

PA.280.17(6).2022

**Do wykonawców**  
(strona internetowa prowadzonego postępowania)

*dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „Usługa kompleksowego sprzątnia budynku i terenu wokół budynku dla Muzeum II Wojny Światowej w Gdańsku”.*

### **WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ**

- I. Zamawiający – Muzeum II Wojny Światowej w Gdańsku informuje, że w związku ze złożeniem przez Wykonawców zapytań dotyczących przedmiotowego postępowania, udziela stosownych odpowiedzi na podstawie art. 135 ust. 2 i ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 ze zm.).

#### **Pytania Wykonawcy:**

1. Wnoszę o modyfikację par. 1 ust. 25 Umowy, w zakresie: „ Wykonawca zobowiązuje się do utrzymywania przez cały okres trwania Umowy ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej (deliktowej i kontraktowej) w zakresie prowadzonej działalności, z sumą ubezpieczenia na kwotę nie mniejszą niż 300.000 zł dla jednej i wszystkich szkód. W przypadku, gdy umowa ubezpieczenia, przedstawiona przed podpisaniem Umowy, wygasa lub ulega rozwiązaniu w okresie trwania Umowy, Wykonawca obowiązany jest na nie mniej niż 1 dzień 7 dni przed jej wygaśnięciem przedstawić dowód ubezpieczenia i jego opłacenia na kolejny okres. Brak zawarcia kolejnej umowy ubezpieczenia lub jej opłacenia, jak też brak przedstawienia odpowiednich dowodów Zamawiającemu we wskazanym terminie, upoważnia Zamawiającego do zawarcia umowy ubezpieczenia i jej opłacenia na koszt Wykonawcy i naliczenia kary umownej z tytułu nienależytego wykonania Umowy przez Wykonawcę, lub odstąpienia od Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w terminie 180 dni od dnia zaistnienia przesłanki do odstąpienia”. Brak jest podstaw prawnych do żądania od wykonawcy polisy OC na 7 dni przed wygaśnięciem polisy obowiązującej, która jest ważna do ostatniego dnia wystawienia ubezpieczenia, stąd wniosek o modyfikację zapisu.

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.*

2. Wnoszę o modyfikację par. 2 ust. 2 lit. a Umowy, w zakresie: „ Wykaz osób (aktualizację wykazu osób) przewidzianych do realizacji Przedmiotu Umowy, formy dysponowania tymi osobami oraz pomieszczeń i miejsc, do których w/w osoby winny mieć dostęp, z oświadczeniem zatrudniania na podstawie umów o pracę oraz oświadczeniem, iż osoby te nie figurują w Krajowym Rejestrze Karnym są niekarane za przestępstwo popełnione umyślnie (załącznik nr 4 do Umowy)”

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie uwzględnia wniosku wykonawcy i nie dokonuje zmian w powyższym zakresie.*

3. 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 – par. 3 ust. 3 Umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający informuje, że ograniczenia powierzchni do sprzątania nie wiążą się nigdy z tak dużym wyłączeniem, aby istniała konieczność proporcjonalnego zmniejszania ilości pracowników.*

4. Wnoszę o modyfikację par.6 ust.1 Umowy, w zakresie: „ W przypadku wypowiedzenia Umowy z powodu ważnych okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, Zamawiającemu przysługuje kara umowna w wysokości 15% 30% ceny brutto maksymalnego wynagrodzenia określonego w § 4 ust. 1 Umowy, wyliczonej proporcjonalnie do niezrealizowanej wartości przedmiotu umowy”.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.*

5. Wnoszę o obniżenie kar umownych w par.6 Umowy, co najmniej o 50% ze względu na ich rażąco wygórowaną wysokość, bądź odniesienie wysokości zastrzeżonej kary % do kwoty miesięcznego wynagrodzenia a nie za całość, w przypadku takich zastrzeżeń. Odniesienie wysokości % kary umownej do całości maksymalnego wynagrodzenia w przypadku np. ew. spóźnienia listy pracowników, listy sprzętu, czy też jakichkolwiek innych naruszeń jest zdecydowanie zbyt rygorystyczne i nadzbyt rażące, w szczególności iż przedmiotem zamówienia jest usługa świadczona przez człowieka a nie maszynę. Celem zamawiającego powinno być również dążenie do osiągnięcia korzystnych rynkowo cen. Zamawiający nie powinien konstruować umowy w sposób, który negatywnie wpłynie na ilość złożonych w przetargu ofert. Nie może także przerzucić całości ryzyka gospodarczego na wykonawcę (wyrok Sądu Okręgowego Warszawa-Praga o sygn. akt IV Ca 508/05). Określając wysokość kar umownych, zamawiający powinien jednak kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne i zbyt wysokie kary umowne z jakimi mamy do

czynienia w tym przypadku, w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Podkreślenia wymaga fakt, iż kara umowna powinna skłaniać wykonawcę do realnego, zgodnego z treścią zawartej umowy, wykonania ciężących na nim na mocy tej umowy obowiązków a nie stanowić podstawę do zachwiania płynności finansowej wykonawcy w trakcie realizacji zamówienia.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający informuje, że nie przychyliła się do wniosku Wykonawcy i podtrzymuje treść projektu umowy w zakresie kar umownych. W ocenie Zamawiającego, przewidziane w projekcie umowy kary umowne nie są rażąco wygórowane i nie powodują naruszenia prawa w zakresie równości stron. Zamawiający zwraca uwagę, że zgodnie z orzecznictwem Krajowej Izby Odwoławczej kary umowne dla Zamawiającego nie pełnią roli ściśle odszkodowawczej. Co do zasady ich znacznie ważniejszą, dla Zamawiającego, rolą jest ich funkcja stymulacyjna, dyscyplinująca wykonawcę do prawidłowego wykonania zamówienia (wyrok KIO z dnia 17 lipca 2009 r., sygn. akt: KIO/UZP 843/09).*

6. Wnoszę o modyfikację par.6 ust.2 lit.c Umowy, w zakresie: „, w przypadku opóźnienia w rozpoczęciu świadczenia usługi, z przyczyn leżących wyłącznie po stronie wykonawcy - wynosi 0,5% 2 % maksymalnego wynagrodzenia brutto, określonego w §4 ust. 1 Umowy”.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.*

7. Wnoszę o modyfikację par.6 ust.2 lit.d Umowy, w zakresie: „, za każdą godzinę zwłoki w zastosowaniu się do uwag i zaleceń Zamawiającego- wynosi 1% 0,01 % wynagrodzenia brutto przypadającego za dany miesiąc, wyliczone po upływie danego miesiąca”. Kara umowna w wysokości 1% wynagrodzenia miesięcznego za każdą godzinę zwłoki, jest zbyt restrykcyjna i narusza zasady współżycia społecznego.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.*

8. Proszę o potwierdzenie, iż urządzenia określone w rozdz.10 ust.2 pkt.2.4 lit.b swz są wystarczające dla spełnienia wymogu przedstawienia listy wymaganych urządzeń do wykonywania Przedmiotu umowy, zagrożonych sankcją określoną w par.6 ust.2 lit.f Umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Tak, Zamawiający potwierdza, iż urządzenia określone w Rozdziale 10 ust. 2 pkt 2.4 lit. b SWZ są wystarczające dla spełnienia wymogu przedstawienia listy wymaganych urządzeń do wykonywania przedmiotu umowy.*

9. Wnoszę o wprowadzenie do par.6 Umowy, zapisu: „ W przypadku nienależytego lub sprzecznego z niniejszą umową lub wskazaniem Zamawiającego wykonania części przedmiotu umowy, Zamawiającemu przysługuje prawo wezwania Wykonawcy do prawidłowego wykonania zadania, z wyznaczeniem dodatkowego 24 - godzinnego terminu. Jeśli dochowanie tego terminu nie jest możliwe z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, strony niniejszej umowy uzgadniają inny termin dodatkowy, którego Wykonawca zobowiązany jest dotrzymać. W takim przypadku Wykonawcy nie przysługuje żadne dodatkowe wynagrodzenie.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższego zapisu.*

10. Wnoszę o wprowadzenie do par.6 Umowy, zapisu: „Wykonawca jest uprawniony do wnioskowania o miarkowanie naliczonych kar umownych. Zamawiający po stwierdzeniu zaistnienia szczególnych, uzasadnionych okoliczności oraz mając na względzie wysokość poniesionej przez niego szkody, będzie uprawniony do ograniczenia naliczonych kar umownych.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższego zapisu.*

11. Wnoszę o wykreślenie par.12 Umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na wykreślenie § 12 Umowy.*

12. Wnoszę o wprowadzenie do Umowy, klauzuli: „Każda ze stron może rozwiązać umowę za 3 miesięcznym okresem wypowiedzenia”.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższej klauzuli do Umowy.*

13. 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 – 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 Zamawiającego:**

*Zamawiający nie dopuszcza możliwości wystawiania faktur przez inny podmiot niż ten, któremu zostało udzielone zamówienie publiczne.*

14. 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 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 Zamawiającego:**

*Odpowiedź jak do pytania nr 5.*

15. 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 nie uwzględnia wniosku wykonawcy i nie dokonuje zmian w powyższym zakresie. Zamawiający wymaga aby wszystkie osoby wykonujące czynności związane z realizacją zamówienia, bez względu na okoliczności, były zatrudnione na podstawie stosunku pracy, jeżeli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 Kp.*

16. Wnosimy o modyfikację wzoru umowy o dodanie zapisów umożliwiających waloryzację wynagrodzenia Wykonawcy o wzrost minimalnego wynagrodzenia za pracę, minimalnej stawki godzinowej, oraz wskaźnika GUS obowiązujących od 1 Stycznia 2023 r. Z uwagi na obecną sytuację polityczno-gospodarczą w kraju, pozostawienie w gestii Wykonawcy oszacowania poziomu wzrostu ww. kosztów na rok 2023 jest niezwykle trudne i powoduje ogromne ryzyko po stronie Wykonawcy. W strukturze kosztów usług utrzymania czystości dominującym składnikiem jest zatrudnienie pracowników liniowych. Zatem poziom ich wynagrodzeń jest czynnikiem decydującym o finalnej wysokości ceny dla Klienta (wartość wynagrodzeń pracowników stanowi około 70% wartości usługi). Dodatkowo, poziom cen towarów nierozzerwalnie związanych z utrzymaniem czystości tj. środków, materiałów oraz sprzętu w ostatnich kilkunastu miesiącach nieustannie wzrasta. Wykonawca dochowując należytej staranności nie jest w stanie przewidzieć poziomu kosztów w roku 2023, stąd wnoskujemy o możliwość zmiany umowy w tym zakresie. Zamawiający bowiem otrzyma oferty cenowe na poziomie kosztów roku bieżącego, a możliwa waloryzacja nastąpi wyłącznie o różnicę kosztów pomiędzy rokiem 2022/2023r. W związku z powyższym wnosimy o dodanie :
- 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, - jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.

Każda ze stron umowy, w przypadku zaistnienia zdarzeń o jakich mowa w art. 436 pkt. 4, ustawy Pzp w terminie 3 miesięcy od dnia opublikowania przepisów będących podstawą zmiany, może zwrócić się do drugiej strony z pisemnym wnioskiem o przeprowadzenie negocjacji dotyczących zawarcia porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia. W przypadku zaistnienia zdarzeń o jakich mowa w art. 436 pkt. 4, ustawy Pzp każda ze stron może, po dokonaniu wpłat do pracowniczych planów kapitałowych za pierwszy miesiąc rozliczeniowy, zwrócić się do drugiej strony z pisemnym wnioskiem o przeprowadzenie negocjacji dotyczących zawarcia porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia.

Przez odpowiednią zmianę wynagrodzenia, o której mowa w ust. 2, należy rozumieć:

- a) zmianę stawki podatku od towarów i usług,
- b) sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego wynikających z podwyższenia dotychczasowej kwoty minimalnego wynagrodzenia, przysługującego odpowiednio osobom biorącym udział w realizacji części pozostałej do wykonania umowy w sprawie zamówienia,
- c) sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego wynikających z podwyższenia dotychczasowej kwoty minimalnej stawki godzinowej wynagrodzenia, przysługującego odpowiednio osobom biorącym udział w realizacji części pozostałej do wykonania umowy w sprawie zamówienia,
- d) sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej Wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z konieczności odprowadzenia dodatkowych składek od wynagrodzeń osób zatrudnionych na umowę o pracę lub na podstawie innej umowy cywilnoprawnej zawartej przez Wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniom zdrowotnym lub wysokości stawki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne przysługującego odpowiednio biorącym udział w realizacji części zamówienia pozostałej do wykonania, przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób,
- e) sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego z tytułu zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej Wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z konieczności odprowadzenia dodatkowych składek od wynagrodzeń osób zatrudnionych na umowę o pracę lub na podstawie innej umowy cywilnoprawnej, zawartej przez Wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z zmiany zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych, przysługującego odpowiednio

biorącym udział w realizacji części zamówienia pozostałej do wykonania, przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób.

Zmiana wynagrodzenia wykonawcy o jakiej mowa w ustępie 1 -3 niniejszego paragrafu dokonuje się w zakresie wynagrodzenia należnego wykonawcy, poczynając od dnia wejścia w życie przepisów prawa będących podstawą zmiany:

- a) wysokości podatku od towarów i usług,
- b) wysokości kwoty minimalnego wynagrodzenia,
- c) wysokości kwoty minimalnej stawki godzinowej wynagrodzenia,
- d) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniom zdrowotnym,
- e) wysokości stawki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,
- f) 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 przypadku zmiany, o której mowa w ustępie 4 lit „a” niniejszego paragrafu, wartość netto wynagrodzenia Wykonawcy nie zmienia się, a określona w umowie (aneksie) wartość brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona na podstawie nowych przepisów. W przypadku zmiany, o której mowa w ustępie 4 lit „b-f” niniejszego paragrafu Wykonawca przedstawia:

- a) zamawiającemu kalkulację wzrostu kosztów wyliczenia odpowiedniej zmiany wynagrodzenia,
- b) na wniosek zamawiającego, na potwierdzenie kalkulacji o której mowa w niniejszym punkcie lit. „a”, aktualne umowy o pracę lub umowy cywilnoprawne zawarte z osobami biorącymi udział w realizacji zamówienia,
- c) na wniosek zamawiającego skierowany nie wcześniej niż w terminie 30 dni od daty wejścia w życie przepisów będących podstawą wprowadzenia zmiany o jakiej mowa w niniejszym punkcie lit. „a”, odpowiednio umowy o pracę/ aneksy do umowy o pracę bądź umowy cywilnoprawne/ aneksy do umów cywilnoprawnych - potwierdzające odpowiednią zmianę wynagrodzenia. Niezawarcie w terminie nie dłuższym niż miesiąc od dnia złożenia wniosku, o którym mowa w ust. 2, porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia, uprawnia każdą ze stron do rozwiązania umowy z zachowaniem dwumiesięcznego okresu wypowiedzenia. Rozwiązanie umowy nie stanowi nienależytego wykonania lub niewykonania umowy.

Oświadczenie o rozwiązaniu umowy z zachowaniem dwumiesięcznego okresu wypowiedzenia należy złożyć w terminie nie później niż w ciągu 30 dni od dnia zakończenia negocjacji. Przez zakończenie negocjacji strony rozumieją nie osiągnięcie przez strony porozumienia w zakresie przedmiotu negocjacji w maksymalnym terminie 30 dni od daty wpłynięcia wniosku, o którym mowa w ustępie 2, do drugiej strony.

Zmiany o których mowa wymagają zawarcia aneksu/ porozumienia do umowy o zamówienie publiczne.”

Uzasadnienie



W dniu 28 listopada 2018 r. w Dzienniku Ustaw została opublikowana ustawa z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz. U. z 2018 poz. 2215, dalej ustawa o PPK). Zgodnie z treścią art. 120 przywołanej powyżej ustawy, na jej mocy ulega zmianie treść ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych ( t.j. Dz.U. z 2018 poz. 1986 z późn.zm.) poprzez wprowadzenie następujących zmian „w art. 142 w ust. 5 po pkt 3 dodaje się przecinek oraz pkt 4 w brzmieniu: „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”.

Przeniesienie do treści wzoru umowy treści art. 436 pkt. 4, Pzp nie można uznać za wystarczające. Zgodnie z brzmieniem art. 135 ustawy o PPK uregulowane zostały również aspekt procedury występowania o zmianę wysokości wynagrodzenia wykonawcy. Pozostawia bowiem szereg problemów praktycznych odnoszących się do rzeczywistej możliwości skorzystania przez Wykonawcę z przywołanego powyżej uregulowania. Na Zamawiającym ciąży obowiązek jasnego, precyzyjnego wyczerpującego określenia SIWZ, którego jednym z elementów jest wzór umowy. Mając powyższe na uwadze zasadnym jest uzupełnienie postanowień wzoru umowy o propozycje zgłoszone przez Wykonawcę a odnoszące się do trybu wprowadzenia zmiany wynagrodzenia w momencie jej zaistnienia.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie uwzględnia powyższego wniosku. Zwracamy jednak uwagę, że powyższy przepis art. 135 ppk miał zastosowanie w dniu wejścia w życie ustawy.*

17. Dotyczy Kryterium oceny ofert: Zamawiający w celu weryfikacji złożonych oświadczeń przez Wykonawcę w zakresie kryterium oceny ofert „doświadczenie brygadzisty” będzie wymagał od Wykonawcy, którego oferta została wybrana złożenia kopii dokumentów (zaświadczeń, referencji etc.) potwierdzających posiadane przez wskazaną osobę doświadczenie. W związku z powyższym proszę o informację, czy zaświadczenie potwierdzające posiadane przez wskazaną osobę doświadczenie może zostać wystawione przez podmiot, który skierował daną osobę i powierzył jej nadzór usług/usługi w określonym budynku/miejscu.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający informuje, że będzie weryfikował oświadczenie Wykonawcy w zakresie kryterium oceny ofert „doświadczenie brygadzisty” w oparciu o złożone przez Wykonawcę dokumenty potwierdzające posiadane przez wskazaną osobę doświadczenie. Dokumenty takie winny potwierdzać co najmniej kiedy dana osoba zdobyła doświadczenie, oraz jaką pełniła funkcję, przez jaki okres czasu, na rzecz jakiego podmiotu/ pracodawcy. Dokumentem takim mógłby być np. dokument potwierdzający zatrudnienie osoby np. kopia umowy o pracę, umowy zlecenia, referencje pracodawcy/zleceniodawcy/zamawiającego, poświadczenie wykonywania pracy, świadectwo pracy, zakres obowiązków na stanowisku pracy etc.*

*W przypadku, gdy wykonawca z przyczyn niezależnych od niego nie jest w stanie uzyskać tych dokumentów – oświadczenie wykonawcy, który skierował daną osobę i powierzył jej nadzór usług/usługi w określonym budynku/miejscu, z podaniem dokładnych informacji, w oparciu, o które Zamawiający będzie w stanie zweryfikować oświadczenie we własnym zakresie bezpośrednio u podmiotu trzeciego. Zamawiający nie uzna posiadanego doświadczenia przez wskazaną osobę w przypadku, gdy oświadczenie Wykonawcy, będzie jedynie potwierdzeniem oświadczenia złożonego w treści Formularza ofertowego, nie popartego jakimikolwiek dowodami potwierdzającymi deklarowane przez Wykonawcę doświadczenie tej osoby, jak również w przypadku, gdy Zamawiający w oparciu o informacje przedstawione przez Wykonawcę nie będzie w stanie sam u podmiotu trzeciego zweryfikować jego prawdziwości.*

18. 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 Zamawiającego:**

*Odpowiedź jak do pytania nr 3.*

19. Czy w przypadku wyłączenia części powierzchni zmianie ulegnie wymóg dotyczący ilości zatrudnionych osób?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Odpowiedź jak do pytania nr 3.*

20. Czy w dniach poniedziałek -piątek należy zapewnić załogę minimum 16 osób czy 16 etatów?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający informuje, że określił minimalną liczbę pracowników niezbędną do prawidłowej realizacji zamówienia, zakres ich obowiązków oraz godziny pracy serwisu sprzątającego. Natomiast wymiary etatów ustala Wykonawca i muszą one odpowiadać czasowi niezbędnemu na wykonanie przez pracowników czynności objętych usługą sprzątnia.*

21. Czy do minimalnej 16-osobowej obsady jest wliczony brygadzysta czy ma to być dodatkowa osoba?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający informuje, że wykonawca do realizacji zamówienia winien zapewnić 16-osobową obsadę, włącznie z brygadzystą.*

22. Czy w weekend również jest wymagana obecność brygadzysty? Jeśli tak to w jakich godzinach?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zgodnie z zapisami SOPZ brygadzysta obowiązany jest do świadczenia usługi i przebywania w siedzibie Zamawiającego od poniedziałku do piątku*

w godzinach 6.30-14.30 i w tym czasie jest obowiązany do stałego kontaktu z przedstawicielem Zamawiającego.

23. Czy brygadzysta może również sprzątać lub pełnić serwis dzienny?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Tak, brygadzysta wykonuje czynności porządkowe i pełni serwis dzienny, jednocześnie zapewniając stały kontakt z przedstawicielem Zamawiającego.*

24. Czy do minimalnej 16-osobowej obsady jest wliczona osoba do sprzątnięcia terenów zewnętrznych?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Tak, do minimalnej 16-osobowej obsady wliczana jest osoba do sprzątnięcia terenów zewnętrznych.*

25. Proszę o potwierdzenie, że materiały higieniczne – papier toaletowy, ręczniki papierowe, mydło oraz worki zapewnia Zamawiający na własny koszt?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Tak, Zamawiający potwierdza, że materiały higieniczne – papier toaletowy, ręczniki papierowe, mydło oraz worki zapewnia Zamawiający na własny koszt.*

26. Kto ponosi koszty i zakupuje odświeżacze powietrza?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający informuje, że zakup odświeżaczy powietrza i pokrycie kosztów ich zakupu ponosi Zamawiający.*

27. Proszę o potwierdzenie, że do obowiązków Wykonawcy nie należy mycie żadnych przeszkleń i innych powierzchni znajdujących się na wysokości pow. 3 m. – chodzi o prace alpinistyczne lub z użyciem podnośnika.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Tak, Zamawiający potwierdza, że do obowiązków Wykonawcy nie należy mycie żadnych przeszkleń i innych powierzchni znajdujących się na wysokości pow. 3 m. – chodzi o prace alpinistyczne lub z użyciem podnośnika.*

28. Dotyczy: Warunek opisany Załączniku nr 1 do SWZ pkt.12 SOPZ tj. „ze względu na rodzaj wykonywanych obowiązków, Zamawiający dopuszcza aby nie więcej niż 4 osoby (w tym maksymalnie 2 mężczyzn) realizujące przedmiot Umowy posiadały lekki stopień niepełnosprawności zgodnie z 3 ust. 1 pkt. 3) ustawy z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej” należy uznać za dyskryminujący i winien zostać bezwzględnie usunięty przez Zamawiającego.

Zwracam się z wnioskiem o zmianę lub usunięcie zapisu, gdyż podane okoliczności faktyczne tj. „praca w pomieszczeniach o małym naświetleniu (przestrzeń Wystawy Stałej) czy też praca na drabinie powyżej 1 m, skomplikowany układ połączeń korytarzy bardzo dużą kubaturę sprzątanego obiektu, wobec czego Wykonawca winien zapewnić pracownikom organizację pracy zgodną z obowiązującymi przepisami prawa w zakresie warunków pracy

osób niepełnosprawnych” nie stanowią żadnych przeszkód, które uzasadniałyby wprowadzenie przez Zamawiającego ograniczenia zatrudniania osób niepełnosprawnych przez Wykonawcę.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający wprowadzając powyższy warunek nie dyskryminuje w żaden sposób osób z niepełnosprawnością. Wymagania skierowane do wykonawcy co do ilości osób z orzeczonym stopniem niepełnosprawności wynikają z doświadczenia Zamawiającego zdobytego przy realizacji dotychczasowych usług sprzątnia i pozwalają mu ocenić predyspozycje pracownika, jego możliwości fizyczne i psychiczne niezbędne do realizacji powierzonych mu zadań. Zarówno sama specyfika budynku, jego rozległość i skomplikowany układ pomieszczeń, zakres zadań oraz praca wykonywana przy niezwykle cennych pod względem historycznym i wystawienniczym artefaktach uzasadniają wprowadzenie ograniczenia dla zatrudnienia przez Wykonawcę maksymalnie 4 osób z lekkim stopniem niepełnosprawności.*

*Zgodnie z tezą wyroku Sądu Najwyższego z dnia 29 listopada 2017 r. w sprawie o sygnaturze I PK 367/16 „dyskryminacją jest nieusprawiedliwione obiektywnymi powodami gorsze traktowanie pracownika ze względu na niezwiązane z wykonywaną pracą cechy lub właściwości dotyczące go osobiście i istotne ze społecznego punktu widzenia”. W przedmiotowej sprawie ograniczenie możliwości zatrudnienia osób niepełnosprawnych do maksymalnie 4 osób występuje na podstawie kryterium obiektywnego, co oznacza, iż nie może ono zostać uznane za dyskryminację. Zamawiający nie zmienia zapisu w tym zakresie.*

Powyższe udzielone wyjaśnienia oraz zmiana treści SWZ stanowią integralną część SWZ i są wiążące dla wszystkich Wykonawców przy składaniu ofert.

**Ponadto, Zamawiający informuje, że termin składania ofert nie ulega zmianie i upływa w dniu 10 listopada 2022 roku o godz. 10:00.**

Przewodniczący komisji przetargowej

/-/ Karolina Chajbos