

Starostwo Powiatowe w Poznaniu

Do wszystkich uczestników postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na świadczenie usługi kompleksowego sprzątania pomieszczeń oraz terenu wokół nieruchomości położonej w Poznaniu przy ul. Słowackiego 8 stanowiącej własność Powiatu Poznańskiego

Wasze pismo z dnia	Znak	Nasz znak WA.3432-51-1/08 l.dz.: WA.KW- 00816/08	Data 22.10.2008 r.
--------------------	------	--	-----------------------

Niniejszym, informujemy, iż w przewidzianym terminie w zakresie przedmiotowego postępowania wpłynęły zapytania do treści specyfikacji:

I. Zwracamy się o zamieszczenie w projekcie umowy, postanowienia umożliwiającego stronom rozwiązanie umowy za określonym 1 miesięcznym wypowiedzeniem.

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:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę.

II. Prosimy o zmianę zapisu pkt XII ppkt 6 dotyczącego oświadczenia o zrealizowaniu zamówienia w całości siłami własnymi w związku z zapisem § 6 pkt 3 postanowień umowy „Wykonawca nie może powierzyć wykonania czynności, będących przedmiotem niniejszej Umowy osobie trzeciej bez pisemnej zgody zamawiającego”.

Postanowienia specyfikacji istotnych warunków zamówienia zakazujące podwykonawstwa sztucznie ograniczają dostęp do rynku zamówień publicznych. Wykładnia celowościowa podstawowej zasady, jaką jest zasada uczciwej konkurencji, stanowiąc *lex specialis* względem art. 354¹ § kc, wprowadza swobodę kształtowania przyszłego stosunku prawnego Zamawiającego z Wykonawcą. Istotnym jest, iż wprowadzony w niniejszym postępowaniu zakaz podwykonawstwa stanowi kształtowanie przez Zamawiającego treści umowy w sposób całkowicie dowolny, co stanowi istotne naruszenie wskazanej normy. Zamawiający ma bowiem ustawowy obowiązek działania zgodnie z treścią ustawy prawo zamówień publicznych. Treść stosunku łączącego Zamawiającego z Wykonawcą, pomimo wskazanej normy kodeksowej (art. 354¹ kc), jest jednak w sposób istotny ograniczony zapisami ustawy, do których należy przywoływana zasada uczciwej konkurencji. Swoboda kształtowania przyszłego stosunku zobowiązaniowego przez Zamawiającego, jest pojęciem dużo węższym, od dowolności w kształtowaniu tegoż stosunku, którego dopuścił się Zamawiający w niniejszym postępowaniu. Na marginesie należy wskazać, iż nawet zasada *pacta sunt servanda* nie dopuszcza całkowitej dowolności w kształtowaniu umowy przez strony — stosunek prawny je łączący nie może być sprzeczny z zasadami współżycia społecznego, celem czy sprzeciwiać się jego właściwości.

Formułując treść siwz Zamawiający powinien podać konkretne części zamówienia, które nie powinny być realizowane przez podwykonawców. Jest to szczególnie istotne, jeżeli wykonawstwo wymaga specjalistycznego doświadczenia. Literalne przestrzeganie zakazu zatrudniania podwykonawców prowadzi do absurdalnej sytuacji, w której Zamawiający ogranicza dostęp do zamówienia i naraża się na zarzut naruszenia zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, co ma miejsce w niniejszym postępowaniu.

dm. [signature]

Zgodnie bowiem z literalnym brzmieniem art. 36 ust. 4 i 5 ustawy prawo zamówień publicznych Zamawiający żąda wskazania przez wykonawcę w ofercie części zamówienia, której wykonanie powierzy podwykonawcom. Zamawiający może określić w specyfikacji istotnych warunków zamówienia, która część zamówienia nie może być powierzona podwykonawcom. Jeżeli zamawiający jej nie wskaże, wówczas wykonawca, który wygrał przetarg może wykonywać zamówienie przy udziale podwykonawcy. Zamawiający nie ma prawa umieszczać w siwz zapisów o tym, że w ogóle nie dopuszcza udziału podwykonawców. Takim działaniem naraża się na skuteczne protesty ze strony wykonawców, którzy zarzucą mu ograniczanie dostępu do rynku zamówień publicznych. A to jest już czynem nieuczciwej konkurencji. Jeżeli jakaś część zamówienia musi być wykonana przez wiarygodnego wykonawcę, spełniającego warunki udziału w postępowaniu, Zamawiający musi zaznaczyć, że nie można jej wykonania powierzyć podwykonawcy.

W innych przypadkach podwykonawstwo nie jest w żaden sposób ograniczone. Podkreślić należy, iż ustawodawca tak sformułował zapisy ustawy aby zapewnić jak najszerszy dostęp do zamówienia. Wskazać w tym miejscu można wyrok z dnia 26 kwietnia 2006 r. Zespołu Arbitrów (sygn. akt: UZP/ZO/0-1137/06) zgodnie z którym zapis narzucający wykonawcom realizację zamówienia własnymi siłami (bez podwykonawców) narusza art. 36 ust. 4 ustawy prawo zamówień publicznych oraz podstawową zasadę wynikającą z art. 7 ust. 1 ustawy. W ocenie Zespołu Arbitrów zapisy zakazujące podwykonawstwa doprowadziły do dokonania wyboru najkorzystniejszej ofert z rażącym naruszeniem prawa art. 146 ust. 1 pkt 6 ustawy.

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje zapis specyfikacji istotnych warunków zamówienia w ten sposób, że w rozdziale I dodaje pkt 10 o treści:

Zamawiający dopuszcza możliwość zatrudniania podwykonawców z wyłączeniem prac o których mowa w załączniku nr 1 do specyfikacji, w pkt I (W TYM PKT 1-5), w pkt II (w tym pkt 1-3), w pkt. III (w tym pkt 1-2), w pkt. V (w tym pkt 1-5).

Wybrany Wykonawca, najpóźniej w dniu podpisania umowy, obowiązany jest podać nazwy podwykonawców ze wskazaniem zakresu wykonywanych przez nich prac, a także przedłożyć wzory umów Wykonawcy z Podwykonawcami zaakceptowane przez każdą ze stron.

W związku z dokonaniem powyższej zmiany zamawiający modyfikuje:

- zapis ujęty w rozdziale XII pkt 6, w ten sposób, iż w przypadku, jeśli oferent nie zamierza zlecić prac podwykonawcom wymaga złożenia stosownego oświadczenia, natomiast w przypadku jeśli Oferent zamierza zlecić dopuszczalny zakres prac podwykonawcom winien wskazać zakres zleczanych prac, oraz złożyć oświadczenie, iż do realizacji pozostałego zakresu prac nie zostaną zatrudnieni podwykonawcy.
- zapis § 6 projektu umowy, który przyjmuje brzmienie:
 1. Wykonawca zobowiązany jest pisemnie poinformować Zamawiającego o ewentualnej konieczności wymiany personelu
 2. Wykonawca udzieli informacji o których mowa w ust. 1 przed dopuszczeniem nowego pracownika do pracy
 3. Przedmiot umowy zostanie wykonany przez **Wykonawcę** oraz przez następujących podwykonawców i w zakresie jak niżej:
 - a) Podwykonawca zakres robót
 - b) Podwykonawca zakres robót
 4. Zakres prac, który zostanie wykonany przez Podwykonawców, został wskazany w złożonej przez **Wykonawcę** ofercie.
 5. **Zamawiający** nie wyraża zgody na zawarcie przez wyżej wymienionych podwykonawców umów z dalszymi podwykonawcami.

Ponadto, działając na podstawie art.38 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655), zamawiający modyfikuje zapis załącznika nr 1 do specyfikacji – szczegółowy opis przedmiotu zamówienia, w ten sposób, że dodaje zapis:

VII.

1. Czynności wykonywane codziennie:

- a) pkt. 1,2,3,5 - czynności wykonywane od 17:30
- b) pkt 4 - czynność dodatkowo wykonywana przed godziną 7:30

2. Czynności wykonywane co najmniej raz w tygodniu:
 - a) pkt. 1,2,3 - czynności wykonywane od 17:30
3. Czynności wykonywane co najmniej raz w miesiącu:
 - a) pkt. 1,2 - czynności wykonywane od 17:30
4. Czynności wykonywane raz na kwartał:
 - a) pkt. 1- czynności wykonywane od 17:30
5. Czynności wykonywane na zewnątrz, na terenie przyległym do budynku:
 - a) pkt. 1,2,4 - czynności wykonywane przed 7:30
 - b) pkt. 3,5 - czynności wykonywane przed 7:30 oraz w miarę potrzeb w ciągu dnia w przypadku niekorzystnych warunków atmosferycznych (ciągłe opady śniegu, opady liści)
6. W zakres przedmiotu zamówienia, wchodzi również potrzeba zapewnienia zamawiającemu osoby odpowiedzialnej za utrzymanie porządku na terenie obiektu w godzinach od 7³⁰ do 15³⁰.
Osoba dyżurująca w powyższych godzinach nie może mieć przydzielonych dodatkowych rejonów do codziennego sprzątania.
Do zadania osoby dyżurującej należy w szczególności codzienne wykonywanie następujących czynności:
 - bieżące, stosowne do potrzeb sprzątanie i zmywanie w ciągu dnia klatek schodowych, korytarzy i ciągów komunikacyjnych, wejścia do budynku, przecieranie szyb w drzwiach wejściowych do budynku
 - uzupełnienie środków higieny osobistej, bieżące sprawdzenie i utrzymanie czystości we wszystkich sanitariatach
 - inne prace wchodzące w zakres w/w czynności.

W związku z dokonaną modyfikacją Zamawiający wydłuża termin składania i otwarcia ofert wyznaczając nowe terminy:

- oferty należy składać do dnia 30.10.2008r. do godz. 11:00
- otwarcie ofert nastąpi w dniu 30.10.2008r. o godz. 11:05

Pozostałe zapisy specyfikacji pozostają bez zmian.

WICESTAROSTA POZNAŃSKI

Tomasz Łubiński

60-509 Poznań, ul. Jackowskiego 18
tel. (061) 8 410 500, fax (061) 8 480 556

NIP 781-16-19-671, REGON 631276788

www.powiat.poznan.pl

e-mail: starostwo@powiat.poznan.pl