



ZARZĄD MORSKICH PORTÓW SZCZECIN I ŚWINOUJŚCIE SPÓŁKA AKCYJNA

ul. Bytomska 7, 70-603 Szczecin; tel. (+48) 91 430 82 20; fax (+48) 91 462 48 42
e-mail: info@port.szczecin.pl; www.port.szczecin.pl

Szczecin, 06.09.2024r.

Nr referencyjny: NZP-092/4/NB-1/2024

DO WYKONAWCÓW

dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie ustawy
Prawo zamówień publicznych, pod nazwą „**Ochrona portów w Szczecinie i Świnoujściu**”.

Na podstawie art. 135 ust. 2 Ustawy z dnia 11 września 2019r. - Prawo zamówień publicznych
(Dz.U.2023.1605 t.j. zm.) Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Zestaw 10

Pytanie 1

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 potencjalnie ryzyko związane z naliczeniem kar



ZARZĄD MORSKICH PORTÓW SZCZECIN I ŚWINOUJŚCIE SPÓŁKA AKCYJNA

ul. Bytomska 7, 70-603 Szczecin; tel. (+48) 91 430 82 20; fax (+48) 91 462 48 42
e-mail: info@port.szczecin.pl; www.port.szczecin.pl

umownych w kalkulacji w cenę oferty, co spowoduje, że złożone oferty będą mniej konkurencyjne, a Zamawiający poniesie większe koszty związane z udzieleniem zamówienia.

Odpowiedź

Zamawiający nie zgadza się z poglądem, że poziom kar umownych jest zbyt wygórowany w stosunku do wskazanych nieprawidłowości stanowiących podstawę ich naliczenia.

Zamawiający znacząco ograniczył możliwości nakładania kar wymieniając szczególnie rażąco naruszenia zobowiązań umownych, które mogą skutkować utratą „Potwierdzeń zgodności dla obiektów portowych”, w sytuacji uzyskania negatywnej oceny Komisji Weryfikacyjnych wyznaczonych przez Dyrektora Urzędu Morskiego w Szczecinie lub Ministra właściwego ds. gospodarki morskiej na podstawie zapisów ustawy z dnia 4 września 2008 r. o ochronie żeglugi i portów morskich. Biorąc powyższe pod uwagę Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektów umów.

Pytanie 2

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

Odpowiedź

Zamawiający w Opisie Przedmiotu Zamówienia wyraźnie określił, że wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności wynikające z realizacji zamówienia. Dotyczy to takich postereunków jak: posterunek stały (we wszystkich częściach zamówienia), dowódca zmiany, załogi patroli interwencyjnych, obsługa stacji monitoringu (w pierwszej i drugiej części zamówienia) oraz patrolu pieszego (w drugiej części zamówienia).

Pytanie 3

Uprzejmie proszę 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://brokerpefexpert.efaktura.gov.pl/>?

Odpowiedź

Zamawiający informuje, iż zgodnie z ustawą z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno-prywatnym (Dz.U. z 2020 r. poz. 1666 z późn. zm.) dopuszcza wysyłanie przez wykonawcę ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych. Dane Zamawiającego na Platformie zostaną podane Wykonawcy, któremu zostanie udzielone zamówienie.



ZARZĄD MORSKICH PORTÓW SZCZECIN I ŚWINOUJŚCIE SPÓŁKA AKCYJNA

ul. Bytomska 7, 70-603 Szczecin; tel. (+48) 91 430 82 20; fax (+48) 91 462 48 42
e-mail: info@port.szczecin.pl; www.port.szczecin.pl

Pytanie 4

W nawiązaniu do postanowienia projektu umowy w § 9 ust. 2 c) i d) Wykonawca wskazuje, że Zamawiający zaproponował, że waloryzacja materiałowa w trybie art. 439 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023, poz. 1605 ze zm.) będzie możliwa dopiero po 13 miesiącu obowiązywania umowy, a kolejna dopiero po upływie 12 miesięcy. Wykonawca zwraca uwagę, że polski ustawodawca dokonał zmiany dyspozycji przepisu art. 439 ust. 1 ustawy prawo zamówień publicznych, polegającej na skróceniu terminu obowiązywania umowy w sprawie zamówienia publicznego, która podlega obowiązkowi waloryzacyjnemu, z 12 miesięcy do 6 miesięcy. W konsekwencji nie ulega wątpliwości, że intencją ustawodawcy było wprowadzenie terminu 6 miesięcy jako podstawowego terminu do dokonywania przez strony umowy waloryzacji w trybie art. 439 ustawy prawo zamówień publicznych.

Mając powyższe zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmianę terminu, o którym mowa w § 9 ust. 2 c) i d), tak aby waloryzacja była możliwa już po 6 miesiącach obowiązywania umowy, zaś kolejne waloryzacje były dokonywane każdorazowo po upływie okresu 6 miesięcy.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów umowy.

Pytanie 5

W nawiązaniu do postanowienia projektu umowy w § 11 ust. 1 dotyczącego waloryzacji płacowej w trybie art. 436 pkt 4 b) ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023, poz. 1605 ze zm.) zwracamy się z uprzejmą prośbą o doprecyzowanie przez Zamawiającego zasad waloryzacji poprzez określenie zasad składania wniosków waloryzacyjnych i zasad oceny tych wniosków, oraz wprowadzenia klauzuli, że zmiana będzie obowiązywać od dnia wejścia w życie zmian przepisów.

Wykonawca proponuje wprowadzenie do umowy postanowień według poniższego brzmienia lub równoważnego:

1. Strony postanawiają, iż dokonają w formie pisemnego aneksu zmiany wynagrodzenia w wypadku wystąpienia jednej ze zmian przepisów dotyczących:

- a) stawki podatku od towarów i usług,*
- b) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów 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 ubezpieczenia 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.*



ZARZĄD MORSKICH PORTÓW SZCZECIN I ŚWINOUJŚCIE SPÓŁKA AKCYJNA

ul. Bytomska 7, 70-603 Szczecin; tel. (+48) 91 430 82 20; fax (+48) 91 462 48 42
e-mail: info@port.szczecin.pl; www.port.szczecin.pl

W przypadkach określonych w pkt a-d. powyżej Wykonawca, w terminie nie dłuższym niż 30 dni od daty zmiany przepisów, może zwrócić się do Zamawiającego z wnioskiem o zmianę wynagrodzenia. Wniosek powinien zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i prawne oraz dokładne wyliczenie kwoty, o którą wzrosły koszty wykonania Umowy, w szczególności Wykonawca będzie zobowiązany wykazać za pomocą dowolnych środków dowodowych sposób i podstawę wyliczenia odpowiedniej zmiany wysokości wynagrodzenia

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

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

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

W przypadku zmiany, o którym mowa w ust 1 lit. c) 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.

W przypadku zmiany, o którym mowa w ust 1 lit. d) wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartość wzrostu całkowitego kosztu Wykonawcy, jaką będzie on zobowiązany dodatkowo ponieść w celu uwzględnienia tej zmiany.

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 litera b), c) i d).

Zmiany treści umowy wymagają zachowania formy pisemnej pod rygorem nieważności.

Odpowiedź

Zamawiający zaznaczył w treści § 11 ust. 1, że dopuszcza możliwość zmiany postanowień umowy w zakresie powiększenia lub pomniejszenia ceny roboczegodziny w przypadku wystąpienia okoliczności opisanych w treści art. 436 pkt. 4 lit. „b” ustawy PZP. Jest to możliwe wyłącznie w formie



ZARZĄD MORSKICH PORTÓW SZCZECIN I ŚWINOUJŚCIE SPÓŁKA AKCYJNA

ul. Bytomska 7, 70-603 Szczecin; tel. (+48) 91 430 82 20; fax (+48) 91 462 48 42
e-mail: info@port.szczecin.pl; www.port.szczecin.pl

pisemnej, czyli opracowania aneksu do umowy. Jest oczywiste, że strona zainteresowana (czyli Zamawiający lub Wykonawca) powinna wystąpić z pisemnym wnioskiem o dokonanie zmiany zapisów umowy i ustalenie treści aneksu.

Mając na uwadze powyższe Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów umowy.

Pytanie 6

Czy w związku z przyjęciem przez Rząd RP Rozporządzenia w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej w 2025 r; Wykonawca winien w cenie swej oferty skalkulować koszty pracy na 2025 r. w znanej już na dzień składania ofert nowej wysokości czy też Zamawiający nie stawia takiego wymagania i po zawarciu umowy, na wniosek Wykonawcy, dokona odpowiedniej waloryzacji wynagrodzenia umownego o wartość dodatkowych kosztów poniesionych przez Wykonawcę, począwszy od dnia wejścia w życie powyższych zmian?

Odpowiedź

Zamawiający oczekuje aby Wykonawcy uwzględnili w stawce godzinowej podanej w ofercie zmianę minimalnego wynagrodzenia za pracę od 1 stycznia 2025 r. oraz prognozowane zmiany cen towarów i usług.

Pytanie 7

Czy pracownicy ochrony mogą wykonywać pracę ponad etat w ramach umów zleceń?

Odpowiedź

Zamawiający w Opisie Przedmiotu Zamówienia wyraźnie określił, że wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności wynikające z realizacji zamówienia. Dotyczy to takich posterunków jak: posterunek stały (we wszystkich częściach zamówienia), dowódca zmiany, załogi patroli interwencyjnych, obsługa stacji monitoringu (w pierwszej i drugiej części zamówienia) oraz patrolu pieszego (w drugiej części zamówienia).

Pytanie 8

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zatrudnienie pracowników przez Wykonawcę na podstawie umowy cywilno-prawnej w przypadkach: nagłego zwolnienia lekarskiego pracownika, urlopu na żądanie, urlopu okolicznościowego itp.?

Odpowiedź



ZARZĄD MORSKICH PORTÓW SZCZECIN I ŚWINOUJŚCIE SPÓŁKA AKCYJNA

ul. Bytomska 7, 70-603 Szczecin; tel. (+48) 91 430 82 20; fax (+48) 91 462 48 42
e-mail: info@port.szczecin.pl; www.port.szczecin.pl

Zamawiający w Opisie Przedmiotu Zamówienia wyraźnie określił, że wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności wynikające z realizacji zamówienia. Dotyczy to takich posterunków jak: posterunek stały (we wszystkich częściach zamówienia), dowódca zmiany, załogi patroli interwencyjnych, obsługa stacji monitoringu (w 1 i 2 części zamówienia) oraz patrolu pieszego (w drugiej części zamówienia).

Pytanie 9

Jeżeli Zamawiający dopuści zatrudnienie pracowników na podstawie umowy cywilno-prawnej to czy będzie ona waloryzowana?

Odpowiedź

Zamawiający w Opisie Przedmiotu Zamówienia wyraźnie określił, że wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności wynikające z realizacji zamówienia. Dotyczy to takich posterunków jak: posterunek stały (we wszystkich częściach zamówienia), dowódca zmiany, załogi patroli interwencyjnych, obsługa stacji monitoringu (w 1 i 2 części zamówienia) oraz patrolu pieszego (w drugiej części zamówienia).

Pytanie 10

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

Odpowiedź

Zamawiający wymaga, aby pracownicy Wykonawcy oraz Podwykonawców realizujący zadania opisane w części I i części II Opisu Przedmiotu Zamówienia byli kwalifikowanymi pracownikami ochrony fizycznej lub kwalifikowanymi pracownikami ochrony fizycznej posiadającymi legitymacje osób dopuszczonych do posiadania broni. Pracownicy ci powinni spełniać wymogi określone w ustawie z dnia 22 sierpnia 1997 r. o ochronie osób i mienia. Wyjątkiem są pracownicy na posterunku stałym ochrony opisanym w części III Opisu Przedmiotu Zamówienia oraz w części II pkt 3.1 ppkt 3 (Brama Portowców w Świnoujściu), którzy mogą być pracownikami ochrony fizycznej.

Wykonawca powinien w pełni zapewnić realizację zamówienia zgodnie z postanowieniami umowy oraz Opisem Przedmiotu Zamówienia i uwzględnić specyfikę pracy w porcie.

Pytanie 11

Zamawiający w warunkach udziału dot. zdolności technicznej i zawodowej napisał: „**W przypadku składania oferty na więcej niż jedną część, w celu wykazania spełnienia warunku podane wyżej wartości należy zsumować.**” Czy Wykonawca dobrze rozumie, że składając ofertę np. na wszystkie 3 części może wykazać się jedną referencją o wartości min. 8 800 000 zł netto (czyli sumą ze wszystkich trzech zadań)?

Odpowiedź



ZARZĄD MORSKICH PORTÓW SZCZECIN I ŚWINOUJŚCIE SPÓŁKA AKCYJNA

ul. Bytomska 7, 70-603 Szczecin; tel. (+48) 91 430 82 20; fax (+48) 91 462 48 42
e-mail: info@port.szczecin.pl; www.port.szczecin.pl

Tak.

Pytanie 12

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

Odpowiedź

Ewentualne niezbędne pomiary elektryczne wykona Zamawiający, zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami.

Pytanie 13

Proszę o potwierdzenie, że Zamawiający uzna warunek dot. doświadczenia za spełniony, jeśli Wykonawca, występujący w konsorcjum, przedstawi usługę zrealizowaną wspólnie przez członków tego konsorcjum w pełnym zakresie wymaganym przez zamawiającego i na żadaną kwotę, a następnie ci członkowie konsorcjum, którzy wykazali się wymaganym doświadczeniem, będą realizować usługę dla Zamawiającego.

Przykładowo: Wykonawca składający w Państwa postępowaniu wniosek o dopuszczenie w konsorcjum podmiotów XY wykaże się usługą realizowaną wspólnie przez te same podmioty XY i oba te podmioty będą następnie realizować usługę na Państwa rzecz.

Nadmieniam, że powyższe jest zgodne z wyrokiem TSUE w sprawie C-387/14 („Esaprojekt”), który orzekł, że wykonawca nie może polegać, do celów udowodnienia wymaganego przez zamawiającego doświadczenia, na świadczeniach realizowanych przez innych członków grupy wykonawców, w których realizacji faktycznie i konkretnie nie brał udziału.

W opisanej sytuacji mamy jednak do czynienia z odwrotnym przypadkiem – wniosek zamierza złożyć ta sama grupa wykonawców, która wcześniej faktycznie i konkretnie brała udział w realizacji zamówienia i w związku z tym każdy z wykonawców w tej grupie nabył wymagane doświadczenie, a nadto grupa ta zrealizuje przyszłą umowę na rzecz Zamawiającego.

Odpowiedź

Zamawiający potwierdza.