

Gdańsk, 18.12.2018 r.

ZP.280.7.2018

do Wykonawców

dotyczy: postępowania przeprowadzanego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych na usługę ochrony fizycznej osób i mienia w Muzeum II Wojny Światowej w Gdańsku.

Zamawiający – Muzeum II Wojny Światowej w Gdańsku informuje, że w związku ze złożeniem przez Wykonawców zapytań dotyczących przedmiotowego postępowania, udziela stosownych odpowiedzi na podstawie zapisów SIWZ i art. 38 ust. 1 pkt 3 oraz ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych.

Pytanie 1.

1. Czy zamawiający akceptuje wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur, zgodnie z art. 106n ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tj. Dz.U. z 2016 r., Nr 710, z późn. zm.)?

Jeżeli tak, to bardzo proszę o modyfikację wzorca umowy w zakresie sposobu rozliczania się z wykonanej usługi poprzez dodanie następujących zapisów:

1. Strony akceptują wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur, zgodnie z art. 106n ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tj. Dz.U. z 2016 r., Nr 710, z późn. zm.).
2. Faktury elektroniczne będą Zamawiającemu wysyłane na adres e-mail:
3. Zamawiający zobowiązuje się do poinformowania Wykonawcy o każdorazowej zmianie ww. adresu mailowego.
4. Osobą upoważnioną do kontaktów w sprawie e-faktur ze strony Zamawiającego jest

Odpowiedz 1. Zapisy we wzorze umowy nie wykluczają możliwości składania faktur w wersji elektronicznej, jak i nie wymagają modyfikacji zapisów w tym zakresie.

Pytanie 2.

2. Mając na uwadze treść wzoru umowy wnoszę o zmianę o 50% wysokości kar umownych zastrzeżonych w powyższych przepisach.

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych dominuje pogląd, że ustanawianie przez zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych uznać należy bezwzględnie za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji wyrażonej w przepisie art. 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2006 roku, nr 164, poz. 1163 z późn. zm.), które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt. 7 ustawy prawo zamówień publicznych z uwagi, iż postępowanie jest obciążone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Stanowisko powyższe znajduje pełne potwierdzenie m.in. wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 31 lipca 2015 r. sygn. akt: KIO/1519/15. Zważyć bowiem należy, że kara umowna (odszkodowanie umowne) ze swojej istoty ma charakter wyłącznie odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie zaś prewencyjny. Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem bezspornie rażące naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współzycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 353¹ k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c. Należy mieć również na względzie stanowisko Sądu Najwyższego wyrażone w wyroku z 29 listopada 2013 roku Sygn. akt I CSK 124/13, dotyczącego przesłanek miarkowania kar umownych jako rażąco wygórowanych. W uzasadnieniu wyroku Sąd wskazał, iż „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody. Celem miarkowania kary umownej jest natomiast ochrona równowagi interesów stron i zapobieżenie nadmiernemu obciążeniu dłużnika oraz niesłusznemu wzbogaceniu wierzyciela”.

Odpowiedz 2. Zapisy we wzorze umowy pozostają bez zmian. Jednocześnie nadmieniam, że kary umowne mają charakter odszkodowawczy i kompensacyjny i są takie same dla wszystkich potencjalnych wykonawców co nie zaburza możliwości składania ofert na tych samych warunkach, a jednocześnie Zamawiający nie będzie nakładał kar umownych na Wykonawcę który będzie wykonywał umowę w sposób prawidłowy oraz zgodnie z jej treścią. Nadto, poziom podany przez Wykonawcę w pytaniu stanowi limit kar umownych a nie ich jednostkową wysokość.

Pytanie 3.

3. Wnoszę o wykreślenie wymogu dotyczącego przedłożenia zaświadczenia o niekaralności z Krajowego Rejestru Karnego i zaspieenie zaświadczenia dokumentem w postaci oświadczenia złożonego przez Wykonawcę o niekaralności. GIODO w dniu 15.02.2013 r. zajęło negatywne stanowisko w sprawie żądania informacji z KRK, które powinno być przestrzegane przez instytucje Zamawiających. Zaznaczam, iż wewnętrzne zarządzenia Zamawiającego nie mogą uchylać ustawy, stad wnioskuję o uznanie wyłącznie oświadczeń o niekaralności pracowników złożonych przez Wykonawcę.

Odpowiedz 3. Wprost wynika z zapisów SIWZ np. § 2 ust. 1 lit. a), że wykonawca w załączniku nr 3 do umowy wpisuje na zasadzie oświadczenia o niekaralności z dnia.....Natomiast np. zapis § 2 ust. 1 lit. d) jest funkcją kontrolną Zamawiającego w przypadku zaistnienia okoliczności do potrzeby żądania przedstawienia zaświadczeń z KRK.

Pytanie 4.

4. W związku ze zmianami dotyczącymi ochrony danych osobowych prosimy o odpowiedz na następujące pytanie:

czy umowa powierzenia zawierana pomiędzy przetwarzającym i administratorem będzie zgodna z minimum wskazanym w art. 28. Ust. 3 ROZPORZĄDZENIA PARLAMENTU EUROPEJSKIEGO I RADY (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych),

tj. czy będzie zawierała:

- przedmiot i czas trwania przetwarzania,
- charakter i cel przetwarzania,
- rodzaj danych osobowych oraz kategorie osób, których dotyczą dane,
- obowiązki i prawa administratora.

Odpowiedz 4. Opisano w zapisach SIWZ np. rozdział XVIII. Umowa będzie zgodna z obowiązującymi przepisami prawa.

Pytanie 5.

5. Prosimy o określenie do ilu jednostek obliczeniowych jest przewidziane konwojowanie wartości pieniężnych oraz innych przedmiotów wartościowych?

Odpowiedz 5. Do 1-dnej

Pytanie 6.

6. Czy zamawiający wymaga konwojowania środków niebezpiecznych?

Odpowiedz 6. W zapisach SIWZ nie ma nigdzie wymogów konwojowania środków niebezpiecznych

Pytanie 7.

7. Czy konwojowanie materiałów niebezpiecznych odbywa się środkiem transportu Zamawiającego?

Odpowiedz 7. jw

Pytanie 8.

8. Czy Zamawiający wymaga szczególnych pozwoleń dotyczących usługi konwojowania materiałów niebezpiecznych?

Odpowiedz 8. jw

Pytanie 9.

9. Na jakiej trasie, w jakich godzinach i z jaką częstotliwością będą realizowane konwoje wartości pieniężnych oraz innych przedmiotów wartościowych lub niebezpiecznych?

Odpowiedz 9. Tak jak podano w SIWZ – w okresie trwania umowy 12 miesięcy – 52 godziny konwoju. Trasa siedziba Muzeum Pl. Bartoszewskiego do oddziału Pekao S.A. ul. Garncarska 23

Pytanie 10.

10. Czy konwojowanie wartości pieniężnych oraz innych przedmiotów wartościowych lub niebezpiecznych odbywało się będzie z obecnością pracownika Zamawiającego?

Odpowiedz 10. Tak, w obecności pracownika w zakresie konwoju wskazanego w SIWZ

Pytanie 11.

11. Jeżeli usługa konwojowania tyczy się także deponowania wartości w bankach prosimy o doprecyzowanie czy deponowanie będzie się odbywać w kasie czy do wrzutni?

Odpowiedz 11. W kasie banku.

Pytanie 12.

12. Prosimy o potwierdzenie, że :
Zamawiający dopuszcza udział podwykonawców w zakresie wsparcia grup interwencyjnych?
Zamawiający dopuszcza udział podwykonawców w zakresie wykonywania usług ochrony?
zamawiający dopuszcza udział podwykonawców w zakresie monitorowania systemów alarmowych?
Zamawiający dopuszcza udział podwykonawców w zakresie konwojowania wartości pieniężnych?

Odpowiedz 12. Tak jak wskazano w zapisach SIWZ np. rozdział III pkt 4, 5, 6 i zapisach wzoru umowy

Pytanie 13

13. Proszę o informację, czy każda roboczogodzina pracy osób wykonujących czynności ochronne musi być wypracowana w ramach umowy o pracę? Czy Zamawiający dopuszcza zawarcia z takimi osobami umów cywilnoprawnych? Obecne zapisy SIWZ nie precyzują tej kwestii.

Odpowiedz 13. Zapisy SIWZ w tym zakresie są jasno doprecyzowane np. rozdział III pkt 7 lit. b) jak i zapisy wzoru umowy np. § 1 ust. 5

Pytanie 14.

14. Czy Zamawiający wymaga zatrudnienia pracowników na umowę o pracę na pełen etat czy może na część etatu?

Odpowiedz 14. Zamawiający nie ingeruje w politykę zatrudniania u danego wykonawcy na podstawie umów o pracę. W SIWZ wprost jest wskazana ilość godzin do wypracowania

Pytanie 15.

15. Czy Zamawiający dopuszcza, aby podczas realizacji zamówienia swoją pracę wykonywały osoby (nawet te posiadające wpis na listę kwalifikowanego pracownika ochrony) posiadające stopień niepełnosprawności, – jeśli tak, to prosimy Zamawiającego o jednoznaczne wskazanie (zgodnie z opisem podanym poniżej), o jakim stopniu niepełnosprawności i na jakich postępkach oraz ilu pracowników łącznie, Zamawiający dopuszcza do zatrudnienia przez potencjalnego Wykonawcę? Pragniemy wskazać, iż zgodnie z dyspozycją art. 29 ustawy PZP, to nie Zamawiającym spoczywa obowiązek opisanego przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i nie budzący żadnych wątpliwości. Jednoznaczne określenie przez Zamawiającego, dopuszczonej przez niego ilości osób niepełnosprawnych o określonych stopniu niepełnosprawności, sprawi, iż oferty Wykonawców będą pod tym względem porównywalne jednoznacznie. Dla Zamawiającego będzie też możliwe do zweryfikowania – na etapie badania i oceny ofert pod kątem rażąco niskiej ceny, czy potencjalny Wykonawca, nie skieruje do realizacji przedmiotu zamówienia pracowników, których stan zdrowia wykluczy prawidłowe wykonanie wskazanych prac.

Poniżej przedstawiamy charakterystykę schorzeń do poszczególnych stopni niepełnosprawności – źródło: Instytut Prawa Pacjenta i Edukacji Zdrowotnej.

Do znacznego stopnia niepełnosprawności zalicza się osobę z naruszoną sprawnością organizmu, niezdolną do pracy albo zdolną do pracy jedynie w warunkach pracy chronionej i wymagającą, w celu pełnienia ról społecznych, stałej lub długotrwałej opieki i pomocy innych osób w związku z niezdolnością do samodzielnej egzystencji.

Do umiarkowanego stopnia niepełnosprawności zalicza się osobę z naruszoną sprawnością organizmu, niezdolną do pracy albo zdolną do pracy jedynie w warunkach pracy chronionej lub wymagającą czasowej albo częściowej pomocy innych osób w celu pełnienia ról społecznych.

Do lekkiego stopnia niepełnosprawności zalicza się osobę o naruszonej sprawności organizmu, powodującej w sposób istotny obniżenie zdolności do wykonywania pracy, w porównaniu do zdolności, jaką wykazuje osoba o podobnych kwalifikacjach zawodowych z pełną sprawnością psychiczną i fizyczną, lub mająca ograniczenia w pełnieniu ról społecznych dające się kompensować przy pomocy wyposażenia w przedmioty ortopedyczne, środki pomocnicze lub środki techniczne.

Niezdolność do samodzielnej egzystencji oznacza naruszenie sprawności organizmu w stopniu uniemożliwiającym zaspokajanie bez pomocy innych osób podstawowych potrzeb życiowych, za które uważa się przede wszystkim samoobsługę, poruszanie się i komunikację.

Schorzenia specjalne (uprawniające do podwyższonego dofinansowania):

11 U – upośledzenie umysłowe

12 P – choroby psychiczne

16 E – epilepsja

12 C – całościowe zaburzenia rozwojowe np. autyzm

Odpowiedz 15. Zamawiający jasno opisał jakie wymagania i w jaki sposób ma zostać wykonany przedmiot zamówienia. Ponownie informuję, że zamawiający nie ingeruje w politykę zatrudniania u danego wykonawcy na podstawie umów o pracę. Istotnym jest, aby przedmiot zamówienia był wykonany zgodnie z zapisami SIWZ tj. w sposób należyty.

Jednocześnie informuję, że termin składania i otwarcia ofert zostaje przedłużony do dnia 21.12.2018 r. , godz. i miejsca pozostają bez zmian.

Powyższe udzielone wyjaśnienia dokonane na podstawie art. 38 ust. 1 pkt 3 uPzp stanowią integralną część SIWZ są wiążące dla wszystkich Wykonawców, zostaną przesłane wszystkim, którzy otrzymali SIWZ, zostały opublikowane zgodnie z art. 38 ust. 2 uPzp na stronie Zamawiającego BIP www.muzeum1939.pl

Główny Specjalista ds. zamówień publicznych
Muzeum II Wojny Światowej w Gdańsku


Anna Długosz