



Muzeum Narodowe w Poznaniu

Al. Marcinkowskiego 9, 61-745 Poznań
tel. (48 61) 85-68-000, fax (48 61) 85-15-898
e-mail: mnp@mnp.art.pl
www. mnp.art.pl

Poznań, dnia 9 czerwca 2020 r.

AZ - 4/2020

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na zadanie pod nazwą: „Usługa sprzątania pomieszczeń muzealnych. Zapewnienie porządku i czystości na zewnątrz Muzeum Narodowego w Poznaniu i jego oddziałów”.

Odpowiedź na pytania w przedmiocie wyjaśnienia treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) Zamawiający udziela wyjaśnień na przesłane zapytania odnoszące się do wyjaśnienia treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytania od Wykonawcy:

1. Mając na uwadze treść wzoru umowy wnosimy o zmianę o 50% wysokości kar umownych zastrzeżonych w powyższych przepisach.

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 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. 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 przynajmniej 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”.

Odpowiedź na pytanie z punktu 1:

Wysokość kar umownych, które zostały określone we wzorze umowy nie jest rażąco wysoka. Kary zostały ustalone w takiej wysokości aby zabezpieczyć prawidłowy tok realizacji umowy, a także interes Zamawiającego. Przywołane w pytaniu orzecznictwo jest słuszne, aczkolwiek według Zamawiającego w przedmiotowej sytuacji nie mamy do czynienia z rażąco wysokimi karami umownymi. Wobec powyższego, ich wysokość pozostaje na dotychczasowym poziomie.

2. Czy wraz z przejęciem usługi wykonawca przejmie pracowników w trybie art. 23' KP? Jeżeli tak, to prosimy o odpowiedź na następujące pytania.
1. Na podstawie jakiego rodzaju umowy o pracę są zatrudnieni przejmowani pracownicy? Ile osób i do kiedy ma zawarte umowy o pracę na czas określony / na zastępstwo?
 2. Ile osób przebywa na długich zwolnieniach lekarskich (powyżej 30 dni) i do kiedy?
 3. Czy wśród osób przewidzianych do przejęcia są osoby przebywające na urloпах macierzyńskich, wychowawczych, bezpłatnych, świadczeniach rehabilitacyjnych? Jeśli tak to ile osób i do kiedy?
 4. Prosimy o podanie terminów ważności badań lekarskich (dat do kiedy) poszczególnych pracowników przewidzianych do przejęcia.
 5. Prosimy o jednoznaczne wskazanie czy w stosunku do przejmowanych pracowników zastosowanie ma Regulamin Wynagradzania czy Układ Zbiorowy pracy.
 6. Prosimy o przesłanie kopii wszystkich aktualnych Regulaminów, Układu Pracy, postanowień (w tym Regulaminu Pracy, Wynagradzania, Układu Zbiorowego pracy, Regulaminu Zakładowego Funduszu Świadczeń Socjalnych, Regulaminu Funduszu mającego zastosowanie w stosunku do osób niepełnosprawnych) mających zastosowanie w stosunku do przejmowanych pracowników. Jedynie dogłębna analiza tych dokumentów pozwoli na prawidłowe skalkulowanie kosztów wynagrodzeń pracowników podlegających przejęciu.
 7. W jakich systemach czasu pracy zatrudnieni są poszczególni pracownicy?
 8. Prosimy o wskazanie ilu pracowników z przewidzianych do przekazania kolejnemu wykonawcy jest byłymi pracownikami Zamawiającego.
 9. Czy Zamawiający zobowiązuje się do przejęcia pracowników w przypadku rozwiązania lub zakończenia kontraktu?
 10. Czy przejmowanym pracownikom przysługuje uprawnienie do dodatkowego wynagrodzenia rocznego wynikającego z ustawy z dnia 12.12.1997r. o dodatkowym wynagrodzeniu rocznym dla pracowników jednostek sfery budżetowej (Dz. U. nr 160, poz. 1080 z późn. zm.)?
 11. Czy z tytułu ewentualnych zaległości wynikających z ustawy z dnia 12.12.1997r. o dodatkowym wynagrodzeniu rocznym dla pracowników jednostek sfery budżetowej (Dz. U. nr 160, poz. 1080 z późn. zm.) Zamawiający bądź obecny wykonawca wypłacił wszystkie wymagane kwoty?
 12. Czy przejmowanym pracownikom przysługuje uprawnienie do podwyżki wynagrodzenia na podstawie ustawy z dnia 22.07.2006r. o przekazaniu środków finansowych świadczeniodawcom na wzrost wynagrodzeń (Dz. U. nr 149, poz. 1076)?
 13. W jakiej wysokości przysługują poszczególnym pracownikom podwyżki na podstawie ustawy z dnia 22.07.2006r. o przekazaniu środków finansowych świadczeniodawcom na wzrost wynagrodzeń (Dz. U. nr 149, poz. 1076)?
 14. Czy pracownikom wypłacone zostały wszystkie wymagane kwoty z tytułu podwyżek na podstawie ustawy z dnia 22.07.2006r. o przekazaniu środków finansowych świadczeniodawcom na wzrost wynagrodzeń (Dz. U. nr 149, poz. 1076)?
 15. Czy pracownikom wypowiedziano warunki umów o pracę w części dotyczącej wynagrodzenia? Jeśli tak, to które składniki wynagrodzeń zostały zmienione?
 16. Czy w stosunku do Zamawiającego toczą się postępowania sądowe wszczęte przez pracowników przewidzianych do przejęcia? Jeśli tak, prosimy o podanie wykazu spraw ze wskazaniem wartości przedmiotu sporu, roszczenia pracowników i etapu, na którym znajduje się sprawa.

17. Czy istnieją jakiekolwiek porozumienie, umowa, pakiet socjalny zawarty ze związkami zawodowymi, w którym pracodawca zobowiązał się do jakichkolwiek gwarancji w zakresie zatrudnienia pracowników lub wysokości ich wynagrodzeń, także w przypadku przejęcia tychże pracowników przez następnego pracodawcę? Czy pracownicy są objęci jakimikolwiek gwarancjami uniemożliwiającymi nowemu pracodawcy modyfikację treści ich stosunków pracy?

18. Czy na dzień przejęcia będą jakiekolwiek nieuregulowane zobowiązania w stosunku do przekazywanych pracowników? Jeśli tak, z jakiego tytułu i w jakiej kwocie?

19. Ilu pracowników nabędzie uprawnień do odpraw emerytalnych w trakcie trwania kontraktu? Prosimy o podanie ilości osób w rozbiciu na poszczególne lata oraz wysokości przysługujących odpraw.

20. Ilu pracowników nabędzie uprawnień do nagród jubileuszowych w trakcie trwania kontraktu? Prosimy o podanie ilości osób w rozbiciu na poszczególne lata oraz wysokości przysługujących nagród.

21. Ile osób ze wskazanych do przejęcia jest członkami związków zawodowych (jakich)? Jakie funkcje te osoby pełnią w związkach?

22. Prosimy o przedstawienie wykazu wykorzystania urlopów za rok 2017 r. na poszczególnego pracownika z uwzględnieniem dodatkowych urlopów przysługujących pracownikom w związku z orzeczeniem o niepełnosprawności

23. Prosimy o podanie wysokości wynagrodzeń zasadniczych brutto poszczególnych pracowników przewidzianych do przejęcia, kosztów ZUS pracodawcy, premii, dodatków do wynagrodzeń.

24. Czy w związku z koniecznością przejęcia pracowników na podst. Art. 23' KP nowy Wykonawca przez i po zakończeniu okresu gwarancyjnego będzie mógł zmienić warunki pracy oraz miejsce pracy pracownikowi?

25. Prosimy o wyszczególnienie osób, które obecnie znajdują się w wieku ochronnym /przedemerytalnym?

26. Prosimy o wyszczególnienie osób, które zatrudnione są z orzeczonym stopniem niepełnosprawności wraz z określeniem jego rodzaju?

27. Prosimy o podanie zapisów znajdujących się w umowach o pracę pracowników dedykowanych do przejęcia, dotyczących dodatków do wynagrodzeń np. premia regulaminowa, dodatek stażowych, dodatek funkcyjny, dodatek negocjacyjny itp.?

Odpowiedź na pytania z punktu 2 (i dotyczących go podpunktów 1-27):

Zamawiający nie wymaga od wybranego Wykonawcy „przejmowania pracowników w trybie art. 23¹ Kodeksu pracy” od jakiegokolwiek podmiotu. Zamawiający w specyfikacji istotnych warunków zamówienia wymaga, aby pracownicy wykonujący usługi wchodzące w zakres zamówienia byli zatrudnieni na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę.

3. Zamawiający w SIWZ dopuszcza możliwość udziału w postępowaniu podmiotów działających w ramach konsorcjum. Zważywszy na fakt, iż:

- obserwowaną na rynku praktyką jest sytuacja, w której o udzielenie zamówienia ubiegają się podmioty będące spółkami kapitałowymi, działające w ramach konsorcjum, a następnie – już na etapie świadczenia usługi - faktury wystawiane są przez kilkanaście spółek cywilnych założonych przez konsorcjantów,
- powyższe może budzić wątpliwości co do zgodności takiej praktyki z przepisami ustawy z dnia 29.01.2004 r. – Prawo zamówień publicznych oraz ustawy z dnia 11.03.2004 r. o podatku od towarów i usług (a zwłaszcza z art. 113 ust. 1 i 9 dotyczącym zwolnień podmiotowych, art. 106a – 106g dotyczącym zasad wystawiania faktur oraz art. 88 dotyczącym braku prawa do odliczenia VAT) co potwierdzają kontrole podatkowe prowadzone w firmach świadczących usługi outsourcingowe,

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający po udzieleniu zamówienia dopuszcza możliwość wystawiania faktur przez inny podmiot (de facto: przez innego podatnika VAT), niż ubiegający się o udzielenie zamówienia członkowie konsorcjum?

Odpowiedź na pytanie z punktu 3:

Zamawiający zawrze umowę z Wykonawcą, który przedstawi najkorzystniejszą ofertę i która to oferta zostanie wybrana do realizacji zamówienia. To z tym Wykonawcą Zamawiający będzie przeprowadzał rozliczenia związane z realizacją umowy. Wobec powyższego, Zamawiający nie dopuszcza możliwości wystawiania faktur przez inny podmiot niż wybrany Wykonawca (bądź członkowie konsorcjum).

4. Dotyczy: rozdział V, pkt. 1.2.3 SIWZ

W związku z brakiem w treści SIWZ postanowień odnoszących się do sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu przez Wykonawców ubiegających się wspólnie o udzielenie zamówienia publicznego, wnioskujemy o potwierdzenie, iż w przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, ww. warunek może być spełniony łącznie przez Wykonawców występujących wspólnie”.

Uzasadnienie:

Na Zamawiającym ciąży obowiązek jasnego, precyzyjnego, wyczerpującego określenia SIWZ, którego jednym z elementów stanowi określenie warunków udziału w postępowaniu oraz sposobu spełniania tych warunków przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia. Mając powyższe na uwadze zasadnym jest uzupełnienie postanowień SIWZ umowy o propozycje zgłoszone przez Wykonawcę a odnoszące się do precyzyjnego określenia jak określone przez Zamawiającego warunki udziału w postępowaniu mają spełniać wykonawcy o których mowa w art. 23 ust. 1 ustawy Pzp.

Odpowiedź na pytanie z punktu 4:

Zamawiający potwierdza, że warunek, o którym mowa w rozdziale V pkt. 1.2.3 specyfikacji istotnych warunków zamówienia może być spełniony łącznie przez Wykonawców występujących wspólnie (tj. jako konsorcjum).

5. *Zamawiający określił w SIWZ wymóg zatrudnienia pracowników wykonujących czynności porządkowe lub czynności sprzątkowania na umowę o pracę. Wnosimy o wyrażenie zgody na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenie wyłącznie na zastępstwa urlopowo-chorobowe. 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 wymaga chociażby dostarczenia badań lekarskich, co w sytuacjach nagłych jest nierealne i wymaga dodatkowego czasu. W związku z powyższym wnosimy jak na wstępie.*

Odpowiedź na pytanie z punktu 5:

Zamawiający nie wyraża zgody na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenie wyłącznie na zastępstwa urlopowo-chorobowe. Mając na uwadze społeczną odpowiedzialność procesu udzielania zamówień publicznych wykonawca powinien przewidzieć i zapewnić konieczne zastępstwa w ramach umów o pracę, tym bardziej, że obowiązujące przepisy prawa pozwalają na zatrudnienie pracowników na umowę o pracę w celu zastępstwa nieobecnego pracownika.

6. Dotyczy: rozdział IX pkt. 6 c)

Prosimy o potwierdzenie iż Zamawiający pod określeniem „dłużnik” miał na myśli wskazanie w gwarancji ubezpieczeniowej „Zobowiązanie” czyli Wykonawcy ubiegającego się o udzielenie zamówienia.

Odpowiedź na pytanie z punktu 6:

Tak, Zamawiający potwierdza. Pod pojęciem „dłużnik” Zamawiający ma na myśli Wykonawcę, czyli podmiot ubiegający się o udzielenie zamówienia.

7. Dotyczy: rozdział VII pkt. 4 SIWZ

Prosimy o potwierdzenie iż Wykonawca, który zamierza powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcom (ale na etapie składania oferty nie są mu znane nazwy podwykonawców) może w formularzu ofertowym wskazać tylko i wyłącznie część zamówienia, którą zamierza powierzyć podwykonawcom.

Odpowiedź na pytanie z punktu 7:

Tak, Zamawiający potwierdza powyższe.

8. *Prosimy o potwierdzenie iż Wykonawca zamierzający powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcom (ale na etapie składania oferty nie są mu znane nazwy podwykonawców) może wskazać podwykonawców dopiero na etapie realizacji umowy.*

Odpowiedź na pytanie z punktu 8:

Tak, Zamawiający potwierdza powyższe.

9. Prosimy o potwierdzenie, że w momencie gdy Zamawiający wyrazi zgodę na wskazanie podwykonawców dopiero na etapie realizacji umowy, wystarczającym będzie powiadomienie o wprowadzeniu podwykonawców bez potrzeby aneksowania umowy.

Odpowiedź na pytanie z punktu 9:

Tak, Zamawiający potwierdza powyższe.

10. Dotyczy: załącznik nr 3 do SIWZ

Prosimy o potwierdzenie iż Wykonawca, który zamierza powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcom (ale na etapie składania oferty nie są mu znane nazwy podwykonawców) może podpisać oświadczenie dotyczące podwykonawcy bez podawania pełnej nazwy/firmy, adresu, NIP/PESEL, KRS/CEiDG owego podwykonawcy.

Odpowiedź na pytanie z punktu 10:

Tak, Zamawiający potwierdza powyższe.

11. Proszę o informację jakich godzinach ma być wykonywana usługa sprzątania terenów zewnętrznych z podziałem na lokalizacje.

Odpowiedź na pytanie z punktu 11:

Usługa sprzątania terenów zewnętrznych ma być wykonywana w godzinach porannych, przed otwarciem danego obiektu. Szczegółowe godziny zostaną ustalone z wybranym wykonawcą na etapie realizacji zamówienia.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że termin składania ofert pozostaje bez zmian, tj. do dnia 16.06.2020 r. do godz. 10:00.

ZASTĘPCA DYREKTORA
ds. administracyjnych
Muzeum Narodowego w Poznaniu
Agnieszka Purgat