

Kraków, 30 kwietnia 2015 r.

WG ROZDZIELNIKA

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Ochrona fizyczna osób i mienia na rzecz Krajowej Szkoły Sądownictwa i Prokuratury w lokalizacjach: Kraków, ul. Przy Rondzie 5; Lublin, ul. Krakowskie Przedmieście 62”. Numer sprawy: BEF-V-261-2-10/2015

W dniach 28-29.04.2015 r. do Zamawiającego wpłynęły pytania dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. Na podstawie art. 38 ust. 1 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 poz. 907 z późn. zm.) przedstawiam złożone zapytania i udzielam odpowiedzi:

Pytanie 1.

Zamawiający określił termin realizacji usługi na okres 12 miesięcy.

Ustawodawca zobowiązał Zamawiających do wprowadzenia klauzul waloryzacyjnych w oparciu o art. 142 ust. 5 ustawy prawo zamówień publicznych, w sytuacji gdy umowy zawierane są na okres dłuższy niż 12 miesięcy. To uprawnienie nie ogranicza Zamawiającego do określenia w umowie zmian wynagrodzenia w oparciu o wskazany powyżej przepis do zamówień, których okres realizacji jest krótszy lub równy 12 miesięcy.

Zauważyć należy, iż przepis może mieć szczególne znaczenie również w przypadku gdy umowy zawarte na okres krótszy, będą obejmowały zmiany, które w sposób istotny wpłyną na koszty wykonywania usługi.

Z taką sytuacją mamy do czynienia również w przedmiotowym zamówieniu. Mianowicie, w trakcie wykonywania umowy, nastąpi zmiana przepisów ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych, która obowiązywać będzie od stycznia 2016 roku. Powyższa zmiana o tyle jest istotna, gdyż pracodawcy zatrudniający pracowników w ramach umów cywilno-prawnych będą zmuszeni do ozusowania zleceń. Wobec powyższego koszty pracy będą miały istotny wpływ na cenę, a co za tym idzie na realizację zamówienia publicznego.

W związku z tak przedstawionym stanem faktycznym, wnoszę o uwzględnienie możliwości zmiany wynagrodzenia w oparciu o powyższy przepis, również w stosunku do umów, których okres realizacji zamówienia wynosi do 12 miesięcy.

Poniżej przedstawiamy 2 propozycje zasad, które będą w sposób przejrzysty i jasny gwarantowały Stronom zawarcie stosownego aneksu uwzględniającego zmiany wynagrodzenia.

Propozycja 1:

Strony zobowiązują się, iż każdorazowo dokonają (w formie pisemnego aneksu) zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy na mocy Umowy, w przypadku wystąpienia jednej ze zmian przepisów wskazanych w art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, tj. zmiany:

- 1) stawki podatku od towarów i usług,
 - 2) 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,
 - 3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne.
2. Aneks, o którym mowa w ust. 1 powyżej, wchodzić będzie każdorazowo w życie z dniem wejścia w życie zmian przepisów, o których mowa w ust. 1 pkt 1) - 3).
3. W wypadku zmiany, o której mowa w ust. 1 pkt 1) powyżej, wartość netto wynagrodzenia Wykonawcy (tj. bez podatku od towarów i usług) nie zmieni się, a określona w aneksie wartość

brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona z uwzględnieniem stawki podatku od towarów i usług, wynikającej ze zmienionych przepisów.

4. W przypadku zmiany, o której mowa w ust. 1 pkt. 2) i 3) powyżej, wynagrodzenie Wykonawcy zostanie podwyższone o wartość, o jaką wzrosną całkowite koszty wykonania Umowy ponoszone przez Wykonawcę, wynikającą ze zmian wynagrodzeń, ubezpieczenia społecznego lub ubezpieczenia zdrowotnego osób fizycznych bezpośrednio wykonujących czynności na rzecz Zamawiającego zgodnie z postanowieniami Umowy, z uwzględnieniem wszystkich obciążeń publicznoprawnych związanych z wynagrodzeniami tych osób (bez względu na miejsce ich zatrudnienia).
5. W przypadkach, o których mowa w ust. 1 pkt. 2) i 3), przed zawarciem aneksu, o którym mowa powyżej, Wykonawca winien złożyć Zamawiającemu pisemne oświadczenie o wysokości dodatkowych kosztów wynikających z wprowadzenia zmian, o których mowa w ust. 1 pkt. 2) i 3). Aneks, o którym mowa w ust. 1 powyżej, powinien być zawarty przez Strony w terminie 30 dni od daty złożenia Zamawiającemu powyższego oświadczenia przez Wykonawcę, przed wejściem w życie zmian, o których mowa w ust. 1 pkt. 2) i 3).

Propozycja 2:

Na wypadek, gdyby SIWZ, a w szczególności Umowa, nie zawierały postanowień wymaganych przepisem art. 142 ust. 5 PZP, proponujemy dokonanie zmiany SIWZ w Rozdziale 17 oraz Umowy w §7 i §9.

„1. Wynagrodzenie brutto, wskazane w § 7 Umowy, ulegnie odpowiedniej zmianie (tj. obniżeniu lub podwyższeniu) o wartość, o jaką zmianie ulegnie w czasie obowiązywania Umowy stawka podatku od towarów i usług (VAT).

2. Strony zobowiązują się, że w przypadkach:

- a) zmiany 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, lub
- b) zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania Umowy przez Wykonawcę, że dokonają – w terminie nie dłuższym niż 30 dni od daty otrzymania przez jedną ze stron Żądania zmiany, o którym mowa w ust. 4 poniżej - zmiany Umowy (w formie aneksu) i odpowiedniej zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, określonego w § 5 ust. 1 i 2 Umowy (tj. zmianę Miesięcznej Opłaty i odpowiednią zmianę Ceny Umowy netto oraz Ceny Umowy brutto), zgodnie z procedurą opisaną w ust. 4 poniżej.

3. W przypadkach, o których mowa w ust. 2 lit. a)-b) powyżej, każdej ze Stron przysługuje prawo żądania od drugiej Strony dokonania odpowiedniej zmiany Umowy (dalej: „Żądanie zmiany”). Żądanie zmiany składa się wraz z uzasadnieniem (wskazującym wpływ zmiany na koszty wykonania Umowy oraz przedstawiającym wyliczenia ww. zmian) – w formie pisemnej pod rygorem bezskuteczności. Na pisemne żądanie drugiej Strony złożone nie później niż w terminie 7 dni od daty otrzymania przez nią Żądania zmiany, Strona składająca Żądanie zmiany winna niezwłocznie udostępnić do wglądu drugiej Stronie, w swej siedzibie, księgowe dokumenty źródłowe, w zakresie niezbędnym do oceny zasadności zmiany Umowy. Badanie ww. dokumentów źródłowych nie może trwać dłużej niż 7 dni.

4. W przypadku, gdyby zmiana Umowy, o której mowa w ust. 2, nie została dokonana przez Strony w terminie wskazanym w ust. 4 powyżej, a jej dotyczące Żądanie zmiany przewidywało podwyższenie wynagrodzenia – Zamawiający zobowiązany będzie tymczasowo do zapłaty na rzecz Wykonawcy miesięcznych zaliczek na poczet podwyższonego wynagrodzenia w wysokości równej 70% różnicy pomiędzy dotychczasową wysokością Opłaty Miesięcznej netto a żądaną wysokością Opłaty Miesięcznej netto, przy czym ostateczne rozliczenie zaliczek nastąpi najpóźniej w terminie 7 dni od dnia podpisania aneksu do Umowy, o którym mowa w ust. 3 powyżej.

5. Strony zobowiązują się, że w przypadku innej niż wymieniona w ust. 2 powyżej zmiany powszechnie obowiązującego prawa powodującej konieczność zmiany warunków Umowy, niezwłocznie zawrą stosowny aneks do Umowy.

Wnoszę, by powyższe zmiany wynagrodzenia w formie aneksu, były dokonane przez Strony w terminie poprzedzającym zmiany przepisów, do których się one odnoszą.

Jednocześnie należy dodać, że zgodnie z celem, jaki przyświecał wprowadzeniu nowych przepisów o klauzulach waloryzacyjnych oraz zgodnie ze stanowiskiem KIO w wyroku z dnia 9.03.2015 roku o sygnaturze KIO 346/15, z którego wynika, cyt.: Zamawiający może żądać kalkulacji kosztów, lecz sama zmiana wynagrodzenia powinna być automatyczna i uwzględniać całkowity wzrost obciążeń finansowych związanych ze zmianą prawa, waloryzacja powinna następować dokładnie w momencie wejścia w życie nowych regulacji”.

W związku z tym prosimy o przedstawienie mechanizmu zmiany wynagrodzenia dla wykonawcy w przypadku zmiany obciążeń publicznoprawnych tj.:

- terminu w jakim wykonawca ma się zwrócić do Zamawiającego o zawarcie aneksu dotyczącego zmiany wynagrodzenia - terminu obowiązywania aneksu tj. od momentu wejścia w życie nowych regulacji

Taki obowiązek wynika z regulacji art. 142 ust. 5 ustawy Pzp oraz stanowiska KIO w sprawie o sygn. KIO 346/2015. Wobec powyższego wnosimy o uwzględnienie zaproponowanych zmian i wprowadzenie ich do umowy.

Odpowiedź Zamawiającego 1:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w zapisach wzoru umowy.

Pytanie 2.

Czy Zamawiający wymaga by wykonawca uwzględnił w cenie oferty wszystkie koszty pracy, związane ze wzrostem opuszczenia, a wynikające ze zmiany ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych, która będzie obowiązywać od 1.01.2016 roku.

Odpowiedź Zamawiającego 2:

Informacja dotycząca sposobu obliczenia ceny oferty, w tym składowe ceny oferty zawarte zostały w rozdziale 13 SIWZ.

3

Pytanie 3.

Czy w sytuacji złożenia przez wykonawcę oferty uwzględniającej koszty o których mowa w pytaniu nr 1, wykonawca zobowiązany jest do podania w ofercie dwóch oddzielnych miesięcznych ryczałtów wynagrodzenia z podziałem na:

- rok 2015
- rok 2016.

Jeżeli tak, wnoszę o modyfikację formularza ofertowego o odpowiednie zapisy.

Odpowiedź Zamawiającego 3:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację formularza ofertowego.

Pytanie 4.

W wyniku uchwalenia ustawy o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych z dnia 29 sierpnia 2014 r, proszę o wyjaśnienie czy wszyscy pracownicy przewidziani do realizacji usługi winni być zatrudnieni wyłącznie na umowę o pracę na pełny etat?

Odpowiedź Zamawiającego 4:

W dokumentacji dotyczącej powyższego postępowania, Zamawiający nie określał wymogów dotyczących formy zatrudnienia pracowników Wykonawcy.

Pytanie 5.

Proszę o wyjaśnienie, w jaki sposób zamawiający dokona oceny oferty w oparciu o art. 90 ust.1 pkt.1 Pzp, skoro w przedmiotowym postępowaniu nie wymagał od wykonawcy zatrudnienia pracowników zgodnie z art. 29 ust. 4 pkt. 4 ustawy Pzp? Czy wartość przyjęta do ustalenia ceny oferty będzie rozpatrywana w oparciu o minimalne wynagrodzenie za pracę ustalone na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (Dz. U. Nr 200, poz. 1679 z późn.zm.)

Odpowiedź Zamawiającego 5:

Wartość oferty jest ceną ryczałtową. Wykonawca ma obowiązek podania w formularzu oferty cenę ryczałtową.

Pytanie 6.

Czy Zamawiający dopuszcza poniższe zapisy w realizacji usługi: - konieczność zmiany osób względnie pojazdów przedstawionych Zamawiającemu w wykazach.

Odpowiedź Zamawiającego 6:

Warunki dopuszczenia zmian osób realizujących zamówienie zawarte zostały we wzorze umowy w § 2 ust. 10, 11 – załącznik nr 3 do SIWZ.

Pytanie 7.

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę podwykonawcy?

Odpowiedź Zamawiającego 7:

Informacje dotyczące podwykonawców zostały wskazane w rozdziale 4 pkt. 4 SIWZ.

Pytanie 8.

Proszę o podanie średniej liczby rbg w skali miesiąca oraz za całość realizacji usługi dla wszystkich posterunków.

Odpowiedź Zamawiającego 8:

W związku z ryczałtowym określeniem wartości zamówienia oraz jednoznacznym określeniem przez Zamawiającego sposobu wykonania umowy, poprzez podanie ilości osób świadczących usługę na jednej zmianie, wskazanie lokalizacji, w których świadczone będą usługi wraz z zaznaczeniem czasookresu, wyliczenie liczby roboczogodzin niezbędnych do prawidłowego wykonania umowy pozostaje w gestii Wykonawcy.

Pytanie 9.

Wnoszę o zawarcie w §4 umowy, klauzuli, która umożliwi obu stronom rozwiązanie umowy za wypowiedzeniem tj.: „każda ze stron może w dowolnym czasie rozwiązać umowę z 3 miesięcznym okresem wypowiedzenia”. Zaznaczam, iż sytuacja Zamawiającego przy kształtowaniu treści umowy jest silniejsza, dlatego powinien on brać pod uwagę nie tylko swoje interesy, ale także interesy wykonawcy i starać się ułożyć stosunek prawny tak, aby te interesy były zrównoważone. Prawo jednostronnego wypowiedzenia umowy przysługujące obu stronom z okresem wypowiedzenia umożliwiającym drugiej stronie dostosowanie się do sytuacji, jest w opinii Wnioskującego celowe. Należy wziąć pod uwagę, iż przyczyna wypowiedzenia nie zawsze leży po stronie wypowiadającej umowę, a nawet może być zawiniona przez kontrahenta.

Odpowiedź Zamawiającego 9:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany postanowień umowy.

Pytanie 10.

W związku z postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego, którego przedmiotem jest ochrona osób i mienia na rzecz Krajowej Szkoły Sądownictwa i Prokuratury w lokalizacjach: Kraków, ul. Przy Rondzie 5; Lublin, ul. Krakowskie Przedmieście 62 proszę o udzielenie informacji, czy Zamawiający dopuszcza udział podwykonawców w realizacji części zamówienia dotyczącej użycia grup interwencyjnych w Lublinie?

Odpowiedź Zamawiającego 10:

Opis udziału podwykonawców w realizacji zamówienia opisany został w rozdziale 4 pkt. 4 SIWZ.

Pytanie 11.

Zamawiający, w kryterium oceny ofert, zamierza przyznawać punkty za „doświadczenie pracowników” rozumiane jako liczba lat doświadczenia w pracy w charakterze pracownika ochrony fizycznej w obiektach użyteczności publicznej oraz mający doświadczenie z obsługą systemu sygnalizacji pożarowej, oddymiania włamania i napadu oraz telewizji przemysłowej. Z przedstawionej przez Wykonawcę listy osób zadeklarowanych do realizacji przedmiotowego zamówienia będzie brał pod uwagę maksymalnie 10 osób z najwyższym punktowym doświadczeniem.

Jak Zamawiający oceni ofertę Wykonawcy, który zamierza do realizacji przedmiotowego zamówienia przedstawić wykaz osób zgodny z załącznikiem nr 7 do SIWZ, potwierdzający spełnienie warunków udziału w postępowaniu tj. że dysponuje odpowiednią ilością osób posiadających niezbędne do realizacji przedmiotowego zamówienia kwalifikacje, uprawnienia i doświadczenie, lecz nie posiada pracowników „w zapasie”, których mógłby wskazać z imienia i nazwiska na dzień składania ofert jako przyszłych pracowników do zatrudnienia?

Tak określony sposób oceny ofert faworyzuje w sposób ewidentny wykonawcę, który świadczy obecnie usługę na rzecz Zamawiającego, a więc posiada już pracowników dedykowanych do realizacji przedmiotowego zamówienia, a w związku z tym ich personalia są mu znane. Każdy inny Wykonawca, nawet dysponujący dużymi zasobami kadrowymi, wykorzystuje te zasoby do realizacji innych zamówień na podstawie uprzednio podpisanych umów a z chwilą uzyskania informacji, że pozyskał przedmiotowe zamówienie rozpoczyna rekrutację przyszłych pracowników.

Należy też nadmienić, że Zamawiający, określając – jak powyżej – sposób oceny ofert, może uniemożliwić uzyskanie zamówienia wykonawcy, który ma wolę zatrudnienia pracowników na zasadach określonych przez Zamawiającego i w sposób rzetelny oraz zgodny z prawem realizować na jego rzecz zamówienie.

Wnosimy zatem o wyrażenie zgody na dopuszczenie możliwości przedstawienia do akceptacji Zamawiającemu przed podpisaniem umowy nowych osób do pełnienia obowiązków ochrony, posiadających wszystkie wymagane kwalifikacje, uprawnienia i zadeklarowane doświadczenie zgodnie z załącznikiem nr 7 do SIWZ.

Zgoda na powyższy zapis zrównoważyłoby szansę wszystkich wykonawców na uzyskanie zamówienia i byłoby zgodne z art. 7 ust. 1 ustawy PZP.

Odpowiedź Zamawiającego 11:

Ocena warunku udziału w postępowaniu oraz ocena kryteriów oceny ofert opisane zostały przez Zamawiającego w rozdziale 6 oraz w rozdziale 14 Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

Zmiany osób realizujących zakres zamówienia zostały opisane we wzorze umowy w § 2 ust. 10,11.

Zamawiający informuje, iż powyższe zapytania i odpowiedzi stanowią integralną część SIWZ.

DYREKTOR
KRAJOWEJ SZKOŁY SĄDOWNICTWA I PROKURATURY

Leszek Pietraszko
SĘDZIA SĄDU APELACYJNEGO

Handwritten mark