



Kalisz, dnia 06.11.2020r.

ZP.271.1.27.2020

INFORMACJA DLA OFERENTÓW ZMIANA nr 3

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na realizację zadania pn.: „Świadczenie usług całodobowej ochrony fizycznej osób i mienia na terenie Centrum Przesiadkowego w Kaliszu.”.

W związku z pytaniami oferenta, zgodnie z art. 38 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019r. poz. 1843), Zamawiający informuje, jak niżej:

1. **Pytanie:** Czy Zamawiający wymaga, aby świadcząca usługę ochrony Grupa Interwencyjna posiadała status Specjalistycznej Uzbrojonej Formacji Ochronnej?

Odpowiedź: Zamawiający nie wymaga aby świadcząca usługę ochrony Grupa Interwencyjna posiadała status Specjalistycznej Uzbrojonej Formacji Ochronnej?

2. **Pytanie:** Czy Zamawiający wymaga, aby usługa bezpośredniej ochrony fizycznej osób i mienia realizowana była w całości przez osoby wpisane na listę kwalifikowanych pracowników ochrony fizycznej?

Odpowiedź: Zamawiający nie wymaga od osób bezpośrednio wykonujących dozór posiadania wpisu na listę kwalifikowanych pracowników ochrony fizycznej, natomiast wymaga takiego od członków Grupy Interwencyjnej.

3. **Pytanie:** Czy Zamawiający wymaga, aby pracownicy Grupy Interwencyjnej zatrudnieni byli na umowę o pracę.

Odpowiedź: Zamawiający wymaga, aby wszystkie osoby bezpośrednio wykonujących dozór były przez Wykonawcę lub Podwykonawcę na podstawie umowy o pracę w rozumieniu art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (jednolity tekst: Dz. U. z 2018 r. poz. 917, z późn. zm.).

Natomiast Zamawiający dopuszcza możliwość łączenia zatrudnienia na umowę o pracę z zatrudnieniem na umowę cywilno-prawną, ale tylko w przypadku, kiedy osoba bezpośrednio wykonująca czynności jest zatrudniona na pełny etat na umowę o pracę. Zamawiający dopuszcza, aby pracownicy zatrudnieni u podwykonawcy w składzie Grupy Interwencyjnej, mogli być zatrudnieni na podstawie umów cywilno-prawnych na warunkach i zasadach umożliwiających wykonywanie zleconych zadań w sposób nieprzerwany przez cały okres obowiązywania umowy.

4. **Pytanie:** Proszę o informację, jak będą realizowane obowiązki stron w przypadku wystąpienia tzw. „siły wyższej”. Jednocześnie, w związku z zaistniałą sytuacją zagrożenia pandemią koronawirusa, wnoszę o wprowadzenie do wzorca umowy postanowień dotyczących wystąpienia siły wyższej. Poniżej przykładowe zapisy, które zamawiający — wzorem innych zamawiających publicznych - mógłby wprowadzić do wzorca umowy:

SIŁA WYŻSZA

1. Na czas działania Siły Wyższej obowiązki Strony, która nie jest w stanie wykonać danego obowiązku ze względu na działanie Siły Wyższej, ulegają zawieszeniu.

2. Strona Umowy, która opóźnia się ze swoim świadczeniem wynikającym z Umowy ze względu na działanie Siły Wyższej nie jest narażona na konsekwencje finansowe (w tym odsetki, kary albo inne konsekwencje finansowe) lub odstąpienie od Umowy przez drugą Stronę z powodu niedopełnienia obowiązków Umownych.

3. Dla potrzeb Umowy, "Siła Wyższa" oznacza zdarzenie, którego wystąpienie jest niezależne od Stron i któremu nie mogą one zapobiec przy zachowaniu należytej staranności, a w szczególności: wojny, stany nadzwyczajne, klęski żywiołowe, epidemie ograniczenia związane z kwarantanną, embargo, rewolucje, zamieszki i strajki, które uniemożliwia wykonywanie Przedmiotu Umowy.

4. Każda ze Stron jest obowiązana do niezwłocznego zawiadomienia drugiej ze Stron o zajściu przypadku Siły Wyższej. O ile druga ze Stron nie wskaże inaczej na piśmie, Strona, która dokonała zawiadomienia będzie kontynuowała wykonywanie swoich obowiązków wynikających z Umowy, w takim zakresie, w jakim jest to praktycznie uzasadnione, jak również musi podjąć wszystkie alternatywne działania zmierzające do wykonania Umowy, których podjęcia nie wstrzymuje zdarzenie Siły Wyższej.

5. W przypadku ustania Siły Wyższej Strony niezwłocznie przystąpią do realizacji swych obowiązków wynikających z Umowy.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż zmianie ulega Projekt umowy w związku z tym po § 15 dodaje się § 15a o następującym brzmieniu:

„§ 15a

1. Na czas działania Siły Wyższej obowiązki Strony, która nie jest w stanie wykonać danego obowiązku ze względu na działanie Siły Wyższej, ulegają zawieszeniu.
2. Strona Umowy, która opóźnia się ze swoim świadczeniem wynikającym z Umowy ze względu na działanie Siły Wyższej nie jest narażona na konsekwencje finansowe (w tym odsetki, kary albo inne konsekwencje finansowe) lub odstąpienie od Umowy przez drugą Stronę z powodu niedopełnienia obowiązków Umownych.
3. Dla potrzeb Umowy, "Siła Wyższa" oznacza zdarzenie, którego wystąpienie jest niezależne od Stron i któremu nie mogą one zapobiec przy zachowaniu należytej staranności, a w szczególności: wojny, stany nadzwyczajne, klęski żywiołowe, epidemie ograniczenia związane z kwarantanną, embargo, rewolucje, zamieszki i strajki, które uniemożliwia wykonywanie Przedmiotu Umowy.
4. Każda ze Stron jest obowiązana do niezwłocznego zawiadomienia drugiej ze Stron o zaistnieniu przypadku Siły Wyższej. O ile druga ze Stron nie wskaże inaczej na piśmie, Strona, która dokonała zawiadomienia będzie kontynuowała wykonywanie swoich obowiązków wynikających z Umowy, w takim zakresie, w jakim jest to praktycznie uzasadnione, jak również musi podjąć wszystkie alternatywne działania zmierzające do wykonania Umowy, których podjęcia nie wstrzymuje zdarzenie Siły Wyższej.
5. W przypadku ustania Siły Wyższej Strony niezwłocznie przystąpią do realizacji swych obowiązków wynikających z Umowy.”

5. **Pytanie:** Czy zamawiający dopuszcza realizację usługi przez osoby posiadające orzeczenie o niepełnosprawności — zgodnie z ustawą z dnia 27 sierpnia 1997 r, o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych (Dz. U. z 2011 r. Nr 127, poz. 721, z późn. zm.), a jeśli tak, to na jakich stanowiskach/posterunkach?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza realizację usługi przez pracowników Wykonawcy posiadających orzeczenie o niepełnosprawności w zakresie pracownika ochrony, o którym mowa w pkt 4.2.1. SIWZ.

6. **Pytanie:** Zgodnie ze wzorem umowy, Zamawiający przewiduje kary umowne za nienależyte wykonywanie usługi. Czy Zamawiający, po analizie poniższych argumentów Wykonawcy,

zmodyfikuje wymość kar umownych? Wykonawca wnosi o zmianę o 50% wysokości kar, zastrzeżonych przez Zamawiającego. Przewidziane przez Zamawiającego kary są niewspółmiernie wysokie do wartości zamówienia oraz do czasu trwania umowy. Poziom kar umownych jest zbyt wygórowany w stosunku do wskazanych nieprawidłowości stanowiących podstawę ich naliczenia, Wykorzystywanie przez Zamawiającego będącego silniejszą stroną stosunku prawnego powstającego w wyniku udzielenia zamówienia - jego pozycji do zastrzegania na swoją rzecz kar umownych, których wysokość jest wygórowana jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, a tym samym winno być uznane za wykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 Kodeksu cywilnego granice swobody umów. Uprzywilejowana pozycja Zamawiającego oraz zasadniczo jednostronne określanie istotnych warunków przyszłej umowy sprawia, że umowa o udzielenie zamówienia staje się niejako umową adhezyjną, podczas gdy winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowna nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych. Dodatkowo, samą wysokość Kar umownych należy uznać za nadmierną, a tym samym również sprzeczną z zasadami współżycia społecznego. Postanowienia umowne dotyczące kar w żaden sposób nie są związane z zabezpieczeniem interesu Zamawiającego i interesu publicznego związanego z uzyskaniem jak najlepszego zamówienia. W konsekwencji Zamawiający działa z przekroczeniem swobody umów łamiąc zasady współżycia społecznego wykorzystując instytucję kary umownej niezgodnie z jej naturą i przeznaczeniem. Ponadto, Zamawiający wprowadzając takie postanowienia narusza zasady uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców, ogranicza konkurencję oraz utrudnia dostęp do rynku przedsiębiorcom, co może faktycznie wpłynąć na brak ofert. Na uwagę zasługuje również fakt, że wykonawca potencjalne ryzyko związane z naliczeniem kar umownych wkalkuluje w cenę oferty, co spowoduje, że złożone oferty będą mniej konkurencyjne, a Zamawiający poniesie większe koszty związane z udzieleniem zamówienia.

Odpowiedź: Zapisy dotyczące kar pozostają bez zmian.

7. **Pytanie:** Proszę o potwierdzenie, że Zamawiający wyraża zgodę, aby każda z firm wchodząca w skład konsorcjum firm wystawiała Zamawiającemu osobną fakturę VAT.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż zgodnie z zapisami pkt. 24.2 SIWZ w przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie, rozliczenia dokonywane będą wyłącznie z pełnomocnikiem. W związku z powyższym Zamawiający nie wyraża zgody, aby każda z firm wchodząca w skład konsorcjum firm wystawiała Zamawiającemu osobną fakturę VAT.

W związku z powyższym zmianie ulega termin składania ofert do dnia 13.11.2020r. do godz. 14:00. Otwarcie nastąpi w dniu 13.11.2020r. o godz. 14:15.

Powyższe należy traktować jako zmianę nr 3 do specyfikacji istotnych warunków zamówienia i stanowi jej integralną część.

Zatwierdził:
/.../
Dyrektor MZDiK w Kaliszu
Krzysztof Gałka
dnia 09.11.2020r.