

Piaski, 16.08.2022 r.

**Dotyczy: Usługa żywienia dzieci i uczniów Szkoły Podstawowej z im. Mikołaja Kopernika w Piaskach i Zespołu Szkół w Bystrzejowicach Pierwszych im. Heleny Babisz
Ir.271.27.2022.KŁ**

Na podstawie art.284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021r. poz. 1129 z późn.zm.), Zamawiający poniżej zamieszcza pytania o wyjaśnienie treści SWZ, które zostały zadane w przedmiotowym postępowaniu oraz udzielone na nie odpowiedzi:

Pytanie nr 1

Wnosimy o wyrażenie zgody na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenie w przypadku nagłych i niespodziewanych nieobecności, pracownika zatrudnionego na umowę o pracę, wynikających z przyczyn losowych (m.in. zwolnienia lekarskie, porodu, urlopu na żądanie, objęcie kwarantanną)
Uzasadnienie:

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 czy objętych kwarantanną. Zatrudnienie na umowę o pracę poprzedzane jest spełnieniem szeregu wymagań m. in. wykonaniem i dostarczeniem 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:

Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 2

Prosimy o podanie średnich stanów żywności zrealizowanych z rozbiem na poszczególne miesiące?

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ. Zamawiający podaje rozbiem na miesiące w opisie przedmiotu zamówienia.

Pytanie nr 3

W jakim stanie technicznym są pomieszczenia, które Wykonawca ma dzierżawić ?

Odpowiedź:

Pomieszczenia nie wymagają nakładów finansowych. Zamawiający zachęca do odbycia wizji lokalnej przed złożeniem oferty

Pytanie nr 4

Prosimy o informację w jakim stanie technicznym jest wyposażenie oraz sprzęt, który zostanie udostępniony przez Zamawiającego w obu obiektach ?

Odpowiedź:

Pomieszczenia nie wymagają nakładów finansowych. Zamawiający zachęca do odbycia wizji lokalnej przed złożeniem oferty

Pytanie nr 5

Czy Wykonawca będzie zobowiązany dokupić sprzęt drobny czy jest on na wyposażeniu kuchni ? Jeżeli Wykonawca będzie zobowiązany dokupić sprzęt, to jakiego rodzaju ?

Odpowiedź:

Wykonawca nie będzie zmuszony dokupić żadnych sprzętów.

Pytanie nr 6

Czy w okresie ferii zimowych, wakacji i jakichkolwiek przerw świątecznych dzieci w przedszkolu i szkole są obecne? Jeżeli tak to w jakiej ilości?

Odpowiedź:

Zadanie 1: W okresie ferii zimowych, wakacji i jakichkolwiek przerw od nauki, dzieci w przedszkolu i szkole nie są obecne.

Zadanie 2: W związku z znajdującym się w zespole szkół przedszkolem, dzieci są obecne w czasie przerw świątecznych i pierwszym miesiącu wakacji, a szczegóły i przewidywana ilość zostały podane w SWZ.

Pytanie nr 7

Czy jeżeli w okresie wakacji i dłuższych przerw w nauczaniu i funkcjonowaniu szkoły, Wykonawca będzie ponosił koszty dzierżawy pomieszczeń kuchennych i stołówki?

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 8

a) zwracamy się z wnioskiem o zdefiniowanie minimalnego zakresu świadczenia Wykonawcy na podstawie Umowy, w razie dokonania przez Zamawiającego zmniejszenia rzeczywistej ilości osób żywionych. W świetle art. 433 pkt 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (dalej jako: „p.z.p.”) niedozwolonym jest wprowadzenie do umowy postanowień związanych z możliwością ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczeń stron. Co do zasady możliwe jest ograniczenie zakresu zamówienia przez zamawiającego, jeżeli zamawiający w dokumentach zamówienia określił minimalną wartość lub wielkość świadczenia stron.

Powyższe może nastąpić w trybie zmiany umowy przewidzianym w art. 455 ust. 1 pkt 1 p. z. p., zgodnie z którym dopuszczalna jest zmiana umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia niezależnie od wartości tej zmiany, o ile została przewidziana w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia, w postaci jasnych, precyzyjnych i postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości ceny, jeżeli spełniają one łącznie następujące warunki:

- 1) określają rodzaj i zakres zmian,
- 2) określają warunki wprowadzenia zmian,
- 3) nie przewidują takich zmian, które modyfikowałyby ogólny charakter umowy

Do obowiązków Zamawiającego należy więc zdefiniowanie minimalnego zakresu świadczenia na podstawie zawartej umowy, gwarantujące wykonawcy związane z tym zakresem umowy wynagrodzenie. Przewidziane w warunkach zamówienia zmiany umowy wynikające z bieżących potrzeb zamawiającego nie mogą zostać z góry wyłączone czy ograniczone – bez względu na uwarunkowania techniczne wykonawcy, ale ich wprowadzenie zarówno w odniesieniu do zakresu i terminu, jak i rozliczeń winno być ujęte w sposób czytelny i jednoznaczny w warunkach zamówienia (tak: wyrok KIO z dnia 22 stycznia 2014

r., sygn. akt KIO 24/14). A zatem za niedozwoloną praktykę należy uznać projektowane postanowienie umowy, które przewiduje możliwość samodzielnego, jednostronnego decydowania przez Zamawiającego o ograniczeniu zakresu świadczenia w trakcie realizacji zamówienia, jeśli w umowie nie jest wskazana minimalna gwarantowana wielkość lub wartość świadczenia stron. Mając na uwadze powyższe, przedmiotowe postanowienie umowne w obecnym brzmieniu, w świetle art. 433 pkt 4 p. z. p. należy uznać za niedozwolone.

Odpowiedź:

Zgodnie SWZ, a w szczególności z Rozdziałem VI SWZ pkt.36.

b) zwracamy się z wnioskiem o ustalenie minimalnej wartości świadczenia na poziomie 85% łącznej wysokości wynagrodzenia brutto i jednocześnie proponujemy wprowadzenie zapisu: „Zamawiający zastrzega, iż w przypadku zmniejszenia ilości posiłków określonej w specyfikacji:

- a) powyżej 15% do poziomu 30% w skali miesiąca, wykonawca ma prawo naliczyć 20% wzrost cen wskazanych w formularzu ofertowym, począwszy od miesiąca, w którym nastąpił spadek liczby osób żywionych,
- b) powyżej 30% do poziomu 40% w skali miesiąca, wykonawca ma prawo naliczyć 35% wzrost cen wskazanych w formularzu ofertowym, począwszy od miesiąca, w którym nastąpił spadek liczby osób

żywionych,

c) powyżej 40% do poziomu 50% w skali miesiąca, wykonawca ma prawo naliczyć 45% wzrost cen wskazanych w formularzu ofertowym począwszy od miesiąca, w którym nastąpił spadek liczby osób żywionych.”

Czasowe ograniczenia w przedmiocie zamówienia mają ogromny wpływ na rentowność umowy o udzielenie zamówienia publicznego. Istnieje prawidłowość ekonomiczna, zgodnie z którą im większy przedmiot zamówienia, tym niższe koszty ponosi wykonawca (tzw. ekonomiczny efekt skali – koszty nie rosną wprost proporcjonalnie do wielkości produkcji, lecz maleją), na skutek czego w takim wypadku wykonawca jest w stanie zaoferować niższą cenę. Jeśli jednak już po zawarciu umowy przedmiot zamówienia zmaleje w stopniu znacznym, okaże się, że wykonawca nie jest w stanie osiągnąć efektu skali i otrzymuje wynagrodzenie po cenach niższych od takich, jakie zaoferowałby, gdyby jeszcze przed złożeniem ofert zamawiający zmniejszył przedmiot zamówienia. W dodatku, wykonawca ponosi tzw. koszty alternatywne, czyli koszty „utraconych szans”, gdyż poprzez fluktuacje wielkości przedmiotu zamówienia zobowiązany jest utrzymać w gotowości – w rezerwie – określoną ilość personelu, sprzętu i asortymentu na wypadek nagłego przywrócenia ograniczonego przedmiotu zamówienia do pierwotnej wartości, które to zasoby mógłby wykorzystać do świadczenia usług w innym miejscu. Według wykonawcy Zamawiający w sposób całkowicie jednostronny i abuzywny zastrzega sobie uprawnienie do ograniczenia wielkości gwarantowanej usługi, poprzez nieustanowienie odpowiednich zapisów.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 9

Biorąc pod uwagę treść § 1 ust. 18 lit. a) projektu Umowy prosimy o sprecyzowanie, czy określona przez Zamawiającego stawka jednostkowa wsadu do kotła dla uczniów szkoły (10,00 zł brutto) dotyczy wyłącznie obiadu i oznacza to, że Wykonawca nie będzie dostarczał śniadań dla uczniów ?

Jeśli Wykonawca źle zrozumiał w/w postanowienia, prosimy o określenie minimalnego kosztu wsadu do kotła dla uczniów szkoły w rozbiciu na śniadanie oraz obiad.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia: Stawka jednostkowa wsadu do kotła: Obiad cena brutto 10,00 zł, Śniadanie cena brutto 4,00 zł

Pytanie nr 10

Prosimy o zmodyfikowanie formularza ofertowego poprzez podzielenie tabel dla Zadania 1 i 2 w ten sposób, aby możliwym było wskazanie ceny za:

- 1) jeden zestaw śniadaniowy dla uczniów
- 2) jeden zestaw obiadowy dla uczniów
- 3) jeden zestaw śniadaniowy dla dzieci 3-6/ 5-6 letnich
- 4) jeden zestaw obiadowy dla dzieci 3-6/ 5-6 letnich.

Ponadto, z uwagi na odmienne uregulowanie wymagań w opisie przedmiotu zamówienia odnośnie do posiłków w stosunku do uczniów oraz dzieci 3-6/ 5-6 letnich, wnosimy o odmienne określenie wysokość wsadu do kotła dla uczniów oraz dzieci 3-6/ 5-6 letnich.

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga aby Wykonawca podał jedną cenę.

Pytanie nr 11

Prosimy o jednoznaczne sprecyzowanie grupy wiekowej, dla której poza uczniami będą dostarczane posiłki, tj. czy jest to przedział 5-6 lat (vide: § 1 ust. 18 lit. b projektu Umowy) czy 3-6 lat (vide: sekcja VI ust. 8 SWZ).

Odpowiedź:

Dzieci w wieku przedszkolnym od 3-6 lat. Dla wszystkich ta sama stawka żywieniowa.

Pytanie nr 12

Prosimy o potwierdzenie, że jeden Wykonawca może złożyć ofertę na Zadanie nr 1 oraz Zadanie nr 2.

Odpowiedź:

Zamawiający może złożyć jedną ofertę na Zadanie 1 i jedną na Zaanie 2.

Pytanie nr 13

Zwracamy się z wnioskiem o zmodyfikowanie § 2 ust. 3 projektu Umowy, ponieważ w obecnym brzmieniu jest on niezrozumiały. Jednocześnie proponujemy nadanie mu następującego brzmienia:

„3. Dla zadania nr 1 czyli Szkoły Podstawowej im. Mikołaja Kopernika w Piaskach

Koszt jednego zestawu śniadaniowego wynosi:

a) dla uczniów szkoły - zł brutto

b) dla dzieci 5-6 letnich / 3-6 letnich (w zależności od odpowiedzi Zamawiającego) - zł brutto.

Koszt jednego zestawu obiadowego wynosi:

a) dla uczniów szkoły - zł brutto

b) dla dzieci 5-6 letnich / 3-6 letnich (w zależności od odpowiedzi Zamawiającego) - zł brutto.

Dla zadania nr 2 czyli Zespołu Szkół w Bystrzejowicach Pierwszych im. Heleny Babisz

Koszt jednego zestawu śniadaniowego wynosi:

c) dla uczniów szkoły - zł brutto

d) dla dzieci 5-6 letnich / 3-6 letnich (w zależności od odpowiedzi Zamawiającego) - zł brutto.

Koszt jednego zestawu obiadowego wynosi:

c) dla uczniów szkoły - zł brutto

dla dzieci 5-6 letnich / 3-6 letnich (w zależności od odpowiedzi Zamawiającego) - zł brutto”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wyżej wymienionego zapisu umowy.

Pytanie nr 14

Wnosimy o modyfikację § 6 ust. 1 Umowy i nadanie mu następującego brzmienia: Odpowiedzialność za szkody wyrządzone osobom trzecim podczas w związku z realizacją niniejszej umowy ponosi wyłącznie i w całości Wykonawca, jeśli te szkody powstały z jego winy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody, gdyż w treści wymienionego zapisu wynika jasno iż Wykonawca odpowiada za szkody wyrządzone osobom trzecim w związku z realizacją niniejszej umowy.

Pytanie nr 15

Zwracamy się z wnioskiem o obniżenie łącznej maksymalnej wysokości kary umownej, o której mowa w projektowanych postanowieniach Umowy z 60% do 10%.

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. 16 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r prawo zamówień publicznych, 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 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.

Rażąco wygórowana kara umowna to zarówno sytuacja, gdy zachwiana zostanie relacja pomiędzy wysokością wynagrodzenia za wykonanie zobowiązania a wysokością kary umownej zastrzeżonej za

opóźnienie w wykonaniu przedmiotu umowy, z uwzględnieniem okresu opóźnienia, jak i wtedy (co jest zasadniczym kryterium miarkowania kary umownej z uwagi na jej rażące wygórowanie), gdy zachwiany został stosunek wysokości zastrzeżonej kary umownej do wysokości doznawanej szkody (zob. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 21 września 2007 r., V CSK 139/07 oraz uchwałę składu 7 sędziów Sądu Najwyższego z dnia 6 listopada 2003 r., III CZP 61/03). Kara umowna jest bowiem surogatem odszkodowania, zastrzeżonym w określonej wysokości i nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia wierzyciela (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 28 września 2010 r., V ACa 267/10).

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia w łączną maksymalną wysokość kary umownej, o której mowa w projektowanych postanowieniach Umowy z 60% do 20%

Pytanie nr 16

Wnosimy o modyfikację § 6 ust. 1 Umowy i nadanie mu następującego brzmienia: W przypadku niewykonania umowy z winy Wykonawcy, skutkującego niedostarczeniem posiłku zgodnego z umową, Zamawiający uprawniony będzie do interwencyjnego zapewnienia posiłków na koszty i ryzyko Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokona ww. modyfikacji.

Pytanie nr 17

Zwracamy się z wnioskiem o zastrzeżenie w Umowie, że zmiana wynagrodzenia Wykonawcy, o której mowa w § 9 Umowy obowiązywać będzie od dnia podpisania aneksu do Umowy i będzie obejmować wyrównanie za okres od dnia zaistnienia przyczyny uprawniającej do zmiany wynagrodzenia do dnia poprzedzającego dzień podpisania aneksu.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż w przypadku wystąpienia ww. sytuacji, wiążący dla obu stron jest zapis umowy: W przypadku, gdy o zmianę umowy wnosi Wykonawca, zobowiązany jest wraz z wnioskiem załączyć opis wszystkich okoliczności oraz przedstawić dowody na ich wystąpienie, które uzasadnić miałyby zmianę umowy.

Pytanie nr 18

Wnosimy o wykreślenie pkt. 2) w ust. 4 § 11 projektu Umowy, jako sprzecznego z art. 456 ust. 1 PZP, który zawiera zamknięty katalog przesłanek uprawniających Zamawiającego do odstąpienia od Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 19

W związku z wprowadzeniem przepisów sankcyjnych związanych z wojną w Ukrainie tj.

Zgodnie z art. 5k rozp. Rady (UE) nr 833/2014 z dnia 31.07.2014 dotyczącego środków ograniczających w związku z działaniami Rosji destabilizującymi sytuację na Ukrainie w brzmieniu nadanym Rozporządzeniem Rady (UE) 2022/576 z dnia 8 kwietnia 2022 r., zwane dalej Rozporządzeniem (UE), zgodnie z którym, zakazuje się udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego Wykonawców, będących:

a) obywatelami Rosji lub osobami fizycznymi lub prawnymi, podmiotami lub organami z siedzibą w Rosji;

b) osobami prawnymi, podmiotami lub organami, do których prawa własności bezpośrednio lub pośrednio w ponad 50 % należą do podmiotu, o którym mowa w lit. a); lub

c) osobami fizycznymi lub prawnymi, podmiotami lub organami działającymi w imieniu lub pod kierunkiem podmiotu, o którym mowa w lit. a) lub b).

(powyższy zakaz dotyczy również podwykonawców, dostawców lub podmiotów, na których zdolności

polega się w rozumieniu dyrektyw w sprawie zamówień publicznych, w przypadku gdy przypada na nich ponad 10 % wartości zamówienia).

oraz

Na potwierdzenie, że w stosunku do wykonawcy nie zachodzi podstawa wykluczenia przewidziana w art. 7 ust. 1 ustawy z 13.04.2022 o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania wspieraniu agresji

na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa narodowego, wykonawca oświadcza, że jest / nie jest:

1. wykonawcą / uczestnikiem konkursu wymienionym w wykazach określonych w rozporządzeniu 765/2006 i rozporządzeniu 269/2014 albo wpisanym na listę na podstawie decyzji w sprawie wpisu na listę rozstrzygającej o zastosowaniu środka, o którym mowa w art. 1 pkt 3;

2. wykonawcą / uczestnikiem konkursu, którego beneficjentem rzeczywistym w rozumieniu ustawy z dnia 1 marca 2018 r. o przeciwdziałaniu praniu pieniędzy oraz finansowaniu terroryzmu (Dz. U. z 2022 r. poz. 593 i 655) jest osoba wymieniona w wykazach określonych w rozporządzeniu 765/2006 i rozporządzeniu 269/2014 albo wpisana na listę lub będąca takim beneficjentem rzeczywistym od dnia 24

lutego 2022 r., o ile została wpisana na listę na podstawie decyzji w sprawie wpisu na listę rozstrzygającej o zastosowaniu środka, o którym mowa w art. 1 pkt 3;

3. wykonawcą / uczestnikiem konkursu, którego jednostką dominującą w rozumieniu art. 3 ust. 1 pkt 37 ustawy z dnia 29 września 1994 r. o rachunkowości (Dz. U. z 2021 r. poz. 217, 2105 i 2106) jest podmiot

wymieniony w wykazach określonych w rozporządzeniu 765/2006 i rozporządzeniu 269/2014 albo wpisany na listę lub będący taką jednostką dominującą od dnia 24 lutego 2022 r., o ile został wpisany na

listę na podstawie decyzji w sprawie wpisu na listę rozstrzygającej o zastosowaniu środka, o którym mowa

w art. 1 pkt 3.

Prosimy o informację na jakim etapie postępowania Zamawiający będzie wymagał złożenia oświadczeń dot. w/w rozporządzeń.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ. Załącznik 2.

Pytanie nr 20 dot. projektu umowy

Prosimy o wprowadzenie następującego zapisu: „Każda ze stron może wypowiedzieć umowę z ważnych powodów z zachowaniem miesięcznego okresu wypowiedzenia.”

Należy zauważyć, że 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. Obowiązujące przepisy ustawy prawo zamówień publicznych nie zawierają w tym zakresie żadnych zakazów.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie ww. zapisu o przywołanej treści.

Pytanie nr 21

Prosimy o doprecyzowanie SWZ Opisu przedmiotu zamówienia, rozdział VI, punkt 36:

Na jakim etapie postępowania Wykonawca ma przedstawić przykładowy jadłospis w układzie 2-tygodniowym ? Czy Wykonawca dobrze rozumie, że przed podpisaniem umowy ?

Odpowiedź: Przywołany zapis nie dotyczy przykładowego jadłospisu. Zamawiający wyjaśnia, że wymaga jadłospisu przed podpisaniem umowy.