

Wyjaśnienie
treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia

dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na usługę ochrony fizycznej i ochrony mienia świadczonej w obiektach Państwowej Wyższej Szkoły Zawodowej w Skierniewicach przy ul. Batorego 64C (oznaczenie sprawy: 2/2018)

Działając na podstawie przepisów art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29.01.2004r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2017r. poz. 1579 z późniejszymi zmianami), Zamawiający informuje, że wpłynęły do niego wnioski wykonawców o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, w związku z czym przekazuje wszystkim zainteresowanym złożeniem oferty stosowne wyjaśnienia.

Zapytania Wykonawcy:

Zgodnie z OPZ do obowiązków Wykonawcy należy ochrona i obsługa szatni w budynkach 9, 10 i 12. Niemniej jednak usługa w budynku nr 12 ma być świadczona przez 744 dni zaś w pozostałych przez 543 dni. Prosimy o wskazanie w jakim okresie czasowym usługa w budynkach 9 i 10 nie będzie świadczona.

Odpowiedź Zamawiającego:

Obsługa szatni w obiekcie nr 12 będzie wymagana 12 godz. dziennie przez 7 dni w tygodniu, bez świąt, ferii, przerw wakacyjnych i innych dni wolnych, czyli szacunkowo przez 543 dni (6516 godz.). Należy przy tym mieć na uwadze, że Zamawiający zastrzega sobie możliwość zawieszenia części świadczonej usługi w okresie remontów, przerw semestralnych, wakacji, tzw. dni rektorskich czy też w innych szczególnych przypadkach, wynikających z toku studiów bądź przyczyn niezależnych, po uprzednim pisemnym powiadomieniu Wykonawcy.

Zapytania Wykonawcy:

1. Działając na podstawie art. 38 ust 1 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wnoszę o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, poprzez dookreślenie zasad realizacji przez Zamawiającego obowiązku wynikającego z art. 142 ust 5.

Przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych w treści obowiązującej po dniu 19 października 2014r. nakazują, aby „umowa zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku 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 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę, (zmiana w zakresie art. 142 ust. 5 pkt 2 obowiązuje od dnia 1 września 2016 r. na podstawie art. 4 ustawy z dnia 22 lipca 2016 r. o zmianie ustawy o minimalnym wynagrodzeniu za pracę oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1265))
- 3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne - jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonywania zamówienia przez wykonawcę.” (art. 142 ust. 5).

Wolą ustawodawcy stało się, aby w umowach zawartych w wyniku rozstrzygnięcia postępowania wszczętych po dniu 19.10.2014 r., Zamawiający określał kiedy i na jakich zasadach zwaloryzuje umowę,

jeśli zajdzie jedna z przesłanek wskazanych w art. 142 ust 5 ustawy PZP. Pokreślić należy, iż nie chodzi o wpisywanie konkretnych kwot waloryzacji, nie znanych przecież także Zamawiającemu, ale określenie jasnych mechanizmów waloryzacji w razie wystąpienia którejkolwiek z przesłanek określonych w art. 142 ust 5 PZP.

Mając na uwadze powyższe, wnoszę o wprowadzenie do siwz wymaganych w art. 142 ust 5 ustawy **zapisów, precyzujących**, iż wartość wynagrodzenia wykonawcy ulega zmianie z dniem zaistnienia (w szczególności w wyniku zmiany ustawy lub innego aktu prawnego) którejkolwiek ze zmian, o których mowa w art. 142 ust 5 ustawy PZP.

[...]

Wnioskujemy zatem o modyfikację umowy i wprowadzenie do wzoru poniższych zapisów:

[Waloryzacja wynagrodzenia]

1. *Strony postanawiają, iż dokonają w formie pisemnego aneksu zmiany wynagrodzenia w wypadku wystąpienia którejkolwiek ze zmian przepisów wskazanych w art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, tj. zmiany:*
 - a. *stawki podatku od towarów i usług,*
 - b. *wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,*
 - c. *zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne.*
2. *Zmiana wysokości wynagrodzenia obowiązywać będzie od dnia wejścia w życie zmian o których mowa w ust. 1.*
3. *W wypadku zmiany, o której mowa w ust. 1 lit. a) wartość netto wynagrodzenia Wykonawcy nie zmieni się, a określona w aneksie wartość brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona na podstawie nowych przepisów.*
4. *W przypadku zmiany, o której mowa w ust 1 lit. b) wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartość wzrostu całkowitego kosztu Wykonawcy wynikającą ze zwiększenia wynagrodzeń osób bezpośrednio wykonujących zamówienie do wysokości zmienionego minimalnego wynagrodzenia albo do wysokości zmienionej minimalnej stawki godzinowej, z uwzględnieniem wszystkich obciążeń publicznoprawnych, wynikających z tych zmian*
5. *W przypadku zmiany, o którym mowa w ust 1 lit. c) wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartość wzrostu całkowitego kosztu Wykonawcy, jaką będzie on zobowiązany dodatkowo ponieść w celu uwzględnienia tej zmiany, przy zachowaniu dotychczasowej kwoty netto wynagrodzenia osób bezpośrednio wykonujących zamówienie na rzecz Zamawiającego.*
6. *Za wyjątkiem sytuacji o której mowa w ust. 1 lit. a), wprowadzenie zmian wysokości wynagrodzenia wymaga uprzedniego złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o wysokości dodatkowych kosztów wynikających z wprowadzenia zmian, o których mowa w ust 1 litera b) i c).*

2. Czy zamawiający akceptuje wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur, zgodnie z art. 106n ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tj. Dz.U. z 2016 r., Nr 710, z późn. zm.)?

Jeżeli tak, to bardzo proszę o modyfikację wzorca umowy w zakresie sposobu rozliczania się z wykonanej usługi poprzez dodanie następujących zapisów:

1. Strony akceptują wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur, zgodnie z art. 106n ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tj. Dz.U. z 2016 r., Nr 710, z późn. zm.).

2. Faktury elektroniczne będą Zamawiającemu wysyłane na adres e-mail:
3. Zamawiający zobowiązuje się do poinformowania Wykonawcy o każdorazowej zmianie ww. adresu mailowego.
4. Osobą upoważnioną do kontaktów w sprawie e-faktur ze strony Zamawiającego jest

3. Mając na uwadze treść wzoru umowy wnoszę o zmianę o 50% wysokości kar umownych zastrzeżonych w powyższych przepisach.

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. 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2006 roku, nr 164, poz. 1163 z późn. zm.), które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt. 7 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. Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem bezspornie rażące naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współzycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 353¹ k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c. Należy mieć również na względzie stanowisko Sądu Najwyższego wyrażone w wyroku z 29 listopada 2013 roku Sygn. akt I CSK 124/13, dotyczącego przesłanek miarkowania kar umownych jako rażąco wygórowanych. W uzasadnieniu wyroku Sąd wskazał, iż „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody. Celem miarkowania kary umownej jest natomiast ochrona równowagi interesów stron i zapobieżenie nadmiernemu obciążeniu dłużnika oraz niesłusznemu wzbogaceniu wierzyciela”.

4. Zwracam się z prośbą o zamieszczenie w projekcie umowy, postanowienia umożliwiającego stronom rozwiązanie umowy za 3 miesięcznym wypowiedzeniem.

W przypadku umów długoterminowych zawieranych na okres 2 - 4 lat 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. 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.

5. W związku zapisem pkt 6.1.2. SIWZ : „Polisa OC wymagana na spełnienie warunków zamówienia musi być aktualna na dzień składania ofert, w przypadku wygaśnięcia jej terminu w trakcie realizacji zamówienia Wykonawca zobowiązany jest do przedstawienia kolejnej polisy OC obejmującej okres realizacji zamówienia” –

Prosimy o informację czy w przypadku wygaśnięcia terminu polisy w trakcie realizacji zamówienia wybrany Wykonawca będzie mógł przedstawić dokument ubezpieczenia na okres krótszy niż pozostały okres realizacji zamówienia wraz z oświadczeniem o zachowaniu ciągłości do koń-

ca realizacji umowy. Zwracamy uwagę, iż co do zasady dokumenty ubezpieczenia OC wydawane są na okres 12 miesięcy a w/w postępowanie będzie zawarte na okres 24m-cy.

Odpowiedź Zamawiającego:

Ad. 1. Wymagane w art. 142 ust. 5. ustawy Prawo zamówień publicznych zapisy są już zawarte w § 8. projektu umowy, stanowiącego załącznik nr 3 do Ogłoszenia i Zamawiający nie zamierza ich zmieniać.

Ad. 2. Zamawiający nie akceptuje faktur w formie elektronicznej.

Ad. 3. Zamawiający uważa, że ustalone w § 3. projektu umowy kary umowne nie są wygórowane, a ich zmniejszenie w proponowanej przez Wykonawcę wysokości spowodowałoby, że zatraciłby swój charakter odszkodowawczy.

Ad. 4. Postanowienie umożliwiające możliwość 3. miesięcznego wypowiedzenia umowy nie jest dopuszczalne z punktu widzenia celów, którymi są umowy zamówień publicznych. Potwierdza to wyrok Krajowej Izby Odwoławczej dnia 22 stycznia 2014 r., KIO 24/14, w którym zwraca się uwagę, że „Cechą tego stosunku zobowiązaniowego [jakim jest umowa o zamówienie publiczne] jest trwałość, rozumiana w ten sposób, że ustawa nie przewiduje możliwości dowolnego rozwiązywania tego stosunku przez żadną ze stron. Jest to całkowicie zrozumiałe, biorąc pod uwagę, iż wykonawcy mogą racjonalnie skalkulować cenę, wysokość opłat oraz inne parametry finansowe, a także przewidzieć ryzyko związane z kontraktem (w tym ryzyko czy poniesione przez nich nakłady zostaną zrekompensowane przychodami uzyskanymi w określonym okresie obowiązywania umowy), jedynie wówczas, gdy mogą przewidzieć, przez jaki odcinek czasu strony umowy pozostaną nią związane.”

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisu umożliwiającego rozwiązanie umowy z zachowaniem 3. miesięcznego okresu wypowiedzenia. Umowa może być rozwiązana jedynie w przypadkach wskazanych w projekcie umowy oraz w ustawie prawo zamówień publicznych.

Ad. 5. Zamawiający dopuszcza możliwość kilkukrotnego przedłużenia okresu ubezpieczenia OC w trakcie trwania umowy, pod warunkiem zachowania ciągłości ubezpieczenia. **Zamawiający pragnie przy tym podkreślić, że będzie wymagał, aby w przypadku odnowienia ubezpieczenia suma gwarancyjna nie była niższa od sumy gwarancyjnej ubezpieczenia wykazanej przez Wykonawcę w złożonej ofercie za pomocą dokumentów, o których mowa w pkt 7 ppkt 5. Ogłoszenia, i przyjętej do oceny oferty w pkt 12 ppkt 2. Ogłoszenia, i która zostanie wpisana do umowy w § 6 ust. 5.**

Zapytania Wykonawcy:

- czy Zamawiający wymaga, żeby osoby świadczące usługę ochrony w budynkach PWSZ w Skierniewicach były wpisane na listę kwalifikowanych pracowników ochrony fizycznej?

- jeżeli tak, to czy dotyczy to wszystkich pracowników świadczących usługę?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie precyzował w Ogłoszeniu wymogu wpisania na listę kwalifikowanych pracowników ochrony w stosunku do pracowników Wykonawcy desygnowanych bezpośrednio do pełnienia ochrony fizycznej z obsługą szatni w obiektach nr 9, 10 i 12. Wykonawca musi jednak spełnić sformułowany w Ogłoszeniu pkt 6.1.3b warunek posiadania minimum 5 kwalifikowanych pracowników ochrony, którzy powinni pozostawać w dyspozycji Wykonawcy przy realizacji usługi, gdyż pewien jej zakres może wymagać wykorzystania ich kwalifikacji, np. wyjazdy grupy interwencyjnej.

Zapytania Wykonawcy:

1. Czy Warunki określone w pkt. 6 Ogłoszenia muszą być spełnione oddzielnie przez każdego konsorcjanta ubiegającego się o udzielenie zamówienia ? Czy konsorcjum może ubiegać się o zamówienie spełniając warunki łącznie ?

Odpowiedź Zamawiającego:

Konsorcjum może ubiegać się o zamówienie spełniając łącznie warunki określone w pkt 6. Ogłoszenia, za wyjątkiem pkt 6.1.1a.

Zgodnie z art. 15 ust. 1 ustawy z dnia 22 sierpnia 1997 r. o ochronie osób i mienia podjęcie działalności gospodarczej w zakresie usług ochrony osób i mienia wymaga uzyskania koncesji, określającej zakres i formy prowadzenia tych usług. W ocenie Zamawiającego opisany w materiałach dot. postępowania zakres czynności jest ściśle związany z pełnieniem usługi ochrony i nie powinna zdarzyć się sytuacja, w której dopuszczony do realizacji przedmiotu zamówienia byłby podmiot, który na gruncie ustawy o ochronie osób i mienia nie byłby dopuszczony do obrotu gospodarczego. W związku z powyższym, jako że Zamawiający nie wydzielał spośród zadań składających się na wykonanie przedmiotu zamówienia tych, które wymagają koncesji i tych niewymagających jej, w przypadku oferty wspólnej każdy z konsorcjantów powinien się taką koncesją w zakresie podstawowym ochrony fizycznej legitymować. Jeśli chodzi o koncesje rozszerzające, w tym przypadku zabezpieczenia technicznego i pozwolenia radiowego, wystarczy, że składający ofertę wspólną spełnią te warunki łącznie.

Zapytania Wykonawcy:

1. Czy Zamawiający określi wzory w/w wykazów czy pozostawia dobór wzoru według uznania biorącym udział w zamówieniu?

Ponadto:

Zamawiający określił termin i miejsce składania ofert, natomiast nie określił gdzie

i w jakim terminie nastąpi otwarcie ofert.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający w tym postępowaniu nie przewiduje sesji jawnej otwarcia ofert. Procedura udzielania zamówień publicznych na usługi społeczne w oparciu o art. 138o ustawy Prawo zamówień publicznych zobowiązuje zamawiającego do uwzględniania jedynie norm zawartych w tym artykule i nie przewiduje konieczności stosowania pozostałych przepisów prawa zamówień publicznych.

Na życzenie Wykonawcy może on być obecny podczas otwarcia ofert, które odbędzie się w dniu 27.04. 2018r. godz. 11:00 w siedzibie Zamawiającego przy ul. Batorego 64 C, 96-100 Skierniewice, pok. 101. Na wniosek Wykonawców informacja o ofertach, które zostały złożone w przedmiotowym postępowaniu zostanie im przesłana.

Zapytania Wykonawcy:

czy udostępnią Państwo załączniki według Państwa wzoru tj. wykaz osób, wykaz usług, wykaz posiadanego wyposażenia ? Czy Wykonawcy mają stworzyć załączniki sami ?

Odpowiedź Zamawiającego:

Wykazy, zawierające minimum wymaganych w pkt 7.5 Ogłoszenia informacji, Wykonawcy powinni przygotować sami, bez stosowania się do narzuconego wzoru.

Zapytania Wykonawcy:

1. Czy wymagają Państwo zatrudnienia pracowników na umowę o pracę czy umowę zlecenie?

Odpowiedź Zamawiającego:

W tym postępowaniu Zamawiający nie narzuca wykonawcy formy zatrudnienia pracowników.

Zamawiający informuje, że wszystkie udzielone wyjaśnienia oraz wprowadzone modyfikacje treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia stanowią jej integralną część i nie prowadzą do konieczności zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu ani nie wymagają przedłużenia terminu składania ofert.

SPECJALISTA
w zakresie zamówień publicznych
[Signature]
mgr Aneta Warmińska