

WYKONAWCY

Nasz znak
BOR13.2610.01.25

Data
Kielce, 07-04-2025 r.

Sprawa: postępowanie o udzielenie zamówienia pn.: „Usługa utrzymania porządku w lokalach Świętokrzyskiego Oddziału Regionalnego i podległych Biur Powiatowych oraz na zewnątrz budynków.”

Działając zgodnie z art. 135 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2024 r. poz. 1320 ze zm.) dalej zwana: „pzp”, Świętokrzyski Oddział Regionalny Agencji Restrukturyzacji i Modernizacji Rolnictwa, zwany w dalszej części pisma „Zamawiającym”, w związku z pytaniami zamieszczonymi na stronie internetowej prowadzonego postępowania udziela wyjaśnień treści SWZ w przedmiotowym postępowaniu.

Pytanie 1

1. Zamawiający określił w SWZ wymóg zatrudnienia pracowników wykonujących czynności porządkowe lub czynności sprzątania 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:

Zamawiający nie zmienia zapisów SWZ tym zakresie - Zamawiający w rozdziale IV ppkt 2.7 SWZ oraz § 1 ust. 12 załącznika nr 6 do SWZ jednoznacznie określił, że „Nie wymaga się zatrudnienia na umowę o pracę osób, które zostały zatrudnione na zastępstwo (np. za pracowników stale świadczących pracę podczas ich przebywania na urlopie lub zwolnieniu lekarskim).”

Pytanie 2

2. Zamawiający w SWZ 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 11.09.2019 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:

Zamawiający nie wyraża zgody na wystawianie faktur przez Podmiot inny niż lidera konsorcjum, ubiegającego się o udzielenie zamówienia.

Pytanie 3

3. 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 zastrzeganie 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 do 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:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika nr 6 do SWZ w powyższym zakresie.

Pytanie 4

4. Prosimy o potwierdzenie, iż w przypadku ograniczenia metrażu sprzątaney powierzchni, a co za tym idzie przychodu Wykonawcy, proporcjonalnemu zmniejszeniu ulegnie również wymóg minimalnego zatrudnienia osób do realizacji usługi.

Odpowiedź:

Zamawiający nie postawił wymogu minimalnego zatrudnienia osób do realizacji usługi. Wykonawca jest zobowiązany do realizacji umowy zgodnie z wymaganiami określonymi przez Zamawiającego w treści załącznika nr 6 do SWZ – Projektowanych postanowieniach umowy. To na Wykonawcach ciąży obowiązek odpowiedniego doboru etatyzacji, aby realizować przedmiot umowy w pełnym zakresie.

Pytanie 5

5. Prosimy o dodanie zapisu do umowy, iż w przypadku braku porozumienia co do waloryzacji wynagrodzenia możliwe będzie wypowiedzenie umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie powyższego zapisu do zał. nr 6 do SWZ. W § 5 ust. 1 pkt 1 określono dokładne przypadki, w których nastąpi waloryzacja wynagrodzenia. Zamawiający nie przewiduje

możliwości braku porozumienia dotyczącego zmiany wynagrodzenia, jeżeli spełnione zostaną wymienione przesłanki, a co za tym idzie nie przewiduje możliwości rozwiązania umowy z tej przyczyny.

Pytanie 6

6. Prosimy o potwierdzenie, iż warunek w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej musi być spełniony łącznie przez Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający jednoznacznie określił w rozdziale VIII SWZ, że Wykonawca może w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu, w stosownych sytuacjach oraz w odniesieniu do konkretnego zamówienia, lub jego części, polegać na zdolnościach technicznych lub zawodowych lub sytuacji finansowej lub ekonomicznej podmiotów udostępniających zasoby, niezależnie od charakteru prawnego łączących go z nim stosunków prawnych.

Pytanie 1

Witam, zwracam się z prośbą o odpowiedź na poniższe pytanie:

Czy zamawiający wymaga serwisu dziennego? A jeśli tak to na jakich obiektach i w jakim przedziale czasowym.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wymaga serwisu dziennego w żadnej lokalizacji. Zgodnie z załącznikiem nr 1 do Projektowanych postanowień umownych (zał. nr 6 do SWZ), Zamawiający wymaga, aby realizacja przedmiotu zamówienia odbywała się we wskazanych przedziałach godzinowych w każdej lokalizacji.