

Katowice dnia: 2023-03-29

Akademia Sztuk Pięknych w Katowicach
Raciborska 37
40-074 Katowice

WYKONAWCY

ubiegający się o zamówienie publiczne

**WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ / ODPOWIEDŹ NA WNIOSKI WYKONAWCY
DOT. MODYFIKACJI TREŚCI SWZ**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji - art. 275 pkt. 1 ustawy Pzp na **"Wykonywanie usług ochrony w obiektach Akademii Sztuk Pięknych w Katowicach"** – znak sprawy **ASP-DA-ZP-01-2023**.

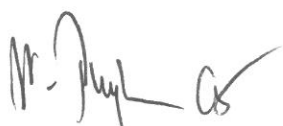
Zamawiający, **Akademia Sztuk Pięknych w Katowicach**, działając na podstawie art. 284 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022r. poz. 1710), udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej "SWZ") wraz z wyjaśnieniami:

1. Wnoszę o modyfikację par.3 ust.16 Umowy, w zakresie: „ 16. Zamawiający ma prawo do wydawania wiążących poleceń pracownikom Wykonawcy w zakresie wykonywania ich obowiązków w obiektach Zamawiającego w ramach niniejszej umowy, o ile polecenia te będą zgodne z przedmiotem niniejszej umowy i nie będą sprzeczne z przepisami prawa oraz nie wpłyną ujemnie na stan bezpieczeństwa chronionego obiektu”

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Przedmiotem umowy jest wykonywanie usług ochrony osób i mienia na rzecz Zamawiającego. Zgodnie z treścią §2 ust. 4 umowy, Strony są zobowiązane do współdziałania przy realizacji umowy. Zapis §3 ust. 16 należy czytać wraz z pozostałymi zapisami umowy, patrząc na cel, któremu umowa służy. Tym samym polecenia w zakresie wykonywania obowiązków pracownikom Wykonawcy nie mogą być sprzeczne z prawem ani wpływać ujemnie na stan bezpieczeństwa chronionego obiektu. Powyższe wynika z treści umowy, wobec czego nie ma konieczności modyfikacji zapisów treści umowy w tym zakresie.

2. Wnoszę o modyfikację par.3 ust.17 Umowy, w zakresie: „ 17. Wykonawca ponosi odpowiedzialność za wyposażenie przekazane pod ochronę a znajdujące się w budynkach Zamawiającego, za stan pomieszczeń i pozostałej przestrzeni oraz za szkody powstałe na skutek niewykonania lub nienależytego wykonania obowiązków przez pracowników wykonawcy z jego winy w trakcie wykonywania zamówienia.”



Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zgodnie z §2 ust. 2 Wykonawca składa oświadczenie o zapoznaniu się ze stanem zabezpieczenia obiektów Zamawiającego i nie wnosi do niego zastrzeżeń. Zamawiający dokona przekazania obiektów Wykonawcy przed rozpoczęciem wykonywania usług ochrony. Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów umowy w tym zakresie, w tym także §3 ust. 17 wzoru umowy.

3. Proszę o wyszczególnienie wyposażenia o którym mowa w par.3 ust.17 Umowy. O jakim wyposażeniu mowa, a co z wyposażeniem do którego wykonawca nie ma dostępu?

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Odpowiedź na to pytanie zawiera się w części w odpowiedzi na pytanie nr 2. Chodzi o wyposażenie znajdujące się w budynkach i pozostałej przestrzeni Zamawiającego, do której mają dostęp pracownicy Wykonawcy.

4. Wnoszę o modyfikację par.5 ust.1 Umowy, w zakresie: „1. Wykonawca odpowiada wobec Zamawiającego za wszelkie szkody wyrządzone przez personel Wykonawcy oraz osoby trzecie w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania obowiązków braku staranności przy wykonywaniu umowy

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację §5 ust. 1 wzoru umowy.

5. Wnoszę o obniżenie kar umownych w par.9 Umowy co najmniej o 50% ze względu na rażąco wygórowaną wysokość. Celem zamawiającego powinno być również dążenie do osiągnięcia korzystnych rynkowo cen. Zamawiający nie powinien konstruować umowy w sposób, który negatywnie wpłynie na ilość złożonych w przetargu ofert. Nie może także przerzucić całości ryzyka gospodarczego na wykonawcę (wyrok Sądu Okręgowego Warszawa-Praga o sygn. akt IV Ca 508/05). Określając wysokość kar umownych, zamawiający powinien jednak kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne i zbyt wysokie kary umowne z jakimi mamy do czynienia w tym przypadku, w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Podkreślenia wymaga fakt, iż kara umowna powinna skłaniać wykonawcę do realnego, zgodnego z treścią zawartej umowy, wykonania ciężących na nim na mocy tej umowy obowiązków a nie stanowić podstawę do zachwiania płynności finansowej wykonawcy w trakcie realizacji zamówienia.

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający określił kary umowne na poziomie 0,1 % za niewykonanie lub nienależyte wykonywanie umowy oraz z tytułu zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia



należnego podwykonawcom, w przypadkach określonych w §9 ust. 2 a) i b).

Mając na uwadze kwotę na sfinansowanie zamówienia podaną w SWZ, wartość procentowa 0,1% będzie odpowiadała wartości 1.100 złotych. Także charakter wykonywanych usług (ochrona osób i mienia) uzasadnia wysokość kary umownej, która zdaniem Zamawiającego nie jest wygórowana.

Z uwagi na przyczyny i skutki odstąpienia od umowy ze strony Wykonawcy oraz charakter wykonywanych usług wysokość kary umownej w wysokości 10% zdaniem Zamawiającego jest uzasadniona.

Należy zwrócić uwagę na zapisy wzoru umowy, łagodzące rygor kar umownych. Zgodnie z treścią umowy „Zamawiający ma prawo naliczyć kary umowne Wykonawcy” (§9 ust. 2.1)). Kary umowne nie mogą przekroczyć ogółem 20% maksymalnej nominalnej wartości zobowiązania.

Kary umowne mają charakter odszkodowawczy. W pewien sposób także mobilizują i motywują do prawidłowego wykonywania umowy. W związku z tym kara umowna nie może mieć charakteru symbolicznego.

Mając na uwadze powyższe, zdaniem Zamawiającego, wskazane we wzorze umowy wysokości kar umownych są na odpowiednim poziomie.

6. Wnoszę o wykreślenie par.9 ust.2 pkt.2 Umowy w zakresie wskazanych naruszeń tiret 1 (na zgłoszenie pracownika ochrony (w tym pracownika Zamawiającego), a także w każdym przypadku po otrzymaniu sygnału o zagrożeniu ze stacji monitorowania, • co najmniej dwukrotny brak łączności uniemożliwiający zgłoszenie i podjęcie interwencji z: - pracownikami ochrony na obiekcie lub grupą interwencyjną stanowiących w ocenie Zamawiającego podstawę do odstąpienia od umowy.). W ocenie wykonawcy wskazane powyżej naruszenia nie zawsze mogą być spowodowane wyłączną winą wykonawcy stąd wykreślenie ww.zapisów jest konieczne. Usankcjonowanie ww.naruszeń w postaci kar umownych, w ocenie wykonawcy byłoby wystarczające.

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający pozostawia bez zmian zapisy §9 ust. 2.2) wzoru umowy. Wskazane przypadki, stanowią **jedynie przykłady naruszeń mogących skutkować** odstąpieniem od umowy. Wskazane przykłady naruszeń stanowią bezpośrednio zagrożenie ochraniającego obiektu. Zapis umowny wskazuje na przyczynę występującą pod stroną Wykonawcy. Zamawiający nie stosuje zapisów automatycznie, tylko każdorazowo po rozpoznaniu danego przypadku.

7. Wnoszę o wprowadzenie do par.9 Umowy, zapisu: „ W przypadku nienależytego lub sprzecznego z niniejszą umową lub wskazaniem Zamawiającego wykonania części przedmiotu umowy, Zamawiającemu przysługuje prawo wezwania Wykonawcy do prawidłowego wykonania zadania, z wyznaczeniem dodatkowego 24 - godzinnego terminu. Jeśli dochowanie tego terminu nie jest możliwe z przyczyn niezależnych od

Wykonawcy, strony niniejszej umowy uzgadniają inny termin dodatkowy, którego Wykonawca zobowiązany jest dotrzymać. W takim przypadku Wykonawcy nie przysługuje żadne dodatkowe wynagrodzenie.

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanego zapisu do projektu umowy. Jak wskazano w odpowiedzi na wniosek określony w pkt. 7, Zamawiający nie stosuje zapisów automatycznie tylko każdorazowo po rozpoznaniu danego przypadku.

8. Wnoszę o wprowadzenie do par.11 Umowy, zapisu: „Każda ze stron może rozwiązać umowę za 3 miesięcznym okresem wypowiedzenia”

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę i wprowadzenie do §11 umowy dodatkowego zapisu dotyczącego wypowiedzenia.

9. Wnoszę o wprowadzenie do par.13 Umowy, zapisu: „Zmiana wynagrodzenia, o której mowa w ust.3 będzie obowiązywała od dnia wejścia w życie zmian przepisów będących podstawą do zmiany wysokości wynagrodzenia. Pragnę podkreślić, iż orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej zajęło jednoznaczne stanowisko w tym zakresie, powołując się na cel przepisu ustawodawcy, który można wywieść z wyroku wydanego 9 marca 2015 r., o sygn.akt. KIO 346/15. Izba kierując się celem, który przyświecał wprowadzeniu nowych przepisów (wówczas art.142 ust.5 ustawy pzp) o klauzulach waloryzacyjnych, uznała iż waloryzacja powinna następować dokładnie w momencie wejścia w życie nowych regulacji.

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zapis §13 umowy nie przesądza o terminie zmian wynagrodzenia w wymienionych przypadkach, a wskazuje jedynie na podstawę zmian.

10. Czy Zamawiający dopuszcza do realizacji usługi osoby z orzeczoną stopniem niepełnosprawności?

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Wymagania w odniesieniu do osób wykonujących usługi ochrony zostały określone we wzorze umowy oraz w opisie przedmiotu zamówienia, w szczególności w części I.A. pkt. 5 SWZ. Zamawiający nie określa innych wymagań poza tymi, które zostały określone w dokumentach zamówienia.

11. Czy każda roboczogodzina pracy pracownika ochrony winna być wypracowana wyłącznie na podstawie umowy o pracę?



Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Jak wskazano w dokumentach zamówienia, w szczególności w opisie przedmiotu zamówienia pkt. I.A.5 tabeli każda roboczogodzina winna być wypracowana w ramach stosunku pracy.

12. Czy wykonawca w cenie oferty winien uwzględnić koszty pracy obowiązujące w całym roku 2023, a wynikające ze zmiany minimalnego wynagrodzenia za pracę?

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Sposób kalkulacji ceny ofertowej został wskazany w pkt. 23 SWZ, w szczególności pkt. 23.2 SWZ.

13. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy dot. wzajemnego powierzenia przetwarzania danych osobowych. Umowa chroni interesy zarówno Zamawiającego jaki i Wykonawcy, w związku z obowiązującymi przepisami RODO. Wzór dokumentu przedstawiony w załączniku.

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zawarcie dodatkowej umowy dot. wzajemnego przetwarzania danych osobowych.

14. Czy Zamawiający dopuszcza podwykonawstwo na etapie realizacji umowy w sytuacji, gdy wykonawca na etapie składania oferty nie wskazał iż będzie zlecał usługi podwykonawcom.

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zapisy i wymagania dotyczące powierzenia wykonania zamówienia podwykonawcom zostały określone w pkt. 13 Specyfikacji Warunków Zamówienia, a także w §6 wzoru umowy.

15. Czy Zamawiający zezwoli na zawarcie umowy w formie elektronicznej, z podpisaniem dokumentów podpisem kwalifikowanym?

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej przez podpisanie umowy podpisem kwalifikowanym.

16. Czy Zamawiający zezwoli, w przypadku braku możliwości podpisania umowy elektronicznie, na sporządzenie jej w wersji papierowej w większej liczbie egzemplarzy dla wykonawców występujących w konsorcjum?

Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na sporządzenie większej liczby egzemplarzy umowy w przypadku Wykonawców występujących wspólnie, jednak dla Wykonawcy w liczbie nie większej niż liczba podmiotów występujących wspólnie, co będzie miało odzwierciedlenie w treści umowy.

Zamawiający

REKTOR

PROF. DR HAB. GRZEGORZ HAŃDEREK

