

**Wykonawcy  
uczestniczący w postępowaniu**

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym bez przeprowadzenia negocjacji ustawy z 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U z 2022r. poz. 1710 z późn. zm) pn. **Przygotowanie posiłków dla Niepublicznego Przedszkola „Wesołe Sówki” w Legionowie**

KZB Legionowo Sp. z o.o. działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.), uprzejmie informuje, iż w dniu 08.05.2023r., do Zamawiającego wpłynęły pytania o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Poniżej przedstawiamy treść pytań wraz z wyjaśnieniami udzielonymi przez Zamawiającego.

**Pyt.1.**

W Rozdziale XXII, ust. 1 SWZ Zamawiający informuje o wartości 5% zabezpieczenia należytego wykonania umowy. We wzorze Umowy, Par. 10, ust.1 mowa zaś jest o wartości 0,5% jako zabezpieczenie należytego wykonania umowy.

Prosimy o podanie wiążącej wartości.

**Odpowiedź:**

Zamawiający modyfikuje wzór umowy. Par. 10, ust.1 otrzymuje brzmienie

„§ 10. Zabezpieczenie należytego wykonania umowy

1. Ustala się zabezpieczenie należytego wykonania umowy w wysokości 5 % maksymalnej wartości nominalnej zobowiązania zamawiającego wynikającego z umowy określonej w § 5 ust. 4. „

**Pyt.2.**

Prosimy o podanie informacji, jaka jest aktualna cena brutto żywienia jednego dziecka przedszkolnego

**Odpowiedź:**

Aktualna cena brutto żywienia jednego dziecka przedszkolnego wynosi 19,50 zł.

**Pyt.3.**

W treści OPZ, Pkt.1, ust.1 Zamawiający informuje o : 65 dzieciach żywionych w punkcie przy Jagiellońskiej 40 oraz 60 dzieciach przy Al. 1 Dyw. Zmechanizowanej. Łącznie powinno być więc 125 dzieci.

W ust.3 Zamawiający mówi o : „115 dzieciach x 231 dni = 26.565 szt”.

Wobec powyższego mamy pytania dodatkowe:

**A./** Czy szacunkowa liczba żywionych dzieci wynosi 115 osób?

**B./** Czy ilość 26.565 szt. jest prawidłowa do wyliczenia wartości zamówienia w Formularzu Ofertowym?

**Odpowiedź:**

Ad. A. Zamawiający modyfikuje zapis w treści OPZ, Pkt.1, ust.1 Zamawiający informuje o: 55 dzieciach żywionych w punkcie przy Jagiellońskiej 40 oraz 60 dzieciach przy Al. 1 Dyw. Zmechanizowanej. Łącznie 125 dzieci.

AD.B.

Tak wyliczenie jest prawidłowe : 115 dzieci x 231 dni = 26.565 szt

**Pyt.4.**

Prosimy o podanie informacji, ile jest nominalnie miejsc dla dzieci w każdym punkcie przedszkolnym.

**Odpowiedź:**

Ilość miejsc dla dzieci w każdym punkcie przedszkolnym:

Jagiellońska 40 -75 miejsc,

Al. 1 Dyw. Zmechanizowanej – 62 miejsca

**Pyt.5.**

Prosimy o informację, jaka była średnioroczna frekwencja w roku 2022 w każdym z punktów przedszkolnych.

**Odpowiedź:**

Frekwencja średnioroczna w 2022r. – Jagiellońska 40 – 59% i Al. 1 Dyw. Zmechanizowanej – 59%

**Pyt.6.**

Prosimy o potwierdzenie, że prawidłowo odczytujemy zapisy SWZ i w punkcie przy Al. 1 Dyw. Zmechanizowanej wykonawca odpowiada również za zmywanie naczyń po posiłku.

**Odpowiedź:**

Za zmywanie naczyń po zakończonym posiłku w lokalizacji przy Al. Dywizji Zmechanizowanej 16 odpowiada Wykonawca.

**Pyt.7.**

Zwracamy się z wnioskiem o zdefiniowanie minimalnego zakresu świadczenia Wykonawcy na podstawie Umowy, w razie dokonania przez Zamawiającego zmniejszenia rzeczywistej ilości osób żywionych.

W świetle art. 433 pkt 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (dalej jako: „p.z.p.”) niedozwolonym jest wprowadzenie do umowy postanowień związanych z możliwością ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczeń stron. Co do zasady możliwe jest ograniczenie zakresu zamówienia przez zamawiającego, jeżeli zamawiający w dokumentach zamówienia określił minimalną wartość lub wielkość świadczenia stron. Powyższe może nastąpić w trybie zmiany umowy przewidzianym w art. 455 ust. 1 pkt 1 p. z. p., zgodnie z którym dopuszczalna jest zmiana umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia niezależnie od wartości tej zmiany, o ile została przewidziana w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia, w postaci jasnych, precyzyjnych postanowień dotyczących zasad wprowadzania zmian wysokości ceny, jeżeli spełniają one łącznie następujące warunki: 1) określają rodzaj i zakres zmian, 2) określają warunki wprowadzenia zmian, 3) nie przewidują takich zmian, które modyfikowałyby ogólny charakter umowy. Do obowiązków Zamawiającego należy więc zdefiniowanie minimalnego zakresu świadczenia na podstawie zawartej umowy, gwarantujące wykonawcy związane z tym zakresem umowy wynagrodzenie. Przewidziane w warunkach zamówienia zmiany umowy wynikające z bieżących potrzeb zamawiającego nie mogą zostać z góry wyłączone czy ograniczone – bez względu na uwarunkowania techniczne wykonawcy, ale ich wprowadzenie zarówno w odniesieniu do zakresu i terminu, jak i rozliczeń winno być ujęte w sposób czytelny i jednoznaczny w warunkach zamówienia (tak: wyrok KIO z dnia 22 stycznia 2014 r., sygn. akt KIO 24/14).

A zatem za niedozwoloną praktykę należy uznać projektowane postanowienie umowy, które przewiduje możliwość samodzielnego, jednostronnego decydowania przez Zamawiającego o ograniczeniu zakresu świadczenia w trakcie realizacji zamówienia, jeśli w umowie nie jest wskazana minimalna gwarantowana wielkość lub wartość świadczenia stron.

Mając na uwadze powyższe, przedmiotowe postanowienie umowne w obecnym brzmieniu, w świetle art. 433 pkt 4 p. z. p. należy uznać za niedozwolone.

Zwracamy się z wnioskiem o ustalenie minimalnej wartości świadczenia na poziomie 85% łącznej wysokości wynagrodzenia brutto i jednocześnie proponujemy wprowadzenie zapisu: „Zamawiający zastrzega, iż w przypadku zmniejszenia ilości posiłków określonej w specyfikacji:

a) powyżej 15% do poziomu 30% w skali miesiąca, wykonawca ma prawo naliczyć 20% wzrost cen wskazanych w formularzu ofertowym, począwszy od miesiąca, w którym nastąpił spadek liczby osób żywionych,

b) powyżej 30% do poziomu 40% w skali miesiąca, wykonawca ma prawo naliczyć 35% wzrost cen wskazanych w formularzu ofertowym, począwszy od miesiąca, w którym nastąpił spadek liczby osób żywionych,

c) powyżej 40% do poziomu 50% w skali miesiąca, wykonawca ma prawo naliczyć 45% wzrost cen wskazanych w formularzu ofertowym począwszy od miesiąca, w którym nastąpił spadek liczby osób żywionych.”

Czasowe ograniczenia w przedmiocie zamówienia mają ogromny wpływ na rentowność umowy o udzielenie zamówienia publicznego. Istnieje prawidłowość ekonomiczna, zgodnie z którą im większy przedmiot zamówienia, tym niższe koszty ponosi wykonawca (tzw. ekonomiczny efekt skali – koszty nie rosną wprost proporcjonalnie do wielkości produkcji, lecz maleją), na skutek czego w takim wypadku wykonawca jest w stanie zaoferować niższą cenę. Jeśli jednak już po zawarciu umowy przedmiot zamówienia zmaleje w stopniu znacznym, okaże się, że wykonawca nie jest w stanie osiągnąć efektu skali i otrzymuje wynagrodzenie po cenach niższych od takich, jakie zaoferowałby, gdyby jeszcze przed złożeniem ofert zamawiający zmniejszył przedmiot zamówienia. W dodatku, wykonawca ponosi tzw. koszty alternatywne, czyli koszty „utraconych szans”, gdyż poprzez fluktuacje wielkości przedmiotu zamówienia zobowiązany jest utrzymać w gotowości – w rezerwie – określoną ilość personelu, sprzętu i asortymentu na wypadek nagłego przywrócenia ograniczonego przedmiotu zamówienia do pierwotnej wartości, które to zasoby mógłby wykorzystać do świadczenia usług w innym miejscu. Według wykonawcy Zamawiający w sposób całkowicie jednostronny i abuzywny zastrzega sobie uprawnienie do ograniczenia wielkości gwarantowanej usługi, poprzez nieustanowienie odpowiednich zapisów.

#### **Odpowiedź:**

Zarzuty w tym zakresie są nieuzasadnione. W istocie zgodnie z art. 433 pkt 4 PZP projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron.

Jednakże z treści pytania i wniosku nie wynika na czym miałyby polegać ograniczenie zakresu przedmiotowego zamówienia?

Z projektu umowy wynika jedynie, że Zamawiający zastrzega sobie np. prawo do zmiany liczby zadeklarowanych do żywienia dzieci w sytuacjach, których Zamawiający nie mógł przewidzieć np.: z powodu choroby dziecka. Jest to okoliczność, której Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć ani w chwili ogłoszenia przetargu ani w chwili zawarcia umowy a zatem nie może obiektywnie przewidzieć zaistnienia tych okoliczności lub skali ich zaistnienia. Nie można zatem uznać projektowanego postanowienia umowy za niedozwolone w świetle art.

433 pkt 4 PZP, jeżeli zamawiający przewidzi możliwość ograniczenia zakresu świadczenia w pewnych ściśle określonych sytuacjach, jak to ma miejsce wyżej (np. choroba dzieci).

Ponadto z § 6 ust. 3 i 4 projektu umowy wynika, że do faktur wykonawca dołącza listę dzieci przedszkolnych korzystających z posiłków w danym miesiącu, potwierdzoną merytorycznie – co do ilości przygotowanych posiłków – przez dyrektorów placówki. Wykonawca, w terminie nie później niż do 15-go dnia każdego miesiąca będzie pisemnie (w formie listy imiennej) uzgadniał z dyrektorem Przedszkola liczbę dzieci korzystających z posiłków.

Powyższy zapis pozwala zatem wykonawcy na określenie zakresu przygotowywanych posiłków, co oznacza, że *de facto* będzie miał możliwość wcześniejszego zmodyfikowania zamówienia. Biorąc pod uwagę **specyfikę zamówienia** (nie jest to klasyczne zamówienie na usługi czy roboty budowlane, w których da się ustalić minimalny zakres zamówienia) zapisy umowy nie ograniczają zakresu zamówienia i nie mają charakteru abuzywnego. W takiej sytuacji zamawiający ma prawo do tego, żeby w treści SWZ i wzoru Umowy przewidzieć odpowiednie postanowienia na wypadek zmiany sytuacji faktycznej, która miałaby wpływ na należyte wykonanie umowy, a tym samym na zmianę zakresu praw i obowiązków stron umowy.

Tym samym uwzględnienie wniosku o ustalenie minimalnej wartości świadczenia na poziomie 85% łącznej wysokości wynagrodzenia brutto nie jest uzasadnione, bowiem w takcie realizacji zamówienia może okazać się, że jednak zakres ten będzie, np. na poziomie 60%.

Ponadto wskazać należy, że przedmiot zamówienia został opisany zgodnie z art. 99 ust. 1 PZP, tj.: w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty

#### **Pyt.8.**

Prosimy o dodatkowe informacje dot. podatku od nieruchomości : ile wynosi stawka podatku od nieruchomości w roku 2023?

#### **Odpowiedź:**

Zgodnie z UCHWAŁĄ NR XLVII/681/2022 RADY MIASTA LEGIONOWO z dnia 30 listopada 2022 r. w sprawie podatków i opłat lokalnych koszt podatku od nieruchomości w roku 2022 od 1 m<sup>2</sup> powierzchni użytkowej budynków lub ich części związanych z prowadzeniem działalności gospodarczej oraz od budynków mieszkalnych lub ich części zajętych na prowadzenie działalności gospodarczej – w wysokości 26,72 zł

#### **Pyt.9.**

Prosimy o potwierdzenie, że prawidłowo odczytujemy zapisy SWZ i za transport posiłków do sal odpowiadają służby Zamawiającego.

#### **Odpowiedź:**

Tak za transport posiłków do sal odpowiadają służby Zamawiającego.

#### **Pyt.10.**

Prosimy o informację, ile osób aktualnie jest zatrudnionych przez obecnego wykonawcę przy wykonywaniu usługi opisanej w niniejszym postępowaniu.

**Odpowiedź:** Zgodnie z wymogami Zamawiającego zatrudnionych jest 6 osób.

**Pyt.11.**

W OPZ, Rozdział VIII, ust. 4 podano faktyczne koszty mediów w roku 2022, Prosimy o potwierdzenie, że prawidłowo odczytujemy te informacje:

**A./** podane koszty mediów dla placówki przy Jagiellońskiej 40 dotyczą wszystkich kosztów poniesionych przez wykonawcę przez cały okres 2022 roku?

**A./** podane koszty mediów dla placówki przy Al. 1 Dyw. Zmechanizowanej dotyczą wszystkich kosztów poniesionych przez wykonawcę w skali jednego uśrednianego miesiąca roku 2022?

**Odpowiedź:**

**AD. A./** Tak podane koszty mediów dla placówki przy Jagiellońskiej 40 dotyczą wszystkich kosztów poniesionych przez wykonawcę przez cały okres 2022 roku.

**AD. A./** Tak podane koszty mediów dla placówki przy Al. 1 Dyw. Zmechanizowanej dotyczą wszystkich kosztów poniesionych przez wykonawcę w skali jednego uśrednianego miesiąca roku 2022.

**Pyt.12.**

Prosimy o informację, czy wartość „wsadu do kotła” w kwocie 10 PLN – podana we wzorze Umowy, Par.5, ust.1 – jest wartością netto czy brutto.

**Odpowiedź:**

Wartość wsadu do kotła w kwocie 10,00 PLN jest wartością brutto.

**Pyt.13.**

We wzorze umowy, Par.20, ust.3 Zamawiający zastrzega sobie prawo zmniejszenia zakresu świadczonych usług w przypadku wystąpienia prac inwestycyjnych lub remontowych. Prosimy o informacje: jakie prace inwestycyjne lub remontowe są planowane w okresie realizacji zamienia i jaki będzie ich wpływ na zmniejszenie wartości zamówienia.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie planuje prac remontowych w okresie trwania umowy. Wszelkie remonty są prowadzone podczas przerwy wakacyjnej.

**Pyt. 14.**

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

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie przewiduje konieczności poniesienia przez Wykonawcę innych dodatkowych kosztów, które nie zostały zdefiniowane w SWZ.

Zamawiający informuje, że pytania oraz odpowiedzi na nie stają się integralną częścią specyfikacji warunków zamówienia i będą wiążące przy składaniu ofert.

**Prosimy o uwzględnienie powyższych informacji przy sporządzaniu oferty przetargowej.**

**PREZES ZARZĄDU**  
*Irena Bogucka*