

"Szpital Powiatowy we Wrześni" Sp. z o. o.

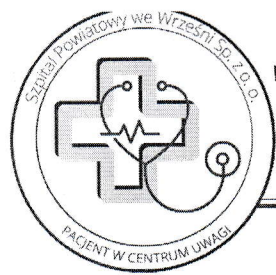
w restrukturyzacji

Września, dnia 28 listopada 2022 r.

SA-381-17/22

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „Obsługę centrali telefonicznej, portierni, parkingu oraz ochrona obiektów Zamawiającego”

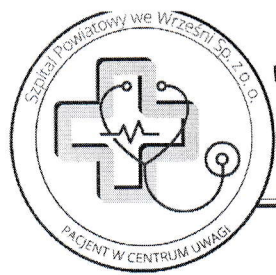
Lp.	Pytanie	Odpowiedź
1.	Proszę o informację czy Zamawiający wymaga Grupy Interwencyjnej w rozumieniu Rozporządzenia Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji z dnia 21 października 2011 r. w sprawie zasad uzbrojenia specjalistycznych uzbrojonych formacji ochronnych i warunków przechowywania oraz ewidencjonowania broni i amunicji czy w rozumieniu innego aktu prawnego? Zamawiający wymaga w zapisach SWZ środków przymusu bezpośredniego.	Zamawiający wymaga Grupy Interwencyjnej w rozumieniu Rozporządzenia Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji z dnia 21 października 2011 r. w sprawie zasad uzbrojenia specjalistycznych uzbrojonych formacji ochronnych i warunków przechowywania oraz ewidencjonowania broni i amunicji.
2.	Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenia wyłącznie w przypadku nagłych i niespodziewanych nieobecności, pracownika zatrudnionego na umowę o pracę, wynikających z przyczyn losowych (m.in. zwolnienia lekarskie, 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	Zamawiający nie wyraża zgody.
3.	Prosimy o potwierdzenie, iż kontrola jakości i prawidłowości wykonanych przez wykonawcę czynności w danym miesiącu rozliczeniowym będzie dokonywana w	Zgodnie z §5 załącznika nr 8 do SWZ „Istotne postanowienia umowy”.



"Szpital Powiatowy we Wrześni" Sp. z o. o.

w restrukturyzacji

	obecności pracownika wykonawcy i potwierdzona protokołem kontroli.	
4.	<p>Zwracamy się z prośbą o obniżenie maksymalnej wielkości kar umownych przewidzianych w niniejszym postępowaniu z 30% na 10%.</p> <p>Wskazujemy, że zgodnie z aktualną linią orzecniczą sądów powszechnych wysokość kar, która w stosunku do wartości zobowiązania oscyluje w granicach kilkudziesięciu procent wartości umowy, uznawana jest za nadmierną dolegliwość, świadcząca o niewspółmierności w rozumieniu art. 484 § 2 k.c. (tak np. wyrok SO w Rzeszowie z dnia 25.09.2019 r.; sygn. akt: VI Ga 173/13, w ramach którego Sąd za niewspółmierną uznał karę umowną na poziomie 40% należnego wynagrodzenia). Co więcej w orzecznictwie wskazuje się również, że roszczenie o zapłatę każy umownej na wypadek zwłoki lub opóźnienia nie przysługuje stronie dostępującej od umowy wzajemnej, jeśli w umowie zastrzeżono również taką karę w związku z odstąpieniem od umowy (wyrok SN z dn. 14.06.2018 r. sygn. akt: V CSK 534/17), co prowadzi do wniosku, że limit kar nie powinien przekraczać wysokości kary ustanowionej na wypadek odstąpienia od umowy która w niniejszym postępowaniu wynosi 20 000 zł</p> <p>Wnosimy o zmianę i sformułowanie postanowienia §8 ust. 7 projektu umowy w następujący sposób: <i>Łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 10% wartości wynagrodzenia brutto o którym mowa w § 2 ust. 2.</i></p>	<p>Załącznik nr 8 do SWZ – §8 ust. 7 otrzymuje brzmienie:</p> <p>7. Łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 20% wartości wynagrodzenia brutto o którym mowa w § 2 ust. 2.</p>
5.	<p>Zamawiający wskazał w projekcie umowy zapisy z art. 439 dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, m.in.:</p> <p><i>Dopuszczalna jest zmiana wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, z uwzględnieniem wpływu zmiany cen na koszt wykonania</i></p>	<p>Załącznik nr 8 – §10 ust. 1 pkt. 5 i 6 otrzymuje brzmienie:</p> <p>5) Dopuszczalna jest zmiana wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, z uwzględnieniem wpływu zmiany cen na koszt wykonania zamówienia z zastrzeżeniem, że</p>



"Szpital Powiatowy we Wrześni" Sp. z o. o.

w restrukturyzacji

zamówienia z zastrzeżeniem, że zmiana ta nastąpi:

- a) nie wcześniej niż po upływie 12 miesięcy obowiązywania umowy,
- b) nie częściej niż raz na 12 miesięcy, po upływie terminu o którym mowa w lit. a,

W związku z ustawą z dnia 7 października 2022 r. o zmianie niektórych ustaw w celu uproszczenia procedur administracyjnych dla obywateli i przedsiębiorców w nawiązanie do art. 44 tejże ustawy, w brzmieniu:

Art. 44. W ustawie z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710, 1812 i 1933) wprowadza się następujące zmiany:

1) w art. 439:

a) ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„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.”,

b) w ust. 5 pkt 1 i 2 otrzymują brzmienie:

„1) przedmiotem umowy są roboty budowlane, dostawy lub usługi;

2) okres obowiązywania umowy przekracza 6 miesięcy.”;

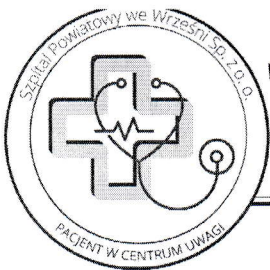
2) w art. 455 w ust. 1 pkt 4 otrzymuje brzmienie:

„4) jeżeli konieczność zmiany umowy, w tym w szczególności zmiany wysokości ceny, spowodowana jest okolicznościami, których zamawiający, działając z należytą starannością, nie mógł przewidzieć, o ile zmiana nie modyfikuje ogólnego charakteru umowy a wzrost ceny spowodowany każdą kolejną zmianą nie przekracza 50% wartości pierwotnej umowy.”.

Informujemy, iż w/w ustawa skraca w art. 439 PZP czas trwania umów obligatoryjnie zawierających klauzule waloryzacyjne (tzw. waloryzacja materiałowa) z 12

zmiana ta nastąpi:

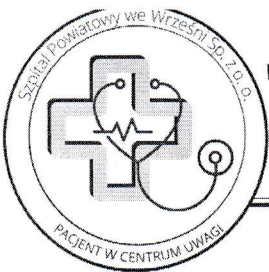
- a) nie wcześniej niż po upływie 6 miesięcy obowiązywania umowy,
- b) nie częściej niż raz na 6 miesięcy, po upływie terminu o którym mowa w lit. a,
- c) w odniesieniu do kwoty nie wyższej niż 5 % wartości netto umowy określonej w § 2 ust. 2 – po jej umniejszeniu o wartość zrealizowanej części umowy,
- d) w odniesieniu do średniorocznego wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem ogłoszonego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego publikowanym w 2023 roku (za 2022 rok w odniesieniu do 2021 r.),
- e) tylko w przypadku jeżeli średnioroczny wskaźnik, o którym mowa w lit. d) opublikowany w roku 2023 (za rok 2022 w stosunku do 2021 roku) ulegnie zmianie o co najmniej 5 % w stosunku do publikowanego w roku 2022 (za rok 2021 w stosunku do 2020),
- pod warunkiem wykazania przez Wykonawcę, że zmiany te mają wpływ na koszty wykonania zamówienia wraz z pełnym uzasadnieniem i wyliczeniem kwot proponowanej waloryzacji. Jednocześnie Zamawiającemu będzie przysługiwało prawo żądania dalszych wyjaśnień wraz z przedstawieniem dokumentów celem stwierdzenia dopuszczalności i adekwatności zmiany cen za usługi.
- 6) Zamawiającemu przysuguje



"Szpital Powiatowy we Wrześni" Sp. z o. o.

w restrukturyzacji

	<p>miesiący do 6 miesięcy. Tym samym intencją ustawodawcy jest możliwość dokonania zmiany wynagrodzenia co 6, a nie co 12 miesięcy.</p> <p>Mając na uwadze powyższe wnosimy skrócenie terminów do 6 miesięcy</p>	<p>prawo umniejszenia cen, o których mowa w § 2 ust. 2 stosownie i odpowiednio do zapisów pkt. 5 lit. a – e., jeżeli średnioroczny wskaźnik, o którym mowa pkt. 5 w lit. d opublikowany w roku 2023 (za rok 2022 w stosunku do 2021 roku) ulegnie zmniejszeniu o co najmniej 5 % w stosunku do publikowanego w roku 2022 (za rok 2021 w stosunku do 2020).</p>
6.	<p>Zamawiający wskazał w projekcie umowy zapisy z art. 439 dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, m.in.:</p> <p>a) w odniesieniu do kwoty nie wyższej niż 1 % cen netto umowy określonych w § 4 ust. 3</p> <p>Wykonawca podnosi, że ustalona w umowie maksymalna graniczna wartość partycypacji Zamawiającego w pokryciu wzrostu ww. cen jest niewystarczająca i niedostosowana do rzeczywistych warunków realizacji kontraktu a jej celem jest zniesienie obowiązku Zamawiającego do aktualizacji wynagrodzenia wykonawcy w oparciu o art. 439 Ustawy.</p> <p>Wykonawca podnosi, że Zamawiający autorytarnie i w oderwaniu od rzeczywistej treści ofert, które otrzyma w postępowaniu założył, że podwyższenie wynagrodzenia wykonawcy o maksymalnie 1% zaoferowanego wynagrodzenia brutto jest ekwiwalentne do zwiększonych wydatków na materiały i inne koszty wykonania zamówienia i stanowi sprawiedliwy podział ryzyk kontraktowych. Tymczasem założenie to jest błędne, gdyż poziom ww. udziału ww. kosztów w całości wynagrodzenia wykonawcy wynosi co najmniej 10%. Wobec powyższego, założenia Zamawiającego, co do sprawiedliwego finansowania wzrostu ww. kosztów w cenie ofertowej, nie stanowią racjonalnego miernika pozwalającego przyjąć, że maksymalny poziom aktualizacji waloryzacji gwarantuje przywrócenie</p>	<p>Załącznik nr 8 – §10 ust. 1 pkt. 5 i 6 otrzymuje brzmienie:</p> <p>5) Dopuszczalna jest zmiana wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, z uwzględnieniem wpływu zmiany cen na koszt wykonania zamówienia z zastrzeżeniem, że zmiana ta nastąpi:</p> <p>a) nie wcześniej niż po upływie 6 miesięcy obowiązywania umowy,</p> <p>b) nie częściej niż raz na 6 miesięcy, po upływie terminu o którym mowa w lit. a,</p> <p>c) w odniesieniu do kwoty nie wyższej niż 5 % wartości netto umowy określonej w § 2 ust. 2 – po jej umniejszeniu o wartość zrealizowanej części umowy,</p> <p>d) w odniesieniu do średniorocznego wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem ogłoszonego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego publikowanym w 2023 roku (za 2022 rok w odniesieniu do 2021 r.),</p> <p>e) tylko w przypadku jeżeli średnioroczny wskaźnik, o którym mowa w lit. d)</p>



"Szpital Powiatowy we Wrześni" Sp. z o. o.

w restrukturyzacji

ekwiwalentności świadczeń stron. Wykonawca podnosi, że maksymalny poziom waloryzacji dopuszczony przez Zamawiającego nie wystarczy na pokrycie wzrostu ceny materiału i kosztów w stopniu przywracającym ekwiwalentność świadczenia stron umowy.

Na koniec dodajemy, że Zamawiający zdaje się rozumieć powyższe argumenty wykonawcy, ustalając w oderwaniu zupełnie inny wskaźnik w przypadku maksymalnego zmniejszenia wynagrodzenia na właściwym dla siebie poziomie w wysokości 5%

Mając na uwadze powyższe wnosimy o podwyższenie wskaźnika do 5% oraz wskazanie prawidłowego odnośnika do wysokości wynagrodzenia (§ 4 ust. 3 projektu umowy go nie dotyczy)

opublikowany w roku 2023 (za rok 2022 w stosunku do 2021 roku) ulegnie zmianie o co najmniej 5 % w stosunku do publikowanego w roku 2022 (za rok 2021 w stosunku do 2020),
- pod warunkiem wykazania przez Wykonawcę, że zmiany te mają wpływ na koszty wykonania zamówienia wraz z pełnym uzasadnieniem i wyczeniem kwot proponowanej waloryzacji. Jednocześnie Zamawiającemu będzie przysługiwało prawo żądania dalszych wyjaśnień wraz z przedstawieniem dokumentów celem stwierdzenia dopuszczalności i adekwatności zmiany cen za usługi.

6) Zamawiającemu przysługuje prawo umniejszenia cen, o których mowa w § 2 ust. 2 stosownie i odpowiednio do zapisów pkt. 5 lit. a – e., jeżeli średnioroczny wskaźnik, o którym mowa pkt. 5 w lit. d opublikowany w roku 2023 (za rok 2022 w stosunku do 2021 roku) ulegnie zmniejszeniu o co najmniej 5 % w stosunku do publikowanego w roku 2022 (za rok 2021 w stosunku do 2020).

Proszę o uwzględnienie wprowadzonych modyfikacji SWZ.

PRZEWODNICZĄCY
Komisji Przetargowej
Marian Janiak