

Bychawa, 09.09.2019 r.

Wszyscy Wykonawcy biorący udział w postępowaniu

W związku ze skierowanymi pytaniami dotyczącymi postępowania przetargowego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na Świadczenie usług żywieniowych dla pacjentów Szpitala Powiatowego i Zakładu Opiekuńczo-Leczniczego w Bychawie Zamawiający udziela odpowiedzi na pytanie:

1. Pytanie

Wnosimy o wyrażenie zgody na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenie wyłącznie w przypadku nagłych i niespodziewanych nieobecności, pracownika zatrudnionego na umowę o pracę, wynikających z przyczyn losowych (m.in. zwolnienia lekarskie, porodu, 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.

W odpowiedzi

Zamawiający wyraża zgodę, ale nie dłużej niż tylko na okres zwolnienia lekarskiego, Wykonawca musi potwierdzić to odpowiednim dokumentem i uzyskać zgodę Zamawiającego.

2. Pytanie

W związku z zapisem §5 ust. 11 Wykonawca nie może powierzyć wykonania usługi w zakresie produkcji posiłków podwykonawcom. Czy Wykonawca dobrze rozumie, że powyższy zapis dotyczy tylko i wyłącznie samego procesu produkcji? Jeżeli tak, czy dotyczy jedynie tych znanych na etapie składania oferty?

Z treści art. 36b p.z.p. regulującego wprowadzanie podwykonawców obowiązek wskazania nazw podwykonawców dotyczy jedynie podwykonawców znanych na etapie składania oferty.

Na etapie składania ofert Wykonawca nie zawsze jest w stanie podać dokładnych danych podwykonawcy z którego usług będzie korzystał. Dopiero w trakcie realizacji zamówienia na potrzeby należytego wykonania usługi Wykonawca może skorzystać z usług podwykonawcy, a co za tym idzie przekazać Zamawiającemu wymagane dane i informacje o podwykonawcy (zgodnie z art. 36 bust. 1a P.z.p.).

W odpowiedzi

Zgodnie z SIWZ.

3. Pytanie

Zamawiający w projekcie umowy Załącznik nr 5 do SIWZ w § 6 ust. 7 dopuszcza: „Zamawiający dopuszcza zmianę wynagrodzenia w trakcie obowiązywania umowy w przypadku zmiany stawki podatku VAT, z tym, że zmianie może ulec cena brutto, natomiast cena netto pozostanie bez zmian”

Oraz zapis ust. 9:

„Strony dopuszczają nie częściej niż 1 raz w roku kalendarzowym, waloryzacje cen jednostkowych netto nie więcej niż o średnioroczny wskaźnik zmiany cen towarów i usług konsumpcyjnych za poprzedni rok kalendarzowy ogłaszany przez Prezesa GUS-u. Zmiana cen jednostkowych wymaga aneksu do umowy, sporządzonej w formie pisemnej pod rygorem nieważności. „

Jednak zgodnie z treścią z art. 142 ust 5. Przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych w treści obowiązującej po dniu 19 października 2014 r. tj. w treści, którą stosuje się do przedmiotowego postępowania nakazują, aby „umowa zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany:

- 1) stawki podatku od towarów i usług,
- 2) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
- 3) 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

– jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.

Zamawiający w projekcie umowy w sposób następujący naruszył przepisy ustawy Prawo zamówień Publicznych:

1. Nie zawarł w projekcie umowy Załącznik nr 5 wszystkich obligatoryjnych przesłanek zmiany wynagrodzenia Wykonawcy wymienionych w art. 142 ust. 5 ustawy Pzp.

Wolą ustawodawcy stało się, aby w umowach zawartych w wyniku rozstrzygnięcia postępowań wszczętych po dniu 19.10.2014 r., Zamawiający określał kiedy i na jakich zasadach zwaloryzuje umowę, jeśli zajdzie jedna z przesłanek wskazanych w art. 142 ust 5 ustawy PZP. Pokreślić należy, iż nie chodzi o wpisywanie konkretnych kwot waloryzacji, nie znanych przecież także Zamawiającemu, ale określenie jasnych mechanizmów waloryzacji w razie wystąpienia którejkolwiek z przesłanek określonych w art. 142 ust 5 PZP.

Od obowiązku wprowadzenia takich zapisów Zamawiający nie ma możliwości w żadnym przypadku odstąpić – ustawodawca nie przewidział takiego uprawnienia dla organizatora postępowania przetargowego. Brak takich zapisów stanowi kwalifikowaną wadę umowy, co może skutkować nawet nieważnością całego postępowania.

Mając na uwadze powyższe, wnoszę o wprowadzenie do wzoru umowy Załącznik nr 5 oraz Ogłoszeniu wymaganych w art. 142 ust 5 ustawy zapisów, precyzujących, iż wartość wynagrodzenia wykonawcy ulega zmianie z dniem zaistnienia (w szczególności w wyniku zmiany ustawy lub innego aktu prawnego) którejkolwiek ze zmian, o których mowa w art. 142 ust 5 ustawy PZP., odczuwają także pracownicy, przy czym jednocześnie zamawiający są narażeni na pogorszenie jakości wykonywanego zamówienia, np. przez zastąpienie materiałów potrzebnych do wykonania zamówienia materiałami tańszymi, które zazwyczaj są materiałami niższej jakości. Zniwelowanie powyższych działań może nastąpić dzięki

Terminy wejścia w życie i wielkość zmian wprowadzonych w art. 142 ust 5 ustawy PZP w całości są niezależne od woli stron umowy o zamówienie publiczne. Aby zatem zapewnić z jednej strony stabilność finansów publicznych, którymi dysponują

zamawiający a z drugiej strony dać wykonawcą gwarancję ich słusznym interesów, ustawodawca wprowadził obowiązek waloryzacji umów wieloletnich. Idea art. 142 ust 5 wyraża się w daniu gwarancji obu stronom umowy pewności, iż w razie zaistnienia zewnętrznego zdarzenia w tym przepisie wskazanego, z góry wiedzą w jaki sposób mają się zachować. Stąd obowiązek zawarcia w siwz swego rodzaju automatycznych mechanizmów dostosowywania wynagrodzenia wykonawcy do zewnętrznych warunków. Przy zapewnieniu zamawiającym bezpieczeństwa prawnego koniecznych zmian.

Skoro te zdarzenia zewnętrzne determinują moment wyjścia w życie zmian, o których mowa w art. 142 ust 5 ustawy PZP, to zasadne jest aby konsekwencje tych zmian znalazły odzwierciedlenie w treści stosunku prawnego łączącego zamawiającego i wykonawcę w terminie, w którym te zmiany weszły w życie. Każdy inny termin wprowadzenia zmian w życie budzić może uzasadnione wątpliwości co do tego, czy nie mamy do czynienia z niedozwolonymi negocjacjami między stronami umowy. Brak bowiem obiektywnego powodu uzasadniającego inny termin wprowadzenia zmian niż dostosowanie się stron umowy do działań legislacyjnych ustawodawcy.

Biorąc powyższy zapis, zwracamy się z prośbą o wprowadzenie w § 6 ust. 7 wzoru umowy (zał. nr 5 do SIWZ) pełnego brzmienia z art. 142 ust 5. Przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych. Proponujemy następujący zapis:

1. *Strony postanawiają, iż dokonają w formie pisemnego aneksu zmiany wynagrodzenia w wypadku wystąpienia którejkolwiek ze zmian przepisów wskazanych w art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, tj. zmiany:*

- a. *stawki podatku od towarów i usług,*
- b. *wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,*
- c. *zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne.*
- d. *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 odpowiedzi

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższych zapisów tj. pełnego brzmienia zapisu art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

Zgodnie z dyspozycją art. 142 ust 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych jeżeli umowa w sprawie zamówienia publicznego zawierana jest na okres powyżej 12 miesięcy, Zamawiający ma obowiązek wprowadzenia do umowy postanowień dotyczących zasad wprowadzania zmian wysokości Wynagrodzenia. Czas realizacji niniejszego postępowania o udzielenia zamówienia publicznego wynosi 12 miesięcy.

Umowa w niniejszym postępowaniu nie zostanie zawarta na okres powyżej 12 miesięcy. W związku z tym Zamawiający nie ma obowiązku stosowania pełnej treści art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

Dla zachowania terminu z art. 38 ust. 1 pkt 3 Ustawy Pzp Zamawiający przedłuża termin składania ofert:

Termin składania ofert: 12.09.2019 r. godz. 11.00

Termin otwarcia ofert: 12.09.2019 r. godz. 11.15

W związku z powyższym zmianie ulega punkt:

XVII. pkt.3 ppkt. 2) SIWZ

2) Koperta/opakowanie zawierające ofertę winno być zaadresowane do Zamawiającego na adres podany w punkcie 1 niniejszej specyfikacji i opatrzone nazwą, dokładnym adresem Wykonawcy oraz oznaczone w sposób następujący :„**Oferta na Świadczenie usług żywieniowych nie otwierać przed 2019-09-12 godz. 11.15**”

i
XVIII. pkt. 1 i 3) SIWZ

1. Oferty należy składać do dnia: **2019-09-12 do godz. 11.00** w siedzibie Zamawiającego

Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej ul. Piłsudskiego 28 23-100 Bychawa, Sekretariat

3. Oferty zostaną otwarte dnia: **2019-09-12 o godz. 11.15**

Kierownik Sekcji
ds. Zamówień Publicznych i Zaopatrzenia
mgr Wioletta Surma

DYREKTOR
SPZOZ w Bychawie
Andrzej Bychawa