

Warszawa, dnia 10.11.2022 r.

DZP-361/100/2022/KSU/1307

**Do wszystkich zainteresowanych**

Dotyczy postępowania nr DZP-361-100/2022 pn.: **„Kompleksowe sprzątanie pomieszczeń w budynkach Wydziału Prawa i Administracji Uniwersytetu Warszawskiego, położonych przy ul. Krakowskie Przedmieście 26/28, przy ul. Lipowej 4, przy ul. Oboźnej 6 i przy ul. Wybrzeże Kościuszkowskie 47 w Warszawie”**

**ODPOWIEDZI NA PYTANIA**

W związku z art. 135 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1710, z późn. zm.), zwanej dalej ustawą, Zamawiający poniżej przedstawia treść otrzymanych zapytań wraz z wyjaśnieniami:

**pytanie 1:**

Wnosimy o wyrażenie zgody na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenie wyłącznie w przypadku nagłych i niespodziewanych nieobecności, pracownika zatrudnionego na umowę o pracę, wynikających z przyczyn losowych (m.in. zwolnienia lekarskie, kwarantanna, urlopu na żądanie). 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 poprzedzane jest spełnieniem szeregu wymagań m. in. wykonaniem i dostarczenia badań lekarskich z zakresu medycyny pracy, czy szkoleń BHP, co w sytuacjach nagłych jest nierealne i wymaga dodatkowego czasu. W związku z powyższym wnosimy jak na wstępie.

 **odpowiedź:**

Wymóg zatrudnienia osób przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy został nałożony na zamawiających w art. 95 ust. 1 ustawy. Zgodnie z tym przepisem zamawiający ma obowiązek wymagać od wykonawcy lub podwykonawcy zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności w zakresie realizacji przedmiotu 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.

Wymóg wynikający z art. 95 ust. 1, Zamawiający zawarł w art. 3 § 1 ust. 6 ÷ 9 Specyfikacji warunków zamówienia, zwanej dalej SWZ oraz we wzorze umowy, stanowiącej Rozdział III SWZ.

W związku z powyższym zatrudnienie osób przez wykonawcę lub podwykonawcę musi być zgodne z art. 95 ust. 1 ustawy oraz art. 3 § 1 ust. 6 ÷ 9 SWZ i zapisami wzoru umowy, stanowiącej Rozdział III SWZ.

**pytanie 2:**

Wnosimy o dodanie do treści SWZ badania podstawy wykluczenia Wykonawcy określonej w art. 109 ust. 1 pkt 5) i 7) ustawy z dn. 11.09.2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 poz. 2019 ze zm.). Uzasadnienie: Z naszych dotychczasowych analiz wynika, że w postępowaniach, w których nie przewidziano ww. fakultatywnych podstaw wykluczenia oferty składają podmioty, którym w ostatnich trzech latach wypowiedziano umowy o zamówienia publiczne z przyczyn leżącej po stronie Wykonawcy. Przesłanki z art. 109 ust. 1 pkt 5) i 7) PZP podobnie jak pozostałe przesłanki fakultatywne przewidziane w ww. postępowaniu pozwalają na dodatkowe badanie sytuacji podmiotowej wykonawcy. Postawa wykonawcy, stopień należytego bądź nienależytego wykonania umowy o zamówienie publiczne, czyli aspektu jakościowego i merytorycznego wywiązania się z realizacji obowiązku przyjętego w złożonej ofercie powinny być naczelną kwestią weryfikowaną przez Zamawiających dbających o udzielanie zamówień publicznych rzetelnym i wiarygodnym wykonawcom. Zamawiający w szczególny sposób powinien zwrócić uwagę na ryzyka związane z nienależytym wykonywaniem usług będących przedmiotem zamówienia. Brak w przedmiotowym postępowaniu fakultatywnych przesłanek wykluczenia wykonawców na podstawie art. 109 ust. 1 pkt 5) i 7) PZP spowoduje brak realnej możliwości weryfikacji przez Zamawiającego negatywnego doświadczenia Wykonawców.

**odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

**pytanie 3:**

Prosimy Zamawiającego o podanie szacunkowej wartości zamówienia zgodnie z art. 28 ustawy z dnia 11 września 2019 r.

**odpowiedź:**

Zgodnie z ust. 3 protokołu postępowania w trybie przetargu nieograniczonego **(druk ZP-PN) ust. 3, określonego w** Rozporządzeniu Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 18 grudnia 2020 r. w sprawie protokołów postępowania oraz dokumentacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego (Dz. U. 2020 r. poz. 2434), **szacunkową wartość zamówienia** można wypełnić dopiero po otwarciu ofert.

W związku z powyższym Zamawiający nie ma obowiązku podawania szacunkowej wartości zamówienia przed otwarciem ofert.

**pytanie 4:**

Rada Ministrów przyjęła rozporządzenie w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej w 2023 r., przedłożone przez ministra rodziny i polityki społecznej. W 2023 r. minimalne wynagrodzenie za pracę wzrośnie w dwóch etapach. Od 1 stycznia najniższa pensja będzie wynosiła 3490 zł, a od 1 lipca – 3600 zł. Oznacza to, że przeciętna wysokość minimalnego wynagrodzenia w 2023 r. wyniesie 3545 zł. W przyszłym roku wzrośnie także minimalna stawka godzinowa dla określonych umów cywilnoprawnych – od 1 stycznia będzie wynosić 22,80 zł, a od 1 lipca – 23,50 zł. Czy w związku z powyższym Wykonawca ma uwzględniać w kalkulacji minimalne wynagrodzenie za pracę, obowiązujące Od 1 stycznia 2023 roku tj. 3490 zł oraz wynagrodzenie obowiązujące od 1 lipca – 3600 zł dla umów o pracę oraz minimalną stawkę godzinową od 1 stycznia równą 22,80 zł, a od 1 lipca – 23,50 zł? Czy jednak Wykonawca ma kalkulować ofertę uwzględniając minimalne wynagrodzenie na dzień składania ofert a Zamawiający zwaloryzuje wynagrodzenie wykonawcy począwszy od stycznia 2023 r.?

**odpowiedź:**

Cena oferty powinna uwzględniać koszt minimalnej stawki godzinowej oraz wynagrodzenia minimalnego w odpowiedniej wysokości od stycznia 2023 r. do czerwca 2023 r. i w odpowiedniej wysokości od lipca 2023 r. do grudnia 2023 r. (tj.: w wysokości wynikających z przepisów prawa w tym zakresie).

Ponadto Zamawiający informuje, że sposób wyliczenia oraz metoda wyliczenia ceny oferty leży po stronie Wykonawcy.

**pytanie 5:**

Zgodnie art. 436 ust. 3 Zamawiający ustanowił maksymalną wysokość kar umownych na poziomie aż 30% wartości umowy, wnosimy o włączenie zapisu do projektu umowy; „ Łączna maksymalna wartość kar umownych nie może przekroczyć 10% wartości, umowy brutto”. Obecny zapis powoduje, iż Wykonawcy zostaje naliczona wyższa kara umowna za nieprawidłową realizację niż w przypadku nie zrealizowania jej. Prosimy o zmniejszenie maksymalnej wysokości kar umownych.

**odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmniejszenie maksymalnej wysokości kar umownych.

**pytanie 6:**

Prosimy Zamawiającego o określenie minimalnego poziomu realizacji zamówienia.

**odpowiedź:**

Zamawiający nie określa minimalnego poziomu realizacji zamówienia. Przedmiot zamówienia, który Wykonawca jest zobowiązany zrealizować, został określony w dokumentacji postępowania, a w szczególności w Opisie przedmiotu zamówienia, który stanowi załącznik nr 1 do SWZ.

**pytanie 7:**

Zamawiający przewidział szereg możliwości wypowiedzenia umowy. Zwracamy się z wnioskiem o wprowadzenie w wzorze umowy zapisu umożliwiającego stronom rozwiązanie umowy z miesięcznym okresem wypowiedzenia. Proponujemy wprowadzenie następującego zapisu: „Każda ze stron może wypowiedzieć umowę z ważnych powodów z zachowaniem miesięcznego okresu wypowiedzenia.” Należy zauważyć, że w przypadku umów długoterminowych w momencie zawierania umowy strony nie są w stanie przewidzieć wszystkich okoliczności oraz czynników mogących mieć negatywny wpływ na wykonywanie zobowiązań umownych dla każdej ze stron, jak również w sposób kompleksowy i wyczerpujący uregulować procedury postępowania w takich wypadkach, Wprowadzenie możliwości rozwiązania umowy za wypowiedzeniem ma na celu stworzenie podstaw prawnych do zakończenia stosunku prawnego pomiędzy stronami, jeżeli z określonych powodów nie są one zainteresowane dalszym kontynuowaniem współpracy na dotychczasowych warunkach. Mając na względzie dynamikę życia gospodarczego, czyli pojawianie się nowych technologii wykonywania zamówień, czy też nowych środków, może po kilku latach dojść do sytuacji, gdy jedna ze stron w tym również zamawiający będzie chciał skorzystać z jednostronnego uprawnienia do zakończenia umowy przed upływem jej obowiązywania. Obowiązujące przepisy ustawy prawo zamówień publicznych nie zawierają w tym zakresie żadnych zakazów. Ponadto Zamawiający w paragrafie 10 i 11 projektowanych postanowień umowy nadał tylko sobie prawa do rozwiązania.

**odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

 *W imieniu Zamawiającego*

Pełnomocnik Rektora ds. zamówień publicznych

mgr Piotr Skubera