

Strzelce Opolskie, 1 października 2007

Wg rozdzielnika

Znak: ZOZ/NL/3434 /07

**Dotyczy: przetargu nieograniczonego powyżej 211 000 Euro na usługę sprzątania
budynków ZOZ dla Zespołu Opieki Zdrowotnej w Strzelcach Opolskich
Znak sprawy: ZOZ/19-ZP/07**

ODPOWIEDZI NR 2 NA PYTANIA WYKONAWCÓW PRZESUNIĘCIE TERMINU OTWARCIA OFERT

**W związku z wprowadzonymi zmianami Zamawiający przesuwa termin otwarcia ofert
na 12 października 2007r. na godz. 12:30.**

**Odpowiednio do tego nowym terminem składania ofert jest 12 października 2007 godz.
12:00**

Pytanie nr 1

W pkt 4.1 SIWZ, Zamawiający wymaga: „Wykonawca powinien zagwarantować minimalny termin płatności – do 75 dni...”, gdy tymczasem jedynym kryterium oceny jest „cena 100%”. Czy to oznacza, że oferta podmiotu, który zadeklaruje np. 30 dniowy termin płatności lub inny niż 75 dniowy zostanie odrzucona. Jak zachowa się Zamawiający, gdy Wykonawca akceptując warunki umowy, stwierdzi, że nie akceptuje par. 4 ust. 1 projektu umowy i poda swój termin płatności np. 30 dni?

Odpowiedzi na pytanie nr 1

W opisanym wyżej przypadku mamy do czynienia z sytuacją, w której treść oferty nie odpowiada treści SIWZ.

W takim przypadku zachodzi przesłanka odrzucenia oferty zgodnie z art. 89 ust. 1 pkt. 2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych: „Zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli jej treść nie odpowiada treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia”.

Pytanie nr 2

Czy Zamawiający zmieni zapis w SIWZ, który będzie jednocześnie zgodny z treścią art. 7 i art. 29 ustawy Prawo zamówień publicznych, w następującym brzmieniu: tj.: proponujemy wykreślić z treści pkt. 7.2 fragment od słów „cena oferty jest ceną ryczałtową ...”- do końca tego akapitu i jednocześnie, wnosimy o dodanie do treści umowy, zapisu, z którego będzie wynikało, że Wykonawca będzie miał prawo do korekty wynagrodzenia za usługę w przypadku zmian minimalnego wynagrodzenia w okresie trwania umowy oraz dokonać zmiany zapisu pkt 4 SIWZ i dodać ust. 3 w brzmieniu: „4.3 po okresie 12 miesięcy, w przypadku zmiany płacy minimalnej – najniższego wynagrodzenia pracowników, Wykonawca będzie miał prawo do ubiegania się o zmianę wynagrodzenia za usługę po uprzednim złożeniu umotywowanego wniosku do Zamawiającego”.

Uzasadnienie: W pkt. 4.2 SIWZ, Zamawiający zobowiązuje Wykonawców do „zagwarantowania stałości ceny przez okres pierwszych 12 miesięcy”, co jest zrozumiałe, natomiast jak do tej bardzo istotnej informacji ma się treść pkt 7.2 z której m.in. wynika: „cena oferty jest ceną ryczałtową w rozumieniu art. 632 KC”, a to już oznacza wg treści tego przepisu KC – niemożność podwyższania wynagrodzenia ryczałtowego, ale także oznacza to, że godząc się na taki warunek, wykonawca nie będzie mógł skorzystać z przepisu art. 144 1. ustawy Prawo zamówień publicznych.

Zamawiający poprzez przywołanie art. 632 KC, ogranicza możliwość stosowania ustawy Prawo zamówień publicznych, co bez wątpienia uniemożliwi zawarcie umowy zgodnie z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych. Podkreślić pragniemy, że w treści art. 139.1 ustawy Prawo zamówień publicznych, jest wprowadzone odniesienie, cyt.: „Do umów w sprawach zamówień publicznych, zwanych dalej umowami, stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r – Kodeks cywilny, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.” W tym konkretnym przypadku, przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych stanowią jednak inaczej i zgodnie z wskazanym przepisem art. 144.1 tej ustawy, Ustawodawca dopuszcza możliwość zmiany treści umowy, w okolicznościach cyt. „których nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy”. Mamy na uwadze zwłaszcza możliwość korygowania ceny za usługę, w przypadku obowiązku – z mocy prawa – zmiany minimalnego wynagrodzenia, a którego w dniu dzisiejszym, poza przewidzianą wysokością na rok 2008, nawet najzdolniejszy analityk nie jest w stanie przewidzieć.

Odpowiedzi na pytanie nr 2

Zamawiający informuje, iż w zał.nr.15 – Projekcie Umowy w par. 2 ust.3 określono zasady waloryzacji ceny, z uwagi na długoterminowy charakter umowy.

Cena oferty jest ceną ryczałtową w rozumieniu art. 632 K.C. przez okres 12-stu miesięcy. Potem cena może być waloryzowana.

Zamawiający w żaden sposób nie naruszył art. 144.1 ustawy – i zamierza go respektować.

Zamawiający pismem, znak: ZOZ/NL/3270/07 z dnia 17.09.2007r. nie wyraził zgody na możliwość waloryzacji ceny w zależności od wzrostu minimalnego wynagrodzenia.

Pytanie 3:

W projekcie umowy, w par. 6 ust. 1 Zamawiający wskazuje na obowiązek zatrudnienia 12 pracowników na mocy porozumienia stron, w związku z tym prosimy o następujące informacje:

Pytanie nr 3.1

Czy od Zamawiającego, czy od aktualnego Wykonawcy - firmy zewnętrznej będą przejmowani pracownicy i czy z dokumentami personalnymi.

Odpowiedzi na pytanie nr 3.1

Zamawiający skreśla treść zapisu w par. 6 ust. 1 projektu umowy, w to miejsce wstawiając zapis o treści:

„Wykonawca zobowiązuje się do zatrudnienia 12-stu pracowników przebywających na urlopie bezpłatnym u Zamawiającego - na podstawie artykułu 174¹ Kodeksu Pracy”.

Pracownicy w związku ze sprecyzowaniem § 6 ust 1 projektu umowy nie będą przejmowani od aktualnego Wykonawcy – Firmy zewnętrznej, ani od Zamawiającego.

Pytanie nr 3.2

Dlaczego do przekazania 12 pracowników nie dojdzie w trybie art. 23¹ KP, lecz ma dojść w trybie art. 174¹ par.1 KP, w okolicznościach gdy pracownicy nadal pozostają w tym samym miejscu pracy, nadal wykonują ten sam zakres czynności i pracy. Pracownicy nadal pozostają przy uprawnieniach pracowniczych, jak u poprzedniego pracodawcy – dot. Okresu pracy, co wynika z treści art. 174¹ par. 2 KP. Czy w związku z tym te uprawnienia będą dotyczyły tylko okresu pracy. Naszym zdaniem nie. Bowiem w tym przypadku nie można stosować przepisu art. 174¹ par. 1 KP, w celu ominięcia faktycznej podstawy prawnej – przekazania pracowników w trybie art. 23¹ KP, gdyż taki zabieg z mocy prawa jest nieważny i naruszający prawa pracownicze. Pracownicy mogą dochodzić swoich praw przed Sądem i dziś znane są prawomocne orzeczenia, na korzyść pracowników. Dodatkowym argumentem przemawiającym za zastosowaniem art. 23¹ KP, a nie 174¹ KP, jest fakt wydzierżawienia wykonawcy pomieszczeń szatni, pomieszczenia biurowego i pomieszczenia magazynowego, a zatem pomieszczeń niezbędnych do wykonywania pracy przez pracowników przekazanych z części przejętego dotychczasowego zakładu pracy. Zamawiający, informując Wykonawców o uprawnieniach pracowników wynikających z treści punktu 2.5.1 e) SIWZ, jednocześnie zobowiązuje ich do wypłacenia nagród jubileuszowych, co świadczy także o tym, że Wykonawcy będą mieli obowiązek zachowania także innych nabytych uprawnień pracowniczych, wynikających jak nie trudno ocenić z regulaminu ZOZ w Strzelcach Opolskich.

Odpowiedzi na pytanie nr 3.2

W sytuacjach nabycia uprawnień do nagrody jubileuszowej przez pracownika przebywającego na urlopie bezpłatnym na podstawie art. 174¹ K.P., Zamawiający dokonuje wypłaty nagrody jubileuszowej. Zgodnie a art. 174¹ § 2 K.P. okres urlopu bezpłatnego, o którym mowa w art. 174¹ § 1 K.P. wlicza się do okresu pracy, od którego zależą uprawnienia pracownicze u dotychczasowego pracodawcy.

Pytanie nr 3.3

Czy Zamawiający, z uwagi na to, że treść art. 174 1 par. 1 KP, wymaga porozumienia między dotychczasowymi pracodawcami, dołączy do SIWZ treść tego porozumienia, które w sposób jednoznaczny określi przede wszystkim sytuację prawną przekazywanych pracowników.

Z treści SIWZ w przetargu nieograniczonym nr ZOZ/19-ZP/07 wynika, że Zamawiający ogłosił przetarg na usługę sprzątania budynków ZOZ Strzelce Opolskie, a nie na zatrudnienie części pracowników wskutek porozumienia w sprawie zatrudnienia przebywających na urloпах bezpłatnych pracowników. Treści takiego porozumienia w SIWZ nie ma.

Odpowiedzi na pytanie nr 3.3

Treść przedmiotowego porozumienia dotycząca kwestii pracowników, którzy będą mieli wykonywać pracę (dotyczy 12 osób) zostanie dołączona do niniejszego pisma i stanowi **zał. nr 16 do SIWZ.**

Pytanie nr 3.4

Czy Zamawiający udzieli dodatkowych informacji: czy pracownicy do przejęcia nabyli uprawnienia wynikające z treści art. 4 a tzw. „ustawy negocjacyjnej” w przedmiocie przyrostu wynagrodzeń, jeśli tak, to czy Zamawiający lub aktualny Wykonawca w wynagrodzeniu pracowników uwzględnił kwoty 203 zł i 110,20 zł, czy ma wobec pracowników zaległości z tego tytułu i w jakiej wysokości, czy także w związku z tym aktualnie toczą się postępowania przed sądem. (Pytanie w kontekście zastosowania przepisu art. 23¹ par. 2 KP).

Analiza tego niejednoznacznego zabiegu Zamawiającego, w celu ominięcia obowiązku przekazania pracowników w trybie art. 23¹ KP, wskazuje na to, że Wykonawca godząc się na takie zatrudnienie całej załogi, a nie tylko 12 pracowników i tak narazi się na odpowiedzialność przed Sądem Pracy wobec roszczeń pracowniczych, których należało przekazać na podstawie art. 23¹ KP, zagwarantować dotychczasowe uprawnienia wynikające z wymiaru czasu pracy w ZOZ Strzelce Opolskie (7,35 godziny dziennie) i dotychczasowy poziom wynagrodzenia – jeśli wcześniej skutecznie nie wypowiedziano warunków pracy i płacy – to czas pracy i wynagrodzenie powinno być wg składników i w wysokości jak u poprzedniego pracodawcy czyli w ZOZ Strzelce Opolskie.

Odpowiedzi na pytanie nr 3.4

Wykonawca zawierając umowę z pracownikiem, przebywającym na urlopie bezpłatnym udzielonym w oparciu o art. 174¹ K.P. u Zamawiającego, ustala swoje warunki zatrudnienia, gdyż jest to nowa umowa o pracę zawierana przez nowego Wykonawcę. Zamawiający jedynie co, to wskazuje na obowiązek zatrudnienia 12 pracowników przebywających na urlopie bezpłatnym u Zamawiającego, a wykonujących pracę na podstawie umowy o pracę u obecnego Wykonawcy. Zatrudnienie przez Wykonawcę osób przebywających na urlopie bezpłatnym art. 174¹ K.P. u Zamawiającego nie zobowiązuje Wykonawcy do zatrudnienia na warunkach jakie obowiązywały u Zamawiającego nie ma przepisu, który nakłada taki obowiązek. Natomiast obowiązek taki występuje w przypadku przekazania na podstawie art. 23¹ K.P. gdzie się mówi o zagwarantowaniu dotychczasowych uprawnień.

Pytanie nr 3.5

Dotyczy SIWZ, pkt. 2.5.1 e)

Czy Zamawiający udzieli informacji: na podstawie którego przepisu prawa pracy, przysługiwać będą nagrody jubileuszowe, w okolicznościach, gdy pracownicy ci, pozostając na urloпах bezpłatnych w ZOZ nie zostali przekazywani innemu pracodawcy w trybie art. 23¹ KP, a u którego obowiązują regulaminy pracy i wynagradzania i takiego składnika płacowego nie ma, czy to oznacza, że Wykonawca będzie miał prawo do korekty ceny o wysokość tych kosztów podanych w/w pkt. SIWZ, z chwilą gdy o takie świadczenie pracownik wystąpi.

Odpowiedzi na pytanie nr 3.5

W przypadku zatrudnienia przez Wykonawcę pracowników pozostających na urloпах bezpłatnych na podstawie art. 174¹ K.P. u Zamawiającego prawo do nagrody jubileuszowej pracownik nabywa u Zamawiającego, gdyż stosunek pracy trwa, jest tylko zawieszony poprzez udzielenie urlopu bezpłatnego, a jak wynika z art. 174¹ K.P. okres tegoż urlopu wlicza się do pracy, od którego zależą uprawnienia pracownicze u dotychczasowego pracodawcy, i w ślad za tym istnieje podstawa prawna do wypłaty nagrody jubileuszowej przez Zamawiającego w przypadku nabycia do niej prawa.

Pytanie nr 3.6

Czy Zamawiający w związku z opisanymi wyżej wątpliwościami przedstawi w SIWZ, struktury i składniki wynagrodzenia przekazywanych pracowników, zarówno z okresu przed urlopem bezpłatnym jak i aktualnego wynagrodzenia tych pracowników.

Odpowiedzi na pytanie nr 3.6

Z uwagi na fakt iż pracownicy nie będą przekazywani, lecz mają być zatrudnieni przez Wykonawcę zapis zawarty w punkcie 3.6 jest bezprzedmiotowy.

Pytanie nr 3.7

Czy aktualny Wykonawca ma jakieś zobowiązania płacowe wobec przekazywanych pracowników, a jeśli tak, to jakie są rzeczywiste koszty tych zobowiązań.

Odpowiedzi na pytanie nr 3.7

Zatrudnienie ma być dokonane przez Wykonawcę w związku, z czym, nie nastąpi przekazanie pracowników przez Zamawiającego, stąd też zapytanie zawarte w tym punkcie jest bezprzedmiotowe.

Pytanie nr 3.8

Jakie będą zobowiązania urlopowe w chwili przekazywania pracowników, czy tylko za pozostały okres do wykorzystania urlopów do końca 2007 r., czy urlopów udzielano na bieżąco zgodnie z planem i ile dni pozostało do wykorzystania.

Odpowiedzi na pytanie nr 3.8

Zapytanie bezprzedmiotowe z powodów wymienionych w punkcie 3.6 , 3.7

Pytanie nr 3.9

Dot. SIWZ, pkt. 2.4.2

Czy Zamawiający udzieli informacji: czy dla przekazywanych – urlopowanych pracowników Zamawiający posiada sprzęt i czy go użyczy lub wydzierżawi przyszłemu wykonawcy. Gdyby wydzierżawiał, to prosimy o podanie ilości i rodzaju sprzętu przeznaczonego do przekazania, a także określenie kosztów dzierżawy w skali miesiąca.

Odpowiedzi na pytanie nr 3.9

Zgodnie z pkt. 2.4.2 SIWZ „Wykonawca zapewnia całość sprzętu do sprzątania, maszyn, wózków serwisowych, itp., oraz tzw. sprzętu drobnego (wiadra, szczotki itp.)”.

Pytanie nr 3.10

Czy Zamawiający udzieli informacji: czy wszyscy pracownicy posiadają aktualne książeczki zdrowia i wymagane szczepienia w tym przeciw WZW typu B, a jeśli nie to ilu pracowników należy zaszczepić.

Odpowiedzi na pytanie nr 3.10

Wszyscy pracownicy posiadają aktualne książeczki zdrowia jak i wymagane szczepienia w tym WZW typu B.

Pytanie nr 3.11

Dot. SIWZ pkt. 2.8

Czy Zamawiający udzieli informacji: czy za wskazane pomieszczenia do wydzierżawienia zamierza pobierać opłaty dzierżawne, czy pomieszczenia te spełniają wymagania BHP i sanitarne zgodnie z obowiązującymi przepisami, czy wyposażenie pomieszczeń jest zgodne z obowiązującymi przepisami, zwłaszcza pomieszczenie szatni, czy jest w nim odpowiednia ilość szafek i dla ilu pracowników. (z dzisiejszych ustaleń wynika, że minimalną ilością osób do zagwarantowania obsady stanowisk pracy jest nie mniej niż 32 etaty),

Czy Zamawiający gwarantuje pomieszczenia socjalne i na jakich zasadach – czy je wydzierżawi lub użyczy. Gdyby jednak wydzierżawiane przez Zamawiającego pomieszczenia nie spełniały wymagań obowiązujących dziś przepisów prawa, kto będzie zobowiązany do ich dostosowania i kto poniesie tego koszty.

Odpowiedzi na pytanie nr 3.11

W/w pomieszczenia są zgodne z przepisami sanitarnymi i spełniają wymogi BHP.

Pomieszczenie szatni składa się obecnie z szafek dla 30 osób, przy czym istnieje możliwość dostawienia dodatkowej ilości (4 sztuki).

Pracownicy będą mogli korzystać z pomieszczeń socjalnych przeznaczonych dla personelu szpitala.

Pytanie nr 4

Dot. Pkt. 9 SIWZ

Czy Zamawiający zmieni oczywistą omyłkę pisarską, w ostatnim zdaniu po ppkt. f), wyraz „Zamawiający” winien być zastąpiony wyrazem „Wykonawca”, czy Zamawiający doprecyzuje, czy dowód wpłaty wadium w formie gwarancji ubezpieczeniowej winien być dołączony do spiętej części oferty i stanowić jej integralną część, czy też winien być dołączony do zamkniętego pakietu w oddzielnej kopercie.

Odpowiedzi na pytanie nr 4

W pkt 9f) SIWZ zmienia zapis o treści: „Zamawiający winien wraz z ofertą przedłożyć dowód wniesienia wadium”, który uzyskuje brzmienie: **„Wykonawca winien wraz z ofertą przedłożyć dowód wniesienia wadium”**.

Zgodnie z art. 45 ustawy o zamówieniach publicznych wadium wnosi się przed upływem terminu składania ofert.

Dowód wniesienia wadium należy przedłożyć wraz z ofertą.

Pytanie nr 5

Dot. Pkt. 2.5 SIWZ

Czy Zamawiający zmieni zapis pkt 2.5 SIWZ, w celu doprowadzenia do sytuacji pracowników zgodnej z przepisami prawa pracy i jednoczesnego zagwarantowania im kontynuacji zatrudnienia zgodnej z przepisami prawa pracy, vide art. 23¹ KP. Inne rozstrzygnięcie, jest z mocy prawa nieważne.

Uzasadnienie: Stwierdzamy, że wobec (naszym zdaniem) błędnej interpretacji prawa pracy przez Zamawiającego i dla obejścia przepisów art. 23¹ KP, zastosował treści art. 174¹ par.1 KP jako podstawę prawną, którą zobowiązuje nowego pracodawcę, do zatrudnienia pracowników, którym uprzednio udzielił bezpłatnych urlopów i w ten sposób Zamawiający zamierza przekazać pracowników nowemu pracodawcy, nie ponosząc wszystkich kosztów zatrudnienia. Bez względu jednak na to jakiej interpretacji Zamawiający użyje, i tak z mocy prawa na każdym nowym pracodawcy ciążyć będzie obowiązek wynikający z treści art. 23¹ KP.

Odpowiedzi na pytanie nr 5

Art. 174¹ K.P. stanowi podstawę prawną do udzielenia urlopu bezpłatnego pracownikom oczywiście za jego zgodą i na podstawie zawartego w tej sprawie porozumienia między pracodawcami. Wobec powyższego stwierdzenie, iż nastąpiła błędna interpretacja prawa pracy oraz chęć obejścia przepisów art. 23¹ K.P. jest bezzasadne.

Pytanie nr 6:

W związku z przedstawioną przez Zamawiającego w pkt. 6.1.11 SIWZ koniecznością przedłożenia wraz z ofertą dokumentów potwierdzających wykonanie usług utrzymania czystości i higieny, zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie czy Zamawiający uwzględnia oświadczenie wydane przez inne podmioty, w tym przypadku naszego głównego udziałowca

z Włoch, złożone zgodnie z art. 48 Dyrektywy Unii Europejskiej nr 18/2004 ust. 2 i 3 wraz z listami referencyjnymi prac wykonanych przez ten podmiot ?

Odpowiedź na pytanie 6:

Zamawiający w oparciu o ww. Dyrektywę wyraża zgodę na złożenie dokumentów potwierdzających wykonanie usług utrzymania czystości i higieny wydane przez udziałowca Wykonawcy.

Jednocześnie przypominamy, że – zgodnie z pkt. 6.1.16 oraz 8.2 SIWZ – wszystkie dokumenty napisane w języku obcym są składane wraz z tłumaczeniem na język polski, sporządzone i podpisane przez tłumacza przysięgłego.

Dodatkowo Zamawiający modyfikuje treść pkt. 6.1.2 SIWZ dotyczącego formy składanego pełnomocnictwa poprzez skreślenie wyrażenia: „lub opatrzona adnotacją „za zgodność z oryginałem” pieczęcią Wykonawcy, imienną pieczęcią osoby upoważniającej na podstawie dokumentu wymienionego w pkt. 6.1.1 oraz jej podpisem (...)”.

Przedmiotowy punkt SIWZ otrzymuje brzmienie:

„Pełnomocnictwo do podpisania oferty w oryginale albo kopia potwierdzona notarialnie - jeżeli osobą podpisującą ofertę nie jest osoba upoważniona na podstawie dokumentu wymienionego w pkt. 6.1.1.”

Możliwość złożenia kopii pełnomocnictwa poświadczonej jedynie przez samych wykonawców zakwestionował Sąd Okręgowy w Warszawie w wyroku z dnia 31 stycznia 2007r. (sygn. akt V CA 85/07).

Z poważaniem:

DYREKTOR
Zespołu Opieki Zdrowotnej
w Strzelcach Opolskich
Beata Czempiel

Załącznik:

Projekt Porozumienia dotyczącego zatrudnienia 12 pracowników ZOZ w Strzelcach Op (Zał. nr 16 do SIWZ).

Rozdzielnik:

- 1) Wykonawcy, którzy pobrali dokument SIWZ
- 2) Publikacja na stronie internetowej Zamawiającego