

Postępowanie o zamówienie publiczne w trybie podstawowym na usługę pn:

## **Ochrona osób i mienia na terenie Filharmonii Śląskiej im. Henryka Mikołaja Góreckiego w Katowicach**

### **Wyjaśnienia treści SWZ**

Filharmonia Śląska im. Henryka Mikołaja Góreckiego w Katowicach, ul. Sokolska 2, 41-084 Katowice, prowadząc procedurę zamówienia publicznego w trybie podstawowym z art. 275 ust. 1 na usługę „Ochrona osób i mienia na terenie Filharmonii Śląskiej im. Henryka Mikołaja Góreckiego w Katowicach” stosownie do treści art. 284 ust. 2 w zw. z ust. 1 Ustawy z dnia 11 września 2019 r. (Dz.U. 2021 poz. 1129) zwaną dalej uPzp, w odpowiedzi na niżej wymienione pytania Wykonawców otrzymane dnia 10.12.2021 roku wyjaśnia:

#### **Pytanie 1:**

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

Uzasadnienie Wykonawcy:

*W procedurze udzielania i realizacji zamówień publicznych to zamawiający jest w pozycji uprzywilejowanej względem wykonawców, umożliwiając mu narzucanie warunków dotyczących realizacji zamówienia, jednak powinien on tak ukształtować treść umowy aby realizacja zamówienia w ogóle była możliwa. Zatem zastrzeżenie 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”.*

#### **WYJAŚNIENIE 1:**

Zamawiający podtrzymuje wysokość kar umownych zawartych w § 8 wzoru umowy.

Kary umowne, o których mowa w § 8 wzoru umowy są wyłącznie środkiem zapobiegawczym przed nierzetelnym wykonywaniem lub zaprzestaniem wykonywania usługi ochrony. Jasno sprecyzowane okoliczności naliczania kar oraz ich adekwatna do okoliczności wysokość nie dają żadnych podstaw do podejrzeń, że kary mogą pełnić funkcję „zarobkową”. Kara za odstąpienie od umowy lub rozwiązanie umowy w wysokości 10% całkowitego wynagrodzenia wykonawcy pozwoli Zamawiającemu na zapewnienie ciągłości ochrony osób i mienia w swojej siedzibie.

#### **Pytanie 2:**

Wnosimy o potwierdzenie, że Grupa interwencyjna nie musi być uzbrojona w broń palną,

#### **WYJAŚNIENIE 2:**

Zamawiający potwierdza, że tzw. Grupa interwencyjna nie musi być uzbrojona w broń palną.

W opisie przedmiotu zamówienia w SWZ Zamawiający wyjaśnia, że w prowadzonym postępowaniu pod pojęciem "grupy interwencyjnej", rozumie tzn. patrol zmotoryzowany, przygotowany i wyposażony do podjęcia bezpośredniej interwencji, składający się z co najmniej dwóch osób..

**Pytanie 3:**

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

*W przypadku umów długoterminowych zawieranych na okres 2 lat w momencie zawierania umowy strony nie są w stanie przewidzieć wszystkich okoliczności oraz czynników mogących mieć negatywny wpływ na wykonywanie zobowiązań umownych dla każdej ze stron, jak również w sposób kompleksowy i wyczerpujący uregulować procedury postępowania w takich wypadkach. Wprowadzenie możliwości rozwiązania umowy za wypowiedzeniem ma na celu stworzenie podstaw prawnych do zakończenia stosunku prawnego pomiędzy stronami, jeżeli z określonych powodów nie są one zainteresowane dalszym kontynuowaniem współpracy na dotychczasowych warunkach. Mając na względzie dynamikę życia gospodarczego, czyli pojawianie się nowych technologii wykonywania zamówień, czy też nowych środków, może po kilku latach dojść do sytuacji, gdy jedna ze stron w tym również zamawiający będzie chciał skorzystać z jednostronnego uprawnienia do zakończenia umowy przed upływem jej obowiązywania. Obowiązujące przepisy ustawy prawo zamówień publicznych nie zawierają w tym zakresie żadnych zakazów.*

**WYJAŚNIENIE 3:**

Zamawiający **nie zgadza się** na proponowany zapis.

W § 11 umowy zawarte są okoliczności, które uprawniają Strony do odstąpienia od umowy. Usługa ochrony wymaga wzajemnego zaufania stron i w przypadku naruszenia tego zaufania powinno nastąpić natychmiastowe zaprzestanie świadczenia usług i przekazanie ochranianego terenu, co reguluje § 11 pkt 7. W sprawach nieuregulowanych umową, których nie przewidziano w chwili stanowienia umowy, mają zastosowanie przepisy kodeksu cywilnego.

**Pytanie 4:**

Prosimy o wprowadzenie we wzorze umowy zapisów dot. zmiany wynagrodzenia na podst. art. 436. ust 4) pkt b) uPzp. Zamówienie ma być świadczone przez okres 24 miesięcy, zatem do przedmiotowego postępowania Zamawiający musi zastosować wytyczne zawarte w przepisie art. 142 ust. 5Pzp z którego wynika, iż umowa zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w ściśle określonych przypadkach. W związku z powyższym Wykonawca wnosi 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.

**WYJAŚNIENIE 4:**

Zamawiający zgadza się z uwagą Wykonawcy i wprowadza w § 11 ust. 5-7 umowy proponowane zapisy dotyczące zasad wprowadzenia zmian wynagrodzenia, zgodnie z art. 436. ust. 4) pkt b) uPzp.

**Pytanie 5:**

Wnosimy o potwierdzenie, że Wykonawcy mogą zatrudniać pracowników niepełnosprawnych, ale nie jest to nakazane. Zamawiający wymaga pracowników wpisanych na listę kwalifikowanych pracowników ochrony fizycznej, wśród których posiadanie orzeczenia jest bardzo rzadkie. W czasie realizacji kontraktu, który jest przewidziany na 12 miesięcy pracownik może też stracić takie orzeczenie.

**WYJAŚNIENIE 5:**

Zamawiający wymaga, aby Wykonawca zatrudniał osoby niepełnosprawne w rozumieniu ustawy z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych (Dz.U. 2021 poz.573) i osiągał wskaźnik zatrudnienia osób niepełnosprawnych, o którym mowa w art. 94 ust. 1 uPzp, nie mniejszy niż 30% w całym okresie obowiązywania umowy.

Natomiast osoby, które będą uczestniczyć w wykonywaniu zamówienia muszą być zatrudnione na umowę o pracę i posiadać wymagane uprawnienia, co Wykonawca potwierdza Oświadczeniem wg wzoru z Załącznika nr 5 do SWZ.

**Pytanie 6:**

Wykonawca wnosi o wykreślenie wymogów zatrudnienia określonych w art. 94 ust. 1. uPzp. Jeżeli Zamawiający nie wykreśli tych wymogów prosimy o dopuszczenie by tylko Lider Konsorcjum posiadał możliwość udzielenia odpisu PFRON.

**WYJAŚNIENIE 6:**

Zamawiający **nie zgadza się** na wykreślenie wymogów określonych w art. 94 ust. 1 uPzp. Jednocześnie informuje, iż w przypadku zamówienia zastrzeżonego nie ma możliwości łączenia zasobów i każdy z konsorcjantów musi wykazać się prowadzeniem określonej działalności oraz wskaźnikiem zatrudnienia osób niepełnosprawnych minimum 30%. (*por. komentarz do uPzp, KIO 2249/12*)

**Pytanie 7:**

Jeżeli Zamawiający nie wykreśli wymogów art. 94 ust. 1. uPzp prosimy o potwierdzenie, że wymóg ten nie musi spełniać podwykonawca w szczególności Podwykonawca, który będzie realizował usługi grupy interwencyjnej.

**WYJAŚNIENIE 7:**

Zgodnie z Załącznikiem nr 4 do SWZ, Wykonawca oświadcza, iż uprawniony jest do wystawienia oświadczeń/dokumentów uprawniających Zamawiającego do skorzystania z ulgi w odpisie na PFRON i do utrzymania wskaźnika zatrudnienia osób niepełnosprawnych przez cały okres obowiązywania umowy.

Wymóg określony w art. 94 ust. 1 uPzp musi spełniać podwykonawca wykonujący codzienną ochronę osób i mienia, natomiast nie musi spełniać podwykonawca, który będzie zapewniał grupę interwencyjną.

**Pytanie 8:**

Wykonawca prosi o potwierdzenie, że sygnały p.poż będą monitorowane przez pracownika ochrony w obiekcie i na sprzęcie Zamawiającego i nie będą przekazywane do SMA

**WYJAŚNIENIE 8:**

Zamawiający ma podpisaną umowę z Firmą Noma2, która zapewnia monitoring sygnałów alarmowych

**Powyższe wyjaśnienia, doprecyzowania i modyfikacje są integralną częścią SWZ i są wiążące zarówno dla Wykonawców, jak i Zamawiającego.**

Jednocześnie Zamawiający uzupełnia Załącznik nr 3 do SWZ – Wzór umowy.