



SZPITAL SPECJALISTYCZNY CHOROÓB PŁUC „ODRODZENIE”

im. Klary Jelskiej

UL. GŁADKIE 1, 34-500 ZAKOPANE

tel. 18/ 20 150 45,

fax. 18/ 20 146 32

e-mail: administracja@szpitalodrozenie.pl

www.szpitalodrozenie.pl

NIP: 736-14-54-134

REGON 0295171

A.ZP-271-19/20

Zakopane 2020-10-29

Do wszystkich Wykonawców

dotyczy: wyjaśnienia treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia do przetargu nieograniczonego na sprzątanie i dezynfekcję pomieszczeń szpitalnych oraz budynku przyszpitalnego (część administracyjna) Szpitala Specjalistycznego Chorób Płuc „Odrodzenie” w Zakopanem

Działając w oparciu o art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.), Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami dotyczącymi specyfikacji istotnych warunków zamówienia w przedmiotowym postępowaniu:

1. W związku z możliwością złożenia oferty wspólnej uprzejmie prosimy o modyfikację zapisu wzoru umowy dot. ilości egzemplarzy dla stron na poniższy: "(...) po jednym z egzemplarzu dla każdego z konsorcjantów występujących wspólnie lub "(...) 2 egzemplarze dla Wykonawcy".

Odp.: Zamawiający nie modyfikuje projektu umowy, jednak dopuszcza możliwość sporządzenia umowy w większej liczbie egzemplarzy niż przewidziana jest w projekcie umowy (jeśli będzie taka potrzeba). Jest to też zależne od sytuacji czy zostanie dokonany wybór Wykonawcy działającego w ramach konsorcjum i czy to konsorcjum będzie potrzebowało egzemplarz umowy dla wszystkich wykonawców tworzących konsorcjum (w dotychczasowej praktyce jest to 1 egzemplarz dla Wykonawcy, w tym również dla konsorcjum). W takim przypadku, po wyborze oferty i przesłaniu zawiadomienia o wyborze oferty, Wykonawca może wskazać w ilu egzemplarzach Zamawiający ma przygotować umowę po stronie Wykonawcy.

2. Proszę o dodanie zapisu we wzorze umowy § 9 ust. 3 zdania: **„Zmiana wynagrodzenia wchodzi w życie z dniem zmiany przepisów, które stanowią podstawę zmiany wynagrodzenia wykonawcy”.**

Powyższa zmiana ma na celu uczynienie zadość przez Zamawiającego obowiązkowi wynikającemu z art. 142 ust 5 ustawy PZP, poprzez doprecyzowanie, iż wartość wynagrodzenia wykonawcy ulega zmianie z dniem zaistnienia (w szczególności w wyniku zmiany ustawy lub innego aktu prawnego) którejkolwiek ze zmian, o których mowa w art. 142 ust 5 ustawy PZP. Jednym z bowiem elementów określenia zasad wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia umownego jest wskazanie terminu wejścia w życie aneksu w tym zakresie.

Uzasadnieniem ratio legis – zgodnie z wolą ustawodawcy – przywołanego przepisu art. 142 ust 5 ustawy Prawo zamówień publicznych było m.in., że: „w praktyce zamawiających właściwie nieobecne było włączanie do wzorów umów tzw. klauzul waloryzacyjnych. Przygotowana przez zamawiających treść wzorów (projektów) umów, nie pozwalała na uwzględnienie w ostatecznych rozliczeniach nawet znacznych, niezależnych od wykonawców, zmian kosztów wykonania zamówienia, zwłaszcza dotyczących zmian wysokości obciążeń publicznoprawnych. W efekcie, przy niewysokich marżach, pozornie niewielka zmiana np. podatku od towarów i usług (VAT) powodowała utratę marży, a w konsekwencji prowadziła do pogorszenia sytuacji finansowej przedsiębiorcy. Powyższe prowadziło do znacznego ograniczania przez przedsiębiorców kosztów wykonania

zamówienia. Wyżej wskazane sytuacje odnosiły się przede wszystkim do umów wieloletnich, w trakcie trwania których wykonawcy byli zaskakiwani zmianami ciężarów publicznoprawnych oraz kosztami określanymi przez przepisy prawa. Ponadto, skutki dotyczące zmian wynagrodzenia odczuwają także pracownicy, przy czym jednocześnie zamawiający są narażeni na pogorszenie jakości wykonywanego zamówienia, np. przez zastąpienie materiałów potrzebnych do wykonania zamówienia materiałami tańszymi, które zazwyczaj są materiałami niższej jakości. Zniwelowanie powyższych działań może nastąpić dzięki wprowadzeniu zasady obowiązku wprowadzania do umów zapisów dotyczących odpowiedniej zmiany wysokości wynagrodzenia w ściśle określonych przypadkach”.

Stąd wolą ustawodawcy stało się, aby w umowach zawartych w wyniku rozstrzygnięcia postępowań wszczętych po dniu 19.10.2014 r., Zamawiający określał kiedy i na jakich zasadach zwaloryzuje umowę, jeśli zajdzie jedna z przesłanek wskazanych w art. 142 ust 5 ustawy PZP. Pokreślić należy, iż nie chodzi o wpisywanie konkretnych kwot waloryzacji, nie znanych przecież także Zamawiającemu, ale określenie jasnych mechanizmów waloryzacji – w tym terminów – w razie wystąpienia którejkolwiek z przesłanek określonych w art. 142 ust 5 PZP.

Terminy wejścia w życie i wielkość zmian wprowadzonych w art. 142 ust 5 ustawy PZP w całości są bowiem niezależne od woli stron umowy o zamówienie publiczne. Aby zatem zapewnić z jednej strony stabilność finansów publicznych, którymi dysponują zamawiający a z drugiej strony dać wykonawcą gwarancję ich słusznym interesów, ustawodawca wprowadził obowiązek waloryzacji umów wieloletnich. Idea art. 142 ust 5 wyraża się w daniu gwarancji obu stronom umowy pewności, iż w razie zaistnienia zewnętrznego zdarzenia w tym przepisie wskazanego, z góry wiedzą w jaki sposób mają się zachować. Stąd obowiązek zawarcia w siwz swego rodzaju automatycznych mechanizmów dostosowywania wynagrodzenia wykonawcy do zewnętrznych warunków. Przy zapewnieniu zamawiającym bezpieczeństwa prawnego koniecznych zmian.

Skoro to zdarzenia zewnętrzne determinują moment wyjścia w życie zmian, o których mowa w art. 142 ust 5 ustawy PZP, to zasadne jest aby konsekwencje tych zmian znalazły odzwierciedlenie w treści stosunku prawnego łączącego zamawiającego i wykonawcę w terminie, w którym te zmiany weszły w życie. Każdy inny termin wprowadzenia zmian w życie budzić może uzasadnione wątpliwości co do tego, czy nie mamy do czynienia z niedozwolonymi negocjacjami między stronami umowy. Brak bowiem obiektywnego powodu uzasadniającego inny termin wprowadzenia zmian niż dostosowanie się stron umowy do działań legislacyjnych ustawodawcy.

Odp.: Bez zmian.

3. Zwracamy się prośbą o uściślenie zapisów SIWZ a tym samym odpowiedź na pytanie czy termin płatności wynosi 30 dni (zapis w formularzu ofertowym) czy też 21 dni (zapis w umowie).\

Odp.: Termin płatności zgodnie z siwz wynosi 30 dni. W projekcie umowy, stanowiącym załącznik nr 13 do siwz wystąpiła oczywista omyłka pisarska, która została skorygowana.

4. Prosimy o potwierdzenie, iż każda kontrola jakości i prawidłowości wykonanych przez wykonawcę czynności w danym miesiącu rozliczeniowym będzie dokonywana w obecności pracownika wykonawcy i potwierdzona protokołem kontroli.

Odp. Tak, w każdej komórce organizacyjnej to jest w oddziale chorób płuc, oddziale chirurgii klatki piersiowej, oddziale intensywnej terapii, zakładzie diagnostyki obrazowej, pracowni endoskopii, pracowni badań czynnościowych układu oddechowego, pracowni diagnostyki laboratoryjnej, biurach i poradniach specjalistycznych (budynek szpitala, budynek administracji i na ul. Ks. Stolarczyka).

5. Prosimy o potwierdzenie, że protokoły kontroli będą zawierały ewentualną informację o:

- niewykonaniu lub nienależytem wykonaniu usługi
- czasie jaki został wyznaczony wykonawcy na usunięcie wszelkich usterek stwierdzonych podczas kontroli,
- informację czy usterki te zostały usunięte.

W przypadku gdy usterki nie zostaną usunięte w wyznaczonym czasie/terminie, będą one podstawą do stwierdzenia niewykonania lub nienależytego wykonania usługi w protokole miesięcznym oraz naliczenia kar umownych.

Odp.: Tak.

6. Prosimy o potwierdzenie, iż podstawą wystawienia ewentualnych kar umownych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi, będzie obustronnie podpisany miesięczny protokół odbioru usługi sporządzany na koniec okresu rozliczeniowego.

Odp.: Tak.

7. Niniejszym uprzejmie prosimy o obniżenie wysokości kar umownych zawartych w par. 8 wzoru umowy (zał. Nr 13 do siwz). Zaproponowane przez Zamawiającego postanowienia umowy w naszej ocenie spełniają przesłanki kar rażąco wygórowanych przez co naruszają zasady swobody umów oraz równości stron umowy.

Art. 5 KC - definiując nadużycie prawa podmiotowego - stanowi, że: "nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego".

Jednocześnie art. 482 KC określa funkcję odszkodowawczo-kompensacyjną oraz dyscyplinującą instytucji kary umownej, która ma za zadanie przymusić Wykonawcę do prawidłowego wykonania zobowiązania. Istotą kary jest zatem obciążenie dłużnika obowiązkiem zapłaty określonej kwoty za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy, niezależnie od tego, czy wierzyciel poniósł szkodę (wyrok Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z 30 listopada 2016 roku, sygn. akt I ACa 491/16).

Powyższe wskazuje, że kara umowna jako surogat odszkodowania, nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia się wierzyciela (wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 28 września 2010 r., V ACa 267/10).

Mając na względzie dotychczasową linię orzecznictwa przy ocenie czy zastrzeżona kara umowna jest rażąco wygórowana należy uwzględnić relację pomiędzy wysokością zastrzeżonej kary umownej a wysokością wynagrodzenia należnego stronie zobowiązanej do zapłaty kary umownej (wyrok z 11 października 2016 r. Sąd Apelacyjny w Warszawie, sygn. akt I ACa 1673/15 oraz wyrok Sądu Najwyższego z dnia 13 lutego 2014 r., V CSK 45/13, OSP 2015)

W rozumieniu art. 484 § 2 k.c. oceny takiej należy dokonać w kontekście całokształtu okoliczności sprawy, uwzględniając przedmiot umowy, okoliczności, na jakie kara umowna została zastrzeżona, cel tej kary, sposób jej ukształtowania, okoliczności, w jakich doszło do sytuacji uzasadniającej naliczenia kary, wagę i zakres nienależytego wykonania umowy, stopień winy, charakter negatywnych skutków dla drugiej strony itp. (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z dnia 24 kwietnia 2014 r., I ACa 26/14, LEX nr 1466927).

W związku z powyższym – w celu zachowania zasady równości stron umowy oraz swobody umów, które są podstawowymi zasadami polskiego prawa cywilnego - wnosimy o ponowną analizę wysokości kar i określenie ich na takim poziomie aby nie nastąpiło zachwianie równowagi pomiędzy stronami umowy poprzez jednostronne narzucenie rażąco wygórowanych kar umownych.

Odp.: Bez zmian, zważywszy, że Zamawiający, w celu zachowania zasady równości stron umowy, określił łączną maksymalną wysokość kar umownych, których może dochodzić.

8. Niniejszym wnosimy o modyfikację zapisów wzoru umowy w zakresie możliwości jednostronnego wyłączenia części usługi.

Z naszego wieloletniego doświadczenia w zakresie obsługi obiektów Służby Zdrowia wynika, że czasowe ograniczenia usługi sprowadzają się w większości przypadków do zmniejszenia obsługiwanej przez Wykonawcę powierzchni, ale najczęściej nie dochodzi do zmniejszenia ilości (likwidacji) obsługiwanych łóżek ani też do redukcji personelu niezbędnego do prawidłowego funkcjonowania tej jednostki. Faktycznemu ograniczeniu ulega jedynie sprzątna powierzchnia a reszta składników takich jak materiały higieniczne, materiały eksploatacyjne oraz wymagania co do pracy personelu pozostają bez zmian; są jedynie przenoszone w inne miejsca szpitala.

W takich sytuacjach od Wykonawcy oczekuje się zabezpieczenia wszystkich niezbędnych środków do realizacji usługi w niezmienionym zakresie, ograniczając jednocześnie jego przychód wynikający z umowy, co jest krzywdzące dla Wykonawców.

Obecna treść umowy daje zbyt dużą swobodę redukcji wynagrodzenia Wykonawców w okolicznościach wyłączenia części usługi, dlatego wskazanym jest wprowadzenie mechanizmu umożliwiającego sprawiedliwe traktowanie Wykonawców w takich sytuacjach.

Automatyczne stosowanie obniżenia wynagrodzenia w proporcji do zakresu wymaganych usług może prowadzić w skrajnych przypadkach do konieczności wykonywania usługi z rażąco dużą stratą po stronie Wykonawcy. Jeśli zamawiający w niekontrolowany sposób będzie miał możliwość ograniczania zakresu przedmiotu zamówienia - opis przedmiotu zamówienia stanie się niejednoznaczny, przez co właściwe oszacowanie ryzyka związanego z realizacją zadania będzie bardzo trudne. Niesie to za sobą konsekwencje w postaci problemów z właściwą wyceną oferty przez Wykonawcę.

Zamawiający powinien wyraźnie określić wszelkie parametry zamówienia oraz jego ryzyka tak aby Wykonawcy mogli świadomie i rzetelnie realizować powierzone im zadania. Zamawiający związany jest treścią umowy, zatem wszelkie zmiany umowy dotyczące zakresu przedmiotu świadczenia winny wymagać zgody obu stron oraz formy pisemnego aneksu, w przeciwnym razie należy umożliwić Wykonawcy rozwiązanie umowy za wypowiedzeniem.

W związku z powyższym wnosimy o wprowadzenie do wzoru umowy poniższych mechanizmów umożliwiających sprawiedliwe traktowanie Wykonawcy:

Par.1 ust. 42.1.

- 1. Zakres dopuszczalnych zmian wielkości przedmiotu umowy, w czasie na jaki umowa została zawarta, nie może przekraczać 10 % pierwotnej wartości umowy, z wyłączeniem zmian będących następstwem przepisów, o których mowa w art. 142 ust 5 ustawy Prawo zamówień publicznych. Strony ustalają, iż wszelkie zmiany, o których mowa w niniejszym punkcie wymagają zachowania tygodniowego okresu wypowiedzenia.*
- 2. W przypadku, gdyby wystąpiła potrzeba dokonania zmiany wielkości przedmiotu zamówienia o wskaźniku wyższym, niż określony w ust 1, strony podejmą negocjacje zmierzające do ustalenia wielkości zmiany przedmiotu zamówienia, sposobu wykonywania umowy po wprowadzeniu takiej zmiany oraz zasad wzajemnych rozliczeń. Zmiany w zakresie wskazanym w niniejszym punkcie wymagają dla swojej ważności formy pisemnego aneksu.*
- 3. W przypadku gdy Strony nie dojdą do porozumienia co do wszystkich warunków współpracy, bądź w przypadku gdy zmiany, które mają być wprowadzone w istotny sposób zmieniają pierwotny przedmiot umowy, strony mogą rozwiązać umowę z zachowaniem 3 miesięcznego okresu wypowiedzenia.*
- 4. Jako zmiany w istotny sposób zmieniające pierwotny przedmiot umowy uznaje się w szczególności:*
 - a. zmianę reżimu sanitarnego pomieszczeń objętych usługą,*
 - b. zmianę ilości środków eksploatacyjnych niezbędnych do wykonania usługi w zakresie przekraczającym ilości środków pierwotnie dedykowanych do realizacji umowy*
 - c. zmianę proporcji usług składowych, wchodzących w zakres umowy o w stosunku do pierwotnego przedmiotu umowy.*

Odp. Bez zmian. Treść umowy nie przewiduje „swobody redukowania wynagrodzenia Wykonawców”.

9. Niniejszym wnosimy o dodanie do treści siwz badania podstawy wykluczenia wykonawcy określonej w art. 24 ust. 5 pkt 2 i 4 ustawy Prawo zamówień publicznych (PZP).

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.

Zamawiający będący szpitalem w szczególny sposób powinien zwrócić uwagę na ryzyka związane z nienależytym wykonywaniem usług będących przedmiotem zamówienia.

Ryzyka sanitarno-epidemiologiczne, a co za tym idzie zagrożenie zdrowia i życia pacjentów spowodowane dezorganizacją pracy placówki (w drastycznych przypadkach nawet konieczność odwołania planowanych operacji lub zabiegów medycznych) może narazić szpital na poważne konsekwencje.

Zamawiający – jako gospodarz postępowania – powinien zapewnić sobie jak najszerszy katalog narzędzi przewidzianych prawem, co umożliwi mu gruntowną weryfikację potencjału wykonawców oferujących swoje usługi oraz ewentualną eliminację tych wykonawców, którzy nie wykonali lub nienależycie wykonali zamówienia publicznego.

W naszej ocenie tak szerokie podejście do aspektu badania wiarygodności wykonawców składających ofertę zminimalizuje po stronie Zamawiającego ryzyko wyboru Wykonawcy, który ma już w okresie ostatnich 3 lat potwierdzone niewykonanie umowy o zamówienie publiczne, włącznie z zatrzymaniem gwarancji należytego wykonania (w wysokości ponad 350 tys. zł), przez co naraził zamawiającego z segmentu ochrony zdrowia (szpital) na bardzo poważne ryzyka sanitarno-epidemiologiczne.

Brak w przedmiotowym postępowaniu fakultatywnych przesłanek wykluczenia wykonawców na podstawie art. 24 ust. 5 pkt 2 i 4 PZP spowoduje brak realnej możliwości weryfikacji przez Zamawiającego negatywnego doświadczenia Wykonawców, dlatego - mając na względzie Państwa uzasadniony interes polegający na maksymalnym zabezpieczeniu niczym niezakłóconego świadczenia usług medycznych przez szpital - uprzejmie wnosimy jak powyżej.

Odp. Bez zmian.

10. Zamawiający wymaga aby środki dezynfekcyjne spełniały wymogi normy PN/EN 14885 dla obszaru medycznego.

a) Jako, że dla sporów nie ma normy PN/EN 14885 dla obszaru medycznego prosimy o dopuszczenie środków przebadanych na *Clostridium difficile* wg normy EN 13704.

b) Jako, że dla wirusów osłonkowych (HBV, HCV, HIV) nie ma normy PN/EN 14885 dla obszaru medycznego prosimy o dopuszczenie środków przebadanych na V-osłonkowe (HBV, HCV, HIV) zgodnie z zaleceniem 01/2004 RKI (Instytut Roberta Kocha), lub inne akredytowane laboratoria europejskie.

Odp. Zamawiający wymaga, aby Wykonawca zapewnił wszystkie niezbędne środki dezynfekcji, dopuszczone do stosowania w obszarze medycznym, zgodnie z obowiązującymi przepisami , w szczególności: normy PN-EN 14885 oraz wytycznych europejskich w tym zakresie.

11. Prosimy o informacje czy podłogi drewniane podlegają konserwacji?

Odp.: TAK

12. Prosimy o informacje czy panele podłogowe podlegają konserwacji?

Odp.: TAK

13. Zamawiający w tabelce z opisem stref sanitarnych zaleca stosowanie środków myjąco – dezynfekcyjnych. Prosimy o potwierdzenie, iż Zamawiający dopuści środek do szybkiej dezynfekcji miejsc trudnodostępnych oraz środek chlorowy o właściwościach dezynfekcyjnych?

Odp. Zamawiający w tabelce z opisem stref sanitarnych zaleca stosowanie środków myjąco – dezynfekcyjnych w rozumieniu dużych powierzchni przy bieżącym utrzymaniu czystości w strefach szpitalnych. Oprócz tego należy dezynfekować powierzchnie trudnodostępne oraz stosować środki do dezynfekcji dużych powierzchni w sytuacjach skażenia biologicznym czynnikiem zakaźnym (w zależności od jego rodzaju) oraz w sytuacjach tj. dezynfekcja pomieszczeń/łóżka/szafki i całego otoczenia po pacjencie izolowanym. Zamawiający dopuszcza stosowanie ww środków dezynfekcyjnych, ale muszą one spełniać wymogi norm dla obszaru medycznego i być stosowane zgodnie z przeznaczeniem.

14. Zamawiający w pkt 50 wymaga: W obecności pacjentów i personelu nie wolno stosować preparatów sklasyfikowanych jako uczulające, szkodliwe i drażniące w następstwie narażenia drogą oddechową. Środki dezynfekcyjne i myjące nie mogą posiadać intensywnego, nieprzyjemnego zapachu, nie mogą wywoływać podrażnień, alergii. Informujemy, że środki dezynfekcyjne z racji specyfiki chemicznej posiadają w swoim składzie substancje, które mogą być drażniące i uczulające – takie informacje są zawarte w karcie charakterystyki, która jest wydawana dla koncentratu preparatu. Natomiast w praktyce preparaty dezynfekcyjne są stosowane w formie roztworów roboczych, które nie wykazują działania drażniącego i uczulającego. W związku z powyższym czy Zamawiający dopuści środki dezynfekcyjne, które w postaci roztworu roboczego nie wykazują działania drażniącego i uczulającego?

Odp. Środki dezynfekcyjne i/lub roztwory robocze środków dezynfekcyjnych używane w obecności pacjenta muszą mieć dopuszczenie do takiego zastosowania.

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż powyższe pytania i odpowiedzi, wyjaśnienia do siwz, stanowią jej integralną część, a przy tym z uwagi na ich zakres i charakter oraz termin wprowadzenia nie wpływają na konieczność przedłużenia terminu składania ofert.

**Zastępca Dyrektora
ds. Pielęgniarstwa i Administracji
mgr Helena Brzozowska**