

ZP/15/23

Wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia na usługi społeczne, w trybie podstawowym z możliwością negocjacji, o którym mowa w art. 275 pkt 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 ze zmianami), dalej: „ustawa” pn. ***Usługa całodziennego żywienia pacjentów Szpitala Średzkiego Serca Jezusowego spółka z ograniczoną odpowiedzialnością.***

Działając na podstawie art. 284 ust. 1 i 6 ustawy, Zamawiający przedstawia pytania Wykonawców wraz z odpowiedziami Zamawiającego:

1. W rozdziale XII. Ust. 1. Pkt 2) Warunki udziału w postępowaniu SWZ oraz w ogłoszeniu sekcja V pkt. 5.4.) 2) Zamawiający zastrzegł:

2) uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów:

Zamawiający uzna spełnienie przez Wykonawcę tego warunku, jeżeli Wykonawca wykaże, że jest wpisany do rejestru zakładów produkujących lub wprowadzających do obrotu żywność, podległych urzędowej kontroli Państwowej Inspekcji Sanitarnej.

W.w warunki udziału w postępowaniu w istocie są warunkami dotyczącymi zdolności technicznej lub zawodowej odnoszącymi się do tego czy Wykonawca ma zdolność techniczną do wykonania usług objętych zamówieniem a nie uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów.

Zamawiający klasyfikując nieprawidłowo warunki udziału w postępowaniu naruszył przepisy odnoszące się do poszczególnych rodzajów warunków udziału jak art. 116 Pzp, 118 Pzp, co prowadzi ponadto do nierównego traktowania Wykonawców, gdyż Wykonawca nie może m.in. skorzystać z udostępnienia zasobów określonych w art. 118 Pzp.

W związku z powyższym wnosimy o określenie warunków udziału określonych w rozdziale XII. Pkt 1. 2) oraz w ogłoszeniu sekcja V pkt. 5.4.) 2) jako warunków odnoszących się do zdolności technicznej lub zawodowej Wykonawcy.

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ. Na potwierdzenie wskazanego powyżej warunku udziału w postępowaniu, Zamawiający wymaga przedłożenia zaświadczenia właściwego Państwowego Inspektora Sanitarnego o wpisie do rejestru zakładów produkujących lub wprowadzających do obrotu żywność, podległych urzędowej kontroli

Państwowej Inspekcji Sanitarnej wg wzoru określonego w Rozporządzeniu Ministra Zdrowia z dnia 29 maja 2007 roku w sprawie wzoru dokumentów dotyczących rejestracji i zatwierdzania zakładów produkujących lub wprowadzających do obrotu żywność podlegających urzędowej kontroli Państwowej Inspekcji Sanitarnej. Odrębne przepisy prawa regulują więc kwestie możliwości prowadzenia działalności gospodarczej w zakresie żywienia zbiorowego typu zamkniętego.

Tym samym na terenie kraju przedsiębiorca nie może prowadzić działalności w zakresie zbiorowego żywienia typu zamkniętego, jeżeli nie jest on wpisany do rejestru zakładów produkujących lub wprowadzających do obrotu żywność. W art. 63 ustawy z dnia 25 sierpnia 2006 roku o bezpieczeństwie żywności i żywienia (t. j. Dz. U. z 2022 roku, poz. 2132 ze zmianami) wskazano wprost, że *zakłady, o których mowa w art. 61, mogą rozpocząć działalność po zatwierdzeniu lub warunkowym zatwierdzeniu, a w przypadkach określonych w ust. 2, po uzyskaniu wpisu do rejestru zakładów.* Decyzję zatwierdzającą i zaświadczenie do tej decyzji wydawane jest na wniosek konkretnego przedsiębiorcy. Zamawiający zwraca także uwagę na regulację zawartą w dziale XXXII SWZ, w którym Zamawiający wskazał: Zamawiający zastrzega konieczność wykonywania przez Wykonawcę, bez udziału podwykonawców części zamówienia polegającej na przygotowywaniu (gotowaniu) posiłków w kuchni zatwierdzonej przez Sanepid. Oznacza to, że posiłki będą mogły być przygotowywane w zakładzie zatwierdzonym przez Państwową Inspekcję Sanitarną, ujętym w zaświadczeniu, które przedłoży Wykonawca jako podmiotowy środek dowodowy. W tym zakresie Wykonawca nie może korzystać z podwykonawców.

Za organizację żywienia pacjentów w szpitalu odpowiada kierownik podmiotu leczniczego. Mając na względzie charakter zamówienia, Zamawiający poczynił zastrzeżenie, o którym mowa powyżej. Zamawiający nie znajduje merytorycznego uzasadnienia dla wniosku Wykonawcy, biorąc chociażby pod uwagę fakt, że Wykonawca brał udział w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego, gdzie w taki sam sposób kwalifikowano wymogi dotyczące spełnienia warunków udziału w postępowaniu w zakresie posiadania *uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów.*

2. Zamawiający w SWZ V. Opis przedmiotu zamówienia pisze:

10. Wraz z ofertą **Zamawiający** zobowiązany jest przedłożyć dokumentację fotograficzną kuchni w postaci elektronicznej. Prosimy o potwierdzenie że doszło do oczywistej omyłki pisarskiej i to **Wykonawca** zobowiązany jest przedłożyć dokumentację fotograficzną kuchni w postaci elektronicznej.

Odpowiedź: W przytoczonym punkcie SWZ zapisano: „Wraz z ofertą Wykonawca zobowiązany jest przedłożyć dokumentację fotograficzną kuchni w postaci elektronicznej, w której będą przygotowywane posiłki przez cały okres realizacji zamówienia. Dokumentacja musi zawierać

- dokładny adres kuchni oraz minimum: 1) zdjęcie ogólne pomieszczenia/pomieszczeń, w którym/ch przygotowywane są posiłki,
- 2) zdjęcie chłodni,
 - 3) zdjęcie magazynu asortymentu suchego,
 - 4) zdjęcie budynku kuchni z zewnątrz”.

Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

3. Wnosimy o zmniejszenie o 50% wysokości kary umownych opisanych w projekcie umowy-załączniku nr 1 do SWZ. 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.

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

4. Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający naliczy karę w przypadku usunięcia nieprawidłowości przed wydaniem posiłków do pacjenta?

Odpowiedź: Zamawiający nie może ustosunkować się do pytania, gdyż z pytania nie wynika stan faktyczny, do którego mógłby odnieść się Zamawiający.

5. Wnosimy o wyrażenie zgody na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenie wyłącznie w przypadku nagłych i niespodziewanych nieobecności, pracownika zatrudnionego na umowę o pracę, wynikających z przyczyn losowych (m.in. zwolnienia lekarskie, kwarantanna, urlopu na żądanie). 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: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

6. Czy Zamawiający odstąpi od kary za spóźnienie, jeżeli będzie ono spowodowane przyczynami niezależnymi od Wykonawcy, których nie mógł on przewidzieć i nie miał na nie wpływu?

Odpowiedź: Sytuacja, o której mowa w pytaniu jest zależna od stanu faktycznego, którego będzie dotyczyło spóźnienie. Na podstawie zadanego pytania Zamawiający nie może udzielić jednoznacznej odpowiedzi. Jednocześnie Zamawiający zaznacza, że w dokumentach postępowania, ze względu na charakter zamówienia przyjął, że będzie naliczał karę umowną z tytułu opóźnienia, a nie zwłoki.

7. Kiedy Zamawiający przewiduje rozpoczęcie usługi?

Odpowiedź: Zgodnie z informacją zawartą w dziale VI SWZ: usługa świadczona będzie przez okres 12 miesięcy od dnia podpisania umowy, nie wcześniej jednak niż od dnia 01 sierpnia 2023 roku.

8. Rada Ministrów przyjęła rozporządzenie w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej w 2023 r., przedłożone przez ministra rodziny i polityki społecznej.

W 2023 r. minimalne wynagrodzenie za pracę wzrośnie w dwóch etapach. Od 1 stycznia najniższa pensja będzie wynosiła 3490 zł, a od 1 lipca – 3600 zł. Oznacza to, że przeciętna wysokość minimalnego wynagrodzenia w 2023 r. wyniesie 3545 zł. W przyszłym roku wzrośnie także minimalna stawka godzinowa dla określonych umów cywilnoprawnych – od 1 stycznia będzie wynosić 22,80 zł, a od 1 lipca – 23,50 zł. Czy w związku z powyższym Wykonawca ma uwzględniać w kalkulacji minimalne wynagrodzenie za pracę, obowiązujące Od 1 stycznia 2023 roku tj. 3490 zł oraz wynagrodzenie obowiązujące od 1 lipca – 3600 zł dla umów o pracę oraz minimalną stawkę godzinową od 1 stycznia równą 22,80 zł, a od 1 lipca – 23,50 zł. ? Czy jednak Wykonawca ma kalkulować ofertę uwzględniając minimalne wynagrodzenie na dzień składania ofert a Zamawiający zwaloryzuje wynagrodzenie wykonawcy począwszy od stycznia 2023r?

Odpowiedź: Zamawiający nie przewiduje waloryzacji ceny umowy w związku z sytuacją opisaną w pytaniu. Na chwilę obecną znana jest stawka minimalnego wynagrodzenia w 2023 roku oraz znana jest proponowana stawka minimalnego wynagrodzenia w 2024 roku, Wykonawca w oparciu o dostępne dane może dokonać kalkulacji ceny ofertowej.

9. Czy Zamawiający przewiduje konieczność poniesienia przez Wykonawcę innych dodatkowych kosztów, które nie zostały zdefiniowane w SWZ? Jeśli tak, to w jakiej wysokości i z jakiego tytułu?

Odpowiedź: Nie. Zamawiający nie przewiduje konieczności ponoszenia innych dodatkowych kosztów aniżeli określone w SWZ.

10. Zgodnie art. 436 ust. 3 Zamawiający ustanowił maksymalną wysokość kar umownych na poziomie aż 40% wartości umowy, wnosimy o włączenie zapisu do projektu umowy; „ Łączna maksymalna wartość kar umownych nie może przekroczyć 10% wartości, umowy brutto”. Obecny zapis powoduje, iż Wykonawcy zostaje naliczona wyższa kara umowna za nieprawidłową realizację niż w przypadku nie zrealizowania jej. Prosimy o zmniejszenie maksymalnej wysokości kar umownych.

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

11. Prosimy o podanie wartości zamówienia jaka przeznaczył Zamawiający na realizację przedmiotu zamówienia

Odpowiedź: Stosownie do brzmienia art. 222 ust. 4 ustawy, Zamawiający wskaże kwotę przeznaczoną na realizację przedmiotu zamówienia, najpóźniej przed otwarciem ofert, udostępniając tę informację na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

12. Zwracamy się z prośbą o wprowadzenie do wzoru umowy zapisu umożliwiającego stronom rozwiązanie umowy z miesięcznym wypowiedzeniem. Proponujemy wprowadzenie następującego zapis: „Każda ze stron może wypowiedzieć umowę z ważnych powodów z zachowaniem miesięcznego okresu wypowiedzenia.” Należy zauważyć, że w przypadku umów długoterminowych 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. Mając na względzie dynamikę życia gospodarczego, czyli pojawianie się nowych technologii wykonywania zamówień, czy też nowych środków, może po kilku latach dojść do sytuacji, gdy jedna ze stron w tym również zamawiający będzie chciał skorzystać z jednostronnego uprawnienia do zakończenia umowy przed upływem jej obowiązywania. Obowiązujące przepisy ustawy prawo zamówień publicznych nie zawierają w tym zakresie żadnych zakazów.

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

13. Czy w przypadku zmniejszenia liczby żywionych Zamawiający wyraża zgodę na negocjację ceny?

Odpowiedź: Nie. Zamawiający nie wyraża zgody.

14. Czy Zamawiający dopuszcza planowanie produktów typu instant w postaci kisieli, budyniów, galaretek?

Odpowiedź: Nie. W opisie przedmiotu zamówienia, w pkt 3 Zamawiający wskazał: *3. Wykonawca gwarantuje, że posiłki dostarczane do szpitala będą przygotowane z naturalnych produktów wykonanych metodą tradycyjną, bez użycia produktów gotowych (np. mrożone pierogi) ani typu instant.*

15. W OPZ Zamawiający, powołuje się na nieobowiązujące od 2008 roku Normy Wyżywienia dla Zakładów Służby Zdrowia, wydanych przez IŻŻ w Warszawie. Wnosimy o modyfikacje punktu aby obowiązkiem Wykonawcy było sporządzenie posiłków zgodnie z obecnie funkcjonującymi zaleceniami Instytutu Żywności i Żywienia, które opisane są w następujących publikacjach: „Podstawy naukowe żywienia w szpitalach: pod redakcją Jana Dzieniszewskiego, wyd. IŻŻ, „Zasady prawidłowego żywienia chorych w szpitalach” pod red. Mirosława Jarosza, wyd. IŻŻ, „Normy żywienia dla populacji Polski” pod red. M. Jarosza, E. Rychlik, K. Stoś, J. Charzewskiej wyd. NIZPPZH 2020r.

Odpowiedź: W dokumentach postępowania Zamawiający nigdzie nie wymienia konkretnego z nazwy dokumentu opracowanego czy wydanego przez Instytut Żywności i Żywienia w Warszawie. W opisie przedmiotu zamówienia wskazano tylko, że posiłki mają być przygotowywane zgodnie z aktualnymi zasadami, wykazami itp. Taki jest wymóg Zamawiającego.

16. Wykonawca prosi o doprecyzowanie w jakie „święteczne dni” mają być podawane potrawy tradycyjne?

Odpowiedź: Postne piątki w ciągu roku (bez mięsa), post w Środę Popielcową, Wielki Piątek, Wigilia Świąt Bożego Narodzenia (bez mięsa). Redakcja zapisu wskazuje na to, że w dni przyjęte jako postne Wykonawca nie planuje potraw mięsnych – nie dotyczy diety - zupy dla diety do 12 miesiąca życia.

17. Wykonawca prosi o doprecyzowanie ilu posiłkowe są poszczególne diety ?

Odpowiedź: Jak wynika z dokumentów postępowania, a w sposób szczególny z opisu przedmiotu zamówienia co do zasady diety składają się z trzech posiłków – śniadanie, obiad i kolacja. Dla diety cukrzycowej przewiduje się dodatek nocny dla cukrzyków. Z kolei dieta II roku życia to pięć posiłków – śniadanie, II śniadanie, obiad, podwieczorek i kolacja.

18. Wykonawca wnosi o wykreślenie z listy diet diety płynnej oraz do żywienia przez zgłębnik lub przetokę. Z uwagi na fakt, że zgodnie z Zarządzeniem nr 167/2019/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszy Zdrowia z dnia 29 listopada 2019 w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów w rodzaju świadczenia zdrowotne kontraktowane odrębnie oraz Standardów żywienia pozajelitowego i żywienia dojelitowego, pacjenci wymagający powyższych diet są objęci leczeniem żywieniowym, które jest świadczeniem zdrowotnym, mającym wyraźne uzasadnienie w stanie zdrowia pacjenta i nakierowane jest na poprawę zdrowia pacjenta. Takie żywienie powinno odbywać się pod nadzorem lekarza, przy użyciu żywności specjalnego przeznaczenia medycznego lub żywności o specjalnym składzie przeznaczoną do dietetycznego odżywiania pacjentów tzw. diet przemysłowych.

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

19. Czy Zamawiający wymaga planowania zupy mlecznej do śniadania dla diety cukrzycowej?

Odpowiedź: W opisie przedmiotu zamówienia, w punkcie 36 zapisano: *36. Tygodniowy jadłospis przygotowany przez Wykonawcę musi być urozmaicony i zawierać: każdego dnia inną zupę mleczną oferowaną na I śniadanie, z wyłączeniem diet cukrzycowych i bezmlecznych.* Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ (dla diety cukrzycowej nie ma zupy mlecznej).

20. Czy Zamawiający wyraża zgodę na wdrożenie darmowego systemu zamawiania posiłków w formie online dostępnej na każdym oddziale Zamawiającego? Oferowany program jest intuicyjny i wymaga wyłącznie komputera z dostępem do Internetu. Wykonawca gwarantuje przeprowadzenie pełnego szkolenia dla Koordynatorów ds. Żywienia w szpitalu oraz osób pracujących na oddziałach. Wprowadzenie systemu zamawiania posiłków umożliwia skrócenie czasu prowiantowania posiłków, wpływ w realnym czasie korekt wprowadzanych przez Zamawiającego do systemu produkcyjnego, zamawianie dodatków zapisanych w umowie, proste rozliczenie miesięczne oraz generowanie wszystkich niezbędnych gotowych danych do faktur. Ponadto Dietetyk Zamawiającego ma ciągły nadzór nad prawidłowością zaprowiantowania oddziałów w dowolnym czasie, poprzez wejście na stronę systemu, a także dostęp do składu oraz wartości odżywczych planowanych jadłospisów.

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

21. Czy Zamawiający dopuszcza opracowywanie jadłospisu 14-dniowego? Planowanie rytmem dwutygodniowym umożliwia większe urozmaicenie jadłospisu, a także jego bilansowanie pod względem wartości odżywczych.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza takie rozwiązanie ale nie jest ono wymagane.

22. W związku z realizacją usługi "zbiorowego żywienia", za której organizację zgodnie z zapisami SIWZ całkowicie odpowiada Wykonawca oraz mając na uwadze, że Zamawiający bardzo szczegółowo opisał swoje wymagania w zakresie planowania i przygotowania posiłków, prosimy o wykreślenie pkt. 37 z OPZ.

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

23. Zamawiający zwraca się z prośbą o dodanie zapisu do OPZ określającego okres planowania past, sałatek, galaretek tj. wrzesień-maj. W okresie letnim nie planuje się tych potraw ze względu na zagrożenie mikrobiologiczne.

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

24. Wykonawca zwraca się z prośbą o udostępnienie aktualnie obowiązującego jadłospisu dekadowego.

Odpowiedź: Wniosek Wykonawcy nie stanowi wniosku o wyjaśnienie treści SWZ, nie ma wpływu na sporządzenie oferty przez Wykonawcę.

Wyjaśnienia są wiążące dla Wykonawców z chwilą ich publikacji.

/-/ Paweł Dopierała

Prezes zarządu