



GMINA BAKAŁARZEWO
ul. Rynek 3
16 423 BAKAŁARZEWO

Bakałarzewo, 7 września 2021 r.

BIO.271.1.5.2021.AP

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego nr BIO.271.1.5.2021.AP pn. Świadczenie usług cateringowych polegających na przygotowaniu i dostawie posiłków do Żłobka Publicznego w Bakałarzewie mieszczącego się przy ul. Króla Zygmunta Starego 1, 16 - 423 Bakałarzewo.

W związku z wiadomością skierowaną do Zamawiającego z dnia 6 września 2021 r. Zamawiający na podstawie art. 284 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 poz. 1129 z późn. zm.) udziela odpowiedzi na następujące pytanie:

Pytanie 1:

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający wyraża zgodę na dostarczanie posiłków w następujących godzinach:

- śniadanie : godzina 6h30
- obiad z podwieczorkiem : godzina 11h30

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający dopuszcza zaproponowane godziny na dostarczanie posiłków.

Pytanie 2:

Prosimy o informację czy Żłobek będzie funkcjonował w letnich miesiącach: lipiec i sierpień?

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający informuje, że Żłobek będzie funkcjonował w miesiącach letnich (lipiec i sierpień) z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy oraz okresu urlopu - dwóch tygodni – termin do ustalenia.

Pytanie 3:

Prosimy o podanie informacji w jakich okresach żłobek będzie zamknięty.

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający informuje, że Żłobek będzie zamknięty w dni ustawowo wolne od pracy oraz w okresie dwóch tygodni urlopu w okresie letnim.

Pytanie 4:

Prosimy o precyzyjne określenie ilości dni funkcjonowania żłobka w kolejnych latach obowiązywania umowy:

- A./ w roku 2021
- B./ w roku 2022
- C./ w roku 2023

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający informuje że planuje rozpoczęcie funkcjonowanie Żłobka 1 października 2021 r. Przewidywane świadczenie usług przez Wykonawcę ma mieć miejsce do 30 czerwca 2023 r. W okresie tym, zgodnie z zamieszczonym ogłoszeniem, Żłobek będzie funkcjonował w dni robocze (od poniedziałku do piątku) z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy (soboty, niedziela, święta) oraz okresu dwóch tygodni urlopu.



Pytanie 5:

W Rozdziale 3, ust.2, pkt. 3) Zamawiający informuje o 21 miesiącach trwania realizacji umowy.

W Rozdziale 5 Zamawiający informuje o 22 miesiącach trwania realizacji umowy.

Prosimy o doprecyzowanie w/w informacji.

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający potwierdza, że Termin wykonania zamówienia wynosi 21 miesięcy od podpisania umowy. Wobec powyższego prostuje zapis w Rozdziale 5 SWZ który otrzymuje brzmienie:

„Termin wykonania zamówienia: **21 miesięcy od daty podpisania umowy.**”

Pytanie 6:

W Rozdziale 3, ust.2, pkt. 9) prosimy o dopisanie na końcu zdania następujących słów: „w przypadku ich zasadności.”

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający nie przewiduje zmian zapisu w Rozdziale 3, ust. 2, pkt 9).

Pytanie 7:

Prosimy o potwierdzenie przyjęcia następujących zasad w odniesieniu do ilości zamawianych posiłków:

- śniadanie będą Zamawiane do godziny 15h00 dnia poprzedzającego
- obiad z podwieczorkiem będą zamawiane do godziny 8h15 w dniu dostawy

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający dopuszcza stosowanie powyższych zasad w odniesieniu do zamawianych posiłków.

Pytanie 8:

W Rozdziale 3, ust.2, pkt. 11) Zamawiający opisuje wymogi stosowania przez wykonawcę diet specjalistycznych, przy czym nie stawia żadnych wymogów co do zatrudniania przez wykonawcę dyplomowanego dietetyka, bez udziału którego bezpieczna realizacja takich diet nie jest możliwa.

Prosimy i wprowadzenie do SWZ następujących zmian:

- A./** wprowadzenie wymogu zatrudniania na umowę o pracę przez wykonawcę dyplomowanego dietetyka.
- B./** wprowadzenie dodatkowego Załącznik do SWZ – „Wykaz osób”, celem wykazania zatrudnienia w/w dietetyka, który wykonawca zobowiązany będzie dołączyć do swojej oferty

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający nie przewiduje zmian w SWZ w tym zakresie.

Pytanie 9:

W Rozdziale 14, ust.3 opisano zasady przyznawania punktów w ramach kryterium: Termin płatności, przy czym na końcu tego ustępu zamieszczono informację: „Jeżeli Wykonawca w Formularzu ofertowym nie wskaże żadnego terminu płatności Zamawiający przyjmie, że Wykonawca oferuje minimalny okres płatności wynoszący 14 dni i przyzna 5 pkt.”, co pozostaje w sprzeczności zasadami punktacji opisanymi w tym ustępie

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający prostuje zapis SWZ w Rozdziale 14, ust. 3 w sposób następujący:

Jest: „Jeżeli Wykonawca w Formularzu ofertowym nie wskaże żadnego terminu płatności Zamawiający przyjmie, że Wykonawca oferuje minimalny okres płatności wynoszący 14 dni i przyzna 5 pkt.”

Powinno być: „Jeżeli Wykonawca w Formularzu ofertowym nie wskaże żadnego terminu płatności Zamawiający przyjmie, że Wykonawca oferuje minimalny okres płatności wynoszący 7 dni i przyzna 10 pkt.”



Pytanie 10:

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający uzna za spełniony warunek udziału w postępowaniu w ramach zdolności technicznej lub zawodowej, gdy wykonawca wykaże doświadczenie w żywieniu dzieci przedszkolnych.

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający wymaga by Wykonawca spełniał warunek dotyczący zdolności technicznej lub zawodowej i uzna go za spełniony gdy wykonawca złoży wykaz usług cateringowych, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonywanych, w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym czasie, wraz z podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów na rzecz których usługi są wykonywane oraz załączeniem dowodów określających czy te usługi zostały wykonane lub są wykonywane należycie, w szczególności informacji o tym czy usługi zostały wykonane zgodnie z przepisami prawa i prawidłowo ukończone, przy czym dowodami, o których mowa są referencje bądź inne dokumenty wystawione przez podmiot, na rzecz którego usługi były wykonywane, a jeżeli z uzasadnionej przyczyny o obiektywnym charakterze wykonawca nie jest w stanie uzyskać tych dokumentów – inne dokumenty – potwierdzające spełnianie warunku opisanego przez Zamawiającego. Zamawiający żąda potwierdzenia wykonania, co najmniej jednej usługi związanej z przedmiotem zamówienia o wartości minimum **10 000,00 zł brutto**.

Zamawiający dopuszcza jako spełnienie tego warunku wykazanie doświadczenia w żywieniu także dzieci przedszkolnych popartego wykazem usług złożonym na formularzu stanowiącym Załącznik nr 5 do SWZ.

Pytanie 11:

Czy Zamawiający dopuszcza, by w przypadku zdarzeń losowych, gdy wykonawca staje przed problemem zapewnienia wymaganej ilości pracowników niezbędnych do wykonania zamówienia, wykonawca mógł czasowo zatrudnić pracowników na umowy cywilnoprawne?

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający dopuszcza odstępstwa w zakresie wymaganej ilości pracowników niezbędnych do wykonania zamówienia na zasadach określonych w art. 15r 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. poz. 1842 z późn. zm.).

Pytanie 12:

W Załączniku Nr 6 - Umowa, Par.8, Zamawiający zdefiniował zasady naliczania kar umownych, przy czym poziom tych kar wydaje się nieproporcjonalnie wysoki.

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych dominuje pogląd, że ustanawianie przez Zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych uznać należy bezwzględnie za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji wyrażonej w przepisie art. 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2006 roku, nr 164, poz. 1163 z późn. zm.), które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt. 7 ustawy prawo zamówień publicznych z uwagi, iż postępowanie jest obciążone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Stanowisko powyższe znajduje pełne potwierdzenie m.in. wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 31 lipca 2015 r. sygn. akt: KIO/1519/15. 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 współzycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu



art. 353¹ k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c. Należy mieć również na względzie stanowisko Sądu Najwyższego wyrażone w wyroku z 29 listopada 2013 roku Sygn. akt I CSK 124/13, dotyczącego przesłanek miarkowania kar umownych jako rażąco wygórowanych. W uzasadnieniu wyroku Sąd wskazał, iż „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody. Celem miarkowania kary umownej jest natomiast ochrona równowagi interesów stron i zapobieżenie nadmiernemu obciążeniu dłużnika oraz niesłusznemu wzbogaceniu wierzyciela”.

Mając na uwadze powyższe proponujemy dokonanie następującej zmian w zapisach Umowy :

A./ Par 8, ust.2, pkt. b) – proponujemy naliczanie kary w wysokości 0,1% wartości faktury miesięcznej.

B./ Par 8, ust.8 - Zamawiający określił łączną wartość kar na poziomie „nie przekraczającym 25% wartości zamówienia.” Takie kwoty wielokrotnie przekraczają wartość wynagrodzenia netto wykonawcy (zysku). Proponujemy w tym przypadku zapis o: „łącznej wartości kar na poziomie „nie przekraczającym 10% wartości zamówienia.”

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający nie przewiduje zmiany umowy w tym zakresie.

Pytanie 13:

W Załączniku Nr 6 - Umowa, Par.9, Zamawiający opisał zasady odstąpienia od Umowy. Prosimy o dopisanie w ust.5 zasady: *wypowiedzenia Umowy za porozumieniem stron z dwumiesięcznym okresem wypowiedzenia.*

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający nie przewiduje zmiany umowy w tym zakresie.

Pytanie 14:

W Załączniku Nr 6 - Umowa, Par.10, Zamawiający opisał zasady zmiany Umowy. Prosimy o uzupełnienie tych zapisów:

Prosimy o dopisanie obowiązku zmiany zapisów umowy w następujących przypadkach – innych niż zmiana stawki podatku od towarów i usług:

- 1) Zmiany 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,
- 2) Zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne - jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonywania zamówienia przez wykonawcę.”
- 3) 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.

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający nie przewiduje zmiany umowy w tym zakresie.

Pytanie 15:

Zamawiający określił okres trwania umowy na 21 miesięcy.

Dopuszczone przez Zamawiającego sytuacje zmiany ceny nie dotyczą w ogóle zmian rynkowych, takich jak chociażby zwyżka cen artykułów spożywczych i konsumpcyjnych, stanowiących ponad 40% kosztów usługi żywienia dzieci. Warto przy tym dodać, że inflacja w sierpniu 2021 (rok do roku) wyniosła 5,4%, a wzrost cen artykułów żywnościowych stanowiących koszyk podstawowy w żywieniu zbiorowym przekroczył już 10%. Niestety prognozy na kolejne miesiące nie są w tym względzie bardziej optymistyczne.

Zwracamy się z prośbą o wprowadzenie we wzorzec umowy na świadczenie usług zapisu dotyczącego waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy. Proponujemy następujący zapis: „Wynagrodzenie Wykonawcy może podlegać waloryzacji o wskaźnik wzrostu cen żywności (pozycja: „żywność i napoje



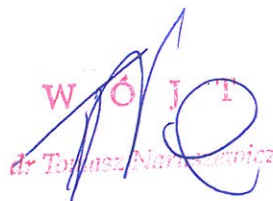
bezalkoholowe <w tym żywność>”) według obwieszczenia Prezesa GUS ogłoszonego na dany rok, przy czym wysokość ewentualnej zmiany ceny będzie ustalona na drodze dwustronnych uzgodnień Wykonawcy z Zamawiającym”.

Brak klauzuli waloryzacyjnej w umowie długoterminowej jest sprzeczny z zasadami współzycia społecznego i prowadzi z jednej strony do pokrzywdzenia interesów Wykonawcy w sytuacji nieuwzględnienia waloryzacji, z drugiej zaś strony skutkuje obniżeniem jakości świadczonej usługi, co jest negatywnie odbierane przez Zamawiającego.

Wprowadzanie klauzul waloryzacyjnych jest zatem korzystne dla obu stron umowy, gdyż pozwala na dostosowanie wynagrodzenia Wykonawcy do warunków rynkowych (np. zmieniających się cen artykułów spożywczych) oraz daje pewność Zamawiającemu, że usługa świadczona na jego rzecz daje rękojmię właściwego jakościowego poziomu realizacji zakontraktowanej usługi.

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający nie przewiduje zmiany umowy w tym zakresie. Zamówienie jest dofinansowane w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Podlaskiego na lata 2014-2020 w ramach projektu: „Utworzenie żłobka w Gminie Bakalarzewo” o nr WND-RPPD.02.02.00-20-187/20, który nie przewiduje waloryzacji stawek.


WÓJCI
dr Tomasz Narciuszewicz

