

Żary, dnia 7 marca 2018 r.

W Y K O N A W C Y

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego o wartości poniżej kwot wskazanych w art.11 ust.8 ustawy z dnia 29.01.2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2017. 1579 tj.) w trybie przetargu nieograniczonego na: „Usługę sprzątania i konserwacji pomieszczeń w budynku Sądu Rejonowego w Żarach”

WYJAŚNIENIA DO TREŚCI SIWZ :

Pytanie Nr 1 z dnia 1 marca 2018r.

Zamawiający w SIWZ dopuszcza możliwość udziału w postępowaniu podmiotów działających w ramach Konsorcjum. Zważywszy na fakt, iż:

- 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,
- powyższe może budzić wątpliwości co do zgodności takiej praktyki z przepisami ustawy z dnia 29.01.2004 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 na pytanie nr 1 z dnia 1 marca 2018r.

Jak wyjaśnił, Urząd zamówień publicznych w opinii prawnej *Możliwość zawarcia umowy spółki cywilnej przez członków konsorcjum po zawarciu umowy o zamówienie publiczne* – Opinie prawne – Informator Urzędu Zamówień Publicznych nr 8/2010: „przepis art. 141 ustawy Pzp regulujący zasadę solidarnej odpowiedzialności wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, ma charakter bezwzględnie obowiązujący i nie można wyłączyć jego stosowania przez jakiegokolwiek postanowienia umowne ograniczające solidarną odpowiedzialność. Oznacza to, że podmioty wspólnie ubiegające się o udzielenie zamówienia odpowiadają solidarnie przed zamawiającym przez sam fakt wspólnego ubiegania się o udzielenie zamówienia publicznego i zawarcia umowy. Podmioty te pozostają przy tym zobowiązane solidarnie aż do zupełnego zaspokojenia zamawiającego w zakresie obowiązków wynikających z umowy (art. 366 Kc w zw. z art. 14 i 141 ustawy Pzp). Tym samym, przyjęta przez wykonawców forma prawna współpracy nie ma wpływu na kwestię odpowiedzialności za należyte wykonanie umowy i za wniesienie zabezpieczenia. Z punktu widzenia

zamawiającego bez znaczenia są więc postanowienia - czy to umowy konsorcjalnej, czy to umowy spółki cywilnej, określające prawa i obowiązki poszczególnych podmiotów wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia publicznego związane z realizacją wspólnego celu, jakim jest wywiązanie się z zawartej z zamawiającym umowy. Ewentualne uzgodnienia dokonane przez wykonawców mogą mieć znaczenie jedynie dla wzajemnych rozliczeń wykonawców. (...) Wobec faktu, iż zawarcie umowy spółki cywilnej po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego przez podmioty, które wspólnie realizują zamówienie, nie ma wpływu na stronę podmiotową umowy w sprawie zamówienia publicznego oraz bezwzględnie obowiązującą normę prawną dotyczącą odpowiedzialności solidarnej takich podmiotów za należyte wykonanie umowy, uznać należy, iż brak jest przeszkód dla uregulowania formy prawnej współpracy podmiotów, o których mowa w art. 23 ust. 1 ustawy Pzp, w postaci umowy spółki cywilnej. Zawarcie umowy spółki cywilnej będzie zatem możliwe zarówno w toku postępowania, przed zawarciem umowy, a także po zawarciu przez takich wykonawców umowy w sprawie zamówienia publicznego”.

Podsumowując, zawarcie umowy spółki cywilnej przez wykonawców, którzy wspólnie ubiegali się o udzielenie zamówienia, jest dopuszczalne, jeżeli nie spowoduje zmiany podmiotowej po stronie wykonawcy (zmiany składu podmiotów, które tworzyły konsorcjum). W konsekwencji, dopuszczane jest również wystawianie faktur przez wykonawców, którzy wspólnie ubiegali się o udzielenie zamówienia, a następnie zawarli umowę spółki cywilnej.

Pytanie Nr 3 z dnia 1 marca 2018r.

Czy wraz z przejęciem usługi wykonawca przejmie pracowników w trybie art. 23' KP? Jeżeli tak, to prosimy o odpowiedź na następujące pytania.

1. Na podstawie jakiego rodzaju umowy o pracę są zatrudnieni przejmowani pracownicy? Ile osób i do kiedy ma zawarte umowy o pracę na czas określony / na zastępstwo?
2. Ile osób przebywa na długich zwolnieniach lekarskich (powyżej 30 dni) i do kiedy?
3. Czy wśród osób przewidzianych do przejęcia są osoby przebywające na urloпах macierzyńskich, wychowawczych, bezpłatnych, świadczeniach rehabilitacyjnych? Jeśli tak to ile osób i do kiedy?
4. Prosimy o podanie terminów ważności badań lekarskich (dat do kiedy) poszczególnych pracowników przewidzianych do przejęcia.
5. Prosimy o jednoznaczne wskazanie czy w stosunku do przejmowanych pracowników zastosowanie ma Regulamin Wynagradzania czy Układ Zbiorowy pracy.
6. Prosimy o przesłanie kopii wszystkich aktualnych Regulaminów, Układu Pracy, postanowień (w tym Regulaminu Pracy, Wynagradzania, Układu Zbiorowego pracy, Regulaminu Zakładowego Funduszu Świadczeń Socjalnych, Regulaminu Funduszu mającego zastosowanie w stosunku do osób niepełnosprawnych) mających zastosowanie w stosunku do przejmowanych pracowników. Jedynie dogłębna analiza tych dokumentów pozwoli na prawidłowe skalkulowanie kosztów wynagrodzeń pracowników podlegających przejęciu.
7. W jakich systemach czasu pracy zatrudnieni są poszczególni pracownicy?

8. Prosimy o wskazanie ilu pracowników z przewidzianych do przekazania kolejnemu wykonawcy jest byłymi pracownikami Zamawiającego.
9. Czy Zamawiający zobowiązuje się do przejęcia pracowników w przypadku rozwiązania lub zakończenia kontraktu?
10. Czy przejmowanym pracownikom przysługuje uprawnienie do dodatkowego wynagrodzenia rocznego wynikającego z ustawy z dnia 12.12.1997r. o dodatkowym wynagrodzeniu rocznym dla pracowników jednostek sfery budżetowej (Dz. U. nr 160, poz. 1080 z późn. zm.)?
11. Czy z tytułu ewentualnych zaległości wynikających z ustawy z dnia 12.12.1997r. o dodatkowym wynagrodzeniu rocznym dla pracowników jednostek sfery budżetowej (Dz. U. nr 160, poz. 1080 z późn. zm.) Zamawiający bądź obecny wykonawca wypłacił wszystkie wymagane kwoty?
12. Czy przejmowanym pracownikom przysługuje uprawnienie do podwyżki wynagrodzenia na podstawie ustawy z dnia 22.07.2006r. o przekazaniu środków finansowych świadczeniodawcom na wzrost wynagrodzeń (Dz. U. nr 149, poz. 1076)?
13. W jakiej wysokości przysługują poszczególnym pracownikom podwyżki na podstawie ustawy z dnia 22.07.2006r. o przekazaniu środków finansowych świadczeniodawcom na wzrost wynagrodzeń (Dz. U. nr 149, poz. 1076)?
14. Czy pracownikom wypłacone zostały wszystkie wymagane kwoty z tytułu podwyżek na podstawie ustawy z dnia 22.07.2006r. o przekazaniu środków finansowych świadczeniodawcom na wzrost wynagrodzeń (Dz. U. nr 149, poz. 1076)?
15. Czy pracownikom wypowiedziano warunki umów o pracę w części dotyczącej wynagrodzenia? Jeśli tak, to które składniki wynagrodzeń zostały zmienione?
16. Czy w stosunku do Zamawiającego toczą się postępowania sądowe wszczęte przez pracowników przewidzianych do przejęcia? Jeśli tak, prosimy o podanie wykazu spraw ze wskazaniem wartości przedmiotu sporu, roszczenia pracowników i etapu, na którym znajduje się sprawa.
17. Czy istnieją jakiekolwiek porozumienie, umowa, pakiet socjalny zawarty ze związkami zawodowymi, w którym pracodawca zobowiązał się do jakichkolwiek gwarancji w zakresie zatrudnienia pracowników lub wysokości ich wynagrodzeń, także w przypadku przejęcia tychże pracowników przez następnego pracodawcę? Czy pracownicy są objęci jakimikolwiek gwarancjami uniemożliwiającymi nowemu pracodawcy modyfikację treści ich stosunków pracy?
18. Czy na dzień przejęcia będą jakiekolwiek nieuregulowane zobowiązania w stosunku do przekazywanych pracowników? Jeśli tak, z jakiego tytułu i w jakiej kwocie?
19. Ilu pracowników nabydzie uprawnień do odpraw emerytalnych w trakcie trwania kontraktu? Prosimy o podanie ilości osób w rozbiciu na poszczególne lata oraz wysokości przysługujących odpraw.
20. Ilu pracowników nabydzie uprawnień do nagród jubileuszowych w trakcie trwania kontraktu? Prosimy o podanie ilości osób w rozbiciu na poszczególne lata oraz wysokości przysługujących nagród.
21. Ile osób ze wskazanych do przejęcia jest członkami związków zawodowych (jakich)? Jakie funkcje te osoby pełnią w związkach?

22. Prosimy o przedstawienie wykazu wykorzystania urlopów za rok 2017 r. na poszczególnego pracownika z uwzględnieniem dodatkowych urlopów przysługujących pracownikom w związku z orzeczeniem o niepełnosprawności
23. Prosimy o podanie wysokości wynagrodzeń zasadniczych brutto poszczególnych pracowników przewidzianych do przejęcia, kosztów ZUS pracodawcy, premii, dodatków do wynagrodzeń.
24. Czy w związku z koniecznością przejęcia pracowników na podst. Art. 23¹ KP nowy Wykonawca przez i po zakończeniu okresu gwarancyjnego będzie mógł zmienić warunki pracy oraz miejsce pracy pracownikowi?
25. Prosimy o wyszczególnienie osób, które obecnie znajdują się w wieku ochronnym /przedemerytalnym?
26. Prosimy o wyszczególnienie osób, które zatrudnione są z orzeczoną stopniem niepełnosprawności wraz z określeniem jego rodzaju?
27. Prosimy o podanie zapisów znajdujących się w umowach o pracę pracowników dedykowanych do przejęcia, dotyczących dodatków do wynagrodzeń np. premia regulaminowa, dodatek stażowych, dodatek funkcyjny, dodatek negocjacyjny itp.?

Odpowiedź na pytanie nr 3 z dnia 1 marca 2018r.

Skoro wykonawca nie przejmie pracowników w trybie art. 23¹ KP, to odpowiedź nie wymaga dalszego komentarza.

Pytanie Nr 2 z dnia 1 marca 2018r.

Zamawiający w § 9 umowy określił wysokość kar umownych jakie będą naliczane w przypadku niewykonania bądź nienależytego wykonania umowy. W/w kary są wygórowane w stosunku do przedmiotu zamówienia.

Wobec powyższego zwracamy się z prośbą o zmniejszenie kar umownych o 50%.

Odpowiedź na pytanie nr 2 z dnia 1 marca 2018r.

Zamawiający nie ma obowiązku uwzględnić wniosku wykonawcy o zmniejszenie wysokości kar umownych przewidzianych w projekcie umowy. Przy czym, do miarkowania wysokości kar umowy może dojść na etapie sporu sądowego o zapłatę kar umownych.

Pytanie Nr 3 z dnia 1 marca 2018r.

Proszę o podanie wartości ostatniej faktury Wykonawcy, który obecnie realizuje usługę.

Odpowiedź na pytanie nr 3 z dnia 1 marca 2018r.

Zamawiający aktualnie nie realizuje usługę sprzątania przez firmę świadczącą usługi sprzątania.

Pytanie Nr 4 z dnia 1 marca 2018r.

Proszę o podanie informacji, jaką kwotę Zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie niniejszego zamówienia.

Odpowiedź na pytanie nr 4 z dnia 1 marca 2018r.

Zgodnie z art. 86 ust. 3 PZP, bezpośrednio przed otwarciem ofert zamawiający podaje kwotę, jaką zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia. Zatem, zamawiający nie ma obowiązku podawać wykonawcy informacji o kwocie jaką zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia, wcześniej niż bezpośrednio przed otwarciem ofert. Wykonawca może się domagać ujawnienia przedmiotowych informacji na podstawie przepisów o dostępie do informacji publicznej (kwoty te powinny być uwzględnione w planie finansowym jednostki), przy czym w tym przypadku termin udostępnienia informacji określa ustawa o dostępie do informacji publicznej – 14 dni od dnia otrzymania wniosku.

Pytanie Nr 5 z dnia 1 marca 2018r.

W Siwz jest podana informacja odnośnie wymogu dotyczącego osób a mianowicie Zamawiający wymaga aby czynności były wykonywane przez minimum 7 osób, godziny pracy są określone od 15 do 21 czy to oznacza, że każda z tych 7 osób powinna być zatrudniona na $\frac{3}{4}$ etatu? Czy Zamawiający nie określa tego i leży to w kompetencji Wykonawcy?

Odpowiedź na pytanie nr 5 z dnia 1 marca 2018r.

Zgodnie z SIWZ, zamawiający wymaga zatrudnienia co najmniej 7 pracowników, zatrudnionych minimum 6 godzin dziennie, którzy zapewnią nieprzerwaną realizację przedmiotu zamówienia, a w przypadku nieobecności swoich pracowników - do zapewnienia koniecznych zastępstw. Zamawiający nie narzuca wykonawcy wymiaru etatu, na którym mają być zatrudnieni pracownicy, którymi wykonawca będzie posługiwał się przy wykonywaniu zamówienia. Z zapisów SIWZ i projektu umowy wynika, że zamawiający wymaga, by każdego dnia usługi realizowało 7 pracowników wykonawcy.

Pytanie Nr 6 z dnia 1 marca 2018r.

Bardzo proszę o sprecyzowanie czy dodatkowe sprzątanie pomieszczeń socjalnych, serwerowni itp. podanych w Siwz z określoną częstotliwością np. 26 razy oznacza w roku czy przez cały okres trwania kontraktu ?

Odpowiedź na pytanie nr 6 z dnia 1 marca 2018r.

Z opisu przedmiotu zamówienia zawartego w SIWZ wynika, że podane ilości czynności sprzątania odnoszą się do okresu roku.

DYREKTOR
SĄDU REJONOWEGO
Sabina Wrona

.