

## ZAMAWIAJĄCY

Łódź, dnia 25.10.2022r.

Miejskie Centrum Medyczne „Polesie” w Łodzi  
ul. Andrzeja Struga 86,  
90-557 Łódź

**numer postępowania: 383/Z/ZP/2022**

*dotyczy: postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Utrzymanie czystości terenów zewnętrznych w jednostkach organizacyjnych Miejskiego Centrum Medycznego Polesie w Łodzi na okres 12 miesięcy”.*

### **Do wiadomości**

**– wszyscy uczestnicy postępowania-**

### **Wyjaśnienia do treści SWZ**

Odpowiadając na skierowane zapytanie dotyczące treści specyfikacji warunków zamówienia, zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 24.10.2019r. - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022r. poz. 1710 ze zm.), Miejskie Centrum Medyczne Polesie w Łodzi wyjaśnia:

**Pytanie nr 1:** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenia wyłącznie w przypadku nagłych i niespodziewanych nieobecności, pracownika zatrudnionego na umowę o pracę, wynikających z przyczyn losowych (m.in. zwolnienia lekarskie, urlopu na żądanie).  
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. 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:** Zapisy SWZ pozostają bez zmian. Zamawiający dopuszcza zatrudnienie pracowników na umowę zlecenia, umowę zastępstwa wyłącznie w przypadku nagłych i niespodziewanych nieobecności, pracownika zatrudnionego na umowę o pracę, wynikających z przyczyn losowych (m.in. zwolnienia lekarskie, urlopu na żądanie) w celu zapewnienia prawidłowej realizacji przedmiotu zamówienia.

**Pytanie nr 2:** Zamawiający w zapisach projektu umowy §12 ust. 1d zawarł zapis: w przypadku, gdy Wykonawca nie usunął nieprawidłowości w wykonywaniu przedmiotu umowy stwierdzonych w protokołach, o których mowa w §4 ust.4 we wskazanym przez Zamawiającego terminie - w wysokości ..... miesięcznego wynagrodzenia brutto wskazanego w §4 ust.2 umowy za każdy dzień zwłoki, licząc od dnia następnego po dniu wyznaczonym na usunięcie nieprawidłowości, Zwracamy uwagę, iż wysokość przedmiotowej kary nie stanowi kryterium oceny ofert, zatem powinna być podana i określona w sposób precyzyjny jak pozostałe zapisy umowne. Wykonawca w momencie podejmowania decyzji o starcie w postępowania musi mieć świadomość ewentualnych ryzyk w związku z nienależytym wykonaniem umowy. W innym przypadku, w momencie podpisywania umowy, gdy powyższa wysokość kary będzie rażąca wysoka, wykonawca nie będzie w stanie wnieść skutecznego odwołania do KIO, a jedynie odstąpić od podpisania umowy ze szkodą dla obu stron.

**Odpowiedź:** Zapisy SWZ pozostają bez zmian. Zamawiający precyzuje, iż w przypadku, gdy Wykonawca nie usunął nieprawidłowości w wykonywaniu przedmiotu umowy stwierdzonych w protokołach, o których mowa w §4 ust.4 we wskazanym przez Zamawiającego terminie - w wysokości 1,5% miesięcznego wynagrodzenia brutto wskazanego w §4 ust.2 umowy za każdy dzień zwłoki, licząc od dnia następnego po dniu wyznaczonym na usunięcie nieprawidłowości

**Pytanie nr 3:** Zamawiający w zapisach projektu umowy §12 ust. 1e zawarł zapis

za stwierdzenie rażących zaniedbań w realizacji przedmiotu umowy, w tym w szczególności w przypadku trzykrotnego powtórzenia się nieprawidłowości w wykonywaniu prac porządkowych - w wysokości 30 % miesięcznego wynagrodzenia brutto wskazanego w §4 ust.2 umowy za każdy taki przypadek niezależnie od kary określonej w ust. 1 lit. d);

Z uwagi na aż 12 miesięczny okres realizacji kontraktu zwracamy uwagę, że nie jest możliwe aby w takim okresie Zamawiający przynajmniej 3 krotnie nie wniósł jakiegokolwiek uwagi do realizacji usługi np. w 2, 5, 10 miesiącu realizacji. Tym samym może nie mieć to jakiegokolwiek wpływu na ewentualną szkodę jaką Zamawiający poniesie z tytułu zgłoszenia zastrzeżeń które wykonawca np. usunie w wyznaczonym terminie, ale poniesie z tego tytułu karę w wysokości prawie połowy miesięcznej wartości faktury.

Wnosimy zatem o doprecyzowanie, iż powyższy zapis dotyczy okresu 1 miesiąca rozliczeniowego lub dotyczy 3 przypadków nie usunięcia uchybień przez wykonawcę w wyznaczonym terminie.

**Odpowiedź:** Zapisy SWZ pozostają bez zmian.

**Pytanie nr 4:** Zwracamy się z prośbą o obniżenie maksymalnej wielkości kar umownych przewidzianych w niniejszym postępowaniu z 25% na 15%.

Wskazujemy, że zgodnie z aktualną linią orzecniczą sądów powszechnych wysokość kar, która w stosunku do wartości zobowiązania oscyluje w granicach kilkudziesięciu procent wartości umowy, uznawana jest za nadmierną dolegliwość, świadcząca o niewspółmierności w rozumieniu art. 484 § 2 k.c. (tak np. wyrok SO w Rzeszowie z dnia 25.09.2019 r.; sygn. akt: VI Ga 173/13, w ramach którego Sąd za niewspółmierną uznał karę umowną na poziomie 40% należnego wynagrodzenia). Co więcej w orzecznictwie wskazuje się również, że roszczenie o zapłatę kary umownej na wypadek zwłoki lub opóźnienia nie przysługuje stronie dostępującej od umowy wzajemnej, jeśli w umowie zastrzeżono również taką karę w związku z odstąpieniem od umowy (wyrok SN z dn. 14.06.2018 r. sygn. akt: V CSK 534/17), co prowadzi do wniosku, że limit kar nie powinien przekraczać wysokości kary ustanowionej na wypadek odstąpienia od umowy która w niniejszym postępowaniu wynosi 10%

Wnosimy o zmianę i sformułowanie postanowienia §12 ust. 6 projektu umowy w następujący sposób:  
*Łączna maksymalna wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony wynosi 15% wartości brutto umowy określonej w § 4 ust. 3.*

**Odpowiedź:** Zapisy SWZ pozostają bez zmian.

**Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.**

**Dyrektor Miejskiego Centrum Medycznego „Polesie” w Łodzi**

**Marcin Kos**