

Łódź, 03.10.2016 r.

Znak postępowania zakupowego: 58/RZ/OŁ/2016

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia niepublicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Zakup usługi ochrony fizycznej w Biurach Obsługi Klienta w Łodzi przy Al. Kościuszki 123 oraz Pl. Niepodległości 4”

- I. Zamawiający informuje, że wpłynęły pytania do treści SIWZ, na które Zamawiający zgodnie z ust. 6.3.1.1 Regulaminu Zakupów w PGE Obrót S.A udziela odpowiedzi :

Pytanie 1: Przedmiot zamówienia ma wykonywać agent ochrony kwalifikowany czy niekwalifikowany?

ODPOWIEDŹ: kwalifikowany agent ochrony , spełniający poniższe wymagania: osoba, która m.in. ukończyła 21 lat, nie była skazana prawomocnym wyrokiem za przestępstwo umyślne i nie toczy się przeciwko niej postępowanie karne o takie przestępstwo, ma pełną zdolność do czynności prawnych, ukończyła co najmniej gimnazjum i posiada nienaganną opinię wydaną przez właściwy organ Policji.

Pytanie 2: Czy zatrudnienie agenta ochrony może odbywać się na podstawie umowy cywilno-prawnej?

ODPOWIEDŹ: tak

Pytanie 3

W związku z planowanym terminem realizacji usługi – 24 miesiące od dnia zawarcia umowy, wnoszę o zawarcie w umowie zapisów dot. waloryzacji wynagrodzenia wykonawcy w przypadku zmiany odpowiednich przepisów prawa.

Proponujemy dokonanie zmiany SIWZ, poprzez dodanie do projektu umowy poniższych zapisów:

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 poniżej:
- 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) powyżej, wynagrodzenie Wykonawcy zostanie podwyższone o wartość, o jaką wzrosną całkowite koszty wykonania Umowy ponoszone przez Wykonawcę, a wynikające z podwyższenia wynagrodzeń poszczególnych pracowników biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia, do wysokości wynagrodzenia minimalnego obowiązującej po zmianie przepisów lub jej odpowiedniej części, w przypadku osób zatrudnionych w wymiarze niższym niż pełen etat.
5. W przypadku zmiany, o której mowa w ust 1 pkt. 3) powyżej, wynagrodzenie Wykonawcy zostanie podwyższone o wartość, o jaką wzrosną całkowite koszty wykonania Umowy ponoszone przez Wykonawcę, wynikającą ze wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej wykonawcę zamówienia publicznego 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, a biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób.
6. 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).

ODPOWIEDŹ:

*W § 5 Umowy wskazano, że do wynagrodzenia netto Wykonawca doliczy **należy podatek VAT** bez określania stawki, co oznacza, że każdorazowo należy przyjąć stawkę vat zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa.*

Zamawiający wprowadza do Umowy następujące zapisy dotyczące waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy:

„Przewiduje się w szczególności możliwość dokonania nie wcześniej niż od 1 stycznia 2018 r. zmiany, za zgodą obu Stron, postanowień Umowy, w przypadku zajścia co najmniej jednej z poniższych okoliczności:

- 1) zmiana wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku zmiany:*
- b) wysokości minimalnego wynagrodzenia za prace ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę – w takim przypadku Wykonawca zobowiązany jest przedstawić szczegółową kalkulację zmiany wynagrodzenia z uwzględnieniem powyższych okoliczności*
- c) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne - – w takim przypadku Wykonawca zobowiązany jest przedstawić szczegółową kalkulację zmiany wynagrodzenia z uwzględnieniem powyższych okoliczności*

Pytanie 4

Proszę o informację czy pracownicy przewidziani do realizacji usługi winni być zatrudnieni na umowę o pracę na pełny etat?

ODPOWIEDŹ: zatrudnienie na umowę o pracę na pełny etat nie jest wymagane.

Pytanie 5

Wnoszę o zawarcie w umowie, klauzuli, która umożliwi obu stronom rozwiązanie umowy za wypowiedzeniem tj.: „każda ze stron ma prawo wypowiedzieć umowę z zachowaniem 3 miesięcznego okresu 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 Wykonawcy celowe.

ODPOWIEDŹ: Intencją Zamawiającego jest zawarcie Umowy, która zabezpieczy wykonywanie na jego rzecz określonych usług w całym okresie jej obowiązywania. Dopuszczenie możliwości rozwiązania Umowy z zachowaniem 3 miesięcznego okresu wypowiedzenia nie pozwoliłoby na realizację tego celu.

Pytanie 6

Proszę o potwierdzenie, iż oferta ma uwzględniać koszty, wynikające z obowiązujących przepisów prawa w dniu składania ofert.

ODPOWIEDŹ: Cena oferty musi uwzględniać koszty w całym okresie obowiązywania umowy, a nie tylko wynikające z przepisów prawa w dniu składania ofert.

Pytanie 7

Zamawiający w par.7 umowy określił wysokość kar umownych jakie będą naliczane w przypadku niewykonania bądź nienależytego wykonania umowy. Obciążenie finansowe jakie może wynikać w związku z wysokością nałożonych kar za konkretne uchybienie jest nieadekwatne do wartości zamówienia. Wobec powyższego wnoszę o modyfikację par. 7 w następujący sposób:

b. wykonywania obowiązków z naruszeniem obowiązujących przepisów przez pracowników Wykonawcy w wysokości 5% średniej miesięcznej wartości zamówienia brutto, liczonej z trzech ostatnich miesięcy, a jeżeli okres wykonania umowy był krótszy – z tego okresu

Te drastycznie wysokie kary umowne w naszej ocenie wywołują niczym nieuzasadnione korzyści dla Zamawiającego. Ponadto zastrzeżenie kar umownych w takiej wysokości (jak zawarto w umowie) są sprzeczne z zasadami współżycia społecznego w rozumieniu art.58 par.2 i art. 3531 k.c., a tym samym z mocy prawa powinny zostać uznane za nieważne.

Zapisy umów nie powinny faworyzować jednej ze stron. W tym przypadku mamy do czynienia ze zbyt wygórowanymi karami umownymi, wobec powyższego żądanie zmiany zapisów w powyższym zakresie jest w pełni uzasadnione.

Orzeczenie Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 29 czerwca 2009 roku (KIO/UZP 767/09) przedstawia pogląd, zgodnie z którym mimo, iż sytuacja Zamawiającego przy kształtowaniu treści umowy jest silniejsza, 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.

Wobec powyższego wnoszę o zmniejszenie kar zawartych w par.7 umowy.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający, ustalając wysokość kar umownych miał na celu takie ich skalkulowanie, aby stanowiły skuteczne narzędzie prewencyjne i mobilizujące Wykonawcę do prawidłowego wykonywania Umowy. Zapewnienie bezpieczeństwa klientów i pracowników przebywających w Biurach Obsługi Klienta jest dla Zamawiającego sprawą priorytetową. Wykonawca sugerując, że wysokie kary umowne wywołują niczym nieuzasadnione korzyści dla Zamawiającego zakłada z góry, że będzie musiał takie kary zapłacić.

Ponadto wysokość kar umownych jest decyzją biznesową, nieograniczoną żadnymi regulacjami prawnymi i może być kształtowana dowolnie.

II. Powyższe wyjaśnienia są wiążące dla Wykonawców.

Zatwierdzam:
PGE Obrót S.A.
Oddział z siedzibą w Łodzi
Dyrektor
Dariusz Łukaszewski

