

Szczecin, dnia 28.05.2015r.

Do Wykonawców

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, na „**Świadczenie usług ochrony osób i mienia Filharmonii im. Mieczysława Karłowicza w Szczecinie**”

znak sprawy: L.Dz. SG/507/V/2015, dalej jako „Postępowanie”.

Zamawiający – Filharmonia im. M. Karłowicza w Szczecinie – przekazuje poniżej pytania wniesione w Postępowaniu wraz z odpowiedziami.

Pytanie nr 1.

Zamawiający określił termin realizacji usługi na okres 12 miesięcy.

Ustawodawca zobowiązał Zamawiających do wprowadzenia klauzul waloryzacyjnych w oparciu o art.142 ust.5 ustawy prawo zamówień publicznych, w sytuacji gdy umowy zawierane są na okres dłuższy niż 12 miesięcy. To uprawnienie nie ogranicza Zamawiającego do określenia w umowie zmian wynagrodzenia w oparciu o wskazany powyżej przepis do zamówień, których okres realizacji jest krótszy niż 12 miesięcy.

Zauważyć należy, iż przepis może mieć szczególne znaczenie również w przypadku gdy umowy zawarte na okres krótszy, będą obejmowały zmiany które w sposób istotny wpłyną na koszty wykonywania usługi. Z taką sytuacją mamy do czynienia również w przedmiotowym zamówieniu. Mianowicie, w trakcie wykonywania umowy, nastąpi zmiana przepisów ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych, która obowiązywać będzie od stycznia 2016 roku. Powyższa zmiana o tyle jest istotna, gdyż pracodawcy zatrudniający pracowników w ramach umów cywilno-prawnych będą zmuszeni do ozusowania zleceń. Wobec powyższego koszty pracy będą miały istotny wpływ na cenę, a co za tym idzie na realizację zamówienia publicznego.

W związku z tak przedstawionym stanem faktycznym, wnoszę o uwzględnienie możliwości zmiany wynagrodzenia w oparciu powyższy przepis, również w stosunku do umów , których okres realizacji zamówienia jest krótszy niż 12 miesięcy.

Poniżej przedstawiamy 2 propozycje zasad , które będą w sposób przejrzysty i jasny gwarantowały Stronom zawarcie stosownego aneksu uwzględniającego zmiany wynagrodzenia.

Propozycja 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) i 3) powyżej, wynagrodzenie Wykonawcy zostanie podwyższone o wartość, o jaką wzrosną całkowite koszty wykonania Umowy ponoszone przez Wykonawcę, wynikającą ze zmian wynagrodzeń, ubezpieczenia społecznego lub ubezpieczenia zdrowotnego osób fizycznych bezpośrednio wykonujących czynności na rzecz Zamawiającego zgodnie z postanowieniami Umowy, z uwzględnieniem wszystkich obciążeń publicznoprawnych związanych z wynagrodzeniami tych osób (bez względu na miejsce ich zatrudnienia).
 5. 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).

Propozycja 2:

Na wypadek, gdyby SIWZ, a w szczególności Umowa, nie zawierały postanowień wymaganych przepisem art. 142 ust. 5 PZP, proponujemy dokonanie zmiany SIWZ

„1. Cena Umowy brutto, wskazana w § 10 Umowy, ulegnie odpowiedniej zmianie (tj. obniżeniu lub podwyższeniu) o wartość, o jaką zmianie ulegnie w czasie obowiązywania Umowy stawka podatku od towarów i usług (VAT).

2. Strony zobowiązują się, że w przypadkach:

- a) zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art.

ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
lub

b) zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania Umowy przez Wykonawcę, że dokonają – w terminie nie dłuższym niż 30 dni od daty otrzymania przez jedną ze stron Żądania zmiany, o którym mowa w ust. 4 poniżej - zmiany Umowy (w formie aneksu) i odpowiedniej zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, określonego w § 10 ust. 1 i 2 Umowy (tj. zmianę Miesięcznej Opłaty i odpowiednią zmianę Ceny Umowy brutto), zgodnie z procedurą opisaną w ust. 4 poniżej.

3. W przypadkach, o których mowa w ust. 2 lit. a)-b) powyżej, każdej ze Stron przysługuje prawo żądania od drugiej Strony dokonania odpowiedniej zmiany Umowy (dalej: „Żądanie zmiany”). Żądanie zmiany składa się wraz z uzasadnieniem (wskazującym wpływ zmiany na koszty wykonania Umowy oraz przedstawiającym wyliczenia ww. zmian) – w formie pisemnej pod rygorem bezskuteczności. Na pisemne żądanie drugiej Strony złożone nie później niż w terminie 7 dni od daty otrzymania przez nią Żądania zmiany, Strona składająca Żądanie zmiany winna niezwłocznie udostępnić do wglądu drugiej Stronie, w swej siedzibie, księgowe dokumenty źródłowe, w zakresie niezbędnym do oceny zasadności zmiany Umowy. Badanie ww. dokumentów źródłowych nie może trwać dłużej niż 7 dni.

4. W przypadku, gdyby zmiana Umowy, o której mowa w ust. 2, nie została dokonana przez Strony w terminie wskazanym w ust. 4 powyżej, a jej dotyczące Żądanie zmiany przewidywało podwyższenie wynagrodzenia – Zamawiający zobowiązany będzie tymczasowo do zapłaty na rzecz Wykonawcy miesięcznych zaliczek na poczet podwyższonego wynagrodzenia w wysokości równej 70% różnicy pomiędzy dotychczasową wysokością Opłaty Miesięcznej netto a żadaną wysokością Opłaty Miesięcznej netto, przy czym ostateczne rozliczenie zaliczek nastąpi najpóźniej w terminie 7 dni od dnia podpisania aneksu do Umowy, o którym mowa w ust. 3 powyżej.

5. Strony zobowiązują się, że w przypadku innej niż wymieniona w ust. 2 powyżej zmiany powszechnie obowiązującego prawa powodującej konieczność zmiany warunków Umowy, niezwłocznie zawrą stosowny aneks do Umowy.

Wnoszę by powyższe zmiany wynagrodzenia w formie aneksu, były dokonane przez Strony w terminie poprzedzającym zmiany przepisów, do których się one odnoszą.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż zgodnie z postanowieniem § 13 ust. 1 pkt 1) załącznika nr 6 do SIWZ (wzór umowy), dopuścił zmianę postanowień umowy w zakresie następstw zmian

powszechnie obowiązujących przepisów prawa, które mają wpływ na realizację przedmiotu umowy.

Zamawiający nie dopuszcza zmiany wynagrodzenia Wykonawcy, w przypadku zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu, lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne oraz podtrzymuje dotychczasowe postanowienia SIWZ i załączników do SIWZ. Jednocześnie, wskazuje na postanowienie § 6 ust. 5 załącznika nr 6 do SIWZ (wzór umowy), który mówi o tym, że Wykonawca oświadcza, iż kalkulacji ceny zaproponowanej w ofercie dokonał z zachowaniem należytej staranności i z uwzględnieniem wszystkich okoliczności mogących mieć wpływ na realizację przedmiotu umowy.

Pytanie nr 2.

Czy Zamawiający wymaga by wykonawca uwzględnił w cenie oferty wszystkie koszty pracy, związane ze wzrostem opusowania, a wynikające ze zmiany ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych, która będzie obowiązywać od 01.01.2016 roku.

Odpowiedź:

Zamawiający wskazuje na postanowienie § 6 ust. 5 załącznika nr 6 do SIWZ (wzór umowy), który mówi o tym, że Wykonawca oświadcza, iż kalkulacji ceny zaproponowanej w ofercie dokonał z zachowaniem należytej staranności i z uwzględnieniem wszystkich okoliczności mogących mieć wpływ na realizację przedmiotu umowy.

Pytanie nr 3.

Czy w sytuacji złożenia przez wykonawcę oferty uwzględniającej koszty o których mowa w pytaniu nr 1, wykonawca zobowiązany jest do podania w ofercie dwóch oddzielnych miesięcznych ryczałów wynagrodzenia z podziałem na:

- rok 2015

- rok 2016 . Jeżeli tak, wnoszę o modyfikację formularza ofertowego o odpowiednie zapisy.

Odpowiedź:

Zamawiający wskazuje na postanowienie § 6 ust. 5 załącznika nr 6 do SIWZ (wzór umowy), który mówi o tym, że Wykonawca oświadcza, iż kalkulacji ceny zaproponowanej w ofercie

dokonał z zachowaniem należytej staranności i z uwzględnieniem wszystkich okoliczności mogących mieć wpływ na realizację przedmiotu umowy.

Zamawiający nie dopuszcza do podania w ofercie dwóch oddzielnych miesięcznych ryczałtów wynagrodzenia z podziałem na:

- rok 2015

- rok 2016 .

Pytanie 4

W wyniku uchwalenia ustawy o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych z dnia 29 sierpnia 2014 r., proszę o wyjaśnienie czy wszyscy pracownicy przewidziani do realizacji usługi winni być zatrudnieni wyłącznie na umowę o pracę na pełny etat? Czy oprócz umów o prace dopuszcza również dla tego samego pracownika umowę cywilno-prawną.

cywilno-prawną.

Odpowiedź:

Zgodnie z zapisem art. 29 ust.4 pkt 4 ustawy pzp Zamawiający wymaga od Wykonawcy zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, jeżeli jest to uzasadnione przedmiotem lub charakterem tych czynności. Zamawiający nie określił w Opisie Przedmiotu Zamówienia wymagań związanych z realizacją zamówienia, dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia.

Pytanie 5

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 orzecznictwem 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.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że brak wymogu zatrudnienia pracowników zgodnie z art.29 ust.4 pkt.4 ustawy pzp pozostaje bez wpływu na ocenę oferty w oparciu o art. 90 ust.1 pkt 1 ustawy pzp. Wartość przyjęta do ustalenia ceny oferty nie będzie rozpatrywana w oparciu o minimalne wynagrodzenie za pracę.

Zamawiający wskazuje na postanowienie § 6 ust. 5 załącznika nr 6 do SIWZ (wzór umowy), który mówi o tym, że Wykonawca oświadcza, iż kalkulacji ceny zaproponowanej w ofercie dokonał z zachowaniem należytej staranności i z uwzględnieniem wszystkich okoliczności mogących mieć wpływ na realizację przedmiotu umowy.

Pytanie 6

Czy obiekty wskazane w opisie przedmiotu zamówienia podlegają obowiązkowej ochronie?

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia , że obiekt (w rozumieniu załącznika nr 7 ust. 1 do SIWZ) nie podlega obowiązkowej ochronie.

Pytanie 7

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę podwykonawcy?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza zmianę podwykonawcy.

Pytanie 8

Zamawiający wskazuje w zakresie realizacji ochrony monitorowanie sygnałów alarmowych przez Stację Monitorowania Alarmów Wykonawcy:

1. 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.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia:

1. Monitorowanie ma mieć zawsze charakter osobistego sprawdzenia sygnału alarmowego, zgodnie z instrukcją ochrony obiektu.
2. Zamawiający nie dopuszcza ingerencji we własne systemy urządzeń monitorujących.
3. Każdy z funkcjonujących systemów posiada swoją oddzielną szafę sterującą.
4. Systemy ochrony przeciwpożarowej podlegają bezpośredniemu stałemu monitorowaniu przez Wykonawcę i wstępną weryfikację przyczyn przed wezwaniem Straży Pożarnej.
5. Funkcjonujące systemy alarmowe:

SAP: dwie centrale plus sterownik nadrzędny

DSO: jedna centrala

SWIN SKD : dwie centrale połączone funkcjonalnie

TVD: 1 centrala z rejestratorami, 5 monitorów.

Zamawiający podkreśla, że nie dopuszcza ingerencji w systemy monitorujące.

Pytanie 9

Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia wskazuje, iż przedmiotem zamówienia jest także konwojowanie kasjerki z utargiem do oddziału banku Zamawiającego. W związku z powyższym proszę o informację:

1. Jaki jest przewidywany czas 1 usługi konwoju.
2. Czy jest możliwość wskazania trasy konwoju (miejsce pobrania wartości i miejsce zdania)
3. Czy zapotrzebowanie na usługę konwoju będzie zgłaszane z 24h wyprzedzeniem.
4. Czy usługa konwoju będzie wykonywana w dni robocze czy również w weekendy.
5. Czy Zamawiający będzie wskazywał każdorazowo godziny wykonania usługi konwoju.
6. Do jakiej jednostki obliczeniowej będzie wykonywana usługa konwoju? Proszę o potwierdzenie, iż nie przekroczy jednej jednostki obliczeniowej.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia:

1. Przewidywany czas konwoju to jedna (1) godzina.
2. Trasa konwoju: ok. 0,3 km
Siedziba Zamawiającego: Szczecin, ul. Małopolska 48
Bank Zamawiającego: Szczecin, Plac Żołnierza Polskiego 16
3. Zamawiający wskazuje na zapis Załącznika nr 7 ust. 1 pkt 4 do SIWZ (Opis przedmiotu zamówienia)
4. Usługa konwoju będzie wykonywana w dni robocze.
5. Zamawiający będzie wskazywał godzinę wykonania usługi konwoju.
6. Usługa konwoju nie przekroczy jednej jednostki obliczeniowej.

Pytanie 10

Wnoszę o zawarcie w par.11 umowy, 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 dokona proponowanej zmiany wzoru umowy.

Pytanie 11

Zamawiający w par.10 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. 10 w następujący sposób:

- zmniejszenie kar umownych o 50%

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 z nad 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.10 umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokona proponowanej zmiany wzoru umowy.


Dorota Serwa
Dyrektor Filharmonii