



WOJEWÓDZKI SZPITAL SPECJALISTYCZNY WE WROCŁAWIU

51-124 Wrocław, ul. H. Kamińskiego 73a
telefony: centrala 71 32 70 100, fax 71 32 54 101
www.wssk.wroc.pl

Szp/FZ - 68/ 5 /2018

Wrocław, dnia 09.01.2019 r.

INFORMACJA NR 4 DLA WYKONAWCÓW

Dyrektor Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego we Wrocławiu przy ul. Kamińskiego 73 a zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 zm.) jako kierownik Zamawiającego przekazuje treść zapytań oraz wyjaśnienia do postępowania pn.: „*Usługa utrzymania czystości, dezynfekcji oraz transportu wewnętrznego*”

Pytania dotyczą zapisów wzoru umowy – załącznik nr 2 do SIWZ

Pytanie nr 1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do § 2 wzoru umowy (załącznik nr 2 do siwz) następującego wyrażenia: „Umowa może być rozwiązana przez każdą ze stron z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia. Wypowiedzenie dla swej ważności wymaga formy pisemnej. Wykonawcy przysługuje prawo rozwiązania umowy z zachowaniem okresu wypowiedzenia bez żadnych konsekwencji i roszczeń ze strony Zamawiającego, w szczególności w przypadku:

- braku ekonomicznego uzasadnienia dalszego wykonywania przedmiotu umowy (nastąpi wzrost kosztów świadczonych usług, co powodować będzie działalność Wykonawcy ze stratą na tym kontrakcie),
- jeżeli jest to podyktowane istotnym interesem prawnym, ekonomicznym, gospodarczym lub finansowym Wykonawcy,
- innych ważnych przyczyn.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Pytanie nr 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej, o której mowa w § 12 ust. 1 wzoru umowy do wysokości 5% (załącznik nr 2 do siwz).

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Pytanie nr 3

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na to, aby ewentualne kary umowne były naliczane od kwot netto, a nie od kwot brutto, ponieważ podatek VAT nie jest wynagrodzeniem Wykonawcy?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

Pytanie nr 4

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby naliczenie ewentualnych kar umownych było poprzedzone przeprowadzeniem postępowania wyjaśniającego przy udziale upoważnionych przedstawicieli Zamawiającego i Wykonawcy?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

Pytanie nr 5

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do § 10 wzoru umowy (załącznik nr 2 do siwz) następującego wyrażenia: Strony dopuszczają możliwość waloryzacji wartości wynagrodzenia umownego Wykonawcy z tytułu wykonania przedmiotu niniejszej umowy w przypadku zmian mających wpływ na zwiększenie kosztów wykonania przedmiotu zamówienia wynikających ze wzrostu inflacji (o roczny wskaźnik inflacji ogłoszony przez GUS)?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Pytanie nr 6

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na to, aby ewentualne kary umowne były płatne na podstawie noty obciążeniowej w ciągu 30 dni po bezspornym ich zatwierdzeniu przez obie Strony. Informujemy, iż każda nota musi zostać poprzedzona postępowaniem wyjaśniającym.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

Pytanie nr 7

Prosimy do dostosowanie treści § 16 wzoru umowy (załącznik nr 2 do siwz) do aktualnego brzmienia art. 142 ust 5 ustawy prawo zamówień publicznych. Informujemy, że ustawodawca dodał do w/w artykułu nowy punkt 4, który umożliwia zmianę wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z 4 października 2018 roku o pracowniczych planach kapitałowych.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje modyfikacji treści § 16 wzoru umowy (załącznik nr 2 do SIWZ) poprzez dodanie w § 16 ust. 1:

„4) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych”. W związku z powyższym § 16 ust. 1 oraz ust. 4 wzoru umowy otrzymuje następujące brzmienie:

§ 16

Zmiana Umowy w zakresie wysokości wynagrodzenia Wykonawcy

1. Strony zobowiązują się dokonać zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, o którym mowa w § 10 ust. 1 Umowy, w formie pisemnego aneksu, każdorazowo w przypadku wystąpienia jednej z następujących okoliczności:

- 1) zmiany stawki podatku od towarów i usług,*
- 2) zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej ustalonych na podstawie art.2 ust.3 – 5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (Dz.U. z 2017 r. poz. 847 z późn. zm.),*
- 3) zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne*
- 4) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych. o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych.*

- na zasadach i w sposób określony w ust. 2 - 12, jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania Umowy przez Wykonawcę.

4. Zmiana wysokości wynagrodzenia w przypadku zaistnienia przestanki, o której mowa w ust. 1 pkt 2) – 4), będzie obejmować wyłącznie część wynagrodzenia należnego Wykonawcy, w odniesieniu do której nastąpiła zmiana wysokości kosztów wykonania Umowy przez Wykonawcę w związku z wejściem w życie przepisów odpowiednio zmieniających wysokość minimalnego wynagrodzenia za pracę lub dokonujących zmian w zakresie zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub w zakresie wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, a także zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych.

Pytanie nr 8

Zwracamy się z prośbą o informację czy Zamawiający zalega z płatnościami wobec obecnego wykonawcy świadczącego usługi stanowiące przedmiot zamówienia. Jeśli tak prosimy o wskazanie kwoty zaległego wynagrodzenia oraz okresu z którego występują powstałe zaległości.

Odpowiedź: Zapytanie nie dotyczy treści SIWZ przedmiotowego zamówienia.

Pytanie nr 9

Czy zamawiający akceptuje wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur, zgodnie z art. 106n ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tj. Dz.U. z 2016 r., Nr 710, z późn. zm.)?

Jeżeli tak, to bardzo proszę o modyfikację wzorca umowy w zakresie sposobu rozliczania się z wykonanej usługi poprzez dodanie następujących zapisów:

- Strony akceptują wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur, zgodnie z art. 106n ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tj. Dz.U. z 2016 r., Nr 710, z późn. zm.).
- Faktury elektroniczne będą Zamawiającemu wysyłane na adres e-mail:
- Zamawiający zobowiązuje się do poinformowania Wykonawcy o każdorazowej zmianie ww. adresu mailowego.
- Osobą upoważnioną do kontaktów w sprawie e-faktur ze strony Zamawiającego jest

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza dostarczanie faktur w formie elektronicznej w formacie PDF pod warunkiem niezwłocznego przesłania oryginału dokumentu do Zamawiającego.

Pytanie nr 10

Zwracamy się o zamieszczenie w projekcie umowy, postanowienia umożliwiającego stronom rozwiązanie umowy za 3 miesięcznym wypowiedzeniem.

W przypadku umów długoterminowych zawieranych na okres 3 - 4 lat 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. Mając na względzie dynamikę życia gospodarczego, czyli pojawianie się nowych technologii wykonywania zamówień, czy też nowych środków, może po kilku latach dojść do sytuacji, gdy jedna ze stron w tym również zamawiający będzie chciał skorzystać z jednostronnego uprawnienia do zakończenia umowy przed upływem jej obowiązywania. Obowiązujące przepisy ustawy prawo zamówień publicznych nie zawierają w tym zakresie żadnych zakazów.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany.

Pytanie nr 11

Zwracamy się z prośbą o obniżenie bardzo wysokiej kwoty Gwarancji Należytego Wykonania o połowę do 5%. Zamawiający dysponuje takimi środkami zabezpieczającymi prawidłowe wykonanie kontraktu jak kary umowne do wysokości nawet 10% wartości kontraktu, Polisa OC, zatem wymaganie od Wykonawców kwoty gwarancji maksymalnie dopuszczonej przepisami jest zupełnie bezzasadne.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

Pytanie nr 12

Mając na uwadze treść wzoru umowy tj. § 12. ust. 1.1 oraz § 12. ust. 1.3 wnosimy o zmianę o 50% wysokości kar umownych zastrzeżonych w powyższych przepisach. Proponowany przez nas zapis:

§ 12. ust. 1.1

W przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z winy Wykonawcy w wysokości 5% wynagrodzenia umownego brutto.

§12. ust. 1.3

Za każdy dzień nieobecności pracownika Wykonawcy świadczącego usługę bez ustalonego z Zamawiającym zastępstwa w wysokości 0,1% wartości miesięcznego wynagrodzenia umownego za każdy dzień nieobecności.

Ponadto zwracamy się o zmianę lub wyjaśnienie zapisów §12. ust. 1.5 i wskazanie na jakiej podstawie Zamawiający będzie żądał od Wykonawców trzykrotnej sumy nałożonych kar przez instytucje zewnętrzne.

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 przepisie art. 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2006 roku, nr 164, poz. 1163 z późn. zm.), które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt. 7 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. Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem bezspornie rażąco naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współzycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 3531 k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c. Należy mieć również na względzie stanowisko Sądu Najwyższego wyrażone w wyroku z 29 listopada 2013 roku Sygn. akt I CSK 124/13, dotyczącego przesłanek miarkowania kar umownych jako rażąco wygórowanych. W uzasadnieniu wyroku Sąd wskazał, iż „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody. Celem miarkowania kary umownej jest natomiast ochrona równowagi interesów stron i zapobieżenie nadmiernemu obciążeniu dłużnika oraz niesłusznemu wzbogaceniu wierzyciela”.

Odpowiedź:

Ad. § 12. ust. 1.1 - Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Ad. §12. ust. 1.3 – Zamawiający wyraża zgodę na zmianę. W związku z powyższym §12 ust. 1 pkt) 3 otrzymuje następujące brzmienie:

§ 12

Kary umowne

- I. Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu następujące kary umowne:
 - 1) za każdy dzień nieobecności pracownika Wykonawcy świadczącego usługę bez ustalonego z Zamawiającym zastępstwa w wysokości 0,1 % wartości miesięcznego wynagrodzenia umownego brutto za każdy dzień nieobecności,

Pozostałe zapisy wzoru umowy pozostają bez zmian.

Powyższe wyjaśnienia są integralną częścią specyfikacji istotnych warunków zamówienia i dotyczą wszystkich Wykonawców, biorących udział w w/w postępowaniu Wykonawca zobowiązany jest złożyć ofertę z uwzględnieniem powyższego.

Z UPOWAŻNIENIEM DYREKTORA
Z-ca DYREKTORA
ds. Finansów i Administracji

mgr inż. Jadwiga Raziuk