



PROKURATURA OKRĘGOWA

W JELENIEJ GÓRZE

7 WYDZIAŁ BUDŻETOWO - ADMINISTRACYJNY

Jelenia Góra, dnia 10 sierpnia 2023 roku

Dot. 3043-7.261.4.2023

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego

w trybie podstawowym, na podstawie art. 275 pkt 1 w zw. z art. 359 pkt 2 **ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych** (Dz.U.2022.1710 t.j. z dnia 2022.08.16) na zadanie pn.: Świadczenie usługi ochrony fizycznej osób i mienia w obiektach pozostających w trwałym zarządzie Prokuratury Okręgowej w Jeleniej Górze”

Pytania z dnia 09 sierpnia 2023 roku:

Pytanie nr 1: dotyczące wzoru umowy, załącznik nr 5 do SWZ

§1 ust. 2 pkt 3: pracownicy realizujący przedmiot umowy są przeszkoleni w zakresie przepisów BHP

Czy Zamawiający przewiduje przeprowadzenie szkolenia dla pracowników Wykonawcy w zakresie BHP?

Odp.

Zamawiający nie przewiduje szkoleń dla pracowników Wykonawcy w zakresie przepisów BHP.

Pytanie nr 2: dotyczące wzoru umowy, załącznik nr 5 do SWZ

§2 ust. 2 pkt 5: Zatrudnianie pracowników w oparciu o przepisy ustawy Kodeks Pracy, niekaranych sądowo, przeciw którym nie toczy się postępowanie karne, o pozytywnej opinii, po ich zaakceptowaniu przez Zamawiającego.

W jaki sposób powyższe warunki będą weryfikowane przez Zamawiającego? Jakie są kryteria „akceptacji” przez Zamawiającego?

Odp.

Akceptacją Zamawiającego dla pracowników Wykonawcy będzie zatrudnienie ich w oparciu o przepisy Kodeksu Pracy, nie karanych sądowo (informacja z KRK), oświadczenie o tym, że nie toczy się wobec pracownika Wykonawcy postępowanie karne, ani karno-skarbowe.

Pytanie nr 3: dotyczące wzoru umowy, załącznik nr 5 do SWZ

§3 ust. 4 : Strony będą prowadziły współpracę w zakresie spraw kadrowych oraz oceny pracy służb porządkowych, a Zamawiający ma prawo wnioskowania zmian w obsadzie osobowej w przypadku utraty zaufania do któregoś pracownika

- 1) Czy ostateczne podjęcie decyzji w powyższej sprawie należy do Wykonawcy ?
- 2) Utrata zaufania jest określeniem bardzo ogólnym, którego nie można obiektywnie zweryfikować, czy Zamawiający przewiduje możliwość wprowadzenia katalogu kryteriów weryfikowalnych, w oparciu o które, w przypadku ich wystąpienia będzie możliwe wprowadzenie zmian?

Odp.

- 1) Zamawiający może wnioskować do Wykonawcy o wymianę jego pracownika, a sprawy kadrowe dotyczące osoby wymienianej pozostają w gestii Wykonawcy.
- 2) Zamawiający nie jest w stanie wymienić wyczerpująco wszystkich działań bądź zachowań pracownika Wykonawcy będących podstawą do utraty zaufania wobec niego. Takim działaniem lub zachowaniem będzie każde z nich, które spowoduje, że Zamawiający nie będzie widział możliwości dalszej współpracy z pracownikiem Wykonawcy. Utrata zaufania znajdzie oparcie w przesłankach natury obiektywnej oraz racjonalnej i nie będzie wynikiem arbitralnych ocen lub subiektywnych uprzedzeń (wyrok SN z 25 listopada 1997 r., I PKN 385/97).

Pytanie nr 4: dotyczące wzoru umowy, załącznik nr 5 do SWZ

§3 ust. 6: W przypadku konieczności zmian kadrowych w trakcie trwania umowy Wykonawca powiadomi Zamawiającego o tym fakcie pisemnie z co najmniej tygodniowym wyprzedzeniem, a w przypadkach losowych - telefonicznie, niezwłocznie potwierdzając pisemnie.

W związku z zatrudnieniem przez Wykonawcę osób na podstawie umowy o pracę oraz odpowiednim terminem wypowiedzenia tych umów, czy Zamawiający weźmie pod uwagę okres wypowiedzenia zatrudnionych przez Wykonawcę pracowników oraz czy Zamawiający poda Wykonawcy wyczerpujące uzasadnienie wprowadzanych zmian.

Odp.

Konieczność zmian kadrowych zgłaszana przez Zamawiającego Wykonawcy spowodowana będzie utratą zaufania do pracownika Wykonawcy. Wobec powyższego Zamawiający nie przewiduje uwzględnienia okresu wypowiedzenia osób zatrudnionych przez Wykonawcę.

Pytanie nr 5: dotyczące wzoru umowy, załącznik nr 5 do SWZ

§3 ust. 8 Strony ustalają, iż Zamawiający za powiadomieniem Wykonawcy może odsunąć od realizacji przedmiotu umowy osobę, która nie realizuje usługi zgodnie z dyspozycjami Zamawiającego i postanowieniami umowy.

- 1) Co oznacza określenie „odsunąć” czy jest to określenie terminowe?
- 2) Czy i Ile miesięcy/tygodni/dni wcześniej Zamawiający powiadomi Wykonawcę ?
- 3) Czy Wykonawca zobowiązany jest zorganizować zastępstwo ?
- 4) Czy Zamawiający weźmie pod uwagę okres wypowiedzenia umowy o pracę pracowników Wykonawcy?
- 5) Czy Zamawiający poda Wykonawcy wyczerpujące uzasadnienie wprowadzanych zmian?

Odp.

- 1) Zamawiający informuję, że określenie odsunąć znaczy zrezygnować i będzie miało charakter stały,
- 2) O konieczności wymiany pracownika Wykonawcy, Zamawiający będzie go informował na bieżąco.
- 3) Tak. Wykonawca zobowiązany jest zorganizować zastępstwo.
- 4) Zamawiający nie będzie brał pod uwagę okresu wypowiedzenia pracowników Wykonawcy.
- 5) Wszelkie ew. zmiany kadrowe będą przez Zamawiającego uzasadniane Wykonawcy pisemnie w kontekście wszelkich okoliczności faktycznych.

Pytanie nr 6: dotyczące wzoru umowy, załącznik nr 5 do SWZ

§4 ust. 3: Każda ze stron może rozwiązać umowę w okresie jej trwania z zachowaniem dwumiesięcznego okresu wypowiedzenia.

Czy Zamawiający przewiduje wprowadzenie katalogu przyczyn wypowiedzenia umowy ?

Odp.

Zamawiający nie przewiduje katalogu przyczyn wypowiedzenia umowy. Strony mogą sobie wypowiedzieć umowę na podstawie § 4 ust. 3 umowy.

Pytanie nr 7: dotyczące wzoru umowy, załącznik nr 5 do SWZ

§4 ust. 6: Wykonawca, który uważa się za uprawnionego do wystąpienia z żądaniem zmiany umowy w związku z wystąpieniem okoliczności, o których mowa w pkt 4 oraz ustawie PZP, zobowiązany jest złożyć pisemny wniosek o zmianę umowy. Wniosek Wykonawcy, o którym mowa wyżej winien zawierać przywołanie podstawy prawnej żądania Wykonawcy z przywołaniem właściwych postanowień Umowy i/lub przepisów ustawy PZP oraz zawierać uzasadnienie wniosku w oparciu o te podstawy. We wniosku Wykonawca winien precyzyjnie określić, w jakim zakresie domaga się zmiany Umowy, przedstawiając w tym zakresie stosowne kalkulacje i obliczenia.

Czy odwołanie dotyczące pkt 4 jest prawidłowe ? – (ust.) pkt 4 dotyczy upływu okresu wypowiedzenia

Odp.

Nastąpiła omyłka pisarska.

§4 ust. 6: otrzymuje brzmienie: Wykonawca, który uważa się za uprawnionego do wystąpienia z żądaniem zmiany umowy w związku z wystąpieniem okoliczności, o których mowa w pkt 7 oraz ustawie PZP, zobowiązany jest złożyć pisemny wniosek o zmianę umowy. Wniosek Wykonawcy, o którym mowa wyżej winien zawierać przywołanie podstawy prawnej żądania Wykonawcy z przywołaniem właściwych postanowień Umowy i/lub przepisów ustawy PZP oraz zawierać uzasadnienie wniosku w oparciu o te podstawy. We wniosku Wykonawca winien precyzyjnie określić, w jakim zakresie domaga się zmiany Umowy, przedstawiając w tym zakresie stosowne kalkulacje i obliczenia.

Pytanie nr 8: dotyczące wzoru umowy, załącznik nr 5 do SWZ

art. 439 ust. 1 PZP nakłada obowiązek wprowadzenia do umowy klauzuli waloryzacyjnej w przypadku jeżeli umowa zawarta jest na okres dłuższy niż 6 miesięcy, w obecnym brzmieniu umowy, brak jest zapisów dotyczących waloryzacji, czy Zamawiający przewiduje zmianę treści umowy w tym zakresie ?

Odp.

Zamawiający przewidział obowiązek wprowadzania zmian wysokości należnego Wykonawcy w przypadku zmian, o których mowa w § 4 pkt. 7 umowy, a ewentualne zmiany będą miały charakter aneksu do umowy.

Pytanie nr 9: dotyczące wzoru umowy, załącznik nr 5 do SWZ

§9 ust. 1: Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę w wysokości 10% wartości umownej brutto w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy

Czy Zamawiający wprowadzi katalog przyczyn leżących po stronie Wykonawcy?

Odp.

Zamawiający nie jest w stanie wymienić wyczerpująco wszystkich działań, o które pyta tutaj Wykonawca. Zamawiający ma na myśli wszelkie przypadki nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę, o których mowa w § 10. ust 1, pkt 1-3 umowy.

Pytanie nr 10: dotyczące wzoru umowy, załącznik nr 5 do SWZ

§9 ust. 7: Niezależnie od naliczenia kary umownej, w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonywania umowy przez Wykonawcę, Zamawiającemu przysługuje prawo do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym z prawem obciążenia Wykonawcy niekorzystną dla Zamawiającego różnicą kosztów zastępczej usługi porządkowej w stosunku do kosztów usługi wynikających z niniejszej umowy, do czasu

zakończenia przez Zamawiającego procedury wyboru nowego wykonawcy usług jednak nie dłużej niż przez okres 3 miesięcy.

Odstąpienie od umowy w przypadku jednorazowego niewykonania lub nienależytego wykonania umowy jest w ocenie Wykonawcy zbyt daleko idącą przesłanką, w szczególności biorąc pod uwagę, że Zamawiający jest uprawniony do wykonania zastępczego umowy, Czy Zamawiający przewiduje zmianę polegającą na dodaniu możliwości odstąpienia dopiero po 5 krotnym niewykonaniu lub nienależytym wykonaniu umowy ?

Odp.

Zamawiający nie przewiduje w tym zakresie zmiany umowy.

Pytanie nr 11: dotyczące wzoru umowy, załącznik nr 5 do SWZ

Zgodnie z art. 436 ust. 1 pkt 3 ustawy PZP, umowa zawiera postanowienia określające w szczególności łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić Strony.

Przedstawiony wzór umowy nie zawiera ograniczenia dot. maksymalnej wartości kar umownych, czy Zamawiający przewiduje w tym zakresie zmiany ?

Odp.

Prawo Zamówień Publicznych nie reguluje łącznej maksymalnej wysokości kar umownych, które mogą dochodzić Strony, pozostawiając to Zamawiającemu, który decydując się na kary umowne musi przewidzieć dochodzony limit. Poszczególne kary umowne zostały przez Zamawiającego ukształtowane w sposób przejrzysty co do wysokości i zakresu odpowiedzialności (§9 ust. 1 – 4 umowy).

Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z 28 czerwca 2022r. w sprawie KIO 1553/22 orzekła, że zgodnie z Ustawą PZP jest postanowienie projektowanej umowy, które zastrzega, że łączna wysokość kar umownych jakimi zamawiający może obciążyć Wykonawcę na podstawie umowy nie może przekroczyć 50% podstawy brutto.

Z poważaniem