez dokonanie opisu sposobu dokonania oceny spełnienia warunku udziału w postępowaniu dotyczącego zdolności technicznej lub zawodowej – winien uwzględnić przedmiot udzielanego przez siebie zamówienia, w tym jego szczególny charakter (vide: wyrok KIO z dnia 06.06.2013, KIO 1064/12, wyrok KIO z dnia 22.02.2013, KIO 286/13, wyrok KIO z dnia 24.01.2013, KIO 78/13).

Skoro przedmiotem niniejszego postępowania jest wykonywanie usług przygotowania i dostarczania całodziennych posiłków dla pacjentów szpitala, to ukształtowanie warunku udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej i zawodowej powinno być zatem – zgodnie z dyspozycją w/w przepisu – określone w ten sposób, że Wykonawca winien legitymować się wiedzą i doświadczeniem w wykonaniu usług przygotowania i dostarczania całodziennych posiłków dla pacjentów szpitala.

Biorąc powyższe pod uwagę, wnosimy o wprowadzenie zapisów do SWZ obligujących Wykonawców do wykazania posiadanego doświadczenia w wykonywaniu podobnych usług.

Prosimy więc o wprowadzenie do warunków udziału następującej treści:

„Warunek powyższy zostanie spełniony, jeżeli Wykonawca wykaże, że w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonał lub wykonuje minimum 2 usługi przygotowywania i dostawy posiłków dla pacjentów w szpitalach lub innych jednostkach ochrony zdrowia. Usługi wykonywane w sposób ciągły przez okres minimum 12 miesięcy, o wartości brutto minimum 1 50 000,00 zł każda i udokumentuje, że usługa ta została wykonana należycie”

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

4. Prosimy Zamawiającego o podanie szacunkowej wartości zamówienia zgodnie z art. 28 ustawy z dnia 11 września 2019 r.

Odpowiedź: Szacunkowa wartość wynosi 1 961 388,00 zł brutto.

5. Wnosimy o zmianę o 50% wysokości kar umownych o których mowa w §10 art. 1 lit. a-h. W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych dominuje pogląd, że ustanawianie przez zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych uznać należy bezwzględnie za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji wyrażonej w przepisach art. 16 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. prawo zamówień publicznych, które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 255 ust. 6 ustawy prawo zamówień publicznych z uwagi, iż postępowanie jest obciążone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Stanowisko powyższe znajduje pełne potwierdzenie m.in. wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 31 lipca 2015 r. sygn. akt: KIO/1519/15. Zważyć bowiem należy, że kara umowna (odszkodowanie umowne) ze swojej istoty ma charakter wyłącznie odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie zaś prewencyjny.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

6. W rozdziale VII. WARUNKI UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU SWZ Zamawiający zastrzegł:

2) uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów:

Warunek będzie spełniony jeżeli Wykonawca przedstawi:

- aktualną decyzję właściwego Państwowego Inspektora Sanitarnego wydaną na podstawie Ustawy z dnia 25.08.2006 r. o bezpieczeństwie żywności i żywienia (tj. Dz. U. z 2022 r. poz. 2132 z późn. zm.), stwierdzająca, że zakład w którym będą przygotowywane posiłki, spełnia wszystkie wymagania konieczne do zapewnienia właściwej jakości zdrowotnej w zakresie przygotowywania posiłków od surowca do gotowej potrawy oraz świadczenia usług cateringowych

- aktualną decyzję właściwego Państwowego Inspektora Sanitarnego dotyczącą środków transportu dopuszczonego do przewozu żywności, wydaną na podstawie Ustawy z dnia 25.08.2006 r. o bezpieczeństwie żywności i żywienia (tj. Dz. U. z 2022 r. poz. 2132) wraz z informacją o podstawie dysponowania tymi zasobami.

Ww. warunki udziału w postępowaniu w istocie są warunkami dotyczącymi zdolności technicznej lub zawodowej odnoszącymi się do tego czy Wykonawca ma zdolność techniczną do wykonania usług objętych zamówieniem a nie uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów.

Zamawiający klasyfikując nieprawidłowo warunki udziału w postępowaniu naruszył przepisy odnoszące się do poszczególnych rodzajów warunków udziału jak art. 116 Pzp, 118 Pzp, co prowadzi ponadto do nierównego traktowania Wykonawców, gdyż Wykonawca nie może m.in. skorzystać z udostępnienia zasobów określonych w art. 118 Pzp.

W związku z powyższym wnosimy o określenie warunków udziału określonych w Rozdziale VII SWZ ust. 2 pkt 2) SWZ jako warunków odnoszących się do zdolności technicznej lub zawodowej Wykonawcy;

Odpowiedź: Zamawiający zmienia zapisy Rozdziału VII pkt 2 SWZ. Nowe brzmienie ww. punktu przyjmuje następujące brzmienie

2. O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają warunki dotyczące:

1) zdolności do występowania w obrocie gospodarczym:

Zamawiający nie stawia warunku w powyższym zakresie.

2) uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów:

Zamawiający nie stawia warunku w powyższym zakresie.

3) sytuacji ekonomicznej lub finansowej:

Zamawiający nie stawia warunku w powyższym zakresie.

4) zdolności technicznej lub zawodowej:

Zamawiający wymaga, aby Wykonawca:

- posiadał aktualną decyzję właściwego Państwowego Inspektora Sanitarnego wydaną na podstawie Ustawy z dnia 25.08.2006 r. o bezpieczeństwie żywności i żywienia (tj. Dz. U. z 2022 r. poz. 2132 z późn. zm.), stwierdzająca, że zakład w którym będą przygotowywane posiłki, spełnia wszystkie wymagania konieczne do zapewnienia właściwej jakości zdrowotnej w zakresie przygotowywania posiłków od surowca do gotowej potrawy oraz świadczenia usług cateringowych
- posiadał aktualną decyzję właściwego Państwowego Inspektora Sanitarnego dotyczącą środków transportu dopuszczonego do przewozu żywności, wydaną na podstawie Ustawy z dnia 25.08.2006 r. o bezpieczeństwie żywności i żywienia (tj. Dz. U. z 2022 r. poz. 2132) wraz z informacją o podstawie dysponowania tymi zasobami.
- dysponował osobami zdolnymi do wykonania zamówienia – w tym m.in. 1 osobą na stanowisku dietetyka legitymującą się wykształceniem wyższym o profilu dietetyka i rocznym doświadczeniem w zawodzie, zastępowany w razie nieobecności także przez dietetyka o takich samych kwalifikacjach
- złożył oświadczenie Wykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę w pełnym wymiarze czasu pracy osób wykonujących czynności związane bezpośrednio z realizacją zamówienia.
- dysponował zakładem, który posiada aktualną na dzień składania ofert decyzję właściwego Państwowego Inspektora Sanitarnego wydaną na podstawie Ustawy z dnia 25.08.2006 r. o bezpieczeństwie żywności i żywienia (tj. Dz. U. z 2022 r. poz. 2132 z późn. zm.), stwierdzająca, że zakład w którym będą przygotowywane posiłki, spełnia wszystkie wymagania konieczne do zapewnienia właściwej jakości zdrowotnej w zakresie przygotowywania posiłków od surowca do gotowej potrawy oraz świadczenia usług cateringowych
- dysponował minimum 1 samochodem do transportu posiłków dopuszczonym do przewozu żywności, zgodnie z decyzją właściwego Państwowego Inspektora Sanitarnego na podstawie Ustawy z dnia 25.08.2006 r. o bezpieczeństwie żywności i żywienia (tj. Dz. U. z 2022 r. poz. 2132) wraz z informacją o podstawie dysponowania tymi zasobami.
- dysponował protokołem z kontroli sanitarnej zakładu, w którym wykonywany będzie przedmiot zamówienia wystawiony przez miejscowo właściwego Państwowego Inspektora Sanitarnego

7. Z treści art.462 ust. 2 regulującego wprowadzanie podwykonawców wynika, iż obowiązek wskazania nazw podwykonawców dotyczy jedynie podwykonawców znanych na etapie składania oferty. 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 prosimy o potwierdzenie czy Wykonawca dobrze rozumie, że obowiązek wskazania nazw podwykonawców dotyczy jedynie tych, znanych na etapie składania oferty, którzy w szczególności udostępniają swoje zasoby lub których wykonawca będzie chciał uwzględnić w wyjaśnieniach niskiej ceny.

Odpowiedź: Obowiązek wskazania nazw podwykonawców dotyczy jedynie tych, znanych na etapie składania oferty, którzy w szczególności udostępniają swoje zasoby lub których wykonawca będzie chciał uwzględnić w wyjaśnieniach niskiej ceny.

8. Zwracamy się z prośbą o wprowadzenie we wzorzec umowy zapisu umożliwiającego stronom rozwiązanie umowy z 2-miesięcznym wypowiedzeniem. Proponujemy wprowadzenie następującego zapisu: „Każda ze stron może wypowiedzieć umowę z ważnych powodów z zachowaniem 2-miesięcznego okresu wypowiedzenia.” Należy zauważyć, że 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. Obowiązujące przepisy ustawy prawo zamówień publicznych nie zawierają w tym zakresie żadnych zakazów.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

9. Czy w przypadku zmniejszenia liczby żywności Zamawiający wyraża zgodę na negocjację ceny?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

10. Czy Zamawiający planuje w trakcie trwania kontraktu remontów, które skutkowałyby zmniejszeniem liczby żywionych pacjentów o 10% i więcej? Czy w przypadku zmniejszenia liczby żywionych Zamawiający wyraża zgodę na negocjację ceny?

Odpowiedź: Zamawiający nie planuje remontów które skutkowałyby zmniejszeniem liczby żywionych pacjentów. W przypadku zmniejszenia liczby żywionych Zamawiający nie wyraża zgody na negocjację ceny.

11. Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający naliczy karę w przypadku usunięcia nieprawidłowości przed wydaniem posiłków do pacjenta?

Odpowiedź: Zamawiający nie naliczy kar.

12. Czy Zamawiający odstąpi od kary za spóźnienie, jeżeli będzie ono spowodowane przyczynami niezależnymi od Wykonawcy, których nie mógł on przewidzieć i nie miał na nie wpływu?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający odstąpi.

13. Rada Ministrów przyjęła rozporządzenie w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej w 2023 r., przedłożone przez ministra rodziny i polityki społecznej. W 2023 r. minimalne wynagrodzenie za pracę wzrośnie w dwóch etapach. Od 1 stycznia najniższa pensja będzie wynosiła 3490 zł, a od 1 lipca – 3600 zł. Oznacza to, że przeciętna wysokość minimalnego wynagrodzenia w 2023 r. wyniesie 3545 zł. W przyszłym roku wzrośnie także minimalna stawka godzinowa dla określonych umów cywilnoprawnych – od 1 stycznia będzie wynosić 22,80 zł, a od 1 lipca – 23,50 zł.

Czy w związku z powyższym Wykonawca ma uwzględniać w kalkulacji minimalne wynagrodzenie za pracę, obowiązujące Od 1 stycznia 2023 roku tj. 3490 zł oraz wynagrodzenie obowiązujące od 1 lipca – 3600 zł dla umów o pracę oraz minimalną stawkę godzinową od 1 stycznia równą 22,80 zł, a od 1 lipca – 23,50 zł?

Czy jednak Wykonawca ma kalkulować ofertę uwzględniając minimalne wynagrodzenie na dzień składania ofert a Zamawiający zwaloryzuje wynagrodzenie wykonawcy począwszy od stycznia 2023r?

Odpowiedź: Należy uwzględnić stawki minimalnego wynagrodzenia obowiązujące w 2023 r. Zamawiający zwaloryzuje wynagrodzenie wykonawcy począwszy od stycznia 2024 r. zgodnie z obowiązującymi przepisami.

14. Zgodnie z art. 439 Pzp ustawodawca zdecydował się na uwzględnienie zdarzeń wpływających na konieczność zmiany wynagrodzenia. Za takie zdarzenia uznano zmianę cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia oraz osiągnięcie przez te zmiany określonego poziomu. Uwzględniając powyższe, regulacja art. 439 Pzp zmierza do zachowania równowagi kontraktowej między zamawiającym a wykonawcą, zobowiązując do rozłożenia między stronami ryzyk gospodarczych, będących następstwem zmian cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia i zachodzących w toku jego realizacji.

W związku z powyższym wnosimy o wprowadzenie do projektu umowy zapisów umożliwiających zmianę wysokości wynagrodzenia wykonawcy wynikającą ze znaczącego wzrostu cen mediów, które bezspornie stanowią istotny element kosztotwórczy w przypadku świadczenia usługi żywienia. W obecnej sytuacji ekonomiczno-politycznej, w której ceny mediów podlegają dużej dynamice zmian i Wykonawca w momencie składania oferty nie jest w stanie przewidzieć na jakim poziomie będą kształtowały się ceny za media nawet na przestrzeni kolejnych kilku miesięcy.

W celu umożliwienia skorzystanie z możliwości, o których mowa w art. 439 ustawy Pzp proponujemy wprowadzenie następujących zapisów do projektu umowy:

W przypadku wystąpienia zmiany kosztów związanych z realizacją zamówienia wynikających ze zmiany opłat za media tj. wodę, energię elektryczną i gaz wynagrodzenie Wykonawcy określone we wzorze umowy podlega zmianie w ten sposób, że w sytuacji, gdy różnica w kosztach opłat za media wyniesie co najmniej 10%, Wykonawca będzie uprawniony do złożenia dwa razy w roku kalendarzowym wniosku waloryzacyjnego, a Zamawiający zwaloryzuje wynagrodzenie Wykonawcy o udowodnione wzrosty kosztów.

Wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartości wykazanej zmiany w przeliczeniu na cenę netto osobodnia. Warunkiem wprowadzenia powyższych zmian będzie wykazanie przez Wykonawcę stosownymi dokumentami powyżej zmiany. Wynagrodzenie z tego tytułu może ulec zmianie nie więcej niż o 30%.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę. Jednocześnie wprowadzamy nową treść §7 ust. 6 wzoru umowy.

Przyjmuje on następujące brzmienie:

6. W związku z realizacją postanowień art. 439 ustawy pzp, strony postanawiają, że w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją umowy, waloryzacja wynagrodzenia umownego następować będzie na wniosek którejkolwiek ze stron, na następujących zasadach:

1) Wynagrodzenie brutto o którym mowa w §7 ust. 1a umowy będzie waloryzowana po upływie każdego następujących po sobie 6 miesięcy realizacji umowy, począwszy od dnia zawarcia umowy, pod warunkiem, że spełnione zostaną wymogi określone w poniższych pkt 2-6.

Przez „zmiany wysokości cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia” rozumie się zarówno wzrost cen lub kosztów jak i ich obniżenie, względem ceny lub kosztu przyjętych w celu ustalenia wynagrodzenia Wykonawcy zawartego w ofercie.

2) Wynagrodzenie brutto o którym mowa w §7 ust. 1a umowy ulegnie waloryzacji, jeżeli Wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych w ujęciu kwartalnym, ogłaszany przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego (dalej: GUS) w Dzienniku Urzędowym Rzeczypospolitej Polskiej „Monitor Polski”, po upływie 6 miesięcy od zawarcia umowy z Wykonawcą, wzrośnie o co najmniej 8%, w stosunku do wysokości tego wskaźnika w dniu zawarcia umowy.

3) Zmiana wysokości wynagrodzenia Wykonawcy będzie następowała od pierwszego dnia następującego po upływie 6 miesięcy od daty zawarcia umowy, pod warunkiem przedstawienia przez wykonawcę obiektywnych dowodów, w jaki sposób cena materiałów lub koszty związane z realizacją umowy, wpływają na warunki realizacji umowy, w szczególności na wysokość wynagrodzenia z tytułu wykonania usługi.

4) Wartość zmiany wynagrodzenia Wykonawcy będzie nie większa niż 1/2 wysokości wzrostu wskaźnika, wskazanego w pkt 2 przy czym strony zastrzegają uprawnienie do negocjacji zmiany cen. Zmiana będzie dokonywana:

a. w przypadku pierwszej waloryzacji – od wartości wynagrodzenia określonego w umowie;

b. w przypadku każdej kolejnej waloryzacji – od wartości wynagrodzenia ustalonego w wyniku poprzedniej waloryzacji.

5) strony zastrzegają sobie uprawnienie do niezaakceptowania wniosku o waloryzację, w szczególności w sytuacji niewykazania lub niedostatecznego wykazania przez wnioskodawcę wpływu zmian na koszty wykonania zamówienia oraz w sytuacji trudności w zapewnieniu finansowania zamówienia.

6) W przypadku wystąpienia zmiany kosztów związanych z realizacją zamówienia wynikających ze zmiany opłat za media tj. wodę, energię elektryczną i gaz wynagrodzenie Wykonawcy określone we wzorze umowy podlega zmianie w ten sposób, że w sytuacji, gdy różnica w kosztach opłat za media wyniesie co najmniej 10%, Wykonawca będzie uprawniony do złożenia dwa razy w roku kalendarzowym wniosku waloryzacyjnego, a Zamawiający zwaloryzuje wynagrodzenie Wykonawcy o udowodnione wzrosty kosztów.

Wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartości wykazanej zmiany w przeliczeniu na cenę netto osobodnia.

Warunkiem wprowadzenia powyższych zmian będzie wykazanie przez Wykonawcę stosownymi dokumentami powyżej zmiany. Wynagrodzenie z tego tytułu może ulec zmianie nie więcej niż o 30%.

7. Zamawiający ma prawo wystąpić do Wykonawcy z wnioskiem o udostępnienie aktualnych cen zakupu składników cenotwórczych, tj. energii elektrycznej, gazu oraz wody. W przypadku obniżenia cen ww. mediów o co najmniej 8% w porównaniu do ceny podanej w formularzu oferty Wykonawca jest zobowiązany do obniżenia wynagrodzenia z uwzględnieniem zmniejszenia składnika cenotwórczego o wartość nie większą niż połowa spadku ceny zakupu.

15. 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). 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 wyraża zgodę.

16. Czy Zamawiający wyraża zgodę na wdrożenie darmowego systemu zamawiania posiłków w formie online dostępnej na każdym oddziale Zamawiającego? Oferowany program jest intuicyjny i wymaga wyłącznie komputera z dostępem do Internetu. Wykonawca gwarantuje przeprowadzenie pełnego szkolenia dla Koordynatorów ds. Żywności w szpitalu oraz osób pracujących na oddziałach. Wprowadzenie systemu zamawiania posiłków umożliwi skrócenie czasu prowiantowania posiłków, wpływ w realnym czasie korekt wprowadzanych przez Zamawiającego do systemu produkcyjnego, zamawianie dodatków zapisanych w umowie, proste rozliczenie miesięczne oraz generowanie wszystkich niezbędnych gotowych danych do faktur. Ponadto Dietetyk Zamawiającego ma ciągły nadzór nad prawidłowością zaprowiantowania oddziałów w dowolnym czasie, poprzez wejście na stronę systemu, a także dostęp do składu oraz wartości odżywczych planowanych jadłospisów.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza, nie wymaga.

17. Czy w związku zapisem w Załączniku nr 5: „*W jadłospisach 14-dniowych należy uwzględnić (...) raz na dwa tygodnie makaron pełnoziarnisty i ryż brązowy*” Zamawiający wyraża zgodę zapewnienie produktów z pełnego przemiału w innej postaci np. pieczywa pełnoziarnistego.

Odpowiedź: Pieczywo pełnoziarniste zostało już uwzględnione w codziennym jadłospisie do śniadania i kolacji dla diety podstawowej, zgodnie z załącznikiem nr 6 (minimalna wymagana gramatura). Oprócz tego raz na 2 tygodnie powinien się pojawić makaron pełnoziarnisty i ryż brązowy do obiadu.

18. Czy ze wzg. na zalecenia IŻŻ dotyczące ograniczania spożycia mięsa do 0,5kg/tydz Zamawiający wyraża zgodę na zmianę w zapisie:

„*W jadłospisach 14 - dniowych należy uwzględnić:*

- 10 dni: zupa + II danie: potrawy mięsne - w tym 3 - 4 x mięso mielone, reszta mięso w całości jako porcja + ziemniaki/kasza/ryż/makaron (raz na 2 tygodnie makaron pełnoziarnisty i ryż brązowy), sałatka, surówka według diety.

- 1 dzień: zupa + II danie z potrawą półmięsną (np. fasolka po bretońsku, kaszotto/risotto z mięsem)

- 1 dzień: zupa + II danie z potrawą bezmięsną, dodatki jw.

- 2 dni: zupa + II danie z rybą w całości - filet w formie smażonej, gotowanej - bez mielonej + ziemniaki + surówka, sałatka według diety.”

Na zapis, który pozwoli to na urozmaicenie planowanych jadłospisów, ograniczy ilość mięsa i tym samym przybliży Zamawiającego do zaleceń IŻŻ.

„*W jadłospisach 14 - dniowych należy uwzględnić:*

- 8 dni: zupa + II danie: potrawy mięsne - w tym 3 - 4 x mięso mielone, reszta mięso w całości jako porcja + ziemniaki/kasza/ryż/makaron (raz na 2 tygodnie makaron pełnoziarnisty i ryż brązowy), sałatka, surówka według diety.

- 2 dzień: zupa + II danie z potrawą półmięsną (np. fasolka po bretońsku, kaszotto/risotto z mięsem)

- 2 dzień: zupa + II danie z potrawą bezmięsną, dodatki jw.

- 2 dni: zupa + II danie z rybą w całości - filet w formie smażonej, gotowanej - bez mielonej + ziemniaki + surówka, sałatka według diety.”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

19. Czy Zamawiający wyraża zgodę na posiłki według powyższego schematu również na diecie cukrzycowej?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

20. Zamawiający wymaga wywarów mięsno – kostnych do zup. Ze względu bezpieczeństwa oraz zagrożenia mikrobiologicznego i zaleceń Sanepidu kości są przeciwwskazane do przygotowywania potraw w szpitalach. Czy Zamawiający dopuszcza stosowanie wywarów warzywnych do zup zamiast wywarów mięsno – kostnych?

Odpowiedź: Niedopuszczalne jest stosowanie wywarów na bazie samych warzyw. Dopuszcza się wywary mięsno- kostne lub mięsne z warzywami.

21. Czy Zamawiający dopuszcza dla diet indywidualnych (np. wegetariańska i inne rzadkie) stosowanie półproduktów mrożonych lub chłodzonych typu pierogi, kopytka, kotlety sojowe i inne w celu urozmaicenia jadłospisu?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

22. Wykonawca wnosi o wykreślenie z listy diet, diety: papkowej, płynnej wzmocnionej, sondy. Z uwagi na fakt, że zgodnie z *Zarządzeniem nr 167/2019/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszy Zdrowia z dnia 29 listopada 2019 w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów w rodzaju świadczenia zdrowotne kontraktowane odrębnie oraz Standardów żywienia pozajelitowego i żywienia dojelitowego*, pacjenci wymagający powyższych diet są objęci leczeniem żywieniowym, które jest świadczeniem zdrowotnym, mającym wyraźne uzasadnienie w stanie zdrowia pacjenta i nakierowane jest na poprawę zdrowia pacjenta. Takie żywienie powinno odbywać się pod nadzorem lekarza, przy użyciu żywności specjalnego przeznaczenia medycznego lub żywności o specjalnym składzie przeznaczoną do dietetycznego odżywiania pacjentów tzw. diet przemysłowych.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

23. Zamawiający określił ilość warzyw w dziennej racji pokarmowej w diecie papkowej na 1000g, w diecie płynnej na 750g. Wykonawca wnosi o zmianę tego zapisu na zgodny z IŻŻ.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

24. Zamawiający określił wymagania kaloryczne dla diety papkowej, płynnej wzmocnionej i do żywienia przez sondę na min. 1800kcal.

Prawidłowo zbilansowana dieta płynna wzmocniona (także do żywienia przez zgłębnik tzw. Sonda) powinna zawierać 1 Kcal w 1ml. Określona przez Zamawiającego kaloryczność 1800Kcal przy założeniach pojemności 3x500 ml jest niemożliwa do spełnienia. Jogurt owocowy 150 g to kaloryczność rzędu około 100 Kcal , sok owocowo-warzywny to kaloryczność rzędu około 50 kcal w 100 ml. Podanie soku 330 ml i jogurtu 150 ml nie uzupełnia kaloryczności do wymaganej wielkości.

Prosimy o zmianę zapisów na zgodne z zaleceniami IŻŻ i wytycznymi dotyczącymi diet o zmienionej konsystencji, czyli obniżenie kaloryczności lub zwiększenie ilości i wielkości porcji do podania.

Odpowiedź: Wymagania kaloryczne dla diety papkowatej, płynnej wzmocnionej i do żywienia przez sondę w Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia- załącznik numer 5 brzmi następująco:

„Dieta papkowata, płynna wzmocniona i do żywienia przez sondę, min. 1800 kcal (1 porcja 500ml - 2 razy dziennie oraz 1 porcja 600ml- 1 raz dziennie jako posiłek obiadowy). Dodatkowo 1 sok owocowo- warzywny 330 ml, 1 jogurt owocowy (bez kawałków owoców) 150g raz/dobę.

W składzie diet o zmienionej konsystencji należy uwzględnić masło o zawartości tłuszczu 82%, ew. oleju rzepakowego lub oliwy z oliwek.

Ustalony przez Wykonawcę skład diety płynnej i papkowatej musi uzyskać akceptację dietetyka Zamawiającego przed rozpoczęciem realizacji zamówienia. Ponadto, w trakcie trwania umowy Wykonawca poinformuje o każdej zmianie w składzie tych diet, co również musi zatwierdzić dietetyk Zamawiającego.”

Podana powyżej ilość posiłków pokrywa zapotrzebowanie energetyczne diety na poziomie 1800kcal.

25. Zamawiający zastrzega sobie, że seler nie może znajdować się w składzie jarzynek dla diet. Ogranicza to asortyment warzyw dla diet. Seler jest alergenem i dla ludzi ze stwierdzoną alergią na ten produkt nie powinien być stosowany. Jednakże nie dotyczy to ludzi bez stwierdzonej alergii czy nietolerancji w żaden sposób nie powinien być ograniczany. Seler stanowi cenne źródło składników mineralnych. Żadne normy nie określają ani nie ograniczają ilości selera w diecie. Prosimy o wykreślenie tego zapisu.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

26. Zamawiający wymaga fasolki po bretońsku z mięsem 60g i kielbasą 20g. Zwyczajowo potrawa ta przyrządzana jest z boczkiem i kielbasą . Czy zamawiający wyrazi zgodę na zmianę mięsa na boczek 20 g i kielbasę 60 g?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę pod warunkiem, jeśli dana potrawa będzie występowała tylko w przypadku diety podstawowej.

27. Dieta niskocholesterolowa- czy Zamawiający dopuszcza połączenie tej diety z dietą cukrzycową? (bardzo podobne założenia dietetyczne zalecane przez IŻŻ)

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

28. Zgodnie z rozporządzeniem (WE) nr.1169/2011 producenci żywności nie mają obowiązku podawania wszystkich składników odżywczych na etykietach produktów. W związku z tym Wykonawca nie ma możliwości podania rzeczywistej ilości np. witaminy C, którą uwzględnia umowa. Czy Zamawiający dopuszcza dostarczenie jadłospisów bez wszystkich składników odżywczych (np. witaminy C)?

Odpowiedź: Dopuszcza się podanie szacunkowej zawartości witamin i składników mineralnych w posiłkach, które powinny być uwzględnione w programie do planowania jadłospisów. Jeśli nie są, Wykonawca podaje wartości składników odżywczych, które są znane.

29. Zgodnie z najnowszymi zaleceniami IŻŻ mięso należy ograniczać i zastępować je roślinnymi źródłami białka jakimi są między innymi suche nasiona roślin strączkowych. Czy Zamawiający dopuszcza jako źródła białka pasty ze strączków?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza pasty ze strączków.

30. Zamawiający wymaga, by w jadłospisie 14-dniowym dodatki warzywno- owocowe, nie powtórzyły się częściej niż 5 razy. Ze względu na bardzo duże ograniczenia dozwolonych warzyw i owoców w dietach specjalistycznych, Wykonawca wnosi o modyfikację tego zapisu.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

31. Czy Wykonawca słusznie interpretuje, że Zamawiający wyraża zgodę by diety dla dzieci, młodzieży i dorosłych zawierały węglowodanów 45-65%, białka 10-20%, tłuszczów 20-35% na podstawie zaleceń IŻŻ oraz Norm Żywienia dla Populacji Polski i ich zastosowanie pod redakcją Mirosława Jarosza i wsp. z 2020 roku?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę. Z zastrzeżeniem, że wykonawca jest zobowiązany jednocześnie przestrzegać wymaganej minimalnej gramatury produktów i potraw gotowych (zał. nr 6).

Jednocześnie informujemy, że:

1. Zmianie ulega wzór formularza oferty. Wzór dołączamy do niniejszego pisma.
2. Do treści §10 ust. 1 wzoru umowy dopisuje się następującą treść:
 - i) jeżeli Wykonawca powierzy wykonywanie czynności osobie niezatrudnionej na umowę o pracę, (dot. osób wyznaczonych do wykonania niniejszej umowy) – 500,00 zł, za każdy stwierdzony przypadek,
 - j) nieprzedłożenie Zamawiającemu zaktualizowanej listy osób zatrudnionych na umowę o pracę wraz z kopiami umów o pracę, zgodnie z § 5 ust. 11 niniejszej umowy – 50,00 zł za każdy dzień zwłoki.