



NZ-240-74/2018/48/19/PP

Warszawa, dnia 14.01.2019 r.

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na usługi całodobowej ochrony osób, terenu, obiektów i mienia wraz z monitoringiem systemów alarmowych Oddziału Geologii Morza Państwowego Instytutu Geologicznego - Państwowego Instytutu Badawczego (PIG-PIB OGM) przy ul. Kościarskiej 5 w Gdańsku.

Sygn. postępowania: NZ-240-74/2018

**WYJAŚNIENIE ORAZ ZMIANA TREŚCI OGŁOSZENIA O ZAMÓWIENIU –
SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA NA USŁUGI
SPOŁECZNE**

Zamawiający, działając na podstawie pkt 10.2 ogłoszenia o zamówieniu – Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, zwanego dalej „SIWZ”, informuje, iż w zawiązku z pytaniami które wpłynęły do treści SIWZ, wyjaśnia oraz zmienia treść ogłoszenia o zamówieniu - Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

Pytanie 1

Czy Zamawiający zezwala na powierzenie działania grupy interwencyjnej podwykonawcy?

Pytanie 2

Czy Zamawiający dopuszcza udział podwykonawców w przedmiotowym zamówieniu w zakresie Grupy Interwencyjnej oraz w zakresie Monitorowania Sygnałów Alarmowych.

Odpowiedź:

Zamawiający zezwala na powierzenie działań grupy interwencyjnej jak również usługi monitorowania sygnałów alarmowych podwykonawcy. Grupa interwencyjna oraz usługa monitorowania systemów alarmowych musi spełniać wymagania określone przez Zamawiającego w SIWZ.

Pytanie 3

Prosimy o jednoznaczną odpowiedź, czy Zamawiający zezwala na wskazanie podwykonawcy w późniejszym etapie postępowania, przed podpisaniem umowy bądź w trakcie realizacji?

Odpowiedź:

Zamawiający zezwala na wskazanie podwykonawcy na etapie późniejszym niż etap złożenia oferty. Zgodnie z pkt 19.3 SIWZ: Konieczność powierzenia podwykonawcom realizacji jakiegoś elementu zamówienia, wynikła w trakcie realizacji zamówienia, wymaga uzyskania uprzedniej pisemnej zgody Zamawiającego oraz zgodnie z pkt 19.5 SIWZ: W przypadku zmiany lub rezygnacji z podwykonawcy (dotyczy podmiotu, na którego zasoby wykonawca powoływał się, na zasadach określonych w art. 22a ust. 1 ustawy z 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2018, poz. 1986 ze zm., w celu wykazania spełniania warunków udziału w postępowaniu) Wykonawca jest obowiązany wykazać Zamawiającemu, iż proponowany inny podwykonawca lub Wykonawca samodzielnie spełnia je w stopniu nie mniejszym niż podwykonawca, na którego zasoby Wykonawca powoływał się w trakcie postępowania o udzielenie zamówienia.

Pytanie 4

Czy każda roboczegodzina pracownika ma zostać wypracowana w ramach umowy o pracę?

Odpowiedź:

Zgodnie z wymaganiami § 3 ust. 9 załącznika nr 2 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy, Zamawiający wymaga aby osoby które zostaną skierowane do realizacji zamówienia zostały zatrudnione na podstawie umowy o pracę, przez cały okres trwania niniejszej umowy.

Pytanie 5

Czy osoby wskazane w Wykazie Osób (załącznik nr 5 do SIWZ) będą mogły być zmienione na późniejszym etapie postępowania?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany osób wskazanych w Wykazie osób, które zostaną skierowane do realizacji zamówienia, pod warunkiem, że nowo wskazane osoby spełniają wymagania Zamawiającego określone w SIWZ oraz zostaną zaakceptowane przez wskazanego przedstawiciela Zamawiającego.

Pytanie 6

Czy Zamawiający zezwala na zatrudnienie pracowników ochrony z orzeczoną stopniem o niepełnosprawności?

Odpowiedź:

Zamawiający nie zakazuje zatrudniania pracowników ochrony z orzeczoną stopniem o niepełnosprawności.

Pytanie 7

Wnosimy o wykreślenie wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę pracowników wchodzących w skład grupy interwencyjnej bowiem jest on sprzeczny z ratio legis wprowadzenia przedmiotowego uprawnienia dla zamawiającego a zatem z przepisem art. 29 ust. 3a ustawy Prawo zamówień publicznych, który uprawnia zamawiającego do wprowadzenia wymogu zatrudnienia na wskazanej podstawie jedynie jeśli cyt: „wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz. U. z 2014 r. poz. 1502, z późn. zm.)”. Przywołana przesłanka ustawowa nie dotyczy czynności wykonywanych przez grupę interwencyjną ponieważ nie są one wykonywane pod kierownictwem pracodawcy oraz w z góry wyznaczonym czasie, zatem usług świadczonych przez osoby tworzące grupę nie można utożsamiać ze stosunkiem pracowniczym.

Co ważne kwestionowany wymóg narusza przepis art. 29 ust. 2 uPzp w zw z art. 7 ust. 1 uPzp oraz art. 138k uPzp bowiem ukształtował opis przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający uczciwą konkurencję nie uwzględniając specyfiki usług stanowiących przedmiot w/w zamówienia należy bowiem mieć na uwadze, iż na rynku usług ochrony istnieją firmy wyspecjalizowane w węższym zakresie tych usług tj wykonywaniu czynności w zakresie grupy interwencyjnej równocześnie na rzecz kilku podmiotów, posiadające stosowny sprzęt i wyspecjalizowane zasoby osobowe, którym wykonawcy powierzają te czynności jako podwykonawcom, co pozwala zapewnić Zamawiającym bardziej konkurencyjne ceny bowiem nie muszą nabyć a tym samym uwzględnić w zaoferowanej zamawiającemu cenie kosztów wyposażenia grupy – jednakże firmy te nie zatrudniają osób tworzących grupę na podstawie umów o pracę i ze względu na charakter czynności grupy nie są zainteresowane zmianą formy zatrudnienia. Podkreślenia wymaga, że sami pracownicy nie wyrażają zainteresowania zatrudnieniem na podstawie umowy o pracę. W tym miejscu zasadnym wydaje się wskazanie na niezwykle trafne spostrzeżenie Sądu Okręgowego we Wrocławiu, poczynione w wyroku z dnia 27 maja 2010 r. sygn.. akt. X Ga 123/10, iż „przy określaniu warunków udziału w postępowaniu, zamawiający winien mieć na uwadze również cechy rynku, na którym będzie udzielać zamówienia” Należy wskazać, iż utrzymanie kwestionowanego wymogu bezpodstawnie bowiem wbrew przesłankom uprawniającym do jego wprowadzenia dyskryminuje liczne grono wykonawców, którzy z powodzeniem wskazaną powyżej praktykę stosowali, czyniąc tym samym opis przedmiotu zamówienia nadmiernym, nieproporcjonalnym do oczekiwanego rezultatu.

Należy również wskazać, iż tak rygorystyczny opis warunków realizacji przedmiotu zamówienia stanowi istotne naruszenie art. 44 ust. 3 pkt. 1 lit a i b ustawy z dnia 27.08.2009 r o finansach publicznych (Dz.U. 2009 nr 157 poz. 1240) nakazującego dokonywać wydatków publicznych w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasad uzyskiwania najlepszych efektów z dotychczasowych nakładów i optymalnego doboru nakładów i środków służących osiągnięciu założeń bowiem w ich wyniku Zamawiający otrzyma istotnie mniejszą ilość ofert a w konsekwencji wyższe ceny.

Odpowiedź:

Wymóg zatrudnienia osób na umowę o pracę dotyczy wyłącznie osób określonych w pkt 7.3.2. SIWZ, które wykonują zadania z góry zaplanowany miejscu i czasie z tym samym zakresem obowiązków. Nie dotyczy pracowników grup interwencyjnych, która jak to wynika z innych zapisów SIWZ świadczą usługi na wezwanie pracownika ochrony lub na nieodwołany sygnał alarmowy z lokalnego systemu alarmowego. Zamawiający nie ingeruje w formę zatrudnienia osób świadczących pracę okazjonalnie tj. monitoringu, serwisu technicznego i grup interwencyjnych.

Pytanie 8

Prosimy o informację, czy Zamawiający w budżecie na usługę będącą przedmiotem niniejszego postępowania założył ewentualne kary, które może nałożyć na wyłonionego Wykonawcę.

Odpowiedź:

Pytanie nie dotyczy treści SIWZ, zatem Zamawiający nie udziela na nie odpowiedzi.

Pytanie 9

Zwracamy się o udostępnienie informacji czy na obecnego wykonawcę usługi zostały nałożone kary umowne. Jeśli tak to to prosimy o informację z jakiego tytułu oraz w jakiej wysokości.

Odpowiedź:

Pytanie nie dotyczy treści SIWZ, zatem Zamawiający nie udziela na nie odpowiedzi.

Pytanie 10

W nawiązaniu do zapisu §5 wzoru umowy prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający na etapie zawarcia umowy nie żąda dedykowanej polisy ubezpieczeniowej do umowy, a ogólnej polisy ubezpieczeniowej od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia.

Odpowiedź:

Zgodnie z wymaganiami § 5 załącznika nr 2 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy, Zamawiający wymaga posiadania ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności gospodarczej polegającej na ochronie osób i mienia na kwotę nie mniejszą niż 500 000,00 zł (słownie: pięćset tysięcy złotych). Nie jest wymagana dedykowana polisa ubezpieczeniowa dla realizacji przedmiotowej umowy.

Pytanie 11

W związku z zapisami §9 Wzoru 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, umożliwiającą 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 wyraża zgody na proponowaną zmianę. Zapisy SIWZ pozostają bez zmian.

Pytanie 12

W związku z brakiem w treści SIWZ oraz wzoru umowy postanowień odpowiadających treści art. brzmieniem art. 135 ustawy z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz.U. z 2018 r. poz. 2215, dalej: ustawa o PPK), wnioskujemy o wprowadzenie do treści SIWZ oraz umowy postanowień odpowiadających treści art. 135 ustawy o PPK a odnoszących się do procedury wprowadzania przedmiotowych zmian w łączącej strony umowie tj. postanowień w brzmieniu:

1. Każda ze stron umowy, w przypadku zaistnienia zdarzeń o jakich mowa w art. 142 ust. 5 pkt 1-3 ustawy Pzp w terminie 3 miesięcy od dnia opublikowania przepisów będących podstawą zmiany, może zwrócić się do drugiej strony z pisemnym wnioskiem o przeprowadzenie negocjacji dotyczących zawarcia porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia. W przypadku zaistnienia zdarzeń o jakich mowa w art. 142 ust. 5 pkt 4 ustawy Pzp każda ze stron może, po dokonaniu wpłat do pracowniczych planów kapitałowych za pierwszy miesiąc rozliczeniowy, zwrócić się do drugiej strony z pisemnym wnioskiem o przeprowadzenie negocjacji dotyczących zawarcia porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia.
2. Przez odpowiednią zmianę wynagrodzenia, o której mowa w ust. 1, należy rozumieć:
 - a) zmianę stawki podatku od towarów i usług,
 - b) sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego wynikających z podwyższenia dotychczasowej kwoty minimalnego wynagrodzenia, przysługującego odpowiednio osobom biorącym udział w realizacji części pozostałej do wykonania umowy w sprawie zamówienia,
 - c) sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego wynikających z podwyższenia dotychczasowej kwoty minimalnej stawki godzinowej wynagrodzenia, przysługującego odpowiednio osobom biorącym udział w realizacji części pozostałej do wykonania umowy w sprawie zamówienia,
 - d) sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej Wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z konieczności odprowadzenia dodatkowych składek od wynagrodzeń osób zatrudnionych na umowę o pracę lub na podstawie innej umowy cywilnoprawnej zawartej przez Wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniom zdrowotnym lub wysokości stawki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne przysługującego odpowiednio biorącym udział w realizacji części zamówienia pozostałej do wykonania, przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób,
 - e) sumę wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego z tytułu zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej Wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z konieczności odprowadzenia dodatkowych składek od wynagrodzeń osób zatrudnionych na umowę o pracę lub na podstawie innej umowy cywilnoprawnej, zawartej przez Wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z zmiany zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych, przysługującego

- odpowiednio biorącym udział w realizacji części zamówienia pozostałej do wykonania, przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób.
3. Zmiana wynagrodzenia wykonawcy o jakiej mowa w ustępie 1 -3 niniejszego paragrafu dokonuje się w zakresie wynagrodzenia należnego wykonawcy, poczynając od dnia wejścia w życie przepisów prawa będących podstawą zmiany:
 - a) wysokości podatku od towarów i usług,
 - b) wysokości kwoty minimalnego wynagrodzenia,
 - c) wysokości kwoty minimalnej stawki godzinowej wynagrodzenia,
 - d) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniom zdrowotnym,
 - e) wysokości stawki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,
 - f) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych.
 4. W przypadku zmiany, o której mowa w ustępie 4 lit „a” niniejszego paragrafu, wartość netto wynagrodzenia Wykonawcy nie zmienia się, a określona w umowie (aneksie) wartość brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona na podstawie nowych przepisów.
 5. W przypadku zmiany, o której mowa w ustępie 4 lit „b-f” niniejszego paragrafu Wykonawca przedstawia:
 - a) zamawiającemu kalkulację wzrostu kosztów wyliczenia odpowiedniej zmiany wynagrodzenia,
 - b) na wniosek zamawiającego, na potwierdzenie kalkulacji o której mowa w niniejszym punkcie lit. „a”, aktualne umowy o pracę lub umowy cywilnoprawne zawarte z osobami biorącymi udział w realizacji zamówienia,
 - c) na wniosek zamawiającego skierowany nie wcześniej niż w terminie 30 dni od daty wejścia w życie przepisów będących podstawą wprowadzenia zmiany o jakiej mowa w niniejszym punkcie lit. „a”, odpowiednio umowy o pracę/ aneksy do umowy o pracę bądź umowy cywilnoprawne/ aneksy do umów cywilnoprawnych - potwierdzające odpowiednią zmianę wynagrodzenia.
 6. Niezawarcie w terminie nie dłuższym niż miesiąc od dnia złożenia wniosku, o którym mowa w ust. 2, porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia, uprawnia każdą ze stron do rozwiązania umowy z zachowaniem dwumiesięcznego okresu wypowiedzenia. Rozwiązanie umowy nie stanowi nienależytego wykonania lub niewykonania umowy.
 7. Oświadczenie o rozwiązaniu umowy z zachowaniem dwumiesięcznego okresu wypowiedzenia należy złożyć w terminie nie później niż w ciągu 30 dni od dnia zakończenia negocjacji. Przez zakończenie negocjacji strony rozumieją nie osiągnięcie przez strony porozumienia w zakresie przedmiotu negocjacji w maksymalnym terminie 30 dni od daty wpłynięcia wniosku, o którym mowa w ustępie 2, do drugiej strony.
 8. Zmiany o których mowa wymagają zawarcia aneksu/ porozumienia do umowy o zamówienie publiczne.”

Uzasadnienie:

W dniu 28 listopada 2018 r. w Dzienniku Ustaw została opublikowana ustawa z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz. U. z 2018 poz. 2215, dalej ustawa o PPK). Zgodnie z treścią art. 120 przywołanej powyżej ustawy, na jej mocy ulega zmianie treść ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2018 poz. 1986 z późn.zm., dalej Pzp) poprzez wprowadzenie następujących zmian „w art. 142 w ust. 5 po pkt 3 dodaje się przecinek oraz pkt 4 w brzmieniu:

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

Zgodnie z brzmieniem art. 135 ustawy o PPK uregulowane zostały również aspekt procedury występowania o zmianę wysokości wynagrodzenia wykonawcy. Pozostawia bowiem szereg problemów praktycznych odnoszących się do rzeczywistej możliwości skorzystania przez Wykonawcę z przywołanego powyżej uregulowania. Na Zamawiającym ciąży obowiązek jasnego, precyzyjnego wyczerpującego określenia SIWZ, którego jednym z elementów jest wzór umowy. Mając powyższe na uwadze zasadnym

jest uzupełnienie postanowień wzoru umowy o propozycje zgłoszone przez Wykonawcę a odnoszące się do trybu wprowadzenia zmiany wynagrodzenia w momencie jej zaistnienia.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany § 11 ust. 1) załącznika nr 2 do SIWZ – Istotne postanowienia umowy, poprzez dodanie w punkcie 5 litery d) w brzmieniu:

przepisów ustawy z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych w zakresie zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych.

Powyższe zmiany należy uwzględnić przy składaniu ofert.

Pozostałe postanowienia ogłoszenia o zamówieniu - SIWZ pozostają bez zmian.

W wyniku powyższych zmian Zamawiający dokonuje zmiany terminu składania i otwarcia ofert.

1. Zmianie ulega pkt 13.16. SIWZ który otrzymuje brzmienie:

Koperta powinna być zaadresowana na adres oraz opisana następująco:

Państwowy Instytut Geologiczny – Państwowy Instytut Badawczy
ul. Rakowiecka 4, 00-975 Warszawa
Usługi całodobowej ochrony osób, terenu, obiektów i mienia wraz z monitoringiem
systemów alarmowych Oddziału Geologii Morza Państwowego Instytutu Geologicznego -
Państwowego Instytutu Badawczego (PIG-PIB OGM) przy ul. Kościarskiej 5 w Gdańsku
(Sygn. Postępowania: NZ-240-74/2018)
Nie otwierać przed godziną 11:15 dnia 17.01.2019 roku

2. Zmianie ulega pkt 14.2. SIWZ który otrzymuje brzmienie:

Termin składania ofert upływa 17.01.2019 r. o godz. 11:00.

3. Zmianie ulega pkt 14.5. SIWZ który otrzymuje brzmienie:

Otwarcie złożonych ofert nastąpi w dniu 17.01.2019 r. o godz. 11:15, w siedzibie Zamawiającego w bud. A, pok. nr 227.

Pełnomocnik Dyrektora PIG-PIB
ds. Zamówień Publicznych
mgr Izabela Heclik