



WIELKOPOLSKA WOJEWÓDZKA KOMENDA OCHOTNICZYCH HUFCÓW PRACY W POZNANIU

61-485 Poznań, ul. 28 Czerwca 1956r.
tel. 61 8312405,
e-mail: wielkopolska@ohp.pl
www.ohp.pl

Poznań, dnia 7 czerwca 2023 r.

WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ

WWK.ZP.271.10.2023

Dotyczy: „Usługa sprzątnia pomieszczeń biurowych w jednostkach organizacyjnych Wielkopolskiej Wojewódzkiej Komendy OHP”

Zamawiający, Wielkopolska Wojewódzka Komenda Ochotniczych Hufców Pracy w Poznaniu, zawiadamia, że działając na podstawie art. 284 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022 poz. 1710 ze zm.) zwanej dalej ustawą Pzp udziela odpowiedzi na treść pytania, które wpłynęło od Wykonawcy w dniu 6.06.2023 r.

Pytanie 1:

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

Odpowiedź 1:

Pytanie nie dotyczy wyjaśnień treści SWZ.

Pytanie 2:

Prosimy 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/> ? Jednocześnie proszę o podanie konta Zamawiającego znajdującego się na Platformie Elektronicznego Fakturowania, umożliwiającego przesłanie ustrukturyzowanej faktury elektronicznej.

Odpowiedź 2:

Zamawiający **nie akceptuje** wystawienia przez wykonawcę ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych, dotyczących wykonania umowy o przedmiotowe zamówienie publiczne oraz przesłania tychże dokumentów za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania <https://www.brokerinfinite.efaktura.gov.pl/>





WIELKOPOLSKA WOJEWÓDZKA KOMENDA OCHOTNICZYCH HUFCÓW PRACY W POZNANIU

61-485 Poznań, ul. 28 Czerwca 1956r.
tel. 61 8312405,
e-mail: wielkopolska@ohp.pl
www.ohp.pl

Pytanie 3:

Zgodnie z art. 135 pkt. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz.U. z 2019 r. poz.2019 z póź. zm.) zwracamy się z prośbą o uwzględnienie zmian stawki najniższego wynagrodzenia pracowników świadczących usługi lub stawki ich minimalnego wynagrodzenia za pracę w przyszłym, tj. 2024 r.

Odpowiedź 3:

W odpowiedzi na zadane pytanie Zamawiający **dokonuje modyfikacji** SWZ poprzez zmianę załącznika nr 7 do SWZ (wzór umowy) w taki sposób, że dodaje do jej treści poniższe zapisy. Zaktualizowany wzór umowy stanowi załącznik do niniejszych wyjaśnień i zostaje zamieszczony na stronie prowadzonego postępowania jako obowiązujący (zaktualizowany) wzór.

„§ 17

Waloryzacja wynikająca ze zmian przepisów prawa

1. Strony dopuszczają waloryzację wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany powszechnie obowiązującego prawa w zakresie:
 - a) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
 - b) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne lub ubezpieczenie zdrowotne,
 - c) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz. U. poz. 2215 oraz z 2019 r. poz. 1074 i 1572),
 - d) ustawowej zmiany stawki podatku od towarów i usług VAT oraz podatku akcyzowego.
2. Warunkiem waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy wynikającej w okoliczności wskazanych w ust. 1 powyżej, jest wykazanie wpływu ww. zmian przepisów na wykonywanie postanowień Umowy. Wykonawca ma obowiązek udokumentować zaistniałe okoliczności powodujące konieczność zmiany Umowy poprzez przedstawienie informacji dotyczących wynagrodzeń pracowników w formie zanonimizowanej, czyli zawierającej następujące dane: identyfikator pracownika w systemie kadrowo-płacowym Wykonawcy (lub inny znak odnoszący się do poszczególnych osób, umożliwiający zweryfikowanie podanych informacji) i wymiar czasu pracy oraz wynagrodzenia przed ustawową waloryzacją wynagrodzeń minimalnych w kolejnych latach. W przypadku osób zatrudnionych na podstawie umów przewidujących płace wyższe niż minimalne należy poszukiwać innych środków dowodowych. Jeżeli według regulaminu wynagradzania albo innego dokumentu wewnętrznego płace u Wykonawcy są uzależnione od kwoty minimalnej, Strony dopuszczają przyjęcie tej zależności jako wystarczającego dowodu wpływu zmiany minimalnego wynagrodzenia na koszty wykonania Zamówienia nawet w odniesieniu do wynagrodzeń wyższych niż minimalne.





WIELKOPOLSKA WOJEWÓDZKA KOMENDA OCHOTNICZYCH HUFCÓW PRACY W POZNANIU

61-485 Poznań, ul. 28 Czerwca 1956r.
tel. 61 8312405,
e-mail: wielkopolska@ohp.pl
www.ohp.pl

3. Ciężar dowodowy w przypadku zaistnienia okoliczności opisanej w ust. 1 powyżej spoczywa na Wykonawcy.
4. W przypadku zmiany ustawowej stawki VAT oraz podatku akcyzowego Strony ustalają, że wynagrodzenie brutto określone w Umowie ulegnie odpowiedniej zmianie, ze skutkiem na dzień wejścia w życie tejże zmiany, a wartość netto wynagrodzenia pozostaje bez zmian.
5. W przypadku akceptacji przez Zamawiającego wniosku Wykonawcy dotyczącego waloryzacji wynagrodzenia umownego, o której mowa w ust. 1, zmiana wynagrodzenia następuje poprzez zawarcie stosownego aneksu do Umowy, z tym że pierwszy wniosek o waloryzację może zostać przedstawiony najwcześniej po upływie 6 miesięcy obowiązywania umowy.
6. Strony przyjmują, że postanowienia określone w ust. 1 – 5 oraz w § 16 dotyczą także odpowiednio podwykonawcy, jeżeli Wykonawca zgłosił podwykonawcę do realizacji przedmiotu Umowy, na co Zamawiający wyraził zgodę.”

Pytanie 4:

Zgodnie ze wzorem umowy, Zamawiający przewiduje kary umowne za nienależyte wykonywanie usługi. Czy Zamawiający, po analizie poniższych argumentów Wykonawcy, zmodyfikuje wysokość kar umownych? Wykonawca wnosi o zmianę o 50% wysokości kar, zastrzeżonych przez Zamawiającego. Przewidziane przez Zamawiającego kary są niewspółmiernie wysokie do wartości zamówienia oraz do czasu trwania umowy. Poziom kar umownych jest zbyt wygórowany w stosunku do wskazanych nieprawidłowości stanowiących podstawę ich naliczenia. Wykorzystywanie przez Zamawiającego - będącego silniejszą stroną stosunku prawnego powstającego w wyniku udzielenia zamówienia – jego pozycji do zastrzegania na swoją rzecz kar umownych, których wysokość jest wygórowana jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, a tym samym winno być uznane za wykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 Kodeksu cywilnego granice swobody umów. Uprzywilejowana pozycja Zamawiającego oraz zasadniczo jednostronne określanie istotnych warunków przyszłej umowy sprawia, że umowa o udzielenie zamówienia staje się niejako umową adhezyjną, podczas gdy winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowna nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych. Dodatkowo, samą wysokość kar umownych należy uznać za nadmierną, a tym samym również sprzeczną z zasadami współżycia społecznego. Postanowienia umowne dotyczące kar w żaden sposób nie są związane z zabezpieczeniem interesu Zamawiającego i interesu publicznego związanego z uzyskaniem jak najlepszego zamówienia. W konsekwencji Zamawiający działa z przekroczeniem swobody umów łamiąc zasady współżycia społecznego wykorzystując instytucję kary umownej niezgodnie z jej naturą i przeznaczeniem. Ponadto, Zamawiający wprowadzając takie postanowienia narusza zasady uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców, ogranicza konkurencję oraz utrudnia dostęp do rynku przedsiębiorcom, co może faktycznie wpłynąć na brak ofert. Na uwagę zasługuje również fakt, że wykonawca potencjalne ryzyko związane z naliczeniem kar





WIELKOPOLSKA WOJEWÓDZKA KOMENDA OCHOTNICZYCH HUFCÓW PRACY W POZNANIU

61-485 Poznań, ul. 28 Czerwca 1956r.
tel. 61 8312405,
e-mail: wielkopolska@ohp.pl
www.ohp.pl

umownych w kalkulacji w cenę oferty, co spowoduje, że złożone oferty będą mniej konkurencyjne, a Zamawiający poniesie większe koszty związane z udzieleniem zamówienia.

Odpowiedź 4:

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną zmianę i **dokonuje modyfikacji** SWZ poprzez zmianę załącznika nr 7 do SWZ (wzór umowy) w taki sposób, że w § 5 ust. 1, 3 i 4 zmienia wysokość kar umownych wskazanych w tych jednostkach redakcyjnych, a także dodaje w § 5 ust. 1 jednostkę redakcyjną oznaczoną literą „d” o treści:

„d) kara w wysokości 2.000,- złotych (słownie: dwa tysiące złotych 00/100) za każdy przypadek zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę przy realizacji przedmiotu Umowy pracowników na podstawie innej niż stosunek pracy.”

Treść § 5 ust. 2, 5, 6 i 7 nie ulega zmianie. Zaktualizowany wzór umowy stanowi załącznik do niniejszych wyjaśnień i zostaje zamieszczony na stronie prowadzonego postępowania jako obowiązujący (zaktualizowany) wzór.

Pytanie 5:

Prosimy o informację, czy Zamawiający wyraża zgodę na zatrudnienie pracowników na umowy cywilnoprawne.

Odpowiedź 5:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na zatrudnianie pracowników na umowy cywilnoprawne i dokonuje modyfikacji SWZ w taki sposób, że w Rozdziale III SWZ dodaje ustęp 7 o treści:

„7. Zatrudnienie na podstawie stosunku pracy:

Wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę lub dalszych podwykonawców na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz. U. z 2019 r. poz. 1040, 1043 i 1495) obejmują następujące rodzaje czynności: czynności sprzątania w miejscach świadczenia usługi stanowiącej przedmiot zamówienia.

Zaktualizowany SWZ stanowi załącznik do niniejszych wyjaśnień i zostaje zamieszczony na stronie prowadzonego postępowania jako obowiązujący.

Jednocześnie Zamawiający **dokonuje modyfikacji** SWZ poprzez zmianę załącznika nr 7 do SWZ (wzór umowy) w taki sposób, że dodaje do jej treści poniższe zapisy. Zaktualizowany wzór umowy stanowi





WIELKOPOLSKA WOJEWÓDZKA KOMENDA OCHOTNICZYCH HUFCÓW PRACY W POZNANIU

61-485 Poznań, ul. 28 Czerwca 1956r.
tel. 61 8312405,
e-mail: wielkopolska@ohp.pl
www.ohp.pl

załącznik do niniejszych wyjaśnień i zostaje zamieszczony na stronie prowadzonego postępowania jako obowiązujący (zaktualizowany) wzór.

„ § 18

Wymóg zatrudnienia na podstawie stosunku pracy

1. Na podstawie art. 95 ust. 1 i ust. 2 pkt. 1 PZP Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę na podstawie stosunku pracy, wszystkich osób wykonujących przedmiot Umowy (każda roboczogodzina pracy wszystkich osób wykonujących czynności sprzątnia, jeżeli wykonanie czynności, polega na wykonaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks Pracy (tj. Dz. U. z 2022 r. poz. 1510 z późn. zm.) chyba że zakres usług będzie realizowany przez Podwykonawcę, będącego osobą fizyczną prowadzącą działalność gospodarczą.
2. Wykonawca lub Podwykonawca zatrudni na podstawie stosunku pracy osoby wymienione w ust. 1 co najmniej na okres realizacji przedmiotu Umowy. W przypadku rozwiązania stosunku pracy z którymkolwiek pracownikiem przed zakończeniem Umowy, Wykonawca zobowiązuje się zatrudnić kolejną osobę również na podstawie stosunku pracy.
3. W trakcie realizacji Umowy Zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec Wykonawcy odnośnie spełniania przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących usługi objęte przedmiotem Umowy. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do:
 - 1) żądania oświadczeń i dokumentów w zakresie potwierdzenia spełnienia ww. wymogów i dokonywania ich oceny,
 - 2) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełnienia ww. wymogów,
 - 3) żądania poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o pracę zatrudnionego pracownika,
 - 4) przeprowadzania kontroli na miejscu wykonywania świadczenia.
4. W trakcie realizacji Umowy, na każde wezwanie Zamawiającego, w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane poniżej dowody, w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących wskazane powyżej czynności w trakcie realizacji przedmiotu Umowy, przy czym Wykonawca zobowiązany jest wówczas do uzyskania pisemnych zgód pracowników na przetwarzanie danych osobowych zgodnie z przepisami o ochronie danych osobowych:
 - 1) oświadczenie pracownika/pracowników wykonującego/cych czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego potwierdzające zatrudnienie ich/jego przy wykonywaniu tych czynności na podstawie umowy o pracę, ze wskazaniem w szczególności danych osobowych pracownika, w szczególności imię i nazwisko, rodzaju umowy o pracę oraz datę jej zawarcia, wymiaru etatu i zakresu obowiązków,





WIELKOPOLSKA WOJEWÓDZKA KOMENDA OCHOTNICZYCH HUFCÓW PRACY W POZNANIU

61-485 Poznań, ul. 28 Czerwca 1956r.
tel. 61 8312405,
e-mail: wielkopolska@ohp.pl
www.ohp.pl

- 2) oświadczenie Wykonawcy lub Podwykonawcy, o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób, imion i nazwisk tych osób, rodzaju umowy o pracę oraz daty ich zawarcia, wymiaru etatu i zakresu obowiązków,
 - 3) poświadczoną za zgodność z oryginałem przez Wykonawcę kopię umowy/umów o pracę osób wykonujących w trakcie realizacji Umowy czynności, których dotyczy ww. oświadczenie Wykonawcy (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków). Kopia umowy/umów powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych. Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji. Informacje takie jak: imię i nazwisko pracownika, data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę, zakres obowiązków pracownika i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania;
 - 4) zaświadczenie właściwego oddziału ZUS, potwierdzające opłacanie przez Wykonawcę lub Podwykonawcę składek na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na podstawie umów o pracę za ostatni okres rozliczeniowy;
 - 5) poświadczoną za zgodność z oryginałem przez Wykonawcę kopię dowodu potwierdzającego zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń, zanonimizowaną w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych, przy czym imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji;
 - 6) inne dokumenty zawierające informacje, w tym dane osobowe, niezbędne do weryfikacji zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, w szczególności imię i nazwisko zatrudnionego pracownika, datę zawarcia umowy o pracę, rodzaj umowy o pracę i zakres obowiązków pracownika.
5. Z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących przedmiot Umowy Strony ustalają sankcję w postaci obowiązku zapłaty przez Wykonawcę Zamawiającemu kary umownej w wysokości określonej § 5 ust. 1 lit. d Umowy. Niezłożenie przez Wykonawcę w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie żądanych przez Zamawiającego dowodów w celu potwierdzenia spełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy traktowane będzie jako niespełnienie przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności, które zostały wskazane w ust. 1, chyba, że Wykonawca wykaże,
iż złożenie żądanych dokumentów w wyznaczonym terminie z przyczyn od niego niezależnych nie było możliwe.





WIELKOPOLSKA WOJEWÓDZKA KOMENDA OCHOTNICZYCH HUFCÓW PRACY W POZNANIU

61-485 Poznań, ul. 28 Czerwca 1956r.
tel. 61 8312405,
e-mail: wielkopolska@ohp.pl
www.ohp.pl

6. W przypadku uzasadnionych wątpliwości co do przestrzegania prawa pracy przez Wykonawcę lub Podwykonawcę, Zamawiający może zwrócić się o przeprowadzenie kontroli przez Państwową Inspekcję Pracy.
7. W przypadku nie wywiązania się z obowiązku wskazanego w ust. 1 lub w razie zmiany podstawy prawnej zatrudnienia osób wymienionych w ust. 1 na inną niż stosunek pracy, Zamawiający ma prawo wypowiedzieć Umowę.”

Pytanie 6:

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający wyraża zgodę, aby każda z firm wchodząca w skład konsorcjum firm wystawiała Zamawiającemu osobną fakturę VAT. Wykonawcy składają oferty jako konsorcjum firm. Zgodnie z art. 58 ust. 1 i art. 117 ust. 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2019 poz. 2019 z późn. zm.) wykonawca posiada pełną dowolność w kreowaniu składu konsorcjum oraz w podziale obowiązków pomiędzy poszczególnymi członkami konsorcjum. W konsekwencji Zamawiający wybierając ofertę wykonawcy będącego konsorcjum, nie ma możliwości wpływać na sposób podziału zakresu realizacji usługi wewnątrz konsorcjum oraz na treść samej umowy konsorcjum. Zamawiający ma prawo jedynie do wglądu do treści umowy konsorcjum w zakresie jego składu i podziału obowiązków pomiędzy członków konsorcjum. W ramach realizacji umowy każda z firm wchodząca w skład konsorcjum wykonuje odmienne czynności dające w sumie pełny zakres realizacji przedmiotu umowy. Każda z firm wchodzących w skład konsorcjum za wykonane usługi zobowiązana jest mocą przepisów prawa podatkowego do wystawienia faktury VAT na rzecz podmiotu, dla którego usługę wykonała – czyli w tym przypadku dla Zamawiającego. Wystawianie faktur na lidera konsorcjum przez członków konsorcjum może być uznane za nieprawidłowe z przyczyn podatkowych podczas kontroli przez organy podatkowe. Zgodnie ze stanowiskiem doktryny podatkowej, o wspólnym przedsięwzięciu należy mówić w każdym przypadku, gdy co najmniej dwa podmioty podejmują się współpracy w realizacji określonego, i najczęściej w miarę precyzyjnie zdefiniowanego, celu gospodarczego. Podmioty te zawierają więc umowę gospodarczą w celu realizacji wspólnego przedsięwzięcia, które ze względu na potencjał finansowy, zakres przedmiotowy lub kompetencyjny przekracza możliwości jednego tylko podmiotu – umowę konsorcjum. Kluczowe jest jednak, że na płaszczyźnie podatku dochodowego od osób prawnych (CIT), wspólne przedsięwzięcie czy konsorcjum nie posiada statusu podatnika. Oznacza to, że podatnikami podatku dochodowego są poszczególni członkowie takiej grupy gospodarczej (czyli podmioty współpracujące).

Odpowiedź 6:

Zamawiający nie wyraża zgody, aby każda z firm wchodząca w skład konsorcjum firm wystawiała Zamawiającemu osobną fakturę VAT.

