

**Wojewódzki Sąd Administracyjny
w Szczecinie**
ul. Staromłyńska 10, 70-561 Szczecin

wszyscy Wykonawcy

znak postępowania: ADM.251.2.2023

Na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r., poz. 1605 ze zm.) Zamawiający – Wojewódzki Sąd Administracyjny w Szczecinie informuje, że prowadzonym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na świadczenie usługi: „Ochrony osób i mienia w budynkach Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie wraz z terenem przynależnym do nieruchomości”, wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści specyfikacji warunków zamówienia (SWZ). Treść zapytań wraz z wyjaśnieniami Zamawiającego przedstawiono poniżej.

Pytanie 1.

Czy w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu dot. zdolności technicznej i zawodowej Zamawiający dopuści potwierdzenie wykonania usługi polegającej na ochronie urzędów Zakładu Ubezpieczeń Społecznych ?

Odpowiedź 1:

Zamawiający, w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu dot. zdolności technicznej lub zawodowej, o których mowa w rozdziale VIII SWZ ust. 2 pkt 4 lit. a), dopuści potwierdzenie wykonania usługi polegającej na ochronie urzędów Zakładu Ubezpieczeń Społecznych.

Pytanie 2.

W związku z zamiarem przystąpienia naszej firmy do w/w przetargu prosimy o udzielenie odpowiedzi na poniższe pytania dotyczące specyfikacji warunków zamówienia oraz projektu umowy: Zgodnie z art. 439 Pzp: [Zasady wprowadzania w umowie na roboty budowlane, dostawy lub usługi zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy]

1. Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawarta na okres dłuższy niż 6 miesięcy, zawiera postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.
2. W umowie określa się:
 - 1) poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, o których mowa w ust. 1, uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia oraz początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia;
 - 2) sposób ustalania zmiany wynagrodzenia:
 - a)z użyciem odesłania do wskaźnika zmiany ceny materiałów lub kosztów, w szczególności wskaźnika ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego lub
 - b) przez wskazanie innej podstawy, w szczególności wykazu rodzajów materiałów lub kosztów, w przypadku których zmiana uprawnia strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia;
 - 3) sposób określenia wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia oraz określenie okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy;
 - 4) maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia.
3. Jeżeli umowa została zawarta po upływie 180 dni od dnia upływu terminu składania ofert, początkowym terminem ustalenia zmiany wynagrodzenia jest dzień otwarcia ofert, chyba że zamawiający określi termin wcześniejszy.
4. Przez zmianę ceny materiałów lub kosztów rozumie się wzrost odpowiednio cen lub kosztów, jak i ich obniżenie, względem ceny lub kosztu przyjętych w celu ustalenia wynagrodzenia wykonawcy zawartego w ofercie. Projekt Umowy nie zawiera żadnych postanowień, które spełniałyby warunki powyższego przepisu. Skoro zaś umowa ma zostać zawarta na okres ponad 6 miesięcy, a jej przedmiotem są usługi, konieczne jest wprowadzenie do Projektu Umowy odpowiednich klauzul waloryzacyjnych.

Odpowiedź 2:

Zamawiający zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia w zakresie § 16 załącznika nr 2 „Projektowane postanowienia umowy” do SWZ.

Pytanie 3.

Prosimy o potwierdzenie, że za pomiary elektryczne w pomieszczeniach przekazanych do użytkowania Wykonawcy w toku realizacji usługi odpowiada Zamawiający.

Odpowiedź 3:

Zamawiający w projektowanych postanowieniach umowy (§ 7 ust. 6) zawarł zobowiązanie do właściwego utrzymania zabezpieczenia technicznego obiektu przez cały czas trwania umowy.

Pytanie 4.

Prosimy o informację, czy Zamawiający akceptuje wystawienie przez wykonawcę ustrukturyzowanych *faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych*, dotyczących wykonania umowy o przedmiotowe zamówienie publiczne oraz przesłanie tychże dokumentów za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania <https://www.brokerinfinite.efaktura.gov.pl/> ?

Odpowiedź 4:

Zamawiający wyraża zgodę na wystawianie przez Wykonawcę ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych.

Pytanie 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. Przewidziane przez Zamawiającego kary są niewspółmiernie wysokie do wartości zamówienia oraz do czasu trwania umowy. Poziom kar umownych jest zbyt wygórowany w stosunku do wskazanych nieprawidłowości stanowiących podstawę ich naliczenia. Wykorzystywanie przez Zamawiającego - będącego silniejszą stroną stosunku prawnego powstającego w wyniku udzielenia zamówienia - jego pozycji do zastrzegania na swoją rzecz kar umownych, których wysokość jest wygórowana jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, a tym samym winno być uznane za wykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 Kodeksu cywilnego granice swobody umów. Uprzywilejowana pozycja Zamawiającego oraz zasadniczo jednostronne określanie istotnych warunków przyszłej umowy sprawia, że umowa o udzielenie zamówienia staje się niejako umową adhezyjną, podczas gdy winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowna nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych. Dodatkowo, samą wysokość kar umownych należy uznać za nadmierną, a tym samym również sprzeczną z zasadami współżycia społecznego. Postanowienia umowne dotyczące kar w żaden sposób nie są związane z zabezpieczeniem interesu Zamawiającego i interesu publicznego związanego z uzyskaniem jak najlepszego zamówienia. W konsekwencji Zamawiający działa z przekroczeniem swobody umów łamiąc zasady współżycia społecznego wykorzystując instytucję kary umownej niezgodnie z jej naturą i przeznaczeniem. Ponadto, Zamawiający wprowadzając takie postanowienia narusza zasady uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców, ogranicza konkurencję oraz utrudnia dostęp do rynku przedsiębiorcom, co może faktycznie wpłynąć na brak ofert. Na uwagę zasługuje również fakt, że wykonawca potencjalne ryzyko związane z naliczeniem kar umownych wkalkuluje w cenę oferty, co spowoduje, że złożone oferty będą mniej konkurencyjne, a Zamawiający poniesie większe koszty związane z udzieleniem zamówienia.

Odpowiedź 5:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację wysokości kar umownych. Wyjaśnia, że wysokość kar umownych, jest elementem mającym zabezpieczać Zamawiającego przed niepożądanym zachowaniem Wykonawcy poprzez kompensowanie szkody za nienależyte wykonanie świadczenia o charakterze niepieniężnym w sytuacji, gdy wyliczenie i wykazanie jej rzeczywistej wartości szkody jest utrudnione lub niemożliwe. Wykonawca widząc, że określone działania lub zaniechania obłożone są wysoką karą winien przyjąć do wiadomości, że są to zdarzenia istotne dla Zamawiającego, których chce uniknąć.

Pytanie 6.

Z uwagi na fakt, że posterunek przy ul. Łaziebnej 6 nie jest stały, czy pracownik ten może być zatrudniony na podstawie umowy cywilno-prawnej?

Odpowiedź 6:

Zamawiający nie dopuszcza takiej formy zatrudnienia.

Pytanie 7.

Czy Zamawiający zapewnia kasy depozytowe na klucze?

Odpowiedź 7:

Zamawiający nie zapewnia kas depozytowych na klucze.

Pytanie 8.

Czy w obu obiektach wykonawca zapewnia ręczny wykrywacz metali? W OPZ w pkt. 13. 3) wpisał , że ręczny wykrywacz metali jest tylko na posterunku P4.

Odpowiedź 8:

Zamawiający potwierdza, że Wykonawca musi wyposażyć pracowników ochrony w ręczny wykrywacz metali tylko na posterunku P4, zgodnie z OPZ rozdział V „Obowiązki Wykonawcy” ust. 13 pkt 3.

Pytanie 9:

Zgodnie z ustawą o minimalnym wynagrodzeniu za pracę rząd w drodze rozporządzenia ustalił stawki minimalnego wynagrodzenia i minimalnej stawki godzinowej. Proszę o informację czy wykonawcy w kalkulacji ceny przyjmują wynagrodzenie i stawki obowiązujące na dzień składania ofert, czy znane wynagrodzenie obowiązujące od 1 stycznia 2024 r. i wynagrodzenie od 1 lipca 2024 r.? Zapisy wzoru umowy przewidują waloryzację wynagrodzenia, proszę o doprecyzowanie o którą waloryzację będzie mógł się ubiegać Wykonawca czy od 01 stycznia 2024 i 01 lipca 2024 r. czy tylko od 01 lipca 2024 r.?

Odpowiedź 9:

Zamawiający, wskazuje, że w rozdziale XIII ust. 4 SWZ oraz w ogłoszeniu o zamówieniu sekcja IX pkt 1 wskazał, iż w cenie wykonawca musi ująć wszelkie koszty związane z realizacją zamówienia, w tym minimalną stawkę godzinową określoną §1 i § 2 w Rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 14 września 2023 r. w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej w 2024 r. Zasady waloryzacji zostały szczegółowo opisane w Projektowanych postanowieniach umowy w § 16.

Pytanie 10.

Czy Zamawiający ogranicza możliwość zatrudnienia osób niepełnosprawnych?

Odpowiedź 10:

Zamawiający dopuszcza realizację zamówienia przez osoby posiadające orzeczony stopień niepełnosprawności, który umożliwi jednak prawidłową realizację zadania. Rodzaj niepełnosprawności nie może wpływać pośrednio lub bezpośrednio na wykonanie obowiązków wykonawcy, które należy wykonywać z należytą starannością. Niepełnosprawność nie będzie okolicznością ograniczającą lub wyłączającą odpowiedzialność wykonawcy za nie wykonanie lub nienależyte wykonanie obowiązków określonych w umowie.

W związku z powyższymi wyjaśnieniami Zamawiający zmienia:

- 1) termin składania ofert, określając go na dzień 25 października 2023 r., godz. 10:00; termin otwarcia ofert, określając go na dzień 25 października 2023 r., godz. 10:05; termin związania ofertą zostaje przedłużony do dnia 23 listopada 2023 r.;
- 2) treść załącznika nr 2 do SWZ „Projektowane postanowienia umowy” w zakresie §16.