**4/PNT/2021** Opole,05.05.2021 r.

# Do:

**Uczestnicy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego**

Dotyczy zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji   
zgodnie z przepisami określonymi w ustawie z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych   
(Dz. U. 2019 r. poz. 2019 ze zm.), zwanej dalej „ustawą”, pn.: ***Usługa ochrony Centrum Przetwarzania Danych (CPD) oraz budynków, lokali i terenu Parku Naukowo -Technologicznego w Opolu Sp. z o.o.***

1. Działając w trybie art. 284 ust. 2 ustawy, Zamawiający udziela wyjaśnień do złożonych zapytań dotyczących przedmiotowego postępowania.

# Pytanie

# Na podstawie art. 135 ustawy Prawo zamówień publicznych wnosimy o potwierdzenie, że usługa patrolu interwencyjnego ma być realizowana przez pracowników nie uzbrojonych w broń palną.

# Odpowiedź:

# Wykonawca winien wywiązać się z przedmiotowego zobowiązania w sposób przyjęty przez doświadczonego wykonawcę usług ochrony osób i mienia, przy uwzględnieniu sposobu prowadzenia usługi ochrony na obiektach Zamawiającego. Definicja środków przymusu bezpośredniego została określona w art. 12 ust. 1 Ustawy z dnia 24 maja 2013 r. o środkach przymusu bezpośredniego i broni palnej (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 2418).

# Pytanie

# Wnosimy o wprowadzenie zapisów:

# Prosimy o wprowadzenie we wzorze umowy zapisów dot. zmiany wynagrodzenia na podst. Art. 436 ust. 4 uPzp.

# W związku z powyższym wnosimy o wprowadzenie do wzoru umowy następujących postanowień:

# 1) Strony postanawiają, iż dokonają w formie pisemnego aneksu zmiany wynagrodzenia w wypadku wystąpienia jednej ze zmian przepisów wskazanych w Art. 436 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r Prawo zamówień publicznych, tj. zmiany:

# a) stawki podatku od towarów i usług,

# b) 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,

# c) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne,

# d) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych.

# 2) Zmiana wysokości wynagrodzenia obowiązywać będzie od dnia wejścia w życie zmian, o których mowa w ust. 1.

# 3) W wypadku zmiany, o której mowa w ust. 1 lit. a wartość netto wynagrodzenia nie zmieni się, a określona w aneksie wartość brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona na podstawie nowych przepisów.

# 4) W przypadku zmiany, o której mowa w ust. 1 lit. b wynagrodzenie wykonawcy ulegnie zmianie o wartość wzrostu całkowitego kosztu wykonawcy wynikająca ze zwiększenia wynagrodzenia osób bezpośrednio wykonujących zamówienie do wysokości aktualnie obowiązującego minimalnego wynagrodzenia, z uwzględnieniem wszystkich obowiązków publicznoprawnych od kwoty wzrostu minimalnego wynagrodzenia.

# 5) W przypadku zmiany, o której mowa w ust. 1 lit c i d wynagrodzenie wykonawcy ulegnie zmianie o wartość wzrostu całkowitego kosztu wykonawcy, jaką będzie on zobowiązany dodatkowo ponieść w celu uwzględnienia tej zmiany, przy zachowaniu dotychczasowej kwoty netto wynagrodzenia osób bezpośrednio wykonujących zamówienie na rzecz Zamawiającego.

# 6) Za wyjątkiem sytuacji, o której mowa w ust. 1 lit a wprowadzenie zmian wysokości wynagrodzenia wymaga uprzedniego złożenia przez wykonawcę oświadczenia o wysokości dodatkowych kosztów wynikających z wprowadzenia zmian, o których mowa w ust. 1 lit. b, c i d.

# 7) Zmiana treści umowy wymaga zachowania formy pisemnej pod rygorem nieważności.

# Odpowiedź:

# Umowa będzie zawarta na czas oznaczony - 12 miesięcy, zatem Zamawiający nie ma obowiązku wprowadzania zasad zmian wysokości wynagrodzenia. Obowiązek taki istnieje dla umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy, co wynika wprost z art. 436 pkt 4) Ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. poz. 2019 z późn. zm.).

# Pytanie

# W związku z zapisami we Wzorze umowy dotyczącymi kar umownych wnosimy o obniżenie wysokości kar, jako rażąco wygórowanych o 50%.

# Uzasadnienie: W procedurze udzielania i realizacji zamówień publicznych to zamawiający jest w pozycji uprzywilejowanej względem wykonawców, umożliwiającej mu narzucanie warunków dotyczących realizacji zamówienia, jednak powinien on tak ukształtować treść umowy aby realizacja zamówienia w ogóle była możliwa. Zatem zastrzeganie kar umownych nie powinno być celem samym w sobie, ale środkiem dyscyplinującym wykonawcę. Nie można również zapominać, że podstawową funkcją kary umownej jest naprawienie szkody (zryczałtowane odszkodowanie), a zatem stawka kary umownej nie powinna być ustalona abstrakcyjnie, lecz z uwzględnieniem przewidywanej szkody, jaka może powstać po stronie Zamawiającego. Jednakże postanowienie projektu umowy nie zostało oparte na powyższych założeniach, stąd wniosek o jego zmianę.

# Zaproponowane przez wykonawcę zmiany poprzez obniżenie wysokości kar umownych, ma z jednej strony zapewnić, iż w dalszym ciągu kary umowne będą spełniały funkcję represyjną, z drugiej zaś, że zaczną spełniać funkcję odszkodowawczą, a nie „zarobkową”.

# Odpowiedź

# Zamawiający nie dokona proponowanej zmiany. Ponadto § 13 ust. 10 jest wprost stanowi, że łączna maksymalna wartość kar umownych, których strony mogą dochodzić nie może przekroczyć 25 % wynagrodzenia określonego w § 2 ust. 1 umowy.

1. Zamawiający informuje, iż dotychczasowy termin składania i otwarcia ofert pozostaje ten sam, tj.:

* Składanie ofert: **do dnia 07.05.2021r do godz. 10:00**, za pośrednictwem platformy zakupowej,
* Otwarcie ofert: **nastąp**i **dnia 07.05.2021r , godz. 10:30,** za pośrednictwem platformy zakupowej.

Zgodnie z pkt. 12.11 SWZ jako obowiązującą należy przyjąć treść pisma zawierającego późniejsze oświadczenie Zamawiającego.

**dr hab. inż. Jarosław Mamala, prof. PO**

**Prezes Zarządu**