

Do Wykonawców biorących udział w postępowaniu

Dotyczy postępowania na „Ochronę Lotniska Warszawa-Babice w Warszawie przez okres 36 miesięcy”, oznaczenie sprawy 23/WA/PN/2024

Pytania i odpowiedzi do SWZ nr 6

Działając na podstawie art. 135 i art. 137 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm), zwanej dalej ustawą Pzp, Zamawiający udziela odpowiedzi na zadane pytania.

Pytania

1.

Dzień dobry,

po zamieszczeniu kolejnej serii pytań (23.05.2024 r.) wnoszę ponownie o modyfikację kryterium oceny ofert pn. "Analiza ryzyk i zagrożeń", gdyż zarówno my oraz inni Wykonawcy chcący brać udział w niniejszym postępowaniu mają uzasadnione wątpliwości co do zgodności tego kryterium z ustawą PZP. Kryterium to przede wszystkim nie spełnia jakichkolwiek wymagań/przepisów o których mowa art.242 ust.2 u PZP, kryterium to dotyczy analizy ryzyka - prosimy o merytoryczne uzasadnienie wprowadzenia tego kryterium i powołania się na konkretny przepis pozwalający Zamawiającemu na wprowadzenie tego kryterium.

Kryteria oceny ofert oraz opis kryteriów oceny ofert wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert musi zapewnić obiektywną ocenę złożonych ofert. Możliwość subiektywnej, uznaniowej i dowolnej oceny powinna zostać wyłączona- co w tej sytuacji ma miejsce. Kryteria oceny ofert powinna cechować: zgodność z zasadami przejrzystości, niedyskryminacji, równego traktowania oraz gwarancja, że oferty są oceniane w warunkach efektywnej konkurencji. Opis stosowania kryteriów oceny ofert powinien być jednoznaczny, czytelny i niepozostawiający swobody interpretacji” (przytaczam wyrok z dnia 23 kwietnia 2015 r., KIO 712/15). Kryteria oceny ofert nie mogą dawać zamawiającemu nieograniczonej swobody w ocenie ofert, co również w omawianym przypadku ma miejsce.

W wyroku z dnia 21 lipca 2014 r., KIO 1389/14, zwrócono uwagę, że „W sytuacji, gdy zamawiający decydują się na wprowadzenie w ramach kryterium oceny ofert, kryteriów innych niż cena, kryteria takie muszą być szczegółowo opisane wraz z podaniem, w jaki sposób nastąpi ocena treści oferty przy ich zastosowaniu. Sposób oceny ofert powinien być tak skonstruowany, aby zapewniał obiektywną ocenę złożonych ofert. Oznacza to, iż powinna zostać wyłączona możliwość subiektywnej, uznaniowej i dowolnej oceny dokonanej przez członków komisji przetargowej lub inne osoby wykonujące czynności w tym zakresie z ramienia zamawiającego. Konieczne jest bowiem zapewnienie weryfikacji prawidłowości oceny ofert w szczególności przez wykonawców oraz organy uprawnione do orzekania o zgodności z prawem przeprowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Osiągnąć można to wyłącznie wtedy, gdy szczegółowość, kompletność i jednoznaczność opisu kryteriów oceny ofert umożliwi każdemu znającemu treść ofert dokonanie ich właściwej i obiektywnie uzasadnionej oceny i hierarchizacji w rankingu ofert

najkorzystniejszych (tak m.in. Sąd Okręgowy w W. w wyroku z dnia 18 marca 2004 r., V Ca 264/04)”.

2.

Zamawiający w pkt. IX.9.13 SWZ wskazuje, iż nie będzie wzywał do złożenia lub uzupełnienia przedmiotowych środków dowodowych i że analiza ryzyk i zagrożeń oraz certyfikaty nie podlegają uzupełnieniu. Proszę o potwierdzenie, że uzupełnieniu nie podlega również wykaz sprzętu, który Wykonawca zamontuje na lotnisku oraz w który wyposaży swoich pracowników (załącznik nr 16 do SWZ)

3.

W związku z kryterium oceny ofert – CERTYFIKAT ISO, proszę o informację czy Wykonawcy występujący wspólnie (konsorcjum) mogą złożyć wymagany certyfikat przez lidera i otrzymają maksymalną liczbę punktów czy każda ze spółek powinna posiadać i złożyć?

4.

Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia wskazuje, że nie wyraża zgody aby pozostali pracownicy (poza dowódcami zatrudnionymi na umowę o pracę) pracowali w godzinach nadliczbowych. W przypadku Zatrudnienia przez wykonawcę pozostałych pracowników w oparciu o umowy cywilnoprawne, nie istnieje pojęcie godzin nadliczbowych ponieważ na umowie zlecenie nie określa się liczby godzin do wypracowania, która jest podstawą a po wypracowaniu ich są to godziny nadliczbowe. W związku z tak stawianiem wymogu przez zamawiającego proszę o informację co zamawiający ma na myśli mówiąc o braku pracy w godzinach nadliczbowych przez pozostałych pracowników i o jakim normatywie godzinowym przypadającym na jednego pracownika zamawiający myśli.

5.

W związku z dopuszczoną waloryzacją stawki godzinowej oraz dopuszczoną formą zatrudnienia – umową zlecenie, proszę o potwierdzenie, że zamawiający zwaloryzuje wynagrodzenie w czasie trwania umowy w przypadku gdy w życie wejdzie fakt, który jest już przedmiotem dyskusji od wielu lat a którego wdrożenie jest możliwe od 01.01.2025r., że składki na ZUS mają być odprowadzane od każdego zlecenia. W przypadku gdy Wykonawca zatrudniał pracowników na umowy zlecenie nie odprowadzając składek ZUS a nagle będzie musiał zmienić formę zatrudnienia i odprowadzić od każdego zlecenia składki ZUS w celu utrzymania właściwej realizacji będzie musiał otrzymać waloryzację wynagrodzenia.

6.

Proszę o potwierdzenie, iż w przypadku korzystania z usług podwykonawcy i braku wiedzy na temat nazwy (konkretnego) podwykonawcy na dzień składania ofert, dokument JEDZ nie będzie wymagany od podwykonawcy.

7.

Prosimy o jednoznaczne potwierdzenie, że Zamawiający na etapie zawarcia i realizacji umowy nie żąda dedykowanej polisy ubezpieczeniowej do umowy, a ogólnej polisy ubezpieczeniowej od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia.

8.

Wnoszę o zawarcie jest w umowie, klauzuli która umożliwi obu stronom rozwiązania umowy za wypowiedzeniem to „Każdej ze stron przysługuje prawo rozwiązania umowy z zachowaniem 3 miesięcznego okresu wypowiedzenia. Wypowiedzenie winno być dokonane w formie pisemnej, pod rygorem nieważności.”

9.

Wnoszę o modyfikację paragrafu 13 ust. 12 wzoru umowy poprzez „Każda zmiana wynagrodzenia będzie obowiązywała od dnia wejścia w życie przepisów stanowiących podstawę zmiany”.

10.

Wnoszę o modyfikację zapisów paragrafu 14 ust. 3 wzoru umowy poprzez wykreślenie 30 dni na przedstawienie nowej polisy i zastąpienie 7 dniami (jak w poprzednim postępowaniu). Wymóg 30 dniowy jest bezzasadny i absurdalny. Polisy wystawiane są na okresy 12 miesięczne i wystawianie nowej polisy z 30 dniowym wyprzedzeniem skraca termin obowiązywania i podnosi koszty Wykonawcom ponieważ przez okres 30 dni obowiązują dwie polisy.

Odpowiedzi:

Ad. .1

Zamawiający w dniu 23.05.2024 r. udzielił dodatkowych wyjaśnień dotyczących sposobu oceny ofert w kryterium „analiza ryzyk i zagrożeń”.

Kryterium to było już przez Zamawiającego kilka razy stosowane przy innych postępowaniach przetargowych o wartościach unijnych.

Nie było problemu z oceną i wyborem oferty najkorzystniejszej.

Kryterium jest zgodne z publikacją opracowaną przez Urząd Zamówień Publicznych i udostępnioną na stronie <https://www.gov.pl/web/uzp/pozacenowe-kryteria-oceny-ofert>.

Określenie „w szczególności” często używane jest w przepisach prawa i literaturze prawniczej.

Tego określenia używa się, by przykładowo coś **wyliczyć** („W Polsce hoduje się wiele zwierząt domowych, w szczególności psy i koty”).

Najczęściej jest to najistotniejszy lub **jeden z najistotniejszych** przykładów.

Takie wyliczenie oznacza, że poza elementami które „w szczególności” występują, mogą występować też **inne**. Jak w ww. przykładzie: w Polsce hoduje się przede wszystkim psy i koty, ale nie są to jedyne zwierzęta domowe – są również króliki, świnki morskie, papugi, zółwie...

Art. 242 ust. 2 ustawy Pzp brzmi:

Kryteriami jakościowymi mogą być w szczególności kryteria odnoszące się do:

1)

jakości, w tym do parametrów technicznych, właściwości estetycznych i funkcjonalnych takich jak dostępność dla osób niepełnosprawnych lub uwzględnianie potrzeb użytkowników;

2)

aspektów społecznych, w tym integracji zawodowej i społecznej osób, o których mowa w art. 94 zastrzeżenie o możliwości ubiegania się o zamówienie wyłącznie wybranych grup wykonawców ust. 1;

3)

aspektów środowiskowych, w tym efektywności energetycznej przedmiotu zamówienia;

4)

aspektów innowacyjnych;

5)

organizacji, kwalifikacji zawodowych i doświadczenia osób wyznaczonych do realizacji zamówienia, jeżeli mogą one mieć znaczący wpływ na jakość wykonania zamówienia;

6)

serwisu posprzedażnego, pomocy technicznej, warunków dostawy takich jak termin, sposób lub czas dostawy, oraz okresu realizacji.

Mając powyższe na uwadze, katalog kryteriów zawartych w ustawie jest katalogiem otwartym i Zamawiający nie naruszył przepisów ustawy Pzp ustalając takie kryterium.

Zamawiający dołącza jeszcze tabelkę pokazując gradację oceny w celu rozwinięcia odpowiedzi udzielonej w dniu: 23.05.2024 r.:

| Oferowane podejście | Jak dobrze oferta pokazuje zrozumienie ryzyka, określa właściwe działania zapobiegające powstaniu oraz działania minimalizujące wpływ ryzyka na termin i koszt realizacji zamówienia? | Ocena |
|---------------------|---|-------|
| Część a | prawdopodobieństwo wystąpienia ryzyka i zdefiniowanie ryzyka | |
| Nieakceptowalne | W ofercie brak jest opisanego ryzyka lub nie podano jego prawdopodobieństwa. | 0 |
| Dostateczne | W ofercie jest podane ryzyko i prawdopodobieństwo jego wystąpienia, ale ryzyko jest słabo dopasowane do przedmiotu zamówienia. | 1 |
| Dobre | Oferta dostatecznie dobrze identyfikuje podstawowe ryzyko związane z realizacją zamówienia i prawdopodobieństwo jego wystąpienia | 2 |
| Część b | sposoby zapobiegania wystąpienia ryzyka | |

| | | |
|-----------------|---|-----|
| Nieakceptowalne | W ofercie brak jest opisanego sposobu zapobiegania wystąpienia ryzyka | 0 |
| Dostateczne | Oferta określa minimalny, akceptowalny zakres działań zapobiegających wystąpieniu danego ryzyka | 1 |
| Dobre | Oferta dobrze opisuje rzetelnie standardowe działania zapobiegające wystąpieniu danego ryzyka | 2-3 |
| Doskonałe | Oferta bardzo dobrze odnosi się do wymagań Zamawiającego w tym kryterium oraz obejmuje wysoce innowacyjne i specyficzne dla projektu inicjatywy bazujące na doświadczeniu personelu przewidzianego do realizacji zamówienia, które uzasadniają duże zaufanie co do prawidłowej realizacji usługi w terminie i w ramach budżetu. | 4 |
| Część c | sposoby minimalizowania skutków w przypadku wystąpienia ryzyka | |
| Nieakceptowalne | W ofercie brak jest opisanego sposobu minimalizowania skutków wystąpienia ryzyka | 0 |
| Dostateczne | Oferta określa minimalny, akceptowalny zakres działań minimalizujących skutki wystąpienia danego ryzyka | 1 |
| Dobre | Oferta dobrze opisuje rzetelnie standardowe działania minimalizujące skutki wystąpienia danego ryzyka | 2-3 |
| Doskonałe | Oferta bardzo dobrze odnosi się do wymagań Zamawiającego w tym kryterium oraz obejmuje wysoce innowacyjne i specyficzne dla projektu inicjatywy bazujące na doświadczeniu personelu przewidzianego do realizacji zamówienia, które minimalizują skutki wystąpienia danego ryzyka. | 4 |

Ad. 2.

Zamawiający potwierdza. Przedmiotowe środki dowodowe wymienione w rozdziale IX, ust. 9 pkt 7) i 8) SWZ nie podlegają uzupełnieniu.

Ad 3.

W przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia dla uzyskania punktów w kryterium *certyfiakat ISO* wystarczy jak tylko jeden z Wykonawców wykaże się posiadaniem certyfikatu ISO.

Ad. 4.

Wykonawca planując realizację usługi musi zapewnić taką liczbę osób, które gwarantują należyłą realizację zamówienia i jednocześnie spełniają wymogi oraz warunki postawione w SWZ.

Osoby wykonujące czynności ochrony muszą być w pełni sprawne i wypoczęte, aby prawidłowo realizować usługę.

Wykonawca w taki sposób musi zaplanować realizację usługi, aby móc kontrolować czas pracy osób do niej wyznaczonych.

Ad .5.

Zamawiający będzie waloryzował wynagrodzenie zgodnie z zapisami zawartymi w umowie i w sytuacjach przewidzianych umową.

Zamawiający nie będzie na obecnym etapie analizował zmian przepisów prawa, które jeszcze nie nastąpiły.

Ad. 6.

Jeśli Wykonawca nie wskazał konkretnych podwykonawców na etapie składania ofert a przewidział podwykonawstwo udziela Zamawiającemu informacji o podwykonawcach najpóźniej przed przystąpieniem do realizacji powierzonego podwykonawcy zakresu zamówienia. Podwykonawcy podlegają weryfikacji przez Zamawiającego przed przystąpieniem do wykonania zamówienia.

Ad. 7.

Zamawiający potwierdza.

Polisa OC musi być związana z przedmiotem zamówienia. Nie ma obowiązku posiadania dedykowanej polisy ubezpieczeniowej do umowy.

Ad. 8.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Do umów w sprawie zamówienia publicznego obowiązuje zasada dotrzymywania umów, gdyż tego wymaga pewność obrotu.

Art. 8 ust. 1 ustawy Pzp przewiduje, że do umów w sprawach zamówień publicznych, stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy Pzp nie stanowią inaczej.

Ponieważ ustawa Pzp nie zawiera regulacji w zakresie rozwiązania umowy (z wyjątkiem przepisów szczególnych tj. art. 456) należy na podstawie przepisu art. 8 ust. 1 ustawy Pzp zastosować w tym przypadku przepisy Kodeksu cywilnego. Kodeks cywilny przewiduje

możliwość rozwiązania umowy za porozumieniem stron na zasadzie swobody umów. Tym samym nawet gdy takiego zapisu nie ma w umowie, możliwe jest zastosowanie niniejszego trybu jej rozwiązania właśnie na podstawie regulacji prawa cywilnego.

W ocenie Krajowej Izby Odwoławczej, „zastrzeżenie bezwarunkowej możliwości 3 miesięcznego wypowiedzenia przez zamawiającego danego rodzaju umowy - nie jest dopuszczalne, z punktu widzenia osiągnięcia celów, którym służą umowy realizacyjne zamówień publicznych i bez ustalenia zasad rozliczeń z tym związanych. Sytuacja taka może spowodować, iż ustalone ceny oferty, mimo, że rentowne przy założeniu 36 miesięcznego okresu realizacji umowy, mogą się okazać przynoszące stratę, gdyby zamawiający zdecydował się wypowiedzieć umowę np. po 6-cio miesięcznym okresie jej obowiązywania.”. Krajowa Izba Odwoławcza uznała również, że „Na uwagę zasługiwała też argumentacja odwołującego, że postanowienie o możliwości dowolnego rozwiązania umowy może stanowić instrument nacisku, np. w celu dokonywania niekorzystnych dla wykonawcy zmian umowy (...)” oraz że „Nieuprawnione zawężanie dostępu do zamówienia - poprzez działania zamawiającego bezpośrednio, lub o skutku równoważnym, jak stwarzanie nadmiernego ryzyka podjęcia się danego zamówienia - muszą być uznane za zaprzeczające wytycznym art. 29 ust. 2 P.z.p., że przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudnić uczciwą konkurencję. Mogą bowiem mieć wpływ na wynik postępowania, który zawsze jest pochodną ilości złożonych ofert i proponowanych cen za zrealizowanie zamówienia.”.

Ad. 9.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Zmiany nie następują automatycznie tylko na uzasadniony wniosek Stron umowy.

Nie jest rolą Zamawiającego wyręczanie Wykonawcy z obowiązku wykazania wysokości zmiany kosztów wykonania zamówienia, zwłaszcza, że wydatkowanie środków publicznych winno cechować się oszczędnością i gospodarnością.

Strony umowy muszą na bieżąco śledzić zmiany przepisów prawa i z odpowiednim wyprzedzeniem składać wnioski o zmianę wynagrodzenia.

Ad. 10.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Polisy wystawiane są na konkretną datę rozpoczęcia. Można z wyprzedzeniem kupić polisę, która będzie obowiązywać dopiero od wskazanej w polisie daty.

Termin 30 dniowy ma umożliwić Zamawiającemu na samodzielne zawarcie polisy w przypadku, kiedy Wykonawca nie dopełni formalności.

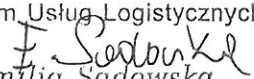
Termin składania i otwarcia ofert nie ulega zmianie.

Wykonano w 1 egz.:

Zamieszczono na platformie zakupowej

Oryginał pisma u nadawcy.

opr./wyk. Anna Liersch-Bryzek

DYREKTOR
Centrum Usług Logistycznych

Emilia Sadowska