

Białystok, 24 stycznia 2017 r.

**Wykonawcy
(uczestnicy postępowania)**

Urząd Marszałkowski Województwa Podlaskiego w Białymstoku informuje, iż w postępowaniu **BZP.272.3.2017 „Ochrona obiektów i mienia Województwa Podlaskiego”** wpłynęły pytania, których treść wraz z odpowiedziami przekazuję poniżej:

Pytanie nr 1:

W § 10 istotnych postanowień umowy - załącznik nr 2 Zamawiający zawarł zapisy dotyczące możliwych zmian umowy. Zamawiający nie uwzględnił jednak treści art. 142 ust. 5 ustawy pzp, który to w przypadku umów zawartych na okres dłuższy niż 12 miesięcy (w przedmiotowym postępowaniu czas realizacji przedmiotu zamówienia przekracza 12 miesięcy) nakłada na Zamawiającego obowiązek wprowadzenia do umowy postanowień o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmian określonych w art. 142 ust. 5 pkt l) - 3) ustawy pzp.

Zgodnie z dyspozycją art. 142 ust. 5 ustawy pzp wnosimy o wprowadzenie do projektu umowy obligatoryjnych w przypadku umów zawartych na okres dłuższy niż 12 miesięcy zapisów precyzyjnie określających zasady waloryzacji wynagrodzenia w przypadku zmian, o których mowa w art. 142 ust. 5 pkt l) - 3) ustawy pzp, tj. od kiedy obowiązuje aneks, w jakim terminie należy się zwrócić o zmianę wynagrodzenia i w jakim terminie Zamawiający zobowiązuje się do odpowiedzi na wniosek.

Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 16 marca 2015 r. o sygn. KIO 413/15 wskazuje, iż „zamawiający” został zobligowany do określenia w umowie zasad wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy”. Dodatkowo KIO podkreśla, iż: „przyjąć należy, że owe zasady powinny precyzować kwestię waloryzacji wynagrodzenia na tyle, żeby w toku realizacji umowy strony nie toczyły sporów w tym zakresie, bądź dopiero wówczas rzeczywiście ustalały stosowne zasady”, a także, że: „intencją ustawodawcy było zobligowanie zamawiających do takiego uregulowania w umowach kwestii waloryzacji, aby w razie wystąpienia okoliczności uzasadniających uruchomienie mechanizmu waloryzacji strony nie toczyły sporów co do przebiegu tej procedury”.

W związku z tym, iż siwz oraz umowa, nie zawierają postanowień wymaganych przepisem art. 142 ust. 5 pzp, a termin realizacji zamówienia przekracza 12 miesięcy, proponujemy dokonanie zmiany SIWZ, poprzez dodanie do projektu umowy poniższych zapisów:

1. Strony zobowiązują się, iż każdorazowo dokonają (w formie pisemnego aneksu) zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy na mocy Umowy, w przypadku wystąpienia jednej ze zmian przepisów wskazanych w art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, tj. zmiany:

- 1) stawki podatku od towarów i usług,

- 2) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 roku o minimalnym wynagrodzeniu za pracę
 - 3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne.
2. Aneks, o którym mowa w ust. 1 powyżej, wchodzić będzie każdorazowo w życie z dniem wejścia w życie zmian przepisów, o których mowa w ust. 1 pkt. 1)- 3).
3. W wypadku zmiany, o której mowa w ust. 1 pkt 1) powyżej, wartość netto wynagrodzenia Wykonawcy (tj. bez podatku od towarów i usług) nie zmieni się, a określona w aneksie wartość brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona z uwzględnieniem stawki podatku od towarów i usług, wynikającej ze zmienionych przepisów.
4. W przypadku zmiany, o której mowa w ust 1 pkt. 2) powyżej, wynagrodzenie Wykonawcy zostanie podwyższone w zakresie:
- 1) wartości, o jaką wzrosną całkowite koszty wykonania Umowy ponoszone przez Wykonawcę, a wynikające z podwyższenia wynagrodzeń poszczególnych pracowników biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia, do wysokości wynagrodzenia minimalnego obowiązującej po zmianie przepisów lub jej odpowiedniej części, w przypadku osób zatrudnionych w wymiarze niższym niż pelen etat
 - 2) dotychczasowej kwoty wynagrodzenia przysługującego odpowiednio przyjmującym zlecenie lub świadczącym usługi biorącym udział w realizacji części zamówienia pozostałej do wykonania do wysokości minimalnej stawki godzinowej;
 - 3) dotychczasowej kwoty wynagrodzenia przysługującego pracownikom biorącym udział w realizacji części zamówienia pozostałej do wykonania o wysokość dodatku do wynagrodzenia za pracę w porze nocnej
5. W przypadku zmiany, o której mowa w ust 1 pkt. 3) powyżej, wynagrodzenie Wykonawcy zostanie podwyższone o wartość, o jaką wzrosną całkowite koszty wykonania Umowy ponoszone przez Wykonawcę, wynikającą ze wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej wykonawcę zamówienia publicznego z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z konieczności odprowadzenia dodatkowych składek od wynagrodzeń osób zatrudnionych na umowę o pracę lub na podstawie innej umowy cywilnoprawnej zawartej przez wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, a biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób.
6. W przypadkach, o których mowa w ust. 1 pkt. 2) i 3), przed zawarciem aneksu, o którym mowa powyżej, Wykonawca winien złożyć Zamawiającemu pisemne oświadczenie o wysokości dodatkowych kosztów wynikających z wprowadzenia zmian, o których mowa w ust. 1 pkt 2) i 3). Aneks, o którym mowa w ust. 1 powyżej, powinien być zawarty przez Strony w terminie 30 dni od daty złożenia Zamawiającemu powyższego oświadczenia przez Wykonawcę, przed wejściem w życie zmian, o których mowa w ust 1 pkt 2) i 3).

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru istotnych postanowień umowy w brzmieniu zaproponowanym przez wykonawcę.

Jednocześnie zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji treści istotnych postanowień umowy, poprzez dodanie § 10a dotyczącego zasad wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmian, o których mowa w art. 142 ust. 5 ustawy Pzp.

Pytanie nr 2:

Wnosimy o wprowadzenie do umowy zapisu dot. waloryzacji wynagrodzenia zgodnego z art. 142 ust. 5 Ustawy pzp. Wnosimy o wprowadzenie do umowy zapisu, iż zmiana wynagrodzenia obowiązuje od daty wejścia w życie przepisów wynikających z art. 142 ust. 5 ustawy pzp. Powyższe potwierdza wyrok z dnia 9 marca 2015 roku o sygn. akt. KIO 346/ 15 cyt.: „Waloryzacja powinna nastąpić w momencie wejścia w życie nowych przepisów”. Wobec powyższego wnoszę o zawarcie klauzuli w projekcie umowy w par. 10 o treści:

„Aneks dotyczący zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy na mocy Umowy, w przypadku wystąpienia jednej ze zmian przepisów wskazanych w art.142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, wchodzić będzie każdorazowo w życie z dniem wejścia w życie zmian przepisów, o których mowa powyżej”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru istotnych postanowień umowy w brzmieniu zaproponowanym przez Wykonawcę.

Jednocześnie zamawiający informuje, iż zawarł w treści istotnych postanowień umowy zapisy dotyczące wprowadzenia odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zaistnienia przesłanek wyszczególnionych w art. 142 ust. 5 ustawy Pzp, z dniem wejścia w życie zmian przepisów powodujących zaistnienie przedmiotowych przesłanek, jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę (patrz § 10a ust. 2 Istotnych postanowień umowy).

Pytanie nr 3:

Wnosimy o wprowadzenie do umowy zapisu zgodnego z art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 2014 roku o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. poz. 1232), który wskazuje, iż każda ze stron umowy, w terminie od dnia opublikowania przepisów dokonujących tych zmian do 30 dnia od dnia ich wejścia w życie, może złożyć wniosek w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia.

Odpowiedź:

Przepis art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 2014 roku o zmianie ustawy - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2014 r. poz. 1232) odnosi się jedynie do umów zawartych przed dniem wejścia w życie powyższej ustawy. Dla umów zawieranych w chwili obecnej zastosowanie ma przepis art. 142 ust. 5 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Jednakże zamawiający informuje, iż wniosek w sprawie zmiany wynagrodzenia w przypadkach opisanych w art. 142 ust. 5 ustawy Pzp każda ze stron może złożyć w terminie

od dnia opublikowania przepisów dokonujących te zmiany do 30 dnia od dnia ich wejścia w życie (patrz § 10a ust. 8 Istotnych postanowień umowy). Kluczową kwestią w tym zakresie jest jednak konieczność wykazania wzrostu kosztów wykonania przedmiotu zamówienia.

Pytanie nr 4:

W związku z art. 142 ust. 5 ustawy pzp, proszę o informację w jakim terminie zostanie zawarty aneks dot. zmiany wynagrodzenia, o którym mowa w art.142 ust. 5 pzp (od momentu zgłoszenia wniosku o zmianę wynagrodzenia przez wykonawcę)? Zgodnie z art. 5 ustawy z dnia 23 października 2014 roku o zmianie ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1831) porozumienie w sprawie zmiany wynagrodzenia powinno zostać zawarte w terminie jednego miesiąca od momentu złożenia wniosku. Wnosimy o wprowadzenie do umowy powyższego zapisu obligatoryjnie.

Odpowiedź:

Zawarcie aneksu nastąpi nie później niż w terminie 10 dni roboczych od dnia uwzględnienia wniosku o dokonanie zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy (patrz § 10a ust. 13 Istotnych postanowień umowy).

Pytanie nr 5:

Zgodnie z ustawą z dnia 25 czerwca 2015 roku o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych oraz ustawy o zmianie ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych oraz niektórych innych ustaw proszę o potwierdzenie, iż w przypadku zmiany przepisów o których mowa w art. 142 ust. 5 pkt.2 ustawy pzp zamawiający dokona „odpowiedniej zmiany wynagrodzenia” w rozumieniu sumy wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego wynikających z podwyższenia wynagrodzeń poszczególnych pracowników biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia, do wysokości wynagrodzenia minimalnego obowiązującej po zmianie przepisów lub jej odpowiedniej części, w przypadku osób zatrudnionych w wymiarze niższym niż pełen etat.

Wnosimy o zawarcie klauzuli we wzorze umowy par. 10 obligatoryjnie.

Odpowiedź:

W przypadku zmiany przepisów, o których mowa w art. 142 ust. 5 pkt 2 ustawy Pzp, zamawiający dokona odpowiedniej zmiany wynagrodzenia, którą należy rozumieć jako sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego wynikających z podwyższenia wynagrodzeń poszczególnych pracowników biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia, do wysokości wynagrodzenia minimalnego obowiązującej po zmianie przepisów lub jej odpowiedniej części, w przypadku osób zatrudnionych w wymiarze niższym niż pełen etat.

Powyższa zmiana będzie uwarunkowana wykazaniem przez wykonawcę wpływu tej zmiany na koszty wykonania zamówienia.

Zamawiający wprowadził odpowiednie zapisy do treści Istotnych postanowień umowy (patrz § 10a ust. 6 Istotnych postanowień umowy).

Pytanie nr 6:

Zgodnie z ustawą z dnia 25 czerwca 2015 roku o zmianie ustawy o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych oraz ustawy o zmianie ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych oraz niektórych innych ustaw proszę o potwierdzenie, iż w przypadku zmiany przepisów o których mowa w art.142 ust.5 pkt.3 ustawy pzp zamawiający dokona "odpowiedniej zmiany wynagrodzenia w rozumieniu sumy wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej wykonawcę zamówienia publicznego z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z konieczności odprowadzenia dodatkowych składek od wynagrodzeń osób zatrudnionych na umowę o pracę lub na podstawie innej umowy cywilnoprawnej zawartej przez wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, a biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób.

Wnosimy o zawarcie klauzuli we wzorze umowy w par. 10 obligatoryjnie.

Odpowiedź:

W przypadku zmiany przepisów, o których mowa w art. 142 ust. 5 pkt 3 ustawy Pzp, zamawiający dokona odpowiedniej zmiany wynagrodzenia, którą należy rozumieć jako sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej wykonawcę zamówienia publicznego z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z konieczności odprowadzenia dodatkowych składek od wynagrodzeń osób zatrudnionych na umowę o pracę lub na podstawie innej umowy cywilnoprawnej zawartej przez wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, a biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób.

Powyższa zmiana będzie uwarunkowana wykazaniem przez wykonawcę wpływu tej zmiany na koszty wykonania zamówienia.

Zamawiający wprowadził odpowiednie zapisy do treści Istotnych postanowień umowy (patrz § 10a ust. 7 Istotnych postanowień umowy).

Pytanie nr 7:

Czy w przypadku zadeklarowania przez pracownika ochrony pracy powyżej pełnego etatu, Zamawiający oprócz wymogu umowy o pracę w pełnym wymiarze godzin, pozostawia w gestii Wykonawcy formę zatrudnienia w dodatkowym wymiarze roboczogodzin dla tego samego pracownika?

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga, aby w okresie realizacji zamówienia osoby wykonujące czynności związane z realizacją zamówienia, polegając na bezpośredniej ochronie fizycznej w formie posterunków, były zatrudnione przez wykonawcę na podstawie umowy o pracę, w wymiarze czasu pracy zapewniającym właściwą realizację przedmiotu zamówienia. Zamawiający nie wskazuje wymiaru etatów, a jedynie czynności, które powinny być wykonywane przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę. Oznacza to, że każda roboczogodzina w ramach

czynności polegających na bezpośredniej ochronie fizycznej w formie posterunków powinna być wypracowana w oparciu o umowę o pracę.

Ponadto zamawiający informuje, iż sposób oraz warunki zatrudnienia pracowników przez Wykonawcę powinny spełniać wymogi przepisów prawa (w tym Kodeksu Pracy) oraz warunków określonych przez zamawiającego w SIWZ.

Pytanie nr 8:

Wnoszę o zawarcie w umowie, klauzuli, która umożliwi obu stronom rozwiązanie umowy za wypowiedzeniem tj.: „każda ze stron ma prawo wypowiedzieć umowę z zachowaniem 3 miesięcznego okresu wypowiedzenia”. Zaznaczam, iż sytuacja Zamawiającego przy kształtowaniu treści umowy jest silniejsza, dlatego powinien on brać pod uwagę nie tylko swoje interesy, ale także interesy wykonawcy i starać się ułożyć stosunek prawny tak, aby te interesy były zrównoważone. Prawo jednostronnego wypowiedzenia umowy przysługujące obu stronom z okresem wypowiedzenia umożliwiającym drugiej stronie dostosowanie się do sytuacji, jest w opinii Wykonawcy celowe.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie do wzoru istotnych postanowień umowy zaproponowanego zapisu dotyczącego wypowiedzenia umowy.

Pytanie nr 9:

W związku z art. 24 ust. 5 pkt. 11 ustawy prawo zamówień publicznych „Wykonawca w terminie 3 dni od dnia przekazania informacji, o której mowa w art. 51 ust. 1a, art. 57 ust. 1 lub art.60d ust.1, albo od zamieszczenia na stronie internetowej informacji, o której mowa w art.86 ust.5, przekazuje zamawiającemu oświadczenie o przynależności lub braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej, o której mowa w ust. 1 pkt. 23 (...)” i obowiązkiem jaki został nałożony na Wykonawcę, wnoszę o wyrażenie zgody na złożenia powyższego oświadczenia jako skutecznego w formie faksu lub w formie e-maila w terminie wskazanych w art.24 ust. 5 pkt. 11 - 3 dni.

Oświadczenie złożone w formie faksu lub e-maila zostanie również wysłane w formie pisemnej - pocztą polecony. Prośba wykonawcy wynika z faktu, iż koszty złożenia oferty wzrosły, w ramach nowelizacji ustawy z dnia 22 czerwca 2016 roku o zmianie ustawy - Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (zwaną dalej „Ustawą”).

Złożenie oświadczenia w terminie 3 dni w formie faksu czy też e-maila, pozwoli Zamawiającemu na dokonanie oceny, czy zachodzą wobec Wykonawcy przesłanki określone w art.24 ust. 1 pkt.23 Ustawy i czy podlega on wykluczeniu. Ponadto ustawodawca nie wskazał w treści art.24 ust. 5 pkt. 11, iż powyższe oświadczenie musi zostać złożone w formie pisemnej w terminie 3 dni, stąd wniosek o wyrażenie zgody na przesłanie oświadczenia we wskazanym powyżej terminie faksem lub e-mailem jest pełni uzasadniony i zasługując na uwzględnienie.

1. Ze względu na zastosowanie procedury opartej na przepisach art. 138o ust. 2-4 dotyczącej zamówień na usługi społeczne i inne szczególnie usługi, o których mowa w dziale III rozdział VI ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (zwaną dalej „Ustawą”) oraz ze względu na brak informacji o przysługujących Wykonawcy środkach

ochrony prawnej w ramach prowadzonego postępowania o zamówienie publiczne, a naczelną zasadą wynikającą z przepisów ustawy, gdzie „zamawiający udziela zamówienia w sposób przejrzysty, obiektywny i niedyskryminujący z poszanowaniem art.7 Ustawy”, wnoszący o zawarcie w ogłoszeniu, specyfikacji istotnych warunków zamówienia lub zaproszeniu do składania ofert, uprawnienia dla Wykonawców umożliwiające skorzystanie ze środków ochrony prawnej, w sytuacji niezgodnej z przepisami ustawy czynności zamawiającego podjętej w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub zaniechania czynności, do której zamawiający jest zobowiązany na podstawie Ustawy, tj.:

„W okresie trwania niniejszej procedury, Wykonawcom przysługuje uprawnienie dotyczące poinformowania Zamawiającego o niezgodnej czynności podjętej przez niego lub zaniechaniu czynności, którą winien wykonać. Informację Wykonawca przekazuje Zamawiającemu w terminie 5 dni od dnia przesłania informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia. W informacji wykonawca powinien wskazać czynność lub zaniechanie czynności zamawiającego, której zarzuca się niezgodność z przepisami ustawy, zawierać zwięzłe przedstawienie zarzutów, określać żądanie oraz wskazywać okoliczności faktyczne i prawne uzasadniające wniesienie informacji. Informację można wnieść za pośrednictwem faksu, e-maila lub pisemnie. Informację rozpatruje Zamawiający w terminie 5 dni od dnia jego doręczenia (w formie faksu, e-maila lub pisemnie). W przypadku uznania zasadności przekazanej informacji zamawiający powtarza czynność albo dokonuje czynności zaniechanej, informując o tym wykonawców w sposób przewidziany w ustawie dla tej czynności”.

Odpowiedź:

Formę oświadczenia, o którym mowa w art. 24 ust. 11 ustawy Pzp, (oświadczenie dotyczące przynależności do grupy kapitałowej) określa rozporządzenie Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia (Dz. U. z 2016 r. poz. 1126). Zgodnie z § 14 ust. 1 oświadczenia, o których mowa w rozporządzeniu dotyczące wykonawcy i innych podmiotów, na których zdolnościach lub sytuacji polega wykonawca na zasadach określonych w art. 22a ustawy oraz dotyczące podwykonawców, składane są w oryginale. Oświadczenie o przynależności do grupy kapitałowej, niezależnie od regulacji ustawowej (art. 24 ust. 11 ustawy Pzp) określone jest w § 5 pkt 10 ww. rozporządzenia. Tym samym, przywołany § 14 ust. 1 rozporządzenia regulujący formę oświadczeń i dokumentów składanych przez wykonawcę w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego odnosi się również do oświadczenia dotyczącego przynależności do grupy kapitałowej.

Ponadto zamawiający informuje, iż nie zastosował procedury uproszczonej zamówienia na usługi społeczne. Zgodnie z treścią art. 138o ustawy Pzp, jeżeli wartość zamówienia na usługi społeczne jest mniejsza niż kwoty określone w art. 138g ust. 1 ustawy Pzp, zamawiający może (nie musi) udzielić zamówienia stosując przepisy art. 138o ust. 2-4 ustawy Pzp. Zamawiający, w przedmiotowym postępowaniu nie skorzystał z powyższego uprawnienia.

Zamawiający informuje również, iż pouczenie o środkach ochrony prawnej przysługujących wykonawcy w toku postępowania o udzielenie zamówienia wynikających z art. 181 ust. 1 ustawy Pzp (poinformowanie zamawiającego o czynności niezgodnej z przepisami ustawy lub zaniechaniu czynności, do której zamawiający jest zobowiązany) zostały zawarte w pkt 24 ppkt 7 SIWZ.

Pytanie nr 10:

Zamawiający w par. § 11 umowy określił wysokość kar umownych jakie będą naliczane w przypadku niewykonania bądź nienależytego wykonania umowy. Obciążenie finansowe jakie może wynikać w związku z wysokością nałożonych kar za konkretne uchybienie jest nieadekwatne do wartości zamówienia. Wobec powyższego wnoszę o modyfikację par. § 11 w następujący sposób:

1. Zamawiający może obciążyć Wykonawcę karą umowną w wysokości 0,1% wartości całkowitego wynagrodzenia ryczałtowego brutto, o którym mowa w § 8 ust. 1 - w przypadku zaprzestania świadczenia usługi za każdy dzień nieswiadczenia usługi.
2. W przypadku naruszenia któregośkolwiek z warunków zawartych w §3, § 4 lub § 5 ust. 1 Zamawiający ma prawo do obciążenia Wykonawcy karą umowną w wysokości równej 10% miesięcznego wynagrodzenia Wykonawcy, o którym mowa w § 8 ust. 2, liczonego sumarycznie dla wszystkich lokalizacji.
3. W przypadku 3- krotnego powtórzenia naruszenia któregośkolwiek z warunków zawartych w §3 lub §4 lub §5 ust. 1 Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy z winy Wykonawcy i w takim przypadku Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 2 % wartości całkowitego wynagrodzenia ryczałtowego brutto, o którym mowa w § 8 ust. 1.
4. W przypadku zaprzestania świadczenia usługi przez okres dłuższy niż 3 dni lub w przypadku rażącego, istotnego naruszenia postanowień umowy Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy z winy wykonawcy i w takim przypadku Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 2 % wartości całkowitego wynagrodzenia ryczałtowego brutto, o którym mowa w § 8 ust. 1.
5. W przypadku niepodjęcia przez załogi patrolowo-interwencyjne Wykonawcy żadnej reakcji na sygnał alarmowy i p. pożarowy z obiektów chronionych Zamawiający ma prawo do obciążenia Wykonawcy karą umowną w wysokości równej 10% miesięcznego wynagrodzenia Wykonawcy, o którym mowa w § 8 ust. 2, liczonego sumarycznie dla wszystkich lokalizacji.
6. W przypadku przekroczenia przez załogi patrolowo-interwencyjne Wykonawcy określonego czasu reakcji na sygnał alarmowy i p. pożarowy z obiektów chronionych Zamawiający ma prawo do obciążenia Wykonawcy karą umowną w wysokości równej 2% miesięcznego wynagrodzenia Wykonawcy, o którym mowa w § 8 ust. 2, liczonego sumarycznie dla wszystkich lokalizacji.
7. W przypadku 3-krotnego powtórzenia naruszenia któregośkolwiek z warunków zawartych w ust. 5 lub ust.6 Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy z winy Wykonawcy i w takim przypadku Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 2 % wartości całkowitego wynagrodzenia ryczałtowego brutto, o którym mowa w § 8 ust. 1.
8. Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia roszczeń na zasadach ogólnych w przypadku, gdy szkoda z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przekroczy kwotę zastrzeżonych powyżej kar umownych.

Te drastycznie wysokie kary umowne w naszej ocenie wywołują niczym nieuzasadnione korzyści dla Zamawiającego. Ponadto zastrzeżenie kar umownych w takiej wysokości (jak zawarto w umowie) są sprzeczne z zasadami współżycia społecznego w rozumieniu art.58 par. 2 i art. 3531 k.c., a tym samym z mocy prawa powinny zostać uznane za nieważne.

Zapisy umów nie powinny faworyzować jednej ze stron. W tym przypadku mamy do czynienia ze zbyt wygórowanymi karami umownymi, wobec powyższego żądanie zmiany zapisów w powyższym zakresie jest w pełni uzasadnione.

Orzeczenie Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 29 czerwca 2009 roku (KIO/UZP 767/09) przedstawia pogląd, zgodnie z którym mimo, iż sytuacja Zamawiającego przy kształtowaniu treści umowy jest silniejsza, powinien on brać pod uwagę nie tylko swoje interesy, ale także interesy wykonawcy i starać się ułożyć stosunek prawny tak, aby te interesy były zrównoważone.

Wobec powyższego wnoszę o zmniejszenie kar zawartych w par. 11 umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie do wzoru istotnych postanowień umowy zmian dotyczących kar umownych. Zdaniem zamawiającego wysokość kar umownych zawarta w istotnych postanowieniach umowy jest adekwatna do ewentualnych strat zamawiającego z tytułu nienależytego wykonania umowy przez wykonawcę.

Pytanie nr 11:

Czy Zamawiający potwierdza, że wszystkie stanowiska pracowników do relacji zadań wymagają pracowników ochrony wpisanych na listę kwalifikowanych.

Odpowiedź:

Tak, wszyscy pracownicy skierowani do realizacji zamówienia powinni spełniać powyższy warunek.

Pytanie nr 12

Czy w ochronie całodobowej zamawiający dopuszcza zmianowość składu zmiany co 24 godziny?

Odpowiedź:

Zamawiający nie narzuca wykonawcy regulacji związanych ze zmianowością obsad, a jedynie wymaga, aby wykonawca organizując pracę stosował się do przepisów prawa (w tym Kodeksu pracy) i warunków określonych w SIWZ.

Pytanie nr 13:

Czy Zamawiający potwierdza, że nie ma wymogu angażowania zewnątrz grupy interwencyjnej dla obiektu ul Wszyńskiego.

Odpowiedź:

Tak. Zdalny monitoring oraz załoga patrolowo-interwencyjna nie dotyczy obiektu przy ul. Wszyńskiego 1.

Pytanie nr 14:

- Jak wygląda gospodarka kluczami w obiektach z ochroną nie całodobową tj.
- gdzie depozyt (przechowywanie) kluczy,
 - kto odpowiedzialny za depozyt kluczy
 - kto zdaje i pobiera klucze
 - kto otwiera i zamyka obiekty przed/po czasie ochrony stałej bezpośredniej.

Odpowiedź:

Zgodnie z pkt 17 opisu przedmiotu zamówienia zamawiający na potrzebę realizacji usługi prześle wykonawcy komplet kluczy wejściowych do chronionych obiektów. Oznacza to, iż wykonawca odpowiada za: depozyt (przechowywanie) kluczy, otwieranie, zamykanie obiektów przed/po czasie ochrony stałej bezpośredniej.

Pytanie nr 15:

Zamawiający wskazuje w zakresie realizacji ochrony monitorowanie sygnałów alarmowych przez Stację Monitorowania Alarmów Wykonawcy. Jaki charakter ma mieć to monitorowanie?

- a) czy tylko za pośrednictwem pracowników na obiekcie; następnie pracownik ochrony do SMA Wykonawcy;
- b) czy bezpośrednio przez System Monitorowania Alarmów Wykonawcy ze stałym podłączeniem nadajników do systemów alarmowych Zamawiającego.

Odpowiedź:

Warunki i zakres monitorowania obiektów zostały zawarte w opisie przedmiotu zamówienia - pkt 2, 3 i 4.

Pytanie nr 16:

Czy Zamawiający dopuszcza ingerencję we własne systemy celem podłączenia urządzeń monitorujących?

Odpowiedź:

Tak, zamawiający dopuszcza taką ingerencję.

Pytanie nr 17:

Czy systemy alarmowe Zamawiającego posiadają moduły ochrony przeciwpożarowej, czy też ochrona przeciwpożarowa to systemy autonomiczne (oddzielne centrale)?

Odpowiedź:

Systemy ochrony ppoż. stanowią autonomiczne instalacje z oddzielną centralą.

Pytanie nr 18:

Czy systemy ochrony przeciwpożarowej również podlegają bezpośredniemu stałemu monitorowaniu przez Wykonawcę i wstępną weryfikację przyczyn przed wezwaniem Straży Pożarnej?

Odpowiedź:

Zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia systemy ochrony przeciwpożarowej podlegają monitorowaniu przez wykonawcę na określonych w opisie warunkach.

Pytanie nr 19:

Ile autonomicznych systemów alarmowych (central alarmowych SSWiN, Ppoż) Wykonawca będzie zobowiązany monitorować bezpośrednio? Parametr istotny w celu zaplanowania właściwej liczby urządzeń (nadajników) monitorujących.

Odpowiedź:

Liczba autonomicznych systemów: 6.

Pytanie nr 20:

Czy pracownicy kwalifikowani mają mieć na wyposażeniu broń ?

Odpowiedź:

Nie.

Pytanie nr 21:

Jeśli środki przymusu bezpośredniego na wyposażeniu proszę określić jakie?

Odpowiedź:

Środki przymusu bezpośredniego, zgodnie z pkt 4 ppkt 3 opisu przedmiotu zamówienia: tonfa, gaz, kajdanki.

Pytanie nr 22:

Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia wymaga od Wykonawców odśnieżania, posypywani a piaskiem i solą (szczególnie w godzinach porannych przed rozpoczęciem pracy Urzędu) w okresie zimowym chodników przylegających do drzwi wejściowych do budynków w odległości 5 m od schodów wejściowych /drzwi wejściowych

Wobec powyższego wnosimy o zmianę formularza ofertowego i cenowego poprzez podzielenie usługi na ochronę fizyczna oraz usługę odśnieżania. Zaznaczamy, że usługi odśnieżania objęte są innym podatkiem VAT tj. 8% natomiast usługi ochrony objęte są 23% podatkiem VAT.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zgadza się na zmianę formularza ofertowego. Przedmiotem zamówienia jest jedynie usługa ochrony, w związku z powyższym stawka podatku VAT powinna być naliczana jak dla tej usługi. Wszystkie czynności zawarte w opisie przedmiotu zamówienia mieszczą się w przedmiotowej usłudze.

Pytanie nr 23:

W jaki sposób oferent ma wykazać koszty usług wymienionych w załączniku nr 1 do SIWZ dotyczących monitoringu i działania grup interwencyjnych, tj.:

- instalację na swój koszt niezbędnych urządzeń i integrację ich z instalacją alarmową antywłamaniową oraz instalacją sygnalizacyjną p. pożarową zainstalowaną w obiektach;
- dostosowanie urządzeń niezbędnych do zapewnienia zdalnego monitoringu na koszt własny Wykonawcy w przypadku wykonania przez Zamawiającego w trakcie trwania umowy modernizacji instalacji alarmowej antywłamaniowej lub instalacji sygnalizacji p. Pożarowej,
- dysponowanie i reakcję na obiektach załóg patrolowo-interwencyjnych.

W załączniku nr 3.1. FORMULARZ OFERTOWY brak jest wyszczególnienia tych kosztów.

Uzasadnienie:

Wymienione wyżej usługi wchodzą w zakres zamówienia i jako takie muszą być uwzględnione w cenie, brak wyszczególnienia tych pozycji w FORMULARZU OFERTOWYM może stworzyć sytuację w której oferty będą nie porównywalne cenowo, gdyż Zamawiający nie będzie w stanie ocenić czy dana oferta zawiera takie koszty czy też nie. Ewentualne uwzględnienie tych kosztów w godzinie pracy ochrony fizycznej na posterunku zafałszuje koszt stawki godzinowej ochrony, ponieważ wymienione usługi nie są powiązane z ilością godzin pracy ochrony fizycznej (obejmują inne przedziały czasowe lub zdarzenie).

Proszę o udzielenie odpowiedzi.

Odpowiedź:

Wynagrodzenie wykonawcy ma charakter ryczałtowy. Wszystkie koszty, jakie wykonawca poniesie przy realizacji zamówienia (w tym związane z monitoringiem oraz działaniem załóg patrolowo-interwencyjnych) powinny być ujęte w oferowanej cenie za wykonanie przedmiotu zamówienia. W formularzu ofertowym stanowiącym załącznik nr 3.1 do SIWZ wszystkie koszty związane z realizacją przedmiotowego zamówienia należy ująć w oferowanej stawce miesięcznego wynagrodzenia (stosownie do lokalizacji).

Stawka za roboczogodzinę, która jest wyliczana w formularzu ofertowym zgodnie z wskazanym w nim wzorze, odnosi się do dodatkowego wynagrodzenia wykonawcy powstałego w związku z wzmocnieniem lub wydłużeniem czasu ochrony obiektów, o którym mowa w pkt 9 opisu przedmiotu zamówienia.

Ponadto, zamawiający, działając na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp, zmienia treść SIWZ w następujący sposób – zmienia się brzmienie pkt 24 ppkt 12 na:

„Odwołanie wobec czynności innych niż wymienione w art. 182 ust. 1 i 2 ustawy Pzp wnosi się w terminie 5 dni od dnia, w którym powzięto lub przy zachowaniu należytej staranności można było powziąć wiadomość o okolicznościach stanowiących podstawę jego wniesienia.”

Pozostałe postanowienia SIWZ pozostają bez zmian.

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż dokonał zmiany terminu składania ofert na dzień 27.01.2017 r. do godz. 10:00. Otwarcie ofert nastąpi w dniu 27.01.2017 r. o godz. 10:30.

DYREKTOR
Biura Administracyjno-Gospodarczego
Andrzej Płeszyk