

Znak sprawy: GK.271.13.8.2024

Lidzbark Warmiński, 24.06.2024 roku

Wg rozdzielnika

Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Świadczenie usług żywienia na potrzeby: Szkoły Podstawowej nr 1 z Oddziałem Przedszkolnym, Szkoły Podstawowej nr 3 oraz Zespołu Szkolno-Przedszkolnego w Lidzbarku Warmińskim”, Znak sprawy: GK.271.13.2024.

Działając zgodnie z art. 284 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11.09.2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.), w imieniu Gminy Miejskiej Lidzbark Warmiński, zwanej dalej: „Zamawiającym”, zawiadamiam, że jeden z Wykonawców w dniu 21.06.2024 roku zwrócił się do Zamawiającego z pismem o udzielenie wyjaśnień.

Poniżej przedstawiam treść zapytań zawartych w piśmie wraz z udzielonymi przez Zamawiającego wyjaśnieniami:

1. Zgodnie z art. 7 pkt 20 pzp przedmiotowymi środkami dowodowymi są to środki służące potwierdzeniu zgodności oferowanych dostaw, usług lub robót budowlanych z wymaganiami, cechami lub kryteriami określonymi w opisie przedmiotu zamówienia (OPZ) lub opisie kryteriów oceny ofert, lub wymaganiami związanymi z realizacją zamówienia. Przedmiotowe środki dowodowe mogą przybrać postać oznakowani (etykiet), certyfikatów, dokumentów bądź też innych środków. Zamawiający wskazuje je w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia. Zamawiający w zał. nr 11 do SWZ opisuje szczegółowe wymagania dotyczące usługi żywienia, w tym m.in., wymóg, iż posiłki winny być przygotowane przez Wykonawcę z zachowaniem zasad systemu HACCP, czyli Zasad Dobrej Praktyki Higienicznej oraz Zasad Dobrej Praktyki Produkcyjnej. W związku z powyższym prosimy o wprowadzenie wymogu załączenia do oferty jako przedmiotowy środek dowodowy certyfikatu systemów zarządzania bezpieczeństwem żywności wystawiony przez akredytowaną jednostkę certyfikującą w zakresie żywienia zbiorowego jako dokumentu, potwierdzającego, że świadczenie usług wykonywane będzie na zasadach systemu HACCP.

Wyjaśnienie:

Zamawiający nie wymaga złożenia w niniejszym postępowaniu przetargowym przedmiotowych środków dowodowych.

2. Prosimy Zamawiającego o podanie szacunkowej wartości zamówienia zgodnie z art. 28 ustawy z dnia 11 września 2019 r.

Wyjaśnienie:

Szacunkowa wartość zamówienia wynosi: 905 208,15 złotych netto. Kwota jaką Zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia zostanie podana przez Zamawiającego bezpośrednio przed otwarciem ofert.

3. Wnosimy o zmianę o 50% wysokości kar umownych, o których mowa we wzorze umowy. 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. 16 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019

r prawo zamówień publicznych, które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 255 ust. 6 ustawy prawo zamówień publicznych z uwagi, iż postępowanie jest obciążone 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.

Wyjaśnienie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy dotyczące kar umownych, zawarte w projektowanych postanowieniach Umowy (załącznik nr 11 do SWZ).

4. 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, porodu, 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.

Wyjaśnienie:

Zamawiający informuje, że w przypadku gdy przedmiotem zamówienia jest usługa, wymóg zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy wynika z art. 95 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, tj. zamawiający określa w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia na usługi wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 §1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy. Ustawodawca nie przewidział odstępstw od wyżej określonego wymogu. Zamawiający pozostawia treść SWZ bez zmian.

5. Czy Zamawiający planuje w trakcie trwania kontraktu remontów, które skutkowałyby zmniejszeniem liczby żywionych uczniów o 10% i więcej?

Wyjaśnienie:

Nie, Zamawiający nie planuje remontów.

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

Wyjaśnienie:

Zamawiający nie wyraża zgody na negocjacje.

7. Czy Zamawiający odstąpi od nałożenia kary w przypadku usunięcia uchybień przed wydaniem posiłków uczniom?

Wyjaśnienie:

Zasady nałożenia kar w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy Zamawiający określił w §10 Projektowanych postanowień umowy, stanowiących załącznik nr 11 do SWZ.

8. Czy Wykonawca ma uwzględniać w kalkulacji/ cenie ofertowej minimalne wynagrodzenie za pracę, ustalone na podstawie ustawy z 10 października 2002 roku o minimalnym wynagrodzeniu za pracę, zgodnie z Rozporządzeniem Rady Ministrów w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej na rok 2024 ?

Czy jednak Wykonawca ma kalkulować ofertę uwzględniając minimalne wynagrodzenie na dzień

składania ofert a Zamawiający zwaloryzuje wynagrodzenie wykonawcy począwszy od lipca 2024r., która to waloryzacja będzie obejmowała minimalne wynagrodzenie zgodnie z Rozporządzeniem Rady Ministrów w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej na rok 2024?

Wyjaśnienie:

Warunki waloryzacji wynagrodzenia zostały opisane w §3 projektowanych postanowień Umowy (załącznik nr 11 do SWZ).

9. Zgodnie z art. 439 Pzp ustawodawca zdecydował się na uwzględnienie zdarzeń wpływających na konieczność zmiany wynagrodzenia. Za takie zdarzenia uznano zmianę cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia oraz osiągnięcie przez te zmiany określonego poziomu. Uwzględniając powyższe, regulacja art. 439 Pzp zmierza do zachowania równowagi kontraktowej między zamawiającym a wykonawcą, zobowiązując do rozłożenia między stronami ryzyk gospodarczych, będących następstwem zmian cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia i zachodzących w toku jego realizacji.

W związku z powyższym wnosimy o wprowadzenie do projektu umowy zapisów umożliwiających zmianę wysokości wynagrodzenia wykonawcy wynikającą ze znaczącego wzrostu cen mediów, które bezsprzecznie stanowią istotny element kosztotwórczy w przypadku świadczenia usługi żywienia. W obecnej sytuacji ekonomiczno-politycznej, w której ceny mediów podlegają dużej dynamice zmian i Wykonawca w momencie składania oferty nie jest w stanie przewidzieć na jakim poziomie będą kształtowały się ceny za media nawet na przestrzeni kolejnych kilku miesięcy.

W celu umożliwienia skorzystanie z możliwości, o których mowa w art. 439 ustawy Pzp proponujemy wprowadzenie następujących zapisów do projektu umowy:

1. W przypadku wystąpienia zmiany kosztów związanych z realizacją zamówienia wynikających ze zmiany opłat za media tj. wodę, energię elektryczną i gaz wynagrodzenie Wykonawcy określone we wzorze umowy podlega zmianie w ten sposób, że w sytuacji, gdy różnica w kosztach opłat za media wyniesie co najmniej 10% , Wykonawca będzie uprawniony do złożenia dwa razy w roku kalendarzowym wniosku waloryzacyjnego, a Zamawiający zwaloryzuje wynagrodzenie Wykonawcy o udowodnione wzrosty kosztów.
2. Wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartości wykazanej zmiany w przeliczeniu na cenę netto osobodnia.
3. Warunkiem wprowadzenia powyższych zmian będzie wykazanie przez Wykonawcę stosownymi dokumentami powyżej zmiany.
4. wynagrodzenie z tego tytułu może ulec zmianie nie więcej niż o 30%.

Wyjaśnienie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w projektowanych postanowieniach Umowy (załącznik nr 11 do SWZ) dotyczące zdarzeń wpływających na konieczność zmiany wynagrodzenia. Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych przez Wykonawcę zmian.

10. Zgodnie art. 436 ust. 3) Zamawiający ustanowił maksymalną wysokość kar umownych na poziomie aż 30% 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 oraz prosimy o zmianę w tym zakresie oraz wnosimy o wprowadzenie zapisu do umowy iż w przypadku spadku ilości żywności o 20% , który będzie utrzymywał się przez okres powyżej jednego miesiąca przyszły wykonawca będzie miał możliwość ubiegania się o ryczałt finansowy, który pozwoli na pokrycie start finansowych wynikających z utraty planowanego obrotu. Taka możliwość na etapie kalkulowania ceny pozwoli na niewliczanie tego ryzyka w cenę za osobodzień.

Wyjaśnienie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w projektowanych postanowieniach Umowy (załącznik nr 11 do SWZ) dotyczące kar umownych. Zamawiający nie wyraża zgody na

wprowadzenie proponowanych przez Wykonawcę zmian.

11. Zwracamy się z prośbą o wprowadzenie w do wzoru umowy zapisu umożliwiającego stronom rozwiązanie umowy z 1-miesięcznym wypowiedzeniem. Proponujemy wprowadzenie następującego zapisu: „Każda ze stron może wypowiedzieć umowę z ważnych powodów z zachowaniem 1- miesięcznego okresu wypowiedzenia.” Należy zauważyć, że 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. Obowiązujące przepisy ustawy prawo zamówień publicznych nie zawierają w tym zakresie żadnych zakazów.

Wyjaśnienie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy projektowanych postanowień Umowy (załącznik nr 11 do SWZ). Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanych przez Wykonawcę zapisów dotyczących rozwiązania umowy.

12. Wnosimy o zmianę zapisu w projekcie umowy §3, ust 4): „, wartość zmiany wysokości ceny jednostkowej, o której mowa w § 3 ust. 1 pkt 1, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania w/w postanowień, nie może przekroczyć 7% pierwotnej wartości tej ceny jednostkowej oraz stawki.” na „, wartość zmiany wysokości ceny jednostkowej, o której mowa w § 3 ust. 1 pkt 1, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania w/w postanowień, nie może przekroczyć 15% pierwotnej wartości tej ceny jednostkowej oraz stawki.”

Wykonawca nie ma wpływu na wahania cen na rynku a organicznie w tak dużym stopniu umowy z odroczonym terminem realizacji obciąża wykonawcę ryzykiem błędnego skalkulowania wysokości zakupu surowcowego. W przypadku postępowania przetargowego na usługi mówimy tutaj o codziennym koszcie ponoszonym przez wykonawcę na rzecz Zamawiającego restrykcyjne zakresy i ograniczenia stosowania art. 439 ust. 2 ustawy Pzp.

Wyjaśnienie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy projektowanych postanowień Umowy (załącznik nr 11 do SWZ). Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanych przez Wykonawcę zapisów.

13. Zgodnie z treścią art. 439 ust. 4) projektowe postanowienia umowy muszą zwierać w maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia.. Nie określenie tego zapisu w umowie powoduje naruszenie przepisów ustawy. Dlatego zwracam się z prośbą o dopisanie do § 3 projektu umowy Załącznik nr 11 zapisu o następującej treści: „Łączna maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia nie może przekroczyć 10% wartości umowy określonej w §2 ust. 1 projektu umowy Załącznik nr 11.”

Wyjaśnienie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w § 3 projektowanych postanowień Umowy (załącznik nr 11 do SWZ), dotyczące maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia. Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych przez Wykonawcę zmian.

14. Zgodnie z art. 436 pkt 4) Umowa zawiera postanowienia określające w szczególności:

- a) zasady wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia w przypadku zmiany:
- stawki podatku od towarów i usług oraz podatku akcyzowego, – wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
 - zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub ubezpieczenie zdrowotne, – zasad gromadzenia

i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz. U. z 2023 r. poz. 46) – jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.

Wnosimy o uwzględnienie powyższego w postanowieniach umowy.

Wyjaśnienie:

Zamawiający informuje, że art. 436 pkt 4 ustawy Pzp odnosi się do umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy. Określony przez Zamawiającego w SWZ termin realizacji przedmiotu umowy nie przekracza okresu 12 miesięcy.

15. 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 potwierdzenie, że prawo Zamawiającego do wniesienia uwag będzie egzekwowane wtedy, gdy jadłospis będzie niezgodny z zapisami umowy, zasadami diety i obowiązującymi wytycznymi.

Wyjaśnienie:

Zamawiający informuje, że zgodnie z zapisami ust. 16 pkt 21 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia (SOPZ), stanowiącego załącznik nr 1 do SWZ, Zamawiający zastrzega sobie prawo do nadzoru i kontroli jakości i świadczonych usług na każdym etapie działania, w tym przygotowywania i transportu posiłków.

16. Zamawiający w Załączniku nr 1 do SWZ punkt 16 podpunkt 8. wymaga, by zupa obiadowa była gotowana na wywarach mięsno-jarzynowych. Wykonawca wnosi o dopuszczenie planowania zup na wywarach jarzynowych. Takie zupy charakteryzują się większym bezpieczeństwem mikrobiologicznym.

Wyjaśnienie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w Załączniku nr 1 do SWZ w ust. 16 pkt 8.

17. Ze względu na to, iż w szkołach przebywają osoby różnej płci i wieku (podział na grupy) należy stosować średnią normę obliczoną dla wszystkich osób żywionych objętych określoną dietą, czyli tzw. średnioważoną normę żywienia. Do jej obliczenia korzysta się z norm na poziomie zalecanego spożycia (RDA).

Średnioważoną normę na energię i składniki odżywcze oblicza się według wzoru:

$$Z = (S1 \times U1/100) + (S2 \times U2/100) + (Sx \times Ux/100)$$

gdzie: Z – średnioważona norma na energię lub wybrany składnik odżywczy w przeliczeniu na 1 osobę,

S1, S2, ..., SX – norma na energię lub wybrany składnik odżywczy,

U1, U2, ..., UX – udział procentowy poszczególnych grup żywieniowych

Prosimy o podanie obliczonej średnio ważonej wartości kalorycznej na podstawie struktury osób żywionych pod względem wieku i płci w Państwa placówkach. Jeśli Zamawiający takich danych nie poda, przyjmuje się zakres około 2100-2200kcal dla dzieci w grupie wiekowej 7-15 lat, jako wartość średnio ważoną.

Wyjaśnienie:

Zamawiający wyraża zgodę na przyjęcie średnioważonej normy na energię i składniki odżywcze na około 2100-2200kcal dla dzieci w grupie wiekowej 7-15 lat.

18. Wykonawca prosi o modyfikację Załącznika nr 1 do SWZ pkt 16 podpunkt 2: "Zamawiający nie dopuszcza, aby w ciągu jednego tygodnia wystąpiła powtarzalność tego samego rodzaju posiłku" na "Zamawiający nie dopuszcza, aby w ciągu jednego tygodnia wystąpiła powtarzalność tej samej

potrawy”. Posiłek jest to zestaw potraw lub produktów żywnościowych spożywanych stosownie do określonej pory dnia natomiast potrawa-jedzenie (żywność, pokarm) przyrządzone w określony sposób, gotowe do spożycia i stanowiące zwykle składnik posiłku.

Wyjaśnienie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SWZ, dotyczące powtarzalności w ciągu jednego tygodnia tego samego rodzaju posiłku.

19. Czy Zamawiający dopuszcza planowanie sałatek owocowych?

Wyjaśnienie:

Tak, zamawiający dopuszcza planowanie sałatek owocowych.

20. Wykonawca prosi o modyfikację Załącznika nr 1 do SWZ pkt 16 podpunkt 15: Masło używane do smarowania pieczywa powinno zawierać co najmniej 80% tłuszczu i powinno być stosowane w ilości średnio 2,5g na jedną kanapkę na “Masło używane do smarowania pieczywa powinno zawierać co najmniej 82% tłuszczu w ilościach uwzględniających normy prawidłowego żywienia dzieci i młodzieży”.

Wyjaśnienie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ dotyczące masła.

21. Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację Załącznika nr 1 do SWZ pkt 16 podpunkt 5: “Wszystkie posiłki winny być gorące o jakości i wartości odżywczej oraz kalorycznej zgodnej z wymogami obowiązującymi w żywieniu dzieci i młodzieży” na “Wszystkie posiłki powinny posiadać: odpowiednią temperaturę, jakość, wartości odżywcze oraz kaloryczne zgodne z wymogami obowiązującymi w żywieniu dzieci i młodzieży”.

Wyjaśnienie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ zawarte w załączniku nr 1 ust.16 pkt 5, które mają następujące brzmienie:

1) Wszystkie posiłki winny posiadać odpowiednią temperaturę, jakość, wartości odżywcze oraz kaloryczne zgodne z wymogami obowiązującymi w żywieniu dzieci i młodzieży (...)”.

22. Biorąc pod uwagę fakt, że żywienie w przedszkolu nie jest żywieniem całodziennym, przyjmujemy, że powinno ono pokrywać ok. 65% całodziennego zapotrzebowania dziecka na energię i składniki pokarmowe (uwzględniając 3 posiłki, tj. śniadanie, II śniadanie oraz obiad). Prosimy o potwierdzenie, czy Zamawiający biorąc powyższe pod uwagę, wyraża zgodę na pomniejszenie całodziennego zapotrzebowania dziecka na energię o 35%, na którą składa się podwieczorek oraz kolacja.

Wyjaśnienie:

Tak. Zamawiający wyraża zgodę na pomniejszenie całodziennego zapotrzebowania dziecka na energię o 35%, na którą składa się podwieczorek oraz kolacja.

Do wiadomości:

- 1) Wykonawca;
- 2) Wszyscy Wykonawcy - Strona internetowa prowadzonego postępowania;
- 3) a/a

Z up. BURMISTRZA

Tomasz Nykiel
Z-ca Burmistrza