

Zakład Lecznictwa Ambulatoryjnego  
32-600 Oświęcim, ul. Garbarska 1  
[www.zlaoswiecim.pl](http://www.zlaoswiecim.pl)

Oświęcim, dnia 1 grudnia 2021 r.

## I. WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Działając na podstawie przepisu art. 284 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2021 r. poz. 1129, dalej: „ustawa Pzp”), w związku z wnioskiem o wyjaśnienie treści specyfikacji warunków zamówienia (dalej: „SWZ”), którego przedmiotem jest **utrzymanie czystości terenów placówek Zakładu Lecznictwa Ambulatoryjnego w Oświęcimiu w 2022 roku**, Zamawiający udziela poniższych wyjaśnień:

### 1. Pytanie nr 1:

*Na podstawie ustawy z dnia 6 września 2001 roku o dostępie do informacji publicznej zwracamy się z prośbą o udostępnienie informacji dotyczących:*

- aktualnej miesięcznej wartości netto i brutto obecnie realizowanego zadania, na które ogłoszono przedmiotowe postępowanie,*
- wysokości kar umownych naliczonych w okresie ostatnich 12 miesięcy obecnemu wykonawcy realizującemu obecnie zadania, na które ogłoszono przedmiotowe postępowanie,*
- wysokości zaległości w płatnościach wynagrodzenia wobec obecnego wykonawcy realizującego obecnie zadania, na które ogłoszono przedmiotowe postępowanie,*

*Pragniemy podkreślić, że „wszystkie informacje dotyczące umów o realizację zamówień publicznych, a więc takich w oparciu, o które wydatkowane są środki publiczne i osiągnane cele o znaczeniu publicznym są informacjami publicznymi” (wyrok IV SA/Wr 568/06) oraz że „protokoły odbioru, faktury czy noty księgowe podlegają udostępnieniu jako informacja publiczna” (wyrok IV SA/Po 224/06).*

*Informacje te są niezbędne w celu oszacowania ewentualnych ryzyka kontraktowego oraz dodatkowych kosztów związanych z ewentualną realizacją umowy (np. zaangażowanie środków pieniężnych w czasie).*

Odpowiedź:

Zamawiający nie naliczył obecnemu wykonawcy kar umownych. Płatności wynagrodzenia należnego obecnemu wykonawcy realizowane są bez zaległości. Wartość brutto umowy, której przedmiotem jest utrzymanie czystości terenów placówek Zakładu Lecznictwa Ambulatoryjnego w Oświęcimiu w okresie od 1.02.2021 r. do 31.12.2021 r., wynosi 300 102,00 zł. Miesięczne wynagrodzenie obecnemu wykonawcy stanowi 1/11 kwoty wskazanej w zdaniu poprzednim, tj. 27 282,00 zł.

2. Pytanie nr 2:

*Prosimy o potwierdzenie, iż każda kontrola jakości i prawidłowości wykonanych przez wykonawcę czynności w danym miesiącu rozliczeniowym będzie dokonywana w obecności pracownika wykonawcy i potwierdzona protokołem kontroli.*

Odpowiedź:

Warunki odbiorów usługi i procedury kontrolne określone zostały przez Zamawiającego w rozdz. III ust. 7 SWZ. Zamawiający nie potwierdza, iż każda kontrola jakości i prawidłowości wykonanych przez wykonawcę czynności w danym miesiącu rozliczeniowym będzie dokonywana w obecności pracownika wykonawcy i potwierdzona protokołem kontroli.

3. Pytanie nr 3:

*Prosimy o potwierdzenie, że protokoły kontroli będą zawierały ewentualną informację o:*

- niewykonaniu lub nienależytym wykonaniu usługi*
- czasie jaki został wyznaczony wykonawcy na usunięcie wszelkich usterek stwierdzonych podczas kontroli,*
- informację czy usterki te zostały usunięte.*

*W przypadku gdy usterki nie zostaną usunięte w wyznaczonym czasie/terminie, będą one podstawą do stwierdzenia niewykonania lub nienależytego wykonania usługi w protokole miesięcznym oraz naliczenia kar umownych.*

Odpowiedź:

Warunki odbiorów usługi i procedury kontrolne określone zostały przez Zamawiającego w rozdz. III ust. 7 SWZ, a okoliczności naliczania kar umownych w rozdz. XX ust. 4 SWZ. Wzór Karty kontroli stanowi zał. 5 do SWZ, gdzie wskazano zakres informacji nim objętych. Odnosząc się do przytoczonych zapisów Zamawiający wyjaśnia, że podstawą ewentualnego naliczenia kar umownych będą udokumentowane lub potwierdzone uchybienia, przy czym takie udokumentowanie lub potwierdzenie nie musi mieć formy zapisów w protokole kontroli.

4. Pytanie nr 4:

*Prosimy o potwierdzenie, iż podstawą wystawienia ewentualnych kar umownych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi, będzie obustronnie podpisany miesięczny protokół odbioru usługi sporządzany na koniec okresu rozliczeniowego.*

Odpowiedź:

Okoliczności naliczania kar umownych w rozdz. XX ust. 4 SWZ. Obustronnie podpisany protokół odbioru nie jest warunkiem koniecznym dla naliczenia kar umownych.

5. Pytanie nr 5:

*Niniejszym uprzejmie prosimy o obniżenie wysokości kar umownych zawartych w rozdziale XX swz. Zaproponowane przez Zamawiającego postanowienia umowy w naszej ocenie spełniają przesłanki kar rażąco wygórowanych przez co naruszają zasady swobody umów oraz równości stron umowy.*

*Art. 5 KC - definiując nadużycie prawa podmiotowego - stanowi, że: "nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego".*

*Jednocześnie art. 482 KC określa funkcję odszkodowawczo-kompensacyjną oraz dyscyplinującą instytucji kary umownej, która ma za zadanie przymusić Wykonawcę do prawidłowego wykonania zobowiązania. Istotą kary jest zatem obciążenie dłużnika obowiązkiem zapłaty określonej kwoty za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy, niezależnie od tego, czy wierzyciel poniósł szkodę (wyrok Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z 30 listopada 2016 roku, sygn. akt I ACa 491/16).*

*Powyższe wskazuje, że kara umowna jako surogat odszkodowania, nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia się wierzyciela (wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 28 września 2010 r., V ACa 267/10).*

*Mając na względzie dotychczasową linię orzecznictwa przy ocenie czy zastrzeżona kara umowna jest rażąco wygórowana należy uwzględnić relację pomiędzy wysokością zastrzeżonej kary umownej a wysokością wynagrodzenia należnego stronie zobowiązanej do zapłaty kary umownej (wyrok z 11 października 2016 r. Sąd Apelacyjny w Warszawie, sygn. akt I ACa 1673/15 oraz wyrok Sądu Najwyższego z dnia 13 lutego 2014 r., V CSK 45/13, OSP 2015)*

*W rozumieniu art. 484 § 2 k.c. oceny takiej należy dokonać w kontekście całokształtu okoliczności sprawy, uwzględniając przedmiot umowy, okoliczności, na jakie kara umowna została zastrzeżona, cel tej kary, sposób jej ukształtowania, okoliczności, w jakich doszło do sytuacji uzasadniającej naliczenia kary, wagę i zakres nienależytego wykonania umowy, stopień winy, charakter negatywnych skutków dla drugiej strony itp. (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z dnia 24 kwietnia 2014 r., I ACa 26/14, LEX nr 1466927).*

*W związku z powyższym – w celu zachowania zasady równości stron umowy oraz swobody umów, które są podstawowymi zasadami polskiego prawa cywilnego - wnosimy o ponowną analizę wysokości kar i określenie ich na takim poziomie aby nie nastąpiło zachwianie równowagi pomiędzy stronami umowy poprzez jednostronne narzucenie rażąco wygórowanych kar umownych.*

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapis rozdz. XX SWZ dotyczące kar umownych podkreślając, że nie mają one charakteru rażąco wysokiego, a sposób ich naliczania i dochodzenia, określony m.in. zapisem rozdz. XX ust. 6 SWZ, daje możliwość miarkowania kar.

6. Pytanie nr 6:

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

*Należy zauważyć, że w przypadku umów długoterminowych zawieranych na okres 1 – 2 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 zapis przedstawiony w zapytaniu. Celem Zamawiającego jest wyłonienie podmiotu świadczącego usługę przez cały okres realizacji zamówienia, tj. przez 12 miesięcy. Zamawiający nie przewiduje rozwiązania umowy w sytuacjach innych, niż określone w SWZ.

**7. Pytanie nr 7:**

*Czy Zamawiający wyraża zgodę na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenie 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, stosownie do treści art. 95 ust. 1 ustawy Pzp, w rozdz. III ust. 10 SWZ określił wymagania w zakresie zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę osób na podstawie stosunku pracy wskazując zakres czynności, w odniesieniu do których takie wymagania obowiązują. Odstąpienie od ww. wymogu możliwe jest tylko w sytuacji, gdy świadczone czynności nie noszą cech stosunku pracy w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy (tekst jednolity Dz. U. z 2020 r. poz. 1320). Ponadto Zamawiający wskazuje, że określona w zapytaniu okoliczność angażowania do świadczenia usługi osób bez badań lekarskich jest sytuacja niedopuszczalną.

**8. Pytanie nr 8:**

*Zgodnie z art. 433 pkt 4 ustawy Pzp prosimy o określenie minimalnego zakresu zamówienia i dodanie do wzoru umowy postanowienia o treści: „Zmniejszenie wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy może wynosić maksymalnie 20% wynagrodzenia brutto”.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zapis przedstawiony w zapytaniu. Zamawiający, w dokumentach postępowania określił cały zakres zamówienia. Ewentualne

zmniejszenie zakresu usługi w sytuacjach określonych w SWZ może mieć charakter wyjątkowy, jednostkowy i incydentalny, w sytuacjach niedookreślonych na dzień wszczęcia postępowania.

9. Pytanie nr 9:

*Czy zbierane odpady z terenu zewnętrznego Wykonawcy mogą umieszczą w kontenerach Zamawiającego?*

Odpowiedź:

Zbierane odpady z terenu zewnętrznego Wykonawca może umieszczać w kontenerach Zamawiającego wyłącznie wówczas, gdy są to odpady komunalne (zgodnie z wytycznymi ZUK Oświęcim).

10. Pytanie nr 10:

*W związku z możliwością złożenia oferty wspólnej uprzejmie prosimy o modyfikację zapisu wzoru umowy dot. ilości egzemplarzy dla stron na poniższy: "(...) po jednym z egzemplarzu dla każdego z konsorcjantów występujących wspólnie lub "(...) 2 egzemplarze dla Wykonawcy".*

Odpowiedź:

SWZ nie zawiera zapisów wskazujących na ilość egzemplarzy umowy.

## II. ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Na podstawie przepisu art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2021 r. poz. 1129; dalej: „ustawa Pzp”) w treści specyfikacji warunków przedmiotowego zamówienia, wprowadza się następujące zmiany:

### 1. W rozdz. XIII TERMIN ZWIĄZANIA OFERTĄ

ust. 1 otrzymuje brzmienie:

1. Wykonawca jest związany ofertą do dnia 4 stycznia 2022 r., przy czym pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.

### 2. W rozdz. XV SPOSÓB ORAZ TERMIN SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT

ust. 1 otrzymuje brzmienie:

1. Termin składania ofert: do dnia **6 grudnia 2021 r. do godziny 10:00**. Sposób składania ofert został opisany w rozdziale XIV ust. 1 SWZ.

ust. 2 otrzymuje brzmienie:

2. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **6 grudnia 2021 r. o godzinie 11:00**.

### 3. Pozostałe zapisy specyfikacji warunków przedmiotowego zamówienia pozostają bez zmian.

*Dyrektor*

*Zakładu Lecznictwa Ambulatoryjnego*

**Wojciech Wokulski**

*/dokument podpisany kwalifikowanym*

*podpisem elektronicznym/*