



*Sprawa nr 48/2022*

Łódź, dnia 09.01.2023 r.

**Wszyscy Wykonawcy  
ubiegający się o udzielenie zamówienia**

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 roku poz. 1710 ze zm.), Zamawiający przekazuje zapytanie i udziela wyjaśnień dotyczących postępowania pn.: „**Świadczenie przez Wykonawcę usług polegających na zapewnieniu nielimitowanego dostępu do obiektów i zajęć sportowo-rekreacyjnych w ramach imiennych kart dostępu udostępnionych przez Wykonawcę dla pracowników Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej w Łodzi i ich dzieciom oraz osób towarzyszących**”:

**Pytanie 1:**

Prosimy uprzejmie o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje dofinansowanie do zakupu abonamentów dla Pracowników korzystających z programu sportowo-rekreacyjnego? Jeżeli tak, to prosimy o informację, jaka jest wartość dofinansowania miesięcznego karnetu sportowo-rekreacyjnego, przewidziana dla jednego Pracownika (prośba o wskazanie przybliżonej wartości procentowej lub kwotowej).

Powyższa informacja jest niezbędna do właściwej wyceny usługi, będącej przedmiotem niniejszego postępowania.

**Odpowiedź 1:**

Pracownicy otrzymują dofinansowanie w % odpłatności tj: od 20 do 60% w zależności od wskazanego dochodu.

**Pytanie 2:**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że rozpoczęcie świadczenia usług sportowo-rekreacyjnych będzie miało miejsce, zgodnie z §6 ust. 3 wzoru umowy (załącznik nr 5 do SWZ), w terminie ustalonym przez Zamawiającego i wyłonionego Wykonawcę, a nie jak wskazano w rozdziale 8 SWZ tj. od dnia podpisania umowy.

*Sprawa nr 48/2022*

Zwracamy uwagę, iż rozpoczęcie realizacji usługi od dnia podpisania umowy w sprawie zamówienia publicznego jest niemożliwe.

Przed rozpoczęciem świadczenia usług Wykonawca musi otrzymać od Zamawiającego listę użytkowników (zgodnie z §3 ust. 3 wzoru umowy) i na tej podstawie zapewnić imienne karty (zgodnie z §3 ust. 1 wzoru umowy).

Należy również zaznaczyć, że przed zawarciem umowy Zamawiający nie ma żadnej podstawy prawnej do przekazania listy użytkowników Wykonawcy, a Wykonawca nie posiada podstawy prawnej do przetwarzania danych osobowych Pracowników Zamawiającego.

### **Odpowiedź 2:**

Zamawiający informuje, iż rozpoczęcie świadczenia usług sportowo-rekreacyjnych będzie miało miejsce, zgodnie z §6 ust. 3 wzoru umowy w terminie ustalonym przez Zamawiającego i wyłonionego Wykonawcę.

Przed rozpoczęciem świadczenia usług Wykonawca otrzyma od Zamawiającego listę użytkowników (zgodnie z §3 ust. 3 wzoru umowy) i na tej podstawie zapewni imienne karty (zgodnie z §3 ust. 1 wzoru umowy).

### **Pytanie 3:**

Wnoskujemy o modyfikację terminów dostarczenia imiennych kart oraz przekazania imiennej listy użytkowników przed rozpoczęciem świadczenia usług, o których mowa, odpowiednio w §3 ust. 1 i §3 ust. 3 wzoru umowy.

Dlatego też proponujemy nadanie następującego brzmienia omawianym postanowieniom:

§3 ust. 1 wzoru umowy:

„Wykonawca, bez dodatkowego wynagrodzenia, wyda i dostarczy Zamawiającemu – za pokwitowaniem odbioru - identyfikatory w postaci imiennej karty dla każdego Uczestnika, w terminie 2 dni roboczych przed rozpoczęciem świadczenia usług.”

§3 ust. 3 wzoru umowy:

„Liczba kart ustalona zostanie na podstawie imiennej listy sporządzonej przez Zamawiającego, którą przekaże Wykonawcy, w terminie 6 dni roboczych przed rozpoczęciem świadczenia usług.”  
Terminy zaproponowane przez Wykonawcę będą wystarczające do terminowej realizacji zamówień na karty, a jednocześnie umożliwią Zamawiającemu i Wykonawcy wcześniejsze rozpoczęcie świadczenia usług sportowo-rekreacyjnych.

### **Odpowiedź 3:**

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację terminów.



**Pytanie 4:**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację wzoru umowy poprzez nadanie §4 ust 1 oraz §4 ust. 3 wzoru umowy poniżej wskazanego brzmienia. Wnosimy również o dokonanie odpowiednich zmian w formularzu ofertowym.

„1. Wynagrodzenie Wykonawcy za dostęp do Programu dla jednego Uczestnika, za okres jednego miesiąca abonamentowego (~~liczony 30 dni~~) określonego w § 6 ust. 2 (cena karty imiennej), zgodnie z ofertą (...)”

„3. Maksymalne wynagrodzenie Wykonawcy za wykonanie przedmiotu umowy, nie może przekroczyć kwoty

.....zł brutto (słownie.  
).

w tym za jeden dzień świadczenia usługi:

a) dla osoby dorosłej .....zł brutto

(słownie... ..)

b) dla dziecka do 18 roku życia (możliwość korzystania z wszystkich dostępnych usług dla dzieci do 18 roku życia) –

.....zł brutto

(słownie... ..)

c) dla dziecka do 18 roku życia (możliwość korzystania tylko z basenu) .....zł brutto

(słownie... ..)

Informujemy, iż programy sportowe są świadczeniami abonamentowymi, zaś za okres rozliczeniowy (miesiąc abonamentowy) przyjmuje się **miesiąc kalendarzowy**. Wynagrodzenie miesięczne, za wyjątkiem niepełnych okresów rozliczeniowych, stanowi umownie określoną kwotę, **niezależną od ilości dni w danym miesiącu kalendarzowym**.

W przypadku niepełnego okresu rozliczeniowego, dostawcy usług wystawiają fakturę **proporcjonalną** do liczby dni w danym okresie rozliczeniowym, w którym użytkownicy mogli korzystać z dostępu do programu. Tym samym wysokość faktury za niepełny okres rozliczeniowy będzie zależna nie tylko od liczby dni świadczenia usługi w danym miesiącu, ale również od liczby dni jaką ma dany miesiąc.

Na powyższy sposób rozliczeń wskazuje także §6 ust. 2 oraz §4 ust. 6 projektu umowy.

Odmienne wnioski można jednak wyciągnąć na podstawie analizy postanowień §4 ust 1 oraz §4 ust. 3. Wątpliwości budzi między innymi odpowiedź na pytanie w jaki sposób należałoby wystawić fakturę za pełny miesiąc abonamentowy, który liczy 28 lub 31 dni – czy Wykonawca powinien skalkulować jej wysokość na podstawie stawki dziennej wskazanej w §4 ust. 3, czy też powinna uwzględniać kwotę wskazaną w §4 ust 1. W tym miejscu



*Sprawa nr 48/2022*

zwracamy uwagę, że w przypadku przyjęcia, iż za pełne miesiące abonamentowe należy wystawić fakturę w wysokości wskazanej w §4 ust. 1 może wystąpić sprzeczność z postanowieniami w §4 ust. 3. W lutym, który liczy 28 dni, wynagrodzenie maksymalne za jeden dzień świadczenia usługi przekroczy bowiem stawkę za jeden dzień świadczenia usługi wskazaną w §4 ust.3.

Co więcej operatorzy kart nie zapewniają dostępu do obiektów w cyklach dziennych, wobec czego niemożliwe jest zaoferowanie ceny za taki dostęp.

Reasumując, aktualne brzmienie powyższych postanowień umowy odbiega od standardu przyjętego przez Wykonawców, ich zastosowanie budzi wątpliwości interpretacyjne, a także może znacząco utrudniać obsługę kontraktu, dlatego wnosimy jak w petitum.

**Odpowiedź 4:**

Zamawiający zmienia wzór umowy oraz formularz ofertowy w rzeczonym zakresie.

**Pytanie 5:**

Mając na uwadze, że postanowienia wzoru umowy oraz treść opisu przedmiotu zamówienia dopuszczają sytuację rozpoczęcia świadczenia usług w innym terminie niż pierwszy dzień miesiąca kalendarzowego i tym samym realizowania usług w niepełnym okresie rozliczeniowym (co nie jest spowodowane zawieszeniem działalności obiektów sportowo- rekreacyjnych), wnosimy o dodanie do §4 wzoru umowy postanowienia, które ureguluje kwestię naliczania wynagrodzenia w takiej sytuacji.

Proponujemy dodanie do §4 wzoru umowy postanowienia o poniższym brzmieniu:

*„W przypadku rozpoczęcia świadczenia usług, o których mowa w §1 ust. 1 Umowy, w trakcie miesiąca i tym samym świadczenia usług w okresie niepełnego miesiąca abonamentowego – wynagrodzenie Wykonawcy będzie liczone proporcjonalnie do ilości dni danego miesiąca kalendarzowego, w których zapewniony był dostęp do usług i zajęć sportowo- rekreacyjnych.”*

**Odpowiedź 5:**

Zamawiający informuje, iż nie zgadza się na dodanie zapisu, gdyż realizacja Programu będzie obejmować pełny miesiąc abonamentowy.

**Pytanie 6:**

W nawiązaniu do treści §5 ust.5 wzoru umowy oraz mając na uwadze, że do SWZ nie został załączony projekt umowy powierzenia przetwarzania danych, prosimy uprzejmie o potwierdzenie, że treść umowy powierzenia przetwarzania danych zostanie uzgodniona przez Zamawiającego i Wykonawcę, który złożył najkorzystniejszą ofertę, przed zawarciem umowy o świadczenie usług.

**Odpowiedź 6:**

Zamawiający potwierdza, iż treść umowy powierzenia przetwarzania danych zostanie uzgodniona przez Zamawiającego i Wykonawcę, który złożył najkorzystniejszą ofertę, przed zawarciem umowy o świadczenie usług.

**Pytanie 7:**

Wnosimy o doprecyzowanie §6 ust. 4 wzoru umowy w ten sposób, że prawo czasowego zawieszenia umowy przysługuje jedynie w sytuacji, gdy na podstawie decyzji uprawnionych do tego organów państwowych lub samorządowych nastąpi zawieszenie działalności obiektów sportowo-rekreacyjnych, **skutkujące brakiem możliwości zapewnienia dostępu do wymaganej liczby obiektów.**

Zwracamy uwagę, iż niewykluczona jest sytuacja, w której zakazem prowadzenia działalności zostaną objęte jedynie podmioty świadczące wybrane usługi bądź zakaz ten dotyczyć będzie tylko i wyłącznie określonego terytorium kraju (np. województwa lubuskiego), a tym samym - w zależności od wprowadzonych obostrzeń - możliwe może okazać się zapewnienie przez Wykonawcę dostępu do minimalnej liczby obiektów, mimo że część obiektów sportowych współpracujących z Wykonawcą będzie musiała zawiesić działalność.

**Odpowiedź 7:**

Zamawiający zmienia wzór umowy w rzeczonym zakresie.

**Pytanie 8:**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację §9 ust. 1 pkt 1), 2), 5) wzoru umowy poprzez nadanie następującego brzmienia wspomnianym postanowieniom:

§9 ust. 1 pkt 1) wzoru umowy:

„1) za zwłokę w rozpoczęciu realizacji przedmiotu zamówienia - karę umowną w wysokości 0,1 %, wynagrodzenia brutto określonego w § 4 ust. 3 niniejszej umowy, za każdy dzień zwłoki;”

§9 ust. 1 pkt 2) wzoru umowy:

„2) za zwłokę w dostarczeniu kart lub ich duplikatów, o którym mowa § 3 ust. 1, ust. 5 i ust. 6 umowy, w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 3 umowy, za każdy dzień zwłoki;”

§9 ust. 1 pkt 5) wzoru umowy:

*Sprawa nr 48/2022*

„5) za niedotrzymanie terminu, o których mowa w § 2 ust. 1 pkt. 5 w wysokości 50,00 zł (słownie: pięćdziesiąt złotych) za każdy dzień zwłoki.”

Zwracamy uwagę, iż na podstawie Art. 433 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, niedopuszczalne jest wprowadzanie do umów w sprawie zamówienia publicznego, kar umownych za opóźnienie

**Odpowiedź 8:**

Zamawiający zmienia wzór umowy w rzeczonym zakresie.

**Pytanie 9:**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację §9 ust. 6 wzoru umowy poprzez nadanie następującego brzmienia wspomnianemu postanowieniu:

§9 ust. 6 wzoru umowy:

„6) Łączna wysokość kar umownych określonych w ust. 1) nie może przekroczyć 20% wynagrodzenia brutto określonego w §4 ust. 3”.

Aktualna maksymalna wysokość kar umownych została ustanowiona na niewspółmiernie wysokim poziomie w stosunku do przedmiotu zamówienia oraz z uwagi na fakt, że odnosi ona to maksymalnej wartości umowy. W tym miejscu należy zaznaczyć, że zgodnie z §1 ust. 8 wzoru umowy, Zamawiający zastrzega możliwość wykorzystania jedynie 60% wartości umowy.

Mając na uwadze fakt, że Art. 436 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, obliuguje do zamieszczenia w umowie w sprawie zamówienia publicznego, łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony, wnioskujemy by przyjęła ona wartość 20% wartości umowy, co jest zgodne z rekomendowanymi praktykami rynkowymi.

**Odpowiedź 9:**

Zamawiający zmienia wzór umowy w rzeczonym zakresie.

**Pytanie 10:**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o wprowadzenie do umowy postanowień, które będą uprawniały do realnej waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy, wynikającej ze wzrostem kosztów, związanych z realizacją zamówienia.

*Sprawa nr 48/2022*

Podkreślamy, że wymóg umieszczania tego rodzaju postanowień w umowach w sprawie zamówienia publicznego zawartych na okres dłuższy niż 6 miesięcy, wynika wprost z art. 439 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Zaznaczamy, że zgodnie z zamysłem ustawodawcy, celem wspomnianej regulacji prawnej jest przywrócenie stanu równowagi ekonomicznej stron umowy, wobec czego istotne jest by postanowienia umowne związane z waloryzacją wynagrodzenia, umożliwiły jego realną zmianę, powiązaną z sytuacją panującą na rynku, a nie miały jedynie charakteru pozornego.

Podkreślamy również, że wprowadzenie do umowy postanowień pozwalających na zmianę wynagrodzenia wyłącznie pozornie bądź regulacji umożliwiających Wykonawcy waloryzację cen jedynie o ułamek wzrostu kosztów realizowania przedmiotu umowy, przy obecnym i prognozowanym poziomie inflacji, może okazać się także niekorzystne dla samego Zamawiającego. Wynika to z faktu, iż Wykonawcy, ustalając ceny abonamentów, mogą wkalkulować w nie ryzyko związane ze zwiększeniem się kosztów prowadzenia działalności w kolejnych miesiącach jak i brakiem możliwości ich odpowiedniego zwaloryzowania, co będzie skutkowało otrzymaniem przez Zamawiającego potencjalnie wyższych cen zakupu abonamentów (wyższych niż w sytuacji, gdyby Wykonawcy przysługiwało prawo do faktycznego waloryzowania wynagrodzenia).

**Odpowiedź 10:**

Zamawiający zmienia wzór umowy w rzeczonym zakresie.

**Pytanie 11:**

W nawiązaniu do treści SWZ, w której to Zamawiający wskazuje, że dostęp do obiektów i zajęć sportowo-rekreacyjnych odbywał się będzie na podstawie imiennych kart, prosimy uprzejmie o potwierdzenie, że Wykonawca winien obligatoryjnie dostarczyć Zamawiającemu imienne karty chipowe lub magnetyczne, dla każdej osoby zgłoszonej przez Zamawiającego do korzystania z usług sportowo-rekreacyjnych.

**Odpowiedź 11:**

Zamawiający potwierdza, iż Wykonawca winien obligatoryjnie dostarczyć Zamawiającemu imienne karty chipowe lub magnetyczne, dla każdej osoby zgłoszonej przez Zamawiającego do korzystania z usług sportowo-rekreacyjnych.

**Pytanie 12:**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o wprowadzenie modyfikacji w zakresie rodzajów kart, które winien zaoferować Wykonawca.

Wnosimy by zamiast abonamentów aktualnie widniejących w treści SWZ tj.

- **Dziecko do 18 roku życia** (możliwość korzystania z wszystkich dostępnych usług dla dzieci do 18 roku życia)
- **Dziecko do 18 roku życia** (możliwość korzystania tylko z basenu)

Wykonawcy zostali zobligowani do zaoferowania następujących kart dla dzieci:

- **Dziecko do ukończenia 15 roku życia** (możliwość korzystania z wszystkich dostępnych usług dla dzieci do ukończenia 15 roku życia)
- **Dziecko od 15 do ukończenia 18 roku życia** (możliwość korzystania z wszystkich dostępnych usług dla dzieci w wieku od 15 do 18 roku życia)
- **Dziecko do ukończenia 15 roku życia** (możliwość korzystania tylko z basenu)

**Wyodrębnienie wskazanych przez Wykonawcę abonamentów pozwoli Zamawiającemu uzyskać najkorzystniejsze warunki cenowe zakupu kart dla dzieci** przy zachowaniu możliwości korzystania z dostępu do obiektów i zajęć sportowo rekreacyjnych przez tożsamą grupę użytkowników, która wynikała z pierwotnego brzmienia SWZ.

Powyższe wynika z faktu, iż wyżej wskazany podział abonamentów dedykowanym dzieciom jest zgodny ze stosowaną praktyką rynkową operatorów kart sportowych. Karty dla dzieci co do zasady dzielone są na karnety dla osób do ukończenia 15 roku życia oraz na abonamenty dla starszych dzieci. Karty basenowo zwyczajowo występują natomiast wyłącznie w przypadku dzieci w wieku do 15 roku życia.

**Odpowiedź 12:**

Zamawiający zmienia formularz ofertowy oraz wzór umowy w rzeczonym zakresie.

**Pytanie 13:**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że Zamawiający akceptuje ograniczenia, w tym ograniczenia czasowe, w dostępie do usług sportowych, wynikające z umów pomiędzy operatorami kart sportowych, a partnerskimi obiektami sportowymi, jak również z grafików, regulaminów obiektów sportowych, charakteru danej usługi, bądź stopnia zaawansowania grupy.

Jak wynika z najlepszej wiedzy Wykonawcy żaden z operatorów kart sportowych funkcjonujących na rynku **nie oferuje kart sportowych bez jakichkolwiek limitów czasowych.** U każdego



*Sprawa nr 48/2022*

z operatorów kart sportowych występują takie ograniczenia i dotyczą przede wszystkim usług: basenu (np. 60 minut korzystania z basenu), lodowiska (np. 45 minut korzystania z lodowiska), sauny (np. 30 minut korzystania z sauny), grotty solnej (np. 30 minut korzystania z grotty solnej) aqua aerobicy (np. 45 minut zajęć aqua aerobicy). Wspomniany czas korzystania z usług wynika z umów pomiędzy operatorami kart sportowych, a partnerskimi obiektami sportowymi.

Poza powyższymi limitami czasowymi, w ofercie Wykonawców występować mogą ograniczenia wynikające z obowiązujących w obiekcie godzin pracy, regulaminów, grafików, charakteru usługi, bądź stopnia zaawansowania grupy.

**Odpowiedź 13:**

Zamawiający akceptuje ograniczenia, w tym ograniczenia czasowe, w dostępie do usług sportowych, wynikające z umów pomiędzy operatorami kart sportowych.

Zamawiający zmienia wzór umowy w rzeczonym zakresie.

**Pytania zadane przez Wykonawcę i odpowiedzi udzielone przez Zamawiającego stanowią integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia i Opisu Przedmiotu Zamówienia.**

**p.o. DYREKTORA**

**Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej**

**w Łodzi**

**Piotr Kowalski**