

Poznań, dn. 02 marca 2022r.

**Wykonawcy ubiegający się
o udzielenie zamówienia**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Usługi w zakresie kompleksowego utrzymania czystości w budynku Poznańskiego Ośrodka Specjalistycznych Usług Medycznych” (sygn. ZPnr1/2022)

Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j.: Dz.U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) przekazuje pytania do treści SWZ wraz z udzielonymi odpowiedziami:

Pytanie 1:

Zamawiający w SIWZ 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 – 106g 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 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 Zamawiającego:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości wystawiania faktur przez inny podmiot niż Wykonawca/Wykonawcy występujący wspólnie.

Pytanie 2:

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 zastrzeżenie 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 współzycia 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 wniosok 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 Zamawiającego:

Zamawiający pozostawia zapisy umowy bez zmian.

Pytanie 3:

Zamawiający określił w SIWZ 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 Zamawiającego:

Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

Pytanie 4:

W związku z brakiem w treści ogłoszenia o zamówieniu/SIWZ postanowień odnoszących się do sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu przez Wykonawców ubiegających się wspólnie o udzielenie zamówienia publicznego, wnosimy o potwierdzenie, iż w przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, warunek dotyczący zdolności technicznej lub zawodowej może **być spełniony łącznie** przez Wykonawców występujących wspólnie”.

Uzasadnienie:

Na Zamawiającym ciąży obowiązek jasnego, precyzyjnego, wyczerpującego określenia SIWZ, którego jednym z elementów stanowi określenie warunków udziału w postępowaniu oraz sposobu spełniania tych warunków przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia. Mając powyższe na uwadze zasadnym jest uzupełnienie postanowień SIWZ umowy o propozycje zgłoszone przez Wykonawcę a odnoszące się do precyzyjnego określenia jak określone przez Zamawiającego warunki udziału w postępowaniu mają spełniać wykonawcy o których mowa w art. 117 ust. 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyjaśnia, że postanowienia dotyczące sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu przez Wykonawców ubiegających się wspólnie o udzielenie zamówienia znajdują się w punkcie 9.2 SWZ.

Pytanie 5:

Proszę o informację, czy w przypadku składania oferty przez konsorcjum wystarczającym będzie jeśli jeden z konsorcjantów wykaże się posiadaniem certyfikatu: ISO 9001:2015, ISO 14001:2015, Certyfikatu Programu Gwarant Czystości i Higieny o specjalności ogólnej i medycznej.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyjaśnia, że w przypadku wspólnego ubiegania się o zamówienie, wykazanie posiadania określonego certyfikatu (spośród certyfikatów wskazanych w punkcie 18.2 SWZ w opisie kryterium oceny ofert nr 2) przez jednego członka konsorcjum będzie stanowić podstawę do przyznania ofercie konsorcjum punktów w kryterium „Procedury zapewnienia jakości”, jeżeli z treści załączonego do oferty oświadczenia, o którym mowa w punktach 9.2 ppkt 2 oraz 14.6 ppkt 3 SWZ, będzie **jednoznacznie** wynikać, że usługi objęte danym certyfikatem będzie wykonywał podczas realizacji zamówienia członek konsorcjum posiadający ten certyfikat.

Jednocześnie, w celu zapewnienia Wykonawcom odpowiedniego czasu na uwzględnienie powyższych wyjaśnień w przygotowywanych ofertach, Zamawiający, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy, przedłuża termin składania i otwarcia ofert do dnia 10 marca 2022r. Godziny składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian. W konsekwencji zmianie ulegają następujące postanowienia SWZ:

Punkty 15.1 i 15.2 SWZ otrzymują brzmienie:

15.1. Oferty należy składać do dnia **10 marca 2022r. do godz. 12:00.**

15.2. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **10 marca 2022r. o godz. 12:30.**

Punkt 13.1 SWZ otrzymuje brzmienie:

13.1. Wykonawca jest związany ofertą do dnia **8 kwietnia 2022r.**, przy czym pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.