

Wrocław, 10 marca 2023 r.

Postępowanie nr: KZ-2/2023

WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ cz. IV

Dotyczy postępowania w trybie podstawowym na podstawie art. 275 ust. 1 w powiązaniu z art. 359 pkt 2 ustawy Pzp na: **Świadczenie usługi ochrony osób i mienia dla Akademii Wychowania Fizycznego im. Polskich Olimpijczyków we Wrocławiu**

Zamawiający na podstawie art. 284 ust. 2 oraz ust. 6 ustawy Pzp (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 1710, z późn. zm.), przekazuje poniżej treść zapytań, które wpłynęły do Zamawiającego wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie nr 35

Wnoszę o modyfikację par. 4 ust. 5 Umowy, w zakresie: „, Niezłożenie przez Wykonawcę w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie żądanych dowodów, nie krótszym niż 5 dni, w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę będzie skutkowało naliczeniem kary umownej wskazanych w § 13 w tym zakresie”

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 35:

Zamawiający ze względu na fakt, że wymagane dokumenty powinien Wykonawca posiadać na bieżąco i jednocześnie przychylając się do prośby Wykonawcy, informuje, że dokonuje zmiany zapisu § 4 ust. 4 oraz 5 *Wzoru umowy stanowiącego zał. nr 4 do SWZ* w sposób następujący (zmiana zaznaczona na **czerwono**):

4. W trakcie realizacji Umowy na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie **nie krótszym niż 3 dni robocze, Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę:**

5. Niezłożenie przez Wykonawcę w wyznaczonym przez Zamawiającego **w terminie nie krótszym niż 3 dni robocze żądanych dowodów w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę będzie skutkowało naliczeniem kary umownej wskazanych w § 13 w tym zakresie.**

Pytanie nr 36

Wnoszę o modyfikację par. 4 ust. 7 Umowy, w zakresie: „, Realizacja przedmiotu Umowy musi odbywać się przez osoby nie figurujące w Krajowym Rejestrze Karnym ~~niekarane~~, w pełni sprawni fizyczne, posiadające aktualne orzeczenie lekarskie stwierdzające zdolność do wykonywania zadań pracownika ochrony. Wykluczeni są pracownicy z zaburzeniami psychofizycznymi.”

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 36:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę i dokonuje zmiany § 4 ust. 7 *Wzoru umowy stanowiącego zał. nr 4 do SWZ* w sposób następujący (zmiana zaznaczona na **czerwono**):

7. Realizacja przedmiotu Umowy musi odbywać się przez osoby **nie figurujące w Krajowym Rejestrze Karnym niekarane, w pełni sprawne fizyczne, posiadające aktualne orzeczenie lekarskie stwierdzające zdolność do wykonywania zadań pracownika ochrony. Wykluczeni są pracownicy z zaburzeniami psychofizycznymi.**

Pytanie nr 37

Czy Zamawiający dopuszcza do realizacji usługi osoby z orzeczoną stopniem niepełnosprawności?

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 37:

Zamawiający podtrzymuje odpowiedź udzieloną na pytanie nr 2.

Pytanie nr 38

Czy Plan Ochrony jest zgodny z opisem przedmiotu zamówienia?

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 38:

Zamawiający informuje, że Plany ochrony są przygotowywane przez Wykonawcę i to Wykonawca odpowiada za ich zgodność z wymaganiami Zamawiającego zawartymi w dokumentacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Pytanie nr 39

Wnoszę o wprowadzenie do par. 12 Umowy, zapisu: „Każda ze stron może rozwiązać umowę za 3 miesięcznym okresem wypowiedzenia”.

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 39:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodatkowy zapis zaproponowany przez Wykonawcę, ponieważ we *Wzorze umowy stanowiącym zał. nr 4 do SWZ* znajduje się zapis dotyczący możliwości rozwiązania Umowy za porozumieniem. Zamawiający doprecyzowuje zapis § 12 ust. 9 *Wzoru umowy stanowiącego zał. nr 4 do SWZ* w sposób następujący (zmiana zaznaczona na **czerwono**):

9. Dodatkowo Zamawiający przewiduje możliwość rozwiązania Umowy przez każdą ze Stron za porozumieniem stron z 2-miesięcznym okresem wypowiedzenia.

Pytanie nr 40

Wnoszę o modyfikację par. 13 ust. 1 lit. a Umowy w zakresie: „, rażącego naruszenia obowiązków umownych, tj. naruszenia skutkującego szkodą w mieniu Zamawiającego lub stanem zagrożenia życia lub zdrowia osób przebywających na terenie Zamawiającego do 5% 50% należnego wynagrodzenia brutto za dany miesiąc obliczonego dla średniego miesięcznego wynagrodzenia ujętego w Ofercie Wykonawcy stanowiącej zał. nr 1 do Umowy”. Określając wysokość kar umownych, zamawiający powinien jednak kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne i zbyt wysokie kary umowne z jakimi mamy do czynienia w tym przypadku, w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Podkreślenia wymaga fakt, iż kara umowna powinna skłaniać wykonawcę do realnego, zgodnego z treścią zawartej umowy, wykonania ciężących na nim na mocy tej

umowy obowiązków a nie stanowią podstawę do zachwiania płynności finansowej wykonawcy w trakcie realizacji zamówienia.

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 40:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany zaproponowanej przez Wykonawcę. Sytuacja warunkująca karę umowną opisana w § 13 ust. 1 lit a *Wzoru umowy stanowiącego zał. nr 4 do SWZ* dotyczy tylko i wyłącznie rażącego naruszenia obowiązków umowy, które skutkuje np. zagrożeniem życia lub zdrowia osób przebywających na terenie Zamawiającego lub szkodą w mieniu Zamawiającego. Zamawiający jest przekonany, że profesjonalny Wykonawca nie dopuści w wyniku swoich działań do sytuacji, która może skutkować zagrożeniem życia lub zdrowia człowieka, w związku z tym nie wyraża zgody na zmianę zaproponowaną przez Wykonawcę. Jednocześnie Zamawiający podjął decyzję o zmianie zapisu § 13 ust. 1 lit a *Wzoru umowy stanowiącego zał. nr 4 do SWZ* w sposób następujący (zmiana zaznaczona na **czzerwono**):

a. rażącego naruszenia obowiązków umownych, tj. naruszenia skutkującego **znaczną szkodą w mieniu Zamawiającego lub stanem zagrożenia życia lub zdrowia osób przebywających na terenie Zamawiającego - do 50% należnego wynagrodzenia brutto za dany miesiąc obliczonego dla średniego miesięcznego wynagrodzenia ujętego w Ofercie Wykonawcy stanowiącej zał. nr 1 do Umowy**

Pytanie nr 41

Wnoszę o modyfikację par. 13 ust. 1 lit. b Umowy, w zakresie: „(...)wyliczone proporcjonalnie do niezrealizowanej wartości przedmiotu umowy”

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 41:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę zaproponowaną przez Wykonawcę i zmienia zapis § 13 ust. 1 lit b *Wzoru umowy stanowiącego zał. nr 4 do SWZ* w sposób następujący (zmiana zaznaczona na **czzerwono**):

b. gdy Zamawiający odstąpi od Umowy lub jej części, względnie rozwiąże ją ze skutkiem natychmiastowym z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca lub gdy Wykonawca odstąpi od Umowy lub jej części, względnie ją rozwiąże ze skutkiem natychmiastowym, z powodów leżących po jego stronie – w wysokości 10% **części wynagrodzenia brutto za zamówienie podstawowe, o którym mowa w § 10 ust. 2 pkt a Umowy, wyliczonej proporcjonalnie do niezrealizowanej wartości przedmiotu Umowy;**

Pytanie nr 42

Wnoszę o bezwzględne obniżenie kar umownych w par. 13 Umowy, co najmniej o 70% ze względu na rażąco wygórowaną wysokość. Celem zamawiającego powinno być również dążenie do osiągnięcia korzystnych rynkowo cen. Zamawiający nie powinien konstruować umowy w sposób, który negatywnie wpłynie na ilość złożonych w przetargu ofert. Nie może także przerzucić całości ryzyka gospodarczego na wykonawcę (wyrok Sądu Okręgowego Warszawa-Praga o sygn. akt IV Ca 508/05). Określając wysokość kar umownych, zamawiający powinien jednak kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne i zbyt wysokie kary umowne z jakimi mamy do czynienia w tym przypadku, w połączeniu z

wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Podkreślenia wymaga fakt, iż kara umowna powinna skłaniać wykonawcę do realnego, zgodnego z treścią zawartej umowy, wykonania ciężących na nim na mocy tej umowy obowiązków a nie stanowić podstawę do zachwiania płynności finansowej wykonawcy w trakcie realizacji zamówienia.

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 42:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian proponowanych przez Wykonawcę.

Pytanie nr 43

Wnoszę o wprowadzenie do par. 13 Umowy, zapisu: „, W przypadku nienależytego lub sprzecznego z niniejszą umową lub wskazaniem Zamawiającego wykonania części przedmiotu umowy, Zamawiającemu przysługuje prawo wezwania Wykonawcy do prawidłowego wykonania zadania, z wyznaczeniem dodatkowego 24 - godzinowego terminu. Jeśli dochowanie tego terminu nie jest możliwe z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, strony niniejszej umowy uzgadniają inny termin dodatkowy, którego Wykonawca zobowiązany jest dotrzymać. W takim przypadku Wykonawcy nie przysługuje żadne dodatkowe wynagrodzenie.

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 43:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisu proponowanego przez Wykonawcę.

Pytanie nr 44

Wnoszę o wprowadzenie do par. 16 Umowy, zapisu: „, Zmiana wynagrodzenia o której mowa w ust. 1 będzie obowiązywała od dnia wejścia w życie zmian przepisów będących podstawą do zmiany wysokości wynagrodzenia. Pragnę podkreślić, iż orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej zajęło jednoznaczne stanowisko w tym zakresie, powołując się na cel przepisu ustawodawcy, który można wywieść z wyroku wydanego 9 marca 2015 r., o sygn. akt. KIO 346/15. Izba kierując się celem, który przyświecał wprowadzeniu nowych przepisów (wówczas art. 142 ust. 5 ustawy pzp) o klauzulach waloryzacyjnych, uznała iż waloryzacja powinna następować dokładnie w momencie wejścia w życie nowych regulacji.

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 44:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisu proponowanego przez Wykonawcę. Zapis w § 16 ust. 1 *Wzoru umowy stanowiącego zał. nr 4 do SWZ* dotyczy waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, do której nie jest, ze względu na okres, na jaki zostanie zawarta umowa, zobowiązany Zamawiający. Wykonawca w cenie oferty musi uwzględnić wartość minimalnego wynagrodzenia za pracę lub minimalnej stawki godzinowej wynagrodzenia na rok 2023 (właściwą w poszczególnych miesiącach roku), zgodnie z rozporządzeniem Rady Ministrów z dnia 13 września 2022 r. w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej w 2023 r. (Dz. U. 2022 r. po. 1952). Zamawiający nie przewiduje waloryzacji wynagrodzenia w roku 2023 r. Jednocześnie

Zamawiający rozumiejąc konieczność ponoszenia kosztów przez Wykonawcę wynikających z prawdopodobnego wzrostu wynagrodzenia minimalnego za pracę od roku 2024 przewiduje możliwość waloryzacji wynagrodzenia w sposób opisany we *Wzorze umowy stanowiącym zał. nr 4 do SWZ* w pierwszym kwartale 2024 r., o ile wysokość minimalnego wynagrodzenia za pracę lub minimalnej stawki godzinowej wynagrodzenia na rok 2024 wzrośnie w porównaniu z rokiem 2023.

Pytanie nr 45

Proszę o udostępnienie wykazu urządzeń podlegających konserwacji w obiektach (typy i ilości).

Czy zamawiający posiada kody serwisowe/administratora?

Czy Zamawiający posiada aktualną dokumentację techniczną zainstalowanych systemów?

Czy Zamawiający posiada pliki źródłowe, kopie konfiguracji zainstalowanych systemów?

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

Czy zainstalowane systemy są sprawne?

Prośba o podanie sposobu rozliczania prac/wezwań serwisowych.

Czy jest dostęp do wszystkich zainstalowanych urządzeń przy użyciu drabiny?.

Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 45:

Zamawiający informuje, że wykaz systemów alarmowych podlegających konserwacji oraz wszelkie dane, w tym także techniczne, ich dotyczące zostaną zgodnie z zapisem w postępowaniu przekazane Wykonawcy wybranemu w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego po podpisaniu umowy, ze względu na niejawnosć tychże informacji. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, że w postępowaniu obowiązkowa jest wizja lokalna, która umożliwi Wykonawcy uzyskanie szerszej wiedzy w tym zakresie, wystarczającej do przygotowania oferty.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że termin składania i otwarcia ofert nie ulega zmianie.

Sporządziła: Wioletta Seredyńska

Kierownik Biura Zamówień Publicznych