

Wałbrzych dnia 04 lipca 2016

DA.2161.4.2016

Na podstawie art. 38 ust.2 ustawy Prawo zamówień publicznych uprzejmie informujemy, że na ręce Zamawiającego w dniu 30.06.2016 r. wpłynęły zapytania o następującej treści:

„Dotyczy: przetargu nieograniczonego na ochronę fizyczną osób i mienia Państwowej Wyższej Szkoła Zawodowej im. Angelusa Silesiusa w Wałbrzychu.

NR:DA.2161.4.2016

Pytanie nr 1

W § 10 punkt 2 wzoru umowy 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 1) - 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 1) - 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 2015r. 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 ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. 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 o wartość, 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 pełen etat.
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).

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 następować 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 2004r. Prawo zamówień publicznych, wchodzić będzie każdorazowo w życie z dniem wejścia w życie zmian przepisów, o których mowa powyżej”.

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.

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.

Pytanie nr 5

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.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 w par. 10 obligatoryjnie.

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.

Pytanie nr 7

Proszę o wyjaśnienie, w jaki sposób zamawiający dokona oceny oferty w oparciu o art.90 ust.1 pkt.1 pzp, skoro w przedmiotowym postępowaniu nie wymagał od wykonawcy zatrudnienia pracowników zgodnie z art.29 ust.4 pkt.4 ustawy pzp? Czy wartość przyjęta do ustalenia ceny oferty będzie rozpatrywana w oparciu o minimalne wynagrodzenie za pracę ustalone na podstawie art.2 ust.3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r.o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (Dz. U. Nr 200, poz. 1679 z późn.zm.) zgodnie z najnowszym orzecnictwem tj, wyrok Krajowej Izby Odwoławczej o sygnaturze akt. KIO 47/15, który wskazuje, że cyt. niezależnie od sposobu dokonania opisu przedmiotu zamówienia, w tym wprowadzeniu bądź rezygnacji z wymogu art. 29 ust. 4 pkt 4 ustawy pzp tj. zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia, odniesienie kosztów pracy do ustawowej wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę odnosi się do wynagrodzeń osób wykonujących pracę przy realizacji zamówienia, zarówno na podstawie stosunku pracy, jak i na innych podstawach, w szczególności umów cywilnoprawnych tj. np. zlecenia lub umowy o dzieło.

Pytanie nr 8

Proszę o potwierdzenie, iż oferta ma uwzględniać koszty, wynikające z obowiązujących przepisów prawa w dniu składania ofert.

Pytanie nr 9

1. 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.
2. Czy Zamawiający dopuszcza ingerencję we własne systemy celem podłączenia urządzeń monitorujących?
3. Czy systemy alarmowe Zamawiającego posiadają moduły ochrony przeciwpożarowej, czy też ochrona przeciwpożarowa to systemy autonomiczne (oddzielne centrale)?
4. Czy systemy ochrony przeciwpożarowej również podlegają bezpośredniemu stałemu monitorowaniu przez Wykonawcę i wstępną weryfikację przyczyn przed wezwaniem Straży Pożarnej?
5. Ile autonomicznych systemów alarmowych (central alarmowych SSWiN, Ppoż) Wykonawca będzie zobowiązany monitorować bezpośrednio? Parametr istotny w celu zaplanowania właściwej liczby urządzeń (nadajników) monitorujących.

Pytanie nr 10

Czy dla tego samego pracownika zatrudnionego na umowę pracę, Zamawiający dopuszcza również poza godzinami pełnego etatu (168 rbg) inne formy umów cywilno-prawnych.

Pytanie nr 12

Proszę o podanie liczby roboczogodzin do przepracowania w okresie realizacji zamówienia.

Pytanie nr 13

Zamawiający ogłaszając postępowanie na usługi ochrony, dokonał zastrzeżenia w zakresie podwykonawstwa grupy interwencyjnej, jako usługi, która winna zostać wykonana bez udziału podwykonawców. Biorąc pod uwagę główny przedmiot zamówienia, jakim niewątpliwie jest usługa ochrony fizycznej zgodnie z kodem CPV 79710000-4 nie sposób zrozumieć intencję Zamawiającego. Główny przedmiot zamówienia – można podzleczyć podwykonawcom, a niewielką część dotyczącą podjazdu GI winna być wykonana samodzielnie. Zaznaczam, iż ustawodawca w art.36a ust.2 ustawy prawo zamówień publicznych („pzp”) wskazał: „Zamawiający może zastrzec obowiązek osobistego wykonania przez wykonawcę – kluczowych części zamówienia na roboty budowlane lub usługi(...)”.

Zamawiający w przedmiotowym postępowaniu postąpił niezgodnie z powyższą regulacją, wobec powyższego wnoszę o modyfikację zapisu, w szczególności uwzględnienie podjazdu GI przez podwykonawcę. Podnieść należy, iż bez względu na podmiot świadczący usługę podjazdu GI (podwykonawca), Wykonawca w pełni odpowiada przed Zamawiającym za jego realizację.

Pytanie nr 14

Zamawiający w par.6 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. 6 w następujący sposób:

2. Za każdy stwierdzony i udokumentowany protokołem kontroli przypadek niedotrzymania warunków umowy, Zleceniodawca potrąci Zleceniobiorcy 1/50 miesięcznego wynagrodzenia ryczałtowego na co Wykonawca wyraża zgodę.

3. W przypadku stwierdzenia przez Zamawiającego, że obowiązki wynikające z niniejszej umowy pełnią osoby nie przeszkolone i nie zaakceptowane przez Zamawiającego, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 5% wynagrodzenia miesięcznego brutto za każdy stwierdzony przypadek.

Zamawiającemu przysługuje prawo do potrącenia kary umownej z wynagrodzenia Wykonawcy, na co Wykonawca wyraża zgodę

4. W przypadku rozwiązania umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% wartości wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy za cały okres realizacji umowy.

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.6 umowy.

Pytanie nr 15

W SIWZ rozdziale 3, pkt 2 opisane są dane odnośnie budynków i instalacji jakimi są objęte.

Wymienione są tam obiekty: bud przy ul. Zamkowej 4, bud. przy ul. Piotra skargi, budynek Sali audytoryjnej, obiekt dobudowany do bud. Przy ul. Piotra Skargi, bud przy ul. Zamkowej 6 i 8 (akademiki). Wszystkie te obiekty objęte są instalacjami które należałoby by konserwować. Pytanie jest następujące: czy konserwacja dotyczy tylko budynku przy ul. Zamkowej 4 i budynku przy ul. Piotra skargi (bo te wymienione są w formularzu ofertowym)? Czy obiekty przy ul. Zamkowej 6 i 8 (akademiki) oraz budynek Sali audytoryjnej oraz obiekt dobudowany do budynku przy ul. Piotra Skargi też mają być objęte konserwacją?

Pytanie nr 16

Prosimy o udostępnienie wykazu urządzeń poszczególnych instalacji na obiektach które mają być objęte konserwacją.

Pytanie nr 17

Czy Zamawiający posiada kody serwisowe/administratora?

Pytanie nr 18

Czy Zamawiający posiada aktualna dokumentację techniczną zainstalowanych systemów?

Pytanie nr 19

Czy Zamawiający posiada pliki źródłowe, kopie konfiguracji (baz danych) zainstalowanych systemów?

Pytanie nr 20

Czy Zainstalowane systemy są/były konserwowane i z jaką częstotliwością ?

Pytanie nr 21

Czy Zainstalowane systemy są sprawne?

Pytanie nr 22

Proszę o podanie sposobu rozliczania prac/wezwań serwisowych?"

ODPOWIADAMY

Ad. 1

W nawiązaniu do propozycji zmian treści umowy zawartych w pytaniu nr 1 Zamawiający dokonał stosownych zmian treści umowy w tym zakresie.

Ad.2

Zamawiający dokonał zmian w poprawionym wzorze umowy, która zawarta zostanie z Wykonawcą.

Ad. 3

Zamawiający dokonał zmian w poprawionym wzorze umowy, która zawarta zostanie z Wykonawcą.

Ad. 4

Zamawiający dokonał zmian w poprawionym wzorze umowy, która zawarta zostanie z Wykonawcą.

Ad. 5

Zmiany zostaną dokonane zgodnie z warunkami określonymi w umowie i obowiązującymi w tej kwestii przepisami prawa.

Ad. 6

Zmiany zostaną dokonane zgodnie z warunkami określonymi w umowie i obowiązującymi w tej kwestii przepisami prawa.

Ad. 7

W przypadku wystąpienia sytuacji o której mowa w art. 90 ust.1 Zamawiający zwróci się do Wykonawcy o stosowne wyjaśnienia i szczegółową kalkulację zaproponowanej ceny i na tej podstawie dokona oceny oferty w zgodzie z obowiązującymi przepisami prawa.

Ad. 8

Oferta ma uwzględniać koszty wynikające z obowiązujących przepisów prawa.

Ad. 9

- 1) Monitorowanie sygnałów alarmowych ma się odbywać przez system monitorowania alarmów Wykonawcy za pomocą podłączenia nadajników Wykonawcy do systemów alarmowych Zamawiającego.
- 2) Zamawiający dopuszcza integrację we własne systemy celem podłączenia urządzeń monitorujących.
- 3) Systemy ochrony przeciwpożarowej to autonomiczne systemy - oddzielne centrale.
- 4) Systemy ochrony pożarowej nie podlegają stałemu monitorowaniu przez Wykonawcę w odniesieniu do monitorowania sygnałów alarmowych i przekazywania ich do odpowiedniej jednostki Straży Pożarnej. Systemy te (centrale) są wyłącznie obsługiwane przez pracowników Wykonawcy w razie potrzeby (sprawdzenie alarmu, wyłączenie alarmu itp.)
- 5) Obowiązkiem Wykonawcy jest monitorowanie 2 systemów alarmowych SSWiN w budynkach przy ul. Zamkowej 4 i Piotra Skargi 14A.

Ad. 10

Zamawiający nie wyznacza sposobu zatrudniania osób wykonujących zadania opisane w przedmiocie zamówienia

Ad. 12

Okres realizacji zamówienia obejmuje pełne 24 miesiące (2 lata) w systemie 24 godzinnej ochrony stąd: 730 dni (dwa lata) x 24 godziny = 17 520 godzin.

Ad. 13

Zamawiający zmienia zapisy w SIWZ w tym zakresie w sposób następujący:

W części 3 SIWZ – Opis przedmiotu zamówienia wykreśla się treść zapisów zawartych w punkcie 17 i zastępuje się je następującym zapisem:

„17. Zgodnie z zapisami art. 36a ust.2 pkt1 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający zastrzega, że Wykonawca ma obowiązek wykonać zamówienie osobiście w zakresie ochrony fizycznej osób i mienia.”

W związku z powyższym zamawiający nie wymaga dołączenia do SIWZ załącznika nr 6.

W związku z powyższym Zamawiający dokona stosownych zmian w treści SIWZ.

Ad. 14

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zaproponowaną w ust. 2 pytania. Zamawiający wyraża zgodę na zamiany zaproponowane w ustępie 3 i 4 pytania i stosowne zmiany wprowadził do wzoru umowy.

Ad. 15

Konserwacji podlegają wyłącznie systemy alarmowe zainstalowane w budynku przy ul. Zamkowej 4 i Piotra Skargi 14A.

Ad. 16

Zamawiający nie posiada wykazu urządzeń wchodzących w skład systemów alarmowych.

Ad. 17

Zamawiający nie posiada kodów serwisowych/administradora do systemu alarmowego.

Ad. 18

Zamawiający nie posiada plików źródłowych, kopii konfiguracji zainstalowanych systemów alarmowych.

Ad. 20

Systemy są konserwowane z częstotliwością 1 raz na kwartał.

Ad. 21

Systemy są sprawne.

Ad. 22

W przypadku stwierdzenia uszkodzenia wykonawca przedstawi Zamawiającemu stosowną kalkulację naprawy systemu uwzględniającą niezbędne materiały i urządzenia. Po akceptacji kalkulacji i wykonaniu naprawy Wykonawca otrzyma stosowne wynagrodzenie.

KANCLERZ
mgr Jan Zwierno