

Kraków, dnia 14 kwietnia 2021 r.

Numer sprawy **BZP-3942-5/2021**

**Do wszystkich wykonawców**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. **Kompleksowe usługi sprzątania i utrzymania czystości w budynkach Akademii Sztuk Pięknych im. Jana Matejki w Krakowie oraz na terenach przyległych do tych budynków - numer sprawy: BZP-3942-5/2021.**

I. W związku ze złożonymi zapytaniami dotyczącymi Specyfikacji Warunków Zamówienia, Zamawiający poniżej przedstawia odpowiedzi:

**Pytanie nr 1:**

Jaką techniką są myte okna na klatkach schodowych w budynku przy ul. Lea 27 - 29 w Krakowie. Czy jest wymagana metoda alpinistyczna?

**Odpowiedź na pytanie nr 1:**

W budynku przy ulicy Lea 27-29 okna w sekcji klatki schodowej są w części otwierane, również przeszklenie elewacji w części jest otwierane. Ze względów bezpieczeństwa i utrudnionego dostępu do części okien, Zamawiający zaleca mycie okien z wykorzystaniem metody alpinistycznej.

**Pytanie nr 2:**

Uprzejmie proszę 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/> ?

Podkreślam przy tym, że pytanie nie dotyczy zgody na wystawianie ustrukturyzowanych faktur elektronicznych, gdyż takowe Zamawiający jest zobowiązany odbierać od wykonawcy na podstawie art. 4.1 ustawy z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych.... (t.j. Dz.U. z 2020 r. poz. 1666), lecz zgody na wystawianie ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych.

Fakturowanie oraz wystawienie innych dokumentów w ustrukturyzowanej formie elektronicznej jest zgodne z przepisami podatkowymi, wynikającymi z ustawy o podatku od towarów i usług (VAT) oraz jest powszechnie stosowane pomiędzy Zamawiającymi a wykonawcami. Taki sposób przekazywania dokumentów ułatwia wzajemną komunikację oraz eliminuje szereg błędów, występujących w procesie tradycyjnego fakturowania. Jest on też rekomendowany, jako docelowy sposób obiegu dokumentów księgowych przez Ministerstwo Rozwoju, Pracy i Technologii (<https://www.gov.pl/web/rozwoj-praca-technologie/e-fakturowanie-w-zamowieniach-publicznych>). Ponadto, w dobie epidemii COVID-19, taki sposób przekazywania dokumentów rozliczeniowych jest jedną ze skutecznych metod w powstrzymaniu rozprzestrzeniania się wirusa oraz gwarantuje utrzymanie ciągłości procesów księgowych i podatkowych.

Jednocześnie proszę o podanie konta Zamawiającego znajdującego się na Platformie Elektronicznego Fakturowania, umożliwiające przesłanie ustrukturyzowanych dokumentów.

**Odpowiedź na pytanie nr 2:**

Zamawiający posiada konto na platformie nr PEPPOL: 6750007570. Zamawiający nie dopuszcza wysyłania i odbierania za pośrednictwem platformy innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych za wyjątkiem faktur korygujących.

**Pytanie nr 3:**

Proszę 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).**

Jednocześnie, jako podstawę do indywidualnego rozliczania należy wskazać art. 8, art. 19 a, art. 106 b Ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług Dz. U. z 2018 r. poz. 2174 ze zm. Zgodnie z którymi, jeśli podatnik VAT (konsorcjant) świadczy usługę bezpośrednio na rzecz zamawiającego, to jest zobligowany do rozliczenia VAT należnego od tego świadczenia i wystawienia faktury na rzecz odbiorcy świadczenia czyli Zamawiającego.

Mając na uwadze różnorodność czynności składających się na przedmiot zamówienia, często zdarza się, że poszczególne usługi realizowane w ramach całego przedmiotu umowy opodatkowane są różnymi stawkami podatku VAT, dlatego też, aby zapewnić przejrzystość podatkową, uzasadnione jest wystawianie faktur przez członków konsorcjum bezpośrednio Zamawiającemu jako faktycznemu odbiorcy usługi. Powyższe wynika, z faktu, że członek konsorcjum świadczący usługę opodatkowaną w innym wymiarze niż 23% lub zwolnioną z podatku z powodu rodzaju świadczonej usługi, jako jedyny podmiot w ramach konsorcjum ma możliwość wystawienia faktury zgodnie z przysługującym mu zwolnieniem z podatku lub innym niż 23 % podatkiem VAT. Każdy z pozostałych członków w tym lider konsorcjum – świadczący usługi oprocentowane 23 % podatkiem VAT nie ma możliwości, wystawienia faktur ze zwolnieniem podatkowym lub w innym wymiarze niż 23%. Wystawienie przez lidera konsorcjum faktury zbiorczej na Zamawiającego zawierającego m.in. określenie wynagrodzenia za usługę np. zwolnioną z podatku, może być kwestionowane przez organy podatkowe i uznane za nieprawidłowe – bowiem lider jako konkretny płatnik podatku nie ma prawa korzystać ze zwolnień od podatku w ramach swojej działalności.

Innymi słowy – każdy podmiot gospodarczy może świadczyć usługi i pobierać za nie wynagrodzenie w ramach przedmiotu swojej działalności i posiadanych uprawnień. Niedopuszczalne jest pobieranie wynagrodzenia, a tym bardziej wystawiania faktur za usługi, co do których dany podmiot nie posiada odpowiednich licencji, pozwoleń czy też przywilejów podatkowych w postaci np. zwolnienia z podatku lub obniżonej stawki podatku.

Dyrektor Izby Skarbowej w Warszawie w dniu 8.07.2013 r. IPPP1/443-377/13-3/AS wydał opinię w sprawie „rozliczenia konsorcjum - podział przychodów i kosztów”, w której napisano: „Zawarcie umowy o wspólne przedsięwzięcie gospodarcze - umowy konsorcjum - nie ma na celu powstania nowego swoistego podmiotu gospodarczego, lecz stanowi porozumienie stron w zakresie realizacji wspólnego celu gospodarczego. Odnośnie rozliczenia podatku VAT przez uczestników konsorcjum, stwierdzić należy iż zgodnie z art. 15 ust. 1 ustawy, podatnikami są osoby prawne, jednostki organizacyjne niemające osobowości prawnej oraz osoby fizyczne, wykonujące samodzielnie działalność gospodarczą, o której mowa w ust. 2, bez względu na cel lub rezultat takiej działalności. Oznacza to, że z punktu widzenia VAT każdy z członków konsorcjum jest odrębnym podatnikiem. Podatnikiem nie jest i nie może być natomiast samo konsorcjum. Dlatego też podmioty działające w ramach konsorcjum powinny do wzajemnych rozliczeń oraz **do rozliczeń z podmiotem, na rzecz którego konsorcjum świadczy usługę stosować ogólne zasady w zakresie wystawiania faktur VAT dokumentujących wykonywane przez nich czynności.**”

Zawarcie umowy konsorcjum nie prowadzi do powstania nowego bytu prawnego. W szczególności konsorcjum nie posiada zdolności prawnej lub zdolności do czynności prawnych – w zdolność tą wyposażone są natomiast podmioty tworzące konsorcjum (wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 4 marca 2016 r., sygn. akt. VI ACa

83/16). Powyższe dotyczy również konsorcjum tworzonego w celu zawarcia i realizacji umowy o zamówienie publiczne, zgodnie bowiem z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Krakowie z 17 grudnia 2014 r., sygn. akt: I ACa 1308/14: Brzmienie przepisu art. 23 ust. 3 Pzp przesądza jednoznacznie, iż konsorcjum na gruncie tej ustawy nie posiada podmiotowości prawnej, co oznacza, że nie jest odrębnym podmiotem (wykonawcą), a raczej „sumą pojedynczych wykonawców”.

Zgodnie z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z 28 maja 2015 r., sygn. akt: I ACa 29/15: *Konsorcjum jest stosunkiem obligacyjnym kreowanym umową, w wyniku której powstaje stosunek prawny konsorcjum, w którym każda z jego stron (konsorcjant) zobowiązuje się do określonego uczestnictwa w konsorcjum i do oznaczonego działania na jego rzecz, a tym samym na rzecz pozostałych konsorcjantów dla osiągnięcia celu, dla którego umowa została zawarta. Konsorcjanci zobowiązują się do działań i świadczeń zmierzających do osiągnięcia wspólnego celu gospodarczego przyjętego przez konsorcjum, zobowiązując się do wspólnego działania. „Wspólność” celu gospodarczego jest podstawowym atrybutem konsorcjum. Umowa konsorcjum nie jest uregulowana w kc, jest zatem zaliczana do umów nienazwanych kreowanych treścią umowy w ramach swobody kształtowania stosunku zobowiązaniowego przewidzianej w art. 3531 kc i traktowana jako umowa, do której stosuje się odpowiednio przepisy art. 860–875 kc.*

Umowa konsorcjum winna wskazywać podmiot uprawniony do reprezentowania konsorcjum na zewnątrz i podejmowania czynności w imieniu pozostałych jego członków (tzw. lider konsorcjum).

W myśl art. 445 ust. 1 Pzp: *Wykonawcy, o których mowa w art. 58 ust. 1, ponoszą solidarną odpowiedzialność za wykonanie umowy i wniesienie zabezpieczenia należytego wykonania. Solidarna odpowiedzialność podmiotów tworzących konsorcjum oznacza, że zamawiający może żądać wykonania umowy o zamówienie publiczne od wszystkich członków konsorcjum, kilku spośród nich lub każdego z osobna, zaspokojenie roszczenia zamawiającego przez jednego z konsorcjantów zwalnia zaś pozostałych. Nie jest możliwe wyłączenie solidarnej odpowiedzialności konsorcjum wykonawców względem zamawiającego w drodze umowy, natomiast wzajemny podział zadań przyjęty w umowie konsorcjum wywołuje wyłącznie skutki wewnętrzne pomiędzy jego członkami. Z powyższego wynika, że istota umowy konsorcjum nie uzasadnia tego, by Zamawiający mógł przyjmować faktury tylko od jednego podmiotu wchodzącego w skład konsorcjum. Zgodnie z zasadą – Konsorcjum ponosi odpowiedzialność solidarną wobec Zamawiającego, a Zamawiający zobowiązany jest do zapłaty wynagrodzenia za wykonaną usługę lub dostawę każdemu z członków konsorcjum wg ustalonego w umowie wynagrodzenia. Jest zatem w pełni uzasadnione i konieczne ze względu na przepisy prawa podatkowego, aby wynagrodzenie należne Wykonawcy, będącemu konsorcjum firm, było płatne zgodnie z fakturami VAT, wystawionymi przez każdego z członków konsorcjum realizujących usługę na kwoty, które w sumie stanowią wysokość miesięcznego wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy.*

### **Odpowiedź na pytanie nr 3:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na powyższe.

### **Pytanie nr 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.

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych ustanawianie przez zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych uznać należy bezwzględnie za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji wyrażonej w przepisie art. 16 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2019 poz. 2019 z późn. zm.), które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 255 ust. 6 ustawy prawo zamówień publicznych z uwagi, iż postępowanie jest obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Stanowisko powyższe znajduje pełne potwierdzenie m.in. wyroku z dnia 23 sierpnia 2007 r. sygn. akt: UZP/ZO/0-1030/07. Zważyć bowiem należy, że kara umowna (odszkodowanie umowne) ze swojej istoty ma charakter wyłącznie odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie zaś prewencyjny. Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem bezspornie rażące naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współżycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 353<sup>1</sup> k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c.

### **Odpowiedź na pytanie nr 4:**

Zamawiający nie przychyliła się do zmiany wysokości kar umownych.

#### **Pytanie nr 5:**

Zgodnie z art. 433 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający może ograniczyć zakres zamówienia pod warunkiem wskazania minimalnej wartości świadczenia stron.

Zamawiający w par. 11 dopuszcza możliwość ograniczenia zakresu zamówienia nie podając minimalnej wartości świadczenia stron, czym narusza przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych.

Zamawiający dokonał opisu przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny i niewyczerpujący, za pomocą określeń nieprecyzyjnych i ogólnych tj. w sposób nieuwzględniający wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty oraz w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję. Działanie Zamawiającego prowadzi do sytuacji, w której będzie on miał możliwość dowolnego interpretowania i stosowania mechanizmu obniżenia (wpływającego na zmianę wynagrodzenia będącego istotną w rozumieniu art. 454 ust. 2 ustawy pzp zmianą postanowień zawartej umowy), co narusza zasadę swobody umów wyrażoną w art. 3531 kodeksu cywilnego. W konsekwencji powyższego Zamawiający pozbawia Wykonawców możliwości dokonania rzetelnej oceny ryzyka zmiany wysokości wynagrodzenia na skutek stosowania obniżenia, która powinna być dokonywana w oparciu o jednoznaczne i jednolicie interpretowane przez wszystkich Wykonawców kryteria. Prowadzi to z kolei do niemożliwości przyjęcia przez Wszystkich Wykonawców tych samych założeń przy budowie swoich ofert, a tym samym obliczenia ich ceny, która stanowi istotne kryterium oceny ofert w niniejszym postępowaniu. Czynności Zamawiającego są sprzeczne z bezwzględnie obowiązującymi przepisami prawa są w konsekwencji nieważne z mocy art. 58 § 1 kodeksu cywilnego. Zgodnie z art. 454 ustawy Pzp istotna zmiana umowy wymaga przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia.

Zamawiający nie może jednostronnie modyfikować postanowień umowy. Wykonawca winien mieć gwarancję uzyskiwania zleceń w zakresie wynikającym z SWZ i umowy, gdyż Wykonawca kalkuluje ofertę w oparciu o konkretny opis przedmiotu zamówienia, nadto ponosi koszty gotowości do świadczenia usługi; jednostronna modyfikacja umowy przez Zamawiającego w skrajnych przypadkach może prowadzić do nieopłacalności całego przedsięwzięcia ze strony Wykonawcy; zatem wszelkie zmiany niniejszej umowy dotyczące zakresu przedmiotu świadczenia winny wymagać zgody obu stron oraz formy pisemnego aneksu.

#### **Odpowiedź na pytanie nr 5:**

Zamawiający informuje, że w załączniku nr 1 do SWZ opisał przedmiot zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, który w żaden sposób nie utrudnia uczciwej konkurencji. Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia dla każdej części dokładnie opisał rodzaj pomieszczeń, powierzchnię, rodzaj podłogi, specyfikację i częstotliwość wykonywania prac wchodzących w zakres przedmiotu zamówienia, obowiązki Zamawiającego, oraz obowiązki Wykonawcy.

W załączniku nr 3 do SWZ (projektowane postanowienia umowy) w § 11 ust. 3 Zamawiający określił przewidywane przypadki oraz zakres zmian umowy i zgodnie z zapisami pkt 8 przywołanego paragrafu mowa jest tylko o skróceniu okresu obowiązywania umowy, o którym mowa w § 2 umowy dla poszczególnych części przedmiotu umowy zdefiniowanych w § 1 ust. 2 umowy, w tym poprzez czasowe zawieszenie jej wykonywania m.in. w przypadku wyłączenia z eksploatacji objętych usługami sprzątnięcia i utrzymania czystości budynków lub ich części lub terenu przyległego do tych budynków z związku z rozpoczęciem robót budowlanych (plac budowy), stosownie do czasu tego wyłączenia. W okresie zawieszenia wykonywania umowy tj. za okres nieświadczenia usług Wykonawcy nie przysługuje wynagrodzenie.

#### **Pytanie nr 6:**

Czy z uwagi na wskazówki zawarte w instrukcji wypełniania Jednolitego Europejskiego Dokumentu Zamówienia Wykonawca może ograniczyć się do wypełnienia **sekcji α Części IV** – Ogólne oświadczenie dotyczące wszystkich kryteriów kwalifikacji Jednolitego Europejskiego Dokumentu Zamówienia (JEDZ) i nie wypełniać dalszych pól odnoszących się do szczegółowych warunków udziału w postępowaniu (kryteriów kwalifikacji) określonych przez Zamawiającego w SWZ?

Zamawiający bowiem, zgodnie z art. 126 ust. 1 PZP, przed wyborem najkorzystniejszej oferty wezwie wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona, do złożenia w wyznaczonym terminie, nie krótszym niż 10 dni, aktualnych na dzień złożenia podmiotowych środków dowodowych

Ograniczenie zbędnego formalizmu, uproszczenie procedur udzielania zamówienia i ich uelastycznienia, które podnoszono między innymi w Uzasadnieniu do wprowadzenia ustawy z dnia 11 września 2019, pozwoli zarówno wykonawcy jak i Zamawiającemu na prowadzenie niniejszego postępowania w oparciu o zasady ekonomiki postępowania. Pozwoli także uniknąć konieczności dodatkowej weryfikacji na tym etapie postępowania.

**Odpowiedź na pytanie nr 6:**

Zamawiający informuje, że udzielił już odpowiedzi na takie pytanie - vide odpowiedź na pytanie nr 18 w piśmie Zamawiającego z dnia 30.03.2021 roku.

**Pytanie nr 7:**

W związku z faktem, że część nr 3 zamówienia ma być realizowana przez 13 miesięcy wnosimy o wprowadzenie do wzoru umowy zapisów zgodnych z art. 439 Pzp:

Art. 439. [Zasady wprowadzania w umowie na roboty budowlane lub usługi zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy]

1. Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane lub usługi, zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy, zawiera postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.

2. W umowie określa się:

1) poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, o których mowa w ust. 1, uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia oraz początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia;

2) sposób ustalania zmiany wynagrodzenia:

a) z użyciem odesłania do wskaźnika zmiany ceny materiałów lub kosztów, w szczególności wskaźnika ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego lub

b) przez wskazanie innej podstawy, w szczególności wykazu rodzajów materiałów lub kosztów, w przypadku których zmiana ceny uprawnia strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia;

3) sposób określenia wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia oraz określenie okresów, w których może nastąpić zmiana wynagrodzenia wykonawcy;

4) maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia.

3. Jeżeli umowa została zawarta po upływie 180 dni od dnia upływu terminu składania ofert, początkowym terminem ustalenia zmiany wynagrodzenia jest dzień otwarcia ofert, chyba że zamawiający określi termin wcześniejszy.

4. Przez zmianę ceny materiałów lub kosztów rozumie się wzrost odpowiednio cen lub kosztów, jak i ich obniżenie, względem ceny lub kosztu przyjętych w celu ustalenia wynagrodzenia wykonawcy zawartego w ofercie.

Projekt Umowy nie zawiera żadnych postanowień, które spełniałyby warunki powyższego przepisu. Skoro zaś umowa ma zostać zawarta na okres ponad 12 miesięcy, a jej przedmiotem są usługi, konieczne jest wprowadzenie do Projektu Umowy odpowiednich klauzul waloryzacyjnych.

**Pytanie nr 8:**

W związku z faktem, że część nr 3 zamówienia ma być realizowana przez 13 miesięcy wnosimy o wprowadzenie do wzoru umowy zapisów zgodnych z art. 436 ust. 4 pkt. b ustawy prawo zamówień publicznych. Przepisy nakazują, aby w przypadku umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy umowa zawierała postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia, w przypadku zmiany:

– stawki podatku od towarów i usług oraz podatku akcyzowego,

– 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,

– zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub ubezpieczenie zdrowotne,

– 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)

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

Prosimy zatem o dostosowanie zapisów umowy do obecnie obowiązujących przepisów.

**Odpowiedź na pytanie nr 7 i 8:**

Zamawiający informuje, że w projektowanych postanowieniach umowy w § 12 dodaje się ust. 5, 6, 7 o następującym brzmieniu:

„5. Wyłącznie dla przedmiotu zamówienia określonego w części nr 3 strony przewidują możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia, o którym mowa w § 9 ust. 1 umowy, w formie pisemnego aneksu, w przypadku zmian zaistniałych w trakcie obowiązywania umowy dotyczących:

- 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,
- zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub ubezpieczenie zdrowotne,
- 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),
- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.

6. Zmiana wysokości wynagrodzenia w przypadku zaistnienia okoliczności wskazanej przesłanki, o której mowa w ust. 5, będzie obejmować wyłącznie część wynagrodzenia należnego Wykonawcy, w odniesieniu do której nastąpiła zmiana wysokości kosztów wykonania umowy przez Wykonawcę w związku z wejściem w życie przepisów odpowiednio zmieniających wysokość minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej lub dokonujących zmian w zakresie zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub w zakresie wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne lub zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych.

7. W przypadku zmian, o których mowa w ust. 5, Wykonawca zobowiązany jest wystąpić do Zamawiającego z wnioskiem, do którego Wykonawca winien dołączyć dokumenty, z których będzie wynikać, w jakim zakresie zmiany te mają wpływ na koszty wykonania Umowy."

**Pytanie nr 9:**

Zamawiający w OPZ wymienia środki konkretnej marki dopuszczając środki równoważne. Prosimy o potwierdzenie, że jako środki równoważne Zamawiający uzna profesjonalne środki czystości wysokiej jakości posiadające dokumenty dopuszczające do stosowania w Polsce?

**Odpowiedź na pytanie nr 9:**

Zamawiający potwierdza możliwość zastosowania przez wykonawcę środków czyszczących równoważnych, które zostały dopuszczone do sprzedaży.

**Pytanie nr 10:**

Zamawiający w rozdziale XV SWZ Ad. 2 definiuje „P – liczba punktów za kryterium „czas dojazdu patrolu (grupy interwencyjnej) do budynków Zamawiającego”. Prosimy o zmianę, gdyż drugie kryterium dotyczy ryczałtowej stawki rbg dla potrzeb zleceń dodatkowych.

**Odpowiedź na pytanie nr 10:**

Zamawiający informuje, że w rozdziale XV SWZ w ust. 1 w Ad. 2) oczywiście chodzi o: S - Liczba punktów za kryterium „Ryczałtowa stawka roboczogodziny dla potrzeb zleceń dodatkowych (wystawy, wernisaże itp.” w badanej ofercie.

**Pytanie nr 11:**

Czy Zamawiający oczekuje od Wykonawcy polisy dedykowanej pod realizację kontraktu będącego przedmiotem niniejszego postępowania, czy wystarczy, że Wykonawca będzie posiadał stosowną polisę OC związaną z przedmiotem kontraktu, jednakże będzie to polisa obrotowa dotycząca wszystkich realizowanych przez Wykonawcę kontraktów?

**Odpowiedź na pytanie nr 11:**

Zamawiający nie oczekuje polisy dedykowanej.

**Pytanie nr 12:**

Czy suma gwarancyjna, na którą ma opiewać polisa OC Wykonawcy ma stanowić sumę dla zadań od 1 do 11 kwoty 300 000 zł, co daje 3 300 000 zł plus dla zadania 12 kwota 50 000 zł co daje sumę gwarancyjną dla zadań od 1 do 12: 3 350 000 zł?

**Odpowiedź na pytanie nr 12:**

Suma gwarancyjna na którą ma opiewać polisa OC ma stanowić sumę dla zadań od 1 do 12 w przypadku, gdy Wykonawca będzie składał oferty na wszystkie zadania tj. od 1 do 12.

**Pytanie nr 13:**

Proszę o informację, w których budynkach z podziałem na zadania jest winda?

**Odpowiedź na pytanie nr 13:**

Zamawiający informuje, że winda znajduje się w następujących budynkach ASP zlokalizowanych w Krakowie:

- a) w kompleksie budynków przy Placu Jana Matejki 13, ul. Paderewskiego oraz ul. Basztowej 18;
- b) przy ul. Lea 27-29;
- c) przy ul. Smoleńsk 9.

**Pytanie nr 14:**

Dot. formularza cenowego, wiersz 3 – czy Zamawiający chce aby Wykonawca podał cenę obniżoną o 50% za 1 miesiąc za okres 19.07-12.09.2021 (tj. 62dni)? W jaki sposób Zamawiający wyliczy cenę za te 2 miesiące?

**Odpowiedź na pytanie nr 14:**

Wartość usługi za poszczególne miesiące (w tym miesiące, w których nastąpiło obniżenie w związku z zmniejszeniem częstotliwości usługi sprzątnia), musi być wliczona w łączną kwotę na jaką zostanie złożona oferta w poszczególnej części zamówienia.

**Pytanie nr 15:**

Czy Zamawiający wymaga wywozu śniegu?

**Odpowiedź na pytanie nr 15:**

Zakres związany z czynnościami i częstotliwością usługi sprzątnia został dokładnie opisany dla każdego zadania z osobna w załączniku nr 1 do SWZ w przedmiotowym postępowaniu.

Wykonawca zobowiązany będzie do składowania śniegu w wyznaczonym miejscu. Śnieg należy składować w sposób umożliwiający prawidłowy i niezakłócony ruch pieszych i samochodów. Przymowny śnieg nie może przylegać do ścian budynku Zamawiającego. Zamawiający nie wymaga wywozu śniegu.

**Pytanie nr 16:**

Czy do usługi wchodzi usługa odśnieżania dachu?

**Odpowiedź na pytanie nr 16:**

Usługa odśnieżania dachu nie jest ujęta w zakresie przedmiotu zamówienia.

**Pytanie nr 17:**

Jak duże/wysokie są krzewy do przycinania?

**Odpowiedź na pytanie nr 17:**

W zależności od lokalizacji krzewy mają wysokość do 2 m.

**Pytanie nr 18:**

Kto odpowiada za wywóz skoszonej trawy i liści?, Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia napisał, że Wykonawca worki z zebranymi liśćmi, ma ustawiać koło pojemnika na śmieci lub innego miejsca wskazanego przez Zamawiającego, na terenie świadczenia usługi.

**Odpowiedź na pytanie nr 18:**

Zamawiający odpowiada za organizację wywozu skoszonej trawy i liści.

**Pytanie nr 19:**

Kto Zamawia środki do dezynfekcji rąk, Wykonawca czy Zamawiający?

**Odpowiedź na pytanie nr 19:**

Środki do dezynfekcji rąk zamawia i kupuje Zamawiający.

**Pytanie nr 20:**

Kto zamawia środki do dezynfekcji powierzchni, Wykonawca czy Zamawiający?

**Odpowiedź na pytanie nr 20:**

Środki do dezynfekcji zamawia i kupuje Zamawiający.

**Pytanie nr 21:**

Czy Zamawiający wymaga dezynfekcji miejsc kontaktowych? Jeżeli tak ile razy dziennie?

**Odpowiedź na pytanie nr 21:**

Dezynfekcja nie jest w zakresie przedmiotowego postępowania.

**Pytanie nr 22:**

Czy Zamawiający zezwoli na pracę w godzinach nocnych, prócz serwisu dziennego?

**Odpowiedź na pytanie nr 22:**

Zamawiający nie przewiduje świadczenia usługi sprzątnięcia w godzinach nocnych.

**Pytanie nr 23:**

Od której godziny może rozpocząć się sprzątnięcie rano i popołudniu?

**Odpowiedź na pytanie nr 23:**

Zamawiający oczekuje, aby wyszczególnione w specyfikacji prac czynności Wykonawca realizował tak aby osiągnąć stan gotowości budynku o godzinie 8.00. Dostęp do budynku jest możliwy od godziny 5.00 rano.

**Pytanie nr 24:**

Do której godziny sprzątnięcie ma się zakończyć.

**Odpowiedź na pytanie nr 24:**

Zamawiający oczekuje, aby wyszczególnione w specyfikacji prac czynności Wykonawca realizował tak aby osiągnąć stan gotowości budynku o godzinie 8.00.

**Pytanie nr 25:**

Kto zapewnia materiały higieniczne, Zamawiający czy Wykonawca?

**Odpowiedź na pytanie nr 25:**

Materiały higieniczne, które są wymagane do świadczenia usługi sprzątnięcia zapewnia Wykonawca.

**Pytanie nr 26:**

Czy występują okna na wysokości, nieotwieralne, wymagające użycia zwyżki lub alpinistycznego mycia? Jeżeli tak, proszę o podanie metrażu z informacją czy jest to pow. 1- czy 2- stronna, z podziałem na zadania.

**Odpowiedź na pytanie nr 26:**

Powierzchnia okien została określona dla każdego zadania z osobna w załącznikach do dokumentacji przetargowej, jest to powierzchnia z jednej strony okna.

Ze względów bezpieczeństwa i utrudnionego dostępu do części okien (nie wszystkie okna są otwierane), Zamawiający zaleca mycie okien z wykorzystaniem metody alpinistycznej.

**Pytanie nr 27:**

Proszę o wskazanie minimalnego terminu wyznaczonego do usunięcia nieprawidłowości o których mowa w par. 3 ust. 7 Umowy.

**Odpowiedź na pytanie nr 27:**

Zgłoszone nieprawidłowości należy usunąć niezwłocznie tak aby ich występowanie nie zakłócały funkcjonowanie pracy Uczelni.

**Pytanie nr 28:**

Wnoszę o wykreślenie w par. 6 ust. 1, 2 Umowy słowa „pełną”. Wykonawca może odpowiadać wyłącznie w granicach określonych w KC.



**Odpowiedź na pytanie nr 28:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.

**Pytanie nr 29:**

Wnoszę o wykreślenie par. 6 ust. 7 Umowy. Wykonawca posiada polisę od odpowiedzialności cywilnej na wypadek zdarzeń wynikających z par. 6 Umowy. Wobec powyższego żądanie dodatkowego zabezpieczenia w postaci rekompensaty pieniężnej jest nieuzasadnione.

**Odpowiedź na pytanie nr 29:**

Zamawiający informuje, że przychyliła się do wniosku Wykonawcy.

**Pytanie nr 30:**

Do jakiej wysokości, wykonawca ma zobowiązać się wypłaty rekompensat pieniężnej o której mowa w par.6 ust.7 Umowy?

**Odpowiedź na pytanie nr 30:**

Zamawiający informuje, że rekompensata ma być wypłacona do kwoty, która pokryje wyrządzoną szkodę.

**Pytanie nr 31:**

Wnoszę o modyfikację par.6 ust.8 Umowy, w zakresie: „ (...) Wykonawca zobowiązany jest do informowania Zamawiającego o wszelkich istotnych zmianach ogólnych warunków ubezpieczenia (OWU) w terminie do 7 dni roboczych od dnia ich wejścia w życie.

**Odpowiedź na pytanie nr 31:**

Zamawiający informuje, że zapis paragrafu 6 ust. 8 umowy (projektowanych postanowień umowy) pozostaje bez zmian.

**Pytanie nr 32:**

Wnoszę o wykreślenie w par.10 Umowy słowa „opóźnienie” i w to miejsce wpisanie słowa „zwłoka”.

**Odpowiedź na pytanie nr 32:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.

**Pytanie nr 33:**

Wnoszę o modyfikację par.10 ust.1 pkt. 1 Umowy, w zakresie: „(...) wyliczonego proporcjonalnie do niezrealizowanej wartości przedmiotu umowy”.

**Odpowiedź na pytanie nr 33:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.

**Pytanie nr 34:**

Wnoszę o obniżenie kar umownych w par. 10 Umowy co najmniej o 50% ze względu na ich wygórowaną wysokość. Niezależnie od przysługującej zamawiającemu uprzywilejowanej pozycji zamawiający powinien tak ukształtować treść umowy, aby realizacja zamówienia była możliwa (np. wyrok o sygn. akt KIO 283/14). 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 ciążących na nim na mocy tej umowy obowiązków a nie stanowić podstawę do zachwiania płynności finansowej wykonawcy w trakcie realizacji zamówienia.

**Odpowiedź na pytanie nr 34:**

Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.

**Pytanie nr 35:**

Wnoszę o wykreślenie par.10 ust.4 Umowy. W szczególności podstawa do wykreślenia zapisu wynika z art. 15r1.1 ustawy z dnia 19 czerwca 2020 r. o dopłatach do oprocentowania kredytów bankowych udzielanych przedsiębiorcom dotkniętym skutkami COVID-19 oraz o uproszczonym postępowaniu o zatwierdzenie układu w związku z wystąpieniem COVID-19. Przepis ten zakazuje potrącania kar umownych zastrzeżonych na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności a także zakaz zaspokojenia tych kar z zabezpieczenia należytego wykonania umowy - w okresie ogłoszenia stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie ogłoszenia stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.

**Odpowiedź na pytanie nr 35:**

Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy. Zapis paragrafu 10 ust. 4 projektowanych postanowień umowy otrzymuje brzmienie:

„4. Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty kary umownej w ciągu 10 dni od otrzymania noty obciążeniowej, na rachunek bankowy wskazany w nocie obciążeniowej, z zastrzeżeniem zapisów art. 15 r<sup>1</sup> ust.1 ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (t. j.: Dz. U. z 2020 r. poz. 1842), przepis ten zakazuje potrącania kar umownych zastrzeżonych na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności a także zakaz zaspokojenia tych kar z zabezpieczenia należytego wykonania umowy - w okresie ogłoszenia stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie ogłoszenia stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.”

**Pytanie nr 36:**

Wnoszę o wprowadzenie od par.10 Umowy, zapisu: „Strony umowy niezwłocznie, wzajemnie informują się o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem epidemii lub stanu zagrożenia epidemicznego (w tym COVID-19) na należyte wykonanie lub niewykonanie umowy, o ile taki wpływ wystąpił lub może wystąpić. Okoliczności muszą być potwierdzone i udokumentowane przez Wykonawcę. Zamawiający może odstąpić od naliczenia kar umownych w przypadku, gdy udowodnione i opisane okoliczności były niezależne od Wykonawcy i miały rzeczywisty wpływ na niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy.

**Odpowiedź na pytanie nr 36:**

Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy.

**Pytanie nr 37:**

Wnoszę o wprowadzenie do par.10 Umowy, zapisu: „ Zamawiający jest zobowiązany do wyznaczenia pisemnie dodatkowego terminu do zaprzestania naruszeń określonych powyżej. Dopiero po jego bezskutecznym upływie ma prawo obciążenia Wykonawcy karą umowną”

**Odpowiedź na pytanie nr 37:**

Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy.

**Pytanie nr 38:**

Wnoszę o modyfikację par.13 ust.2 pkt.3 Umowy, w zakresie: „ przypadku trzykrotnego opóźnienia w ciągu miesiąca przez Wykonawcę w usunięciu nieprawidłowości lub sposobu świadczenia usługi w czasie, o którym mowa w § 3 ust. 7;

**Odpowiedź na pytanie nr 38:**

Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.

**Pytanie nr 39:**

Wnoszę o wprowadzenie do par.13 Umowy, zapisu: „Każda ze stron może rozwiązać umowę za 3 miesięcznym okresem wypowiedzenia”

**Odpowiedź na pytanie nr 39:**

Zamawiający przychyła się do wniosku Wykonawcy.

**Pytanie nr 40:**

Wykonawca prosi o udzielenie wyjaśnień w zakresie sposobu oszacowania przez Zamawiającego wartości przedmiotu zamówienia, poprzez wskazanie:

1) czy podstawą szacowania była wartość usługi świadczonej przez obecnego Wykonawcę- prosimy o wskazanie, jaka była wartość (netto i brutto) faktur za realizację usługi przez obecnego wykonawcę wystawionych w okresie ostatnich 3 miesięcy?

**Odpowiedź na pytanie nr 40:**

Zamawiający dokonał oszacowania wartości przedmiotu zamówienia na podstawie analizy rynku, uwzględniając w każdej lokalizacji wielkość powierzchni objętej usługą sprzątnięcia z podziałem na teren zewnętrzny (m.in. chodnik, tereny zielone, drogę dojazdową) oraz powierzchnię wewnątrz budynku do sprzątnięcia (tj. pracownie, korytarze, pomieszczenia biurowe, inne pomieszczenia). Uwzględnił również m.in. koszty pracy pracownika zatrudnionego na podstawie umowy o pracę, ilość etatów potrzebnych do wykonania usługi sprzątnięcia dla każdej lokalizacji, koszt poniesiony na zakup środków czystości, zysk firmy.

Zamawiający w celu zapoznania się z fakturami za obecną usługę sprzątnięcia, zaprasza do siedziby Uczelni.

**Pytanie nr 41:**

W odniesieniu do jakiej części usługi (procentowo lub kwotowo) Zamawiający, dokonując określenia wartości zamówienia, przewidział jej opodatkowanie stawką 8%, a do jakiej- 23%, a także czy podstawą szacowania w tym zakresie były dane nt. sposobu realizacji obecnie wykonywanej usługi (faktury wystawiane przez obecnego Wykonawcę)- prosimy o wskazanie, w jakiej części (procentowo lub kwotowo) usługi świadczone przez dotychczasowego wykonawcę były opodatkowane stawkami odpowiednio 8 % i 23%?

**Odpowiedź na pytanie nr 41:**

Zamawiający stawkę 8 % przyjął dla powierzchni terenów zewnętrznych objętych usługą sprzątnięcia, natomiast stawkę 23% przyjął dla powierzchni wewnątrz budynku. Szczegółowe dane dotyczące podziału powierzchni znajdują się w dokumentacji przetargowej w załączniku nr 1 do SWZ dla każdej z części zamówienia.

Sposób szacowania zamawiający opisał w pytaniu powyżej.

**Pytanie nr 42:**

Czy obecny Wykonawca (prosimy o podanie jego nazwy) został ukarany karą lub karami za nienależyte wykonanie przedmiotu umowy? Jeśli tak - prosimy o podanie wartości oraz ilości nałożonych kar?

**Odpowiedź na pytanie nr 42:**

Zamawiający informuje, że żaden z wykonawców, który obecnie świadczy usługi objęte przedmiotowym postępowaniem nie został ukarany za nienależyte wykonanie przedmiotu umowy.

**Pytanie nr 43:**

Czy obecny Wykonawca usługi otrzymuje należne wynagrodzenie w terminie zgodnym z umową? Jeśli Zamawiający regulował faktury z opóźnieniem to Wykonawca prosi o informację ile razy w ciągu trwania obecnej umowy taka sytuacja miała miejsce i jaki był okres opóźnienia?

**Odpowiedź na pytanie nr 43:**

Zamawiający informuje, że reguluje płatności z faktur w terminie.

II. Jednocześnie informujemy, że udzielone odpowiedzi stanowią integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Kanclerz  
Monika Wieraj  
