

PZP.281/06.2020-US

Dotyczy postępowania: „Świadczenie usług ochrony obiektów i mienia INNEKO Sp. z o.o., w przy ul. Teatralnej 49 w Gorzowie Wlkp.”

Pytania Wykonawcy –Odpowiedzi Zamawiającego

I**1.**

Prosimy o usunięcie § 9 ust. 2 umowy. Nie ma uzasadnienia, aby Wykonawca finansował działalność Zamawiającego przez okres 3 miesięcy. Wykonawca winien mieć uprawnienie do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym w razie każdej zwłoki w zapłacie wynagrodzenia.

Odpowiedź

Zamawiający nie dokonuje zmiany.

2.

Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający dopuszcza podwykonawstwo w zakresie realizacji umowy. W § 10 umowy Zamawiający pisze, że Wykonawca ma zrealizować usługi własnymi siłami natomiast w umowie wielokrotnie znajdują się odwołania do udziału podwykonawcy przy realizacji usług.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy Instrukcji dla Wykonawcy. Projekt umowy w niniejszym zakresie zostaje zmieniony poprzez wykreślenie ze wzoru umowy sformułowań dotyczących podwykonawstwa. Zmieniona umowa zamieszczona zostanie na stronie internetowej zamawiającego.

II**1.**

Czy w związku z nadzwyczajną sytuacją, spowodowaną zagrożeniem zarażenia koronawirusem i wprowadzeniem na terenie RP stanu zagrożenia epidemicznego, Zamawiający dopuszcza możliwość składania ofert w formie pisemnej, podpisanej kwalifikowanym podpisem elektronicznym – za pośrednictwem środków komunikacji elektronicznej (np. przy użyciu poczty elektronicznej)?

W tym miejscu Wykonawca pragnie zwrócić uwagę, że w obecnej sytuacji, w celu uniknięcia zagrożenia związanego z osobistym kontaktem, zgodnie z rekomendacją Urzędu Zamówień Publicznych, w zamówieniach nie przekraczających progów unijnych, możliwe jest prowadzenie postępowania przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, w tym składania ofert, wniosków i oświadczeń w formie pisemnej, opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym przy użyciu poczty e-mail, a jawne otwarcie ofert – przy wykorzystaniu transmisji z otwarcia, upublicznionej w sieci internetowej.

Odpowiedź

Zamawiający dla niniejszego postępowania, z uwagi na termin składania ofert, nie dokonuje zmian w zakresie dotyczącym formy składania ofert.

Dokumenty w postępowaniu mogą być składane przy użyciu poczty elektronicznej jednakże **sama oferta nie może być złożona za pomocą poczty elektronicznej**, w świetle dodatkowych wymagań określonych w rozporządzeniu w sprawie użycia środków komunikacji elektronicznej.

W szczególności poczta elektroniczna nie gwarantuje ochrony przed dostępem do treści ofert przed upływem wyznaczonych terminów ich otwarcia (niezgodność z wymogami określonymi w §3 ust. 2 pkt 2) rozporządzenia).

2.

Odnosząc się do pytania nr 1, proszę jednocześnie o informację, czy Zamawiający dopuszcza zawarcie umowy o zamówienie publiczne w formie pisemnej, podpisanej kwalifikowanym podpisem elektronicznym?

Odpowiedź

Zamawiający dopuszcza podpisanie umowy pisemnie, wymiana dokumentów może nastąpić za pośrednictwem kuriera lub też elektronicznie przy użyciu kwalifikowanego podpisu elektronicznego przedstawicieli stron.

3.

Proszę o informację, jak będą realizowane obowiązki stron w przypadku wystąpienia tzw. „siły wyższej”. Jednocześnie, w związku z zaistniałą sytuacją zagrożenia pandemią koronawirusa, wnoszę o wprowadzenie do wzorca umowy postanowień dotyczących wystąpienia siły wyższej. Poniżej przykładowe zapisy, które zamawiający – wzorem innych zamawiających publicznych - mógłby wprowadzić do wzorca umowy:

SIŁA WYŻSZA

1. *Na czas działania Siły Wyższej obowiązki Strony, która nie jest w stanie wykonać danego obowiązku ze względu na działanie Siły Wyższej, ulegają zawieszeniu.*

2. *Strona Umowy, która opóźnia się ze swoim świadczeniem wynikającym z Umowy ze względu na działanie Siły Wyższej nie jest narażona na konsekwencje finansowe (w tym odsetki, kary albo inne konsekwencje finansowe) lub odstąpienie od Umowy przez drugą Stronę z powodu niedopełnienia obowiązków Umownych.*

3. *Dla potrzeb Umowy, "Siła Wyższa" oznacza zdarzenie, którego wystąpienie jest niezależne od Stron i któremu nie mogą one zapobiec przy zachowaniu należytej staranności, a w szczególności: wojny, stany nadzwyczajne, klęski żywiołowe, epidemie, ograniczenia związane z kwarantanną, embargo, rewolucje, zamieszki i strajki, które uniemożliwiają wykonywanie Przedmiotu Umowy.*

4. *Każda ze Stron jest obowiązana do niezwłocznego zawiadomienia drugiej ze Stron o zajściu przypadku Siły Wyższej. O ile druga ze Stron nie wskaże inaczej na piśmie, Strona, która dokonała zawiadomienia będzie kontynuowała wykonywanie swoich obowiązków wynikających z Umowy, w takim zakresie, w jakim jest to praktycznie uzasadnione, jak również musi podjąć wszystkie alternatywne działania zmierzające do wykonania Umowy, których podjęcia nie wstrzymuje zdarzenie Siły Wyższej.*

5. *W przypadku ustania Siły Wyższej, Strony niezwłocznie przystąpią do realizacji swych obowiązków wynikających z Umowy.*

Odpowiedź

Zamawiający przewidział możliwość zmiany umowy w zakresie zmiany terminu i sposobu realizacji umowy w przypadku wystąpienia okoliczności wynikających z siły wyższej uniemożliwiających realizację usługi.

Sam fakt wystąpienia siły wyższej w toku realizacji zamówienia nie oznacza automatycznego zwolnienia wykonawcy z obowiązku wykonania tego zamówienia zgodnie z umową. Każdorazowo musi istnieć zależność między wystąpieniem siły wyższej, a jej wpływem na wykonanie zamówienia.

Dlatego też Zamawiający nie dokonuje zmiany umowy w zaproponowanym przez Wykonawcę brzmieniu.

4.

Zamawiający we wzorcu umowy określa sposób regulowania płatności za wykonaną usługę na podstawie wystawionej przez Wykonawcę faktury VAT. Czy zamawiający akceptuje wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: **nieustrukturyzowanych 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:

Strony akceptują wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: nieustrukturyzowanych 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.). Faktury elektroniczne będą Zamawiającemu wysyłane na adres e-mail:

Zamawiający zobowiązuje się do poinformowania Wykonawcy o każdorazowej zmianie ww. adresu mailowego. Osobą upoważnioną do kontaktów w sprawie e-faktur ze strony Zamawiającego jest

Odpowiedź

Zamawiający wyraża zgodę.

5.

Zgodnie ze wzorem umowy, Zamawiający przewiduje kary umowne za nienależyte wykonywanie usługi. Czy Zamawiający, po analizie poniższych argumentów Wykonawcy, zmodyfikuje wysokość kar umownych? Wykonawca wnosi o zmianę o 50% wysokości kar, zastrzeżonych przez Zamawiającego.

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Zespołów Arbitrów przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych 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 (t.j. Dz. U. z dnia 11.09.2019 r.; poz. 1843), 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 Zespołu Arbitrów z dnia 23 sierpnia 2007 r. sygn. akt: UZP/ZO/0-1030/07. 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 współżycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 3531 k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w powyższym zakresie.

Wysokość zaproponowanych we wzorze umowy kar nie powinna być uznana za wygórowaną. Zamawiający oczekuje sprawnej realizacji umowy, wobec nie będzie miał podstaw do dochodzenia swoich praw zgodnie z umową.

6.

Wnosimy o wyrażenie zgody na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenie wyłącznie w przypadku nagłych i niespodziewanych nieobecności pracownika zatrudnionego na umowę o pracę, wynikające z przyczyn losowych (m.in. zwolnienie lekarskie, poród, urlop na żądanie).

Konieczność zachowania wymogu zatrudnienia wyłącznie na umowę o pracę w sytuacjach losowych, zdarzeniach niemożliwych do przewidzenia jest nierealne. Wykonawca nie jest w stanie przewidzieć ile osób będzie w danych okresie czasu np. na zwolnieniu lekarskim. Zatrudnienie na umowę o pracę poprzedzane jest spełnieniem szeregu wymagań m.in. wykonaniem i dostarczeniem badań lekarskich z zakresu medycyny pracy, czy szkoleń BHP, co w sytuacjach nagłych jest nierealne i wymaga dodatkowego czasu. W związku z powyższym wnosimy jak na wstępie.

Proszę o informację, czy wskazany przez zamawiającego wymóg zatrudnienia osób na umowę o pracę oznacza, że każda roboczogodzina pracy osób wykonujących czynności ochronne, musi być wypracowana w ramach umowy o pracę w pełnym wymiarze czasu pracy i Zamawiający nie dopuszcza w tym zakresie zawarcia z takimi osobami umów cywilnoprawnych.

Odpowiedź 6,7

Wymóg zastosowany przez Zamawiającego wynika z wymagań ustawy. Zamawiający nie dokonuje zmian w powyższym zakresie.

7.

Czy zamawiający dopuszcza realizację usługi przez osoby posiadające orzeczenie o niepełnosprawności – zgodnie z ustawą z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych (Dz. U. z 2011 r. Nr 127, poz. 721, z późn. zm.), a jeśli tak, to na jakich stanowiskach/posterunkach?

Odpowiedź

Zamawiający dopuszcza.

Z poważaniem

/-/ Elżbieta Dera
Prokurent Samoistny
Inneko Sp. z o.o.