

**URZĄD MARSZAŁKOWSKI
WOJEWÓDZTWA PODLASKIEGO
15-097 BIAŁYSTOK
ul. M. Curie-Skłodowskiej 14**

Białystok, 21 listopada 2023 r.

BON-IV.272.52.2023.AS

**Wykonawcy
(uczestnicy postępowania)**

Zamawiający informuje, iż w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego nr **BON-IV.272.52.2023.AS** pn.: „Usługa sprzątania obiektów i pomieszczeń Urzędu Marszałkowskiego Województwa Podlaskiego w Białymstoku” wpłynęły pytania o następującej treści:

Pytanie 1:

Czy przy takim nakładzie pracy i ilości zadań określonych w ogłoszeniu zakładają Państwo konkretną liczbę osób potrzebnych do właściwej realizacji zadania? Czy 7 osób będzie ilością wystarczającą aby zabezpieczyć Państwa wymagania przy sprzątaniu obiektu przy ul. Poleskiej oraz 3 osoby przy ul. Kilińskiego?

Odpowiedź:

Zamawiający nie określa liczby osób, jakie są przewidziane do wykonywania określonych czynności w ramach realizacji umowy.

Pytanie 2:

W jaki sposób Zamawiający oszacował powierzchnię podlegającą sprzątaniu oraz sporządził harmonogram sprzątania, w szczególności czy określone w niniejszym postępowaniu powierzchnie sprzątania i harmonogram sprzątania wykazują różnice w stosunku do określonych w aktualnie realizowanym zamówieniu (poprzednim postępowaniu w tym samym przedmiocie), względnie- czy zachodzą inne istotne różnice w stosunku do usługi, której wykonawca został wybrany w poprzednim postępowaniu?

Odpowiedź:

Zamawiający dokonał wyliczenia powierzchni wzorując się na rzutach budynków. W obecnym postępowaniu Zamawiający zmienił szczegółowy opis przedmiotu zamówienia w zakresie ilości budynków. Niektóre obiekty nie były wyszczególnione w postępowaniach prowadzonych przez Zamawiającego w poprzednich latach.

Pytanie 3:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zatrudnienie pracowników przez Wykonawcę na podstawie umowy cywilno-prawnej w przypadkach: nagłego zwolnienia lekarskiego pracownika, urlopu na żądanie, urlopu okolicznościowego itp.?

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga, aby osoby wykonujące czynności w zakresie sprzątnięcia pomieszczeń były w okresie realizacji umowy zatrudnione przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę.

Pytanie 4:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zatrudnienie pracowników przez Wykonawcę na podstawie umowy cywilno-prawnej w przypadkach zastępstw chorobowych?

Odpowiedź:

Odpowiedź została udzielona w pytaniu nr 3.

Pytanie 5:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zatrudnienie pracowników przez Wykonawcę na podstawie umowy cywilno-prawnej w przypadkach zastępstw urlopowych?

Odpowiedź:

Odpowiedź została udzielona w pytaniu nr 3.

Pytanie 6:

Prosimy o potwierdzenie, że przed rozpoczęciem świadczenia usługi to Wykonawca dokona wyboru zatrudnianego personelu i że Zamawiający nie może narzucić ich etatyzacji bez wcześniejszych stosownych zapisów w SWZ.

Odpowiedź:

Ustalenie wymiaru czasu pracy, dobór personelu oraz ich liczby Zamawiający pozostawia w gestii Wykonawcy.

Pytanie 7:

Prosimy o podanie ilości dozowników elektronicznych w obiektach Zamawiającego.

Odpowiedź:

W obiektach Zamawiającego nie występują dozowniki elektryczne.

Pytanie 8:

Prosimy o potwierdzenie, że Wykonawcy kalkulując cenę oferty winni uwzględnić stawki wynagrodzenia obowiązujące w 2024 r. zgodnie z Rozporządzeniem Rady Ministrów z dnia 14 września 2023 r. w sprawie minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej w 2024 r. tzn. za miesiące styczeń-czerwiec nie mniejsze niż 3424zł brutto, zaś za miesiące lipiec - grudzień nie mniejsze niż 3300 zł brutto.

Odpowiedź:

Tak, Wykonawca kalkulując swoją ofertę powinien uwzględnić wysokość wynagrodzenia minimalnego wynikającego z Rozporządzenia Rady Ministrów.

Pytanie 9:

Uprzejmie proszę o informację, czy Zamawiający akceptuje wystawienie przez wykonawcę ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych, dotyczących wykonania umowy o przedmiotowe zamówienie publiczne oraz przesłanie tychże dokumentów za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania <https://www.brokerinfinite.efaktura.gov.pl/> ?

Podkreślam przy tym, że pytanie nie dotyczy zgody na wystawianie ustrukturyzowanych faktur elektronicznych, gdyż takowe Zamawiający jest zobowiązany odbierać od wykonawcy na podstawie art. 4.1 ustawy z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych.... (t.j. Dz.U. z 2020 r. poz. 1666), lecz zgody na wystawianie ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych.

Fakturowanie oraz wystawienie innych dokumentów w ustrukturyzowanej formie elektronicznej jest zgodne z przepisami podatkowymi, wynikającymi z ustawy o podatku od towarów i usług (VAT) oraz jest powszechnie stosowane pomiędzy Zamawiającymi a wykonawcami. Taki sposób przekazywania dokumentów ułatwia wzajemną komunikację oraz eliminuje szereg błędów, występujących w procesie tradycyjnego fakturowania. Jest on też rekomendowany, jako docelowy sposób obiegu dokumentów księgowych przez Ministerstwo Rozwoju, Pracy i Technologii (<https://www.gov.pl/web/rozwoj-praca-technologie/e-fakturowanie-w-zamowieniach-publicznych>). Ponadto, w dobie epidemii COVID-19, taki sposób przekazywania dokumentów rozliczeniowych jest jedną ze skutecznych metod w powstrzymaniu rozprzestrzeniania się wirusa oraz gwarantuje utrzymanie ciągłości procesów księgowych i podatkowych. Jednocześnie proszę o podanie konta Zamawiającego znajdującego się na Platformie Elektronicznego Fakturowania, umożliwiającą przesłanie ustrukturyzowanych dokumentów.

Odpowiedź:

Zamawiający nie akceptuje przesyłania dokumentów za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania.

Pytanie 10:

Prosimy o potwierdzenie, że za pomiary elektryczne w pomieszczeniach przekazanych do użytkowania Wykonawcy w toku realizacji przedmiotowej usługi odpowiada Zamawiający?

Odpowiedź:

Pytanie nie dotyczy przedmiotowego postępowania.

Pytanie 11:

Wnosimy o zmianę postanowień projektu umowy par. 11 pkt.2,3 wskazanie przez Zamawiającego realnej, minimalnej wartości zamówienia, np. gwarantując 90 % wartości zamówienia. Wykonawca zaznacza, że obecne postanowienia SWZ wprost naruszają dyspozycję wskazanego art. 433 pkt. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych. Zamawiający nie określił minimalnego zakresu zamówienia, jednocześnie zastrzegając dla siebie w ww. postanowieniach SWZ możliwość dowolnych ograniczeń wielkościowych, co stanowi przejaw praktyki, która miała miejsce przed 1 stycznia 2021 r; a wyeliminowanie której stało się ratio legis art. 433 nowej, obecnie obowiązującej, ustawy Pzp. Zamawiający dokonał opisu

przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny i niewyczerpujący, za pomocą określeń nieprecyzyjnych i ogólnych, tj. w sposób nieuwzględniający wszystkich wymagań i okoliczności, mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty oraz w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję. Działanie Zamawiającego prowadzi do sytuacji, w której to Zamawiający będzie miał możliwość dowolnego interpretowania i stosowania mechanizmu obniżenia wielkości zamawianej usługi (wpływającego na zmianę wynagrodzenia będącego istotną, w rozumieniu art. 454 ust. 2 ustawy pzp, zmianą postanowień zawartej umowy), co narusza zasadę swobody umów, wyrażoną w art. 3531 kodeksu cywilnego. W konsekwencji powyższego, Zamawiający pozbawia Wykonawców możliwości dokonania rzetelnej oceny ryzyka zmiany wysokości wynagrodzenia na skutek stosowania obniżenia, która to ocena powinna być dokonywana w oparciu o jednoznaczne i jednolicie interpretowane przez wszystkich Wykonawców kryteria. Prowadzi to z kolei do niemożliwości przyjęcia przez wszystkich Wykonawców tych samych założeń przy budowie swoich ofert, a tym samym - obliczenia ich ceny, która stanowi istotne kryterium oceny ofert w niniejszym postępowaniu. Efektem postępowania prowadzonego na podstawie tak skonstruowanych zapisów SWZ, ma być zawarcie umowy z wykonawcą. Umowa ta jest umową wzajemną, jej postanowienia nie mogą być korzystne tylko dla jednej strony lub przyznawać tylko jednej stronie przywilejów. Istnienie kwestionowanego zapisu w SWZ powoduje to, że tylko Zamawiający jest stroną uprzywilejowaną w umowie, gdyż może jednostronnie (bez jakiegokolwiek ochrony interesu Wykonawcy) zmieniać ilość i wartość świadczeń wykonawcy. Wykonawca na etapie składania oferty nie ma żadnej wiedzy, co będzie wpływać na decyzję Zamawiającego o zmianie wielkości zamówienia. Zamawiający winien precyzyjnie podać, w jakich przypadkach i z czym związanych, będzie możliwa zmiana umowy w zakresie przedmiotu zamówienia i jednocześnie (równie precyzyjnie) określić warunki i termin dokonania takiej zmiany. Przy obecnym brzemieniu zapisów SWZ, wykonawca nie jest w stanie racjonalnie oszacować ryzyka związanego z potencjalnym zmniejszeniem wielkości zamówienia i nie ma szans uwzględnić tego ryzyka w oferowanej cenie. Wykonawca podnosi również, że zastrzeżenie dowolnego ograniczenia wielkości zamówienia jest również niezgodne z art. 455 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień. Zamawiający przyznał sobie bowiem w SWZ prawo do każdej, w tym także istotnej zmiany umowy. podkreślamy, że zgodnie z art. 455 ust. 1 pkt 1 pzp – zmiana umowy jest dopuszczalna, o ile została przewidziana w ogłoszeniu o zamówieniu lub specyfikacji istotnych warunków zamówienia w postaci jednoznacznych postanowień umownych, które określają ich zakres, w szczególności możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia wykonawcy, i charakter oraz warunki wprowadzenia zmian. Skuteczny

i zgodny z prawem opis klauzuli dot. zmiany, w tym ograniczenia zakresu rzeczowego umowy, wymaga więc „jednoznacznych postanowień umownych, które określają ich zakres”. Umowa i SWZ niniejszego postępowania, dopuszcza dowolne ograniczenie zamówienia. Tym samym zastrzeżenie to narusza art. 455 ust. 1 pkt 1 pzp, gdyż nie spełnia wymogu, co do jednoznacznego opisu zakresu zmiany. Dopuszczalna wielkość zmiany jest nieograniczona, co narusza wymogi co do ww. klauzuli, a nadto stanowi przejaw nadużycia prawa podmiotowego (prawa do kształtowania postanowień umownych) przysługujących zamawiającemu. Wykonawca wskazuje, że brak wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron, wpływa na decyzję wykonawców o udziale w postępowaniu. Krąg wykonawców zainteresowanych małym - niewielkim wolumenem/ zamówieniem, jest inny, niż dużym.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia zapisy zawarte w projekcie umowy i tak § 11 pkt. 2 otrzymuje brzmienie: „ 2. Zamawiający zastrzega sobie prawo zmniejszenia lub zwiększenia zakresu świadczonych usług i w związku z tym wynagrodzenia Wykonawcy, w przypadku: wystąpienia prac remontowych, inwestycyjnych, zmian organizacyjnych u Zamawiającego, wyłączenia/włączenia pomieszczeń (budynków) z/do eksploatacji bądź przeprowadzką do/z innych siedzib Zamawiającego. Jednocześnie Zamawiający gwarantuje wykonanie usługi kompleksowego sprzątania pomieszczeń biurowych na poziomie minimum 70 % całkowitego wynagrodzenia brutto wymienionego w § 2 ust.1.

Pytanie 12:

Wykonawca wnosi 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 cen materiałów lub kosztów w stosunku do cen/kosztów, obowiązujących na dzień złożenia oferty, po 6 miesiącach obowiązywania umowy. W par. 10 ust. 5 projektu umowy Zamawiający zapisał, iż „podstawą zmiany wynagrodzenia będzie zmiana wysokości cen o co najmniej 20% w stosunku do cen z okresu poprzedzającego, wykazana wskaźnikiem ogłoszonym w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego” W ocenie Wykonawcy tak określone warunki uniemożliwiają uzyskanie waloryzacji. Wzrost wskaźnika przyjętego przez Zamawiającego powinien być ukształtowany na poziomie 1 punktu procentowego. Komunikatem Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego z dnia 14 lipca 2023 r. w sprawie wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem

w II kwartale 2023 r. ogłoszono, iż wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem w II kwartale 2023 r. w stosunku do I kwartału 2023 r. wyniósł 101,9 (wzrost cen o 1,9%). W pierwszym kwartale 2023 r. w stosunku do IV kwartału 2022 r. wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem wyniósł 104,3 (wzrost cen o 4,3%). Przyjęta przez Zamawiającego wartość określona w par. 10 ust. 5 umowy w zasadzie uniemożliwi waloryzację wynagrodzenia należnego Wykonawcy. Ustalone przez Zamawiającego zasady waloryzacji powinny dać realną możliwość skorzystania z jej zapisów i dać Wykonawcy realną szansę na uaktualnienie wynagrodzenia. Ustalenie wskaźników na zbyt wysokim poziomie sprawi, że analizowane zapisy będą miały charakter pozorny i nie będą spełniać swojej funkcji. Takie działanie sprzeciwia się ustawie, a co za tym idzie - zasada swobody umów w tym zakresie ulega ograniczeniu w oparciu o art. 353(1) KC. Swoboda kształtowania postanowień umowy ulega ograniczeniom wynikającym z ustawy. „Ustawowe ograniczenie zasady swobody umów należy wiązać z przepisami ustawowymi o charakterze bezwzględnie obowiązującym (ius cogens)”. Takim przepisem jest art. 439 pzp, gdyż Zamawiający ma bezwzględny obowiązek wprowadzenia do umowy postanowień dotyczących waloryzacji wynagrodzenia w przypadku umowy zawartej na okres dłuższy, niż 12 miesięcy oraz dokonania waloryzacji wynagrodzenia. A co za tym idzie, postanowienia kształtujące zobowiązania umowne w sposób spreczny z dyspozycją norm art. 439 ust. 1 pzp nie powinny mieć racji bytu. Takie działanie zamawiającego przeczy także zasadzie współdziałania Zamawiającego i wykonawcy przy realizacji zamówienia publicznego, jaką wprowadzono do pzp na mocy art. 431 pzp. Podstawowym obowiązkiem umownym Zamawiającego w przypadku przedmiotowego zamówienia jest obowiązek zapłaty wynagrodzenia za zrealizowane usługi. Należy także zwrócić uwagę na poglądy doktryny, zgodnie z którymi „jednym z celów nowej ustawy było wprowadzenie uregulowań prowadzących do zrównoważenia praw i obowiązków stron w umowach w sprawie zamówienia publicznego. Cel ten ustawodawca planuje osiągnąć poprzez zachęcenie zamawiających w szczególności do odejścia od jednostronnego kształtowania umów i bardziej proporcjonalnego podziału praw i obowiązków stron oraz ryzyk z tym związanych.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia zawarte w umowie.

Zamawiający informuje, iż w przypadku rozbieżności pomiędzy treścią SWZ a treścią udzielonych wyjaśnień lub zmian SWZ, jako obowiązującą należy przyjąć treść pisma zawierającego późniejsze oświadczenie Zamawiającego.

z up. MARSZAŁKA WOJEWÓDZTWA
Marian Malinowski
Zastępca Dyrektora
Biura Organizacji i Nadzoru
/podpisano elektronicznie/