

Warszawa, 23.08.2023 r.

### Wyjaśnienia treści SWZ

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia na usługi społeczne i inne szczególne usługi o wartości większej niż 750 000 euro w trybie przetargu nieograniczonego, na podstawie art. 359 pkt 1) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych na: Usługa ochrony nieruchomości i mienia Narodowego Instytutu Onkologii im. Marii Skłodowskiej-Curie – Państwowego Instytutu Badawczego w Warszawie.**

**PN-144/23/KT**

Zamawiający działając na podstawie art. 135 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) zwanej dalej: „ustawą Pzp” informuje, że w w/w postępowaniu wpłynęły zapytania do SWZ.

W związku z powyższym na podstawie art. 135 ust. 6 oraz art. 137 ust. 1 ustawy Pzp, Zamawiający wyjaśnia oraz zmienia treść SWZ.

W przypadku, gdy udzielone poniżej odpowiedzi pozostają w sprzeczności z postanowieniami SWZ lub też precyzują lub uzupełniają postanowienia SWZ, należy przyjąć, że stanowią one zmianę SWZ, dokonaną przez Zamawiającego w myśl art. 137 ust. 1 Ustawy Pzp i będą stanowić podstawę dla oceny zgodności oferty z SWZ, przy czym w przypadku, gdy:

- 1) postanowienia odpowiedzi są sprzeczne z postanowieniami SWZ, za obowiązujące w tym zakresie należy przyjąć treść udzielonej odpowiedzi,
- 2) postanowienia odpowiedzi precyzują lub uzupełniają postanowienia SWZ, za obowiązujące w tym zakresie należy przyjąć treść udzielonych odpowiedzi wraz z dotychczasową treścią SWZ.

Dotyczy Rozdziału XXII SWZ.

1. Zamawiający ustalił zabezpieczenie należytego wykonania umowy na poziomie 10%. Zgodnie z Art. 452 ust. 2. ustawy prawo zamówień publicznych "zabezpieczenie ustala się w wysokości nieprzekraczającej 5% ceny całkowitej podanej w ofercie albo maksymalnej wartości nominalnej zobowiązania zamawiającego wynikającego z umowy". Art. 452 ust. 3. ustawy prawo zamówień publicznych - "Zabezpieczenie można ustalić w wysokości większej niż określona w ust. 2, nie większej jednak niż 10% ceny całkowitej podanej w ofercie albo maksymalnej wartości nominalnej zobowiązania zamawiającego wynikającego z umowy, jeżeli jest to uzasadnione przedmiotem zamówienia lub wystąpieniem ryzyka związanego z realizacją zamówienia, co zamawiający opisał w SWZ lub innych dokumentach zamówienia." Wbrew przywołanym przepisom, zamawiający nie uzasadnił w SWZ wyższego zabezpieczenia należytego wykonania umowy. W związku z powyższym zwracamy się z wnioskiem o obniżenie zabezpieczenia należytego wykonania umowy. Zwracamy także uwagę na fakt, że ostatecznie wyższy koszt zabezpieczenia należytego wykonania umowy zostanie uwzględniony przez wykonawców przy kalkulacji ceny usługi.

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wysokości zabezpieczenia należytego wykonania Umowy z 10% na 5% .**

2. Proszę o udostępnienie wzoru umowy najmu.

**Odp.: Zamawiający informuje, iż w toczącym się postępowaniu nie jest przewidziana umowa najmu, opłata pobierana jest zgodnie z zapisami § 14 ust.3 załącznika nr 7 do SWZ (projektowane postanowienia umowy).**

3. W związku z koniecznością ponoszenia dodatkowych opłat związanych z korzystaniem z mediów: zużyta energia elektryczna, zużyta woda i odprowadzone ścieki wg wskazań liczników zainstalowanych w pomieszczeniu i cen pobieranych przez dostawcę mediów, proszę o podanie opłat ponoszonych przez obecnego Wykonawcę z ostatnich 6 mcy.

**Odp.: Zgodnie z § 14 ust 3 zdanie drugie projektu umowy stanowiącej załącznik nr 7 do SWZ. Aktualne stawki opłat za: zużycie wody i ścieki w kwocie 10,90zł brutto za 1m<sup>3</sup>, zużycie energii elektrycznej w kwocie 1,16zł brutto za 1Kw/h (Stawki mogą ulec zmianie w przypadku zmiany cen dokonanych przez dostawców poszczególnych mediów).**

4. Proszę o informację, czy Zamawiający dopuszcza realizację zamówienia przez osoby posiadające orzeczony stopień niepełnosprawności.

**Odp: Zamawiający nie dopuszcza świadczenia usługi przez osoby z orzeczeniem o niepełnosprawności.**

5. Proszę o informację, czy wszystkie roboczo – godziny mają być realizowane na podstawie umowy o pracę, czy też Zamawiający dopuszcza umowy dzielone (umowa o pracę oraz umowa zlecenie).

**Odp: Zgodnie z zapisami rozdziału X SWZ.**

6. Czy w przypadku gdy pracownik ochrony zadeklaruje pracę powyżej pełnego etatu, Zamawiający oprócz wymogu o pracę w pełnym wymiarze godzin, pozostawia w gestii Wykonawcy formę zatrudnienia w dodatkowym wymiarze roboczogodzin dla tego samego pracownika?

**Odp: Zamawiający dopuszcza takie rozwiązanie.**

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

**Odp: Faktury VAT może wystawić wyłącznie Wykonawca będący Stroną niniejszej Umowy. W przypadku, gdy Wykonawcą Umowy jest Konsorcjum, jedynym i wyłącznym podmiotem uprawnionym do wystawiania faktury oraz do otrzymywania wynagroszenie z tytułu wykonania umowy jest upowazniony przez Konsorcjantów lider konsorcjum.**

8. Działając w imieniu i na rzecz Wykonawcy prosimy o informację w zakresie dopuszczania przez Państwa delegowania przez Wykonawcę do realizacji przedmiotu umowy pracowników ochrony fizycznej zatrudnionych w Agencji Pracy Tymczasowej i oddanych do dyspozycji Wykonawcy będącego w takiej sytuacji pracodawcą użytkownikiem – art.. 25 ustawy o zatrudnianiu pracowników tymczasowych.

Wskazujemy, iż rozwiązania takie Urząd Zamówień Publicznych ocenia jako całkowicie dopuszczalne. Zdaniem Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych – „Pracownicy tymczasowi zatrudnieni na podstawie umowy o pracę na czas określony przez agencję pracy tymczasowej wykonują zadania zlecone przez pracodawcę użytkownika. Praca pracownika tymczasowego wykonywana jest również na jego rzecz i pod jego kierownictwem. Ponadto pracownik tymczasowy zgodnie z zasadą równego traktowania wyrażoną w art. 15 ust. 1 ustawy o zatrudnianiu pracowników tymczasowych w okresie wykonywania pracy na rzecz pracodawcy użytkownika nie może być traktowany mniej korzystnie w zakresie warunków pracy i innych warunków zatrudnienia niż pracownicy zatrudnieni przez tego pracodawcę użytkownika na takim samym lub podobnym stanowisku pracy. Wywieść z tego można, iż jedyną znaczącą różnicą pomiędzy pracownikiem własnym a tymczasowym jest specyficzna forma zatrudnienia. Poza tym, stosunek pracy pracownika tymczasowego (poza wyjątkami przewidzianymi w ustawie o zatrudnianiu pracowników tymczasowych) nie różni się od tradycyjnego stosunku pracy. Mając powyższe na uwadze można stwierdzić, że nie ma zasadniczego znaczenia, czy wykonawca

zrealizuje umowę o zamówienie publiczne poprzez własnych czy też tymczasowych pracowników.”

Mając na uwadze powyższe prosimy o potwierdzenie przez Państwa możliwości stosowania przez wykonawców takich rozwiązań oraz potwierdzenie, iż traktowane będą one jako spełnienie obowiązku zatrudnienia pracowników przez wykonawcę lub jego podwykonawcę w oparciu o umowę o pracę.

**Odp: Zamawiający nie dopuszcza takiego rozwiązania.**

9.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”. Chciałabym zaznaczyć, 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.

**Odp: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższy zapis (umowa na czas oznaczony).**

10. Proszę o informację, czy w lokalizacji ul. Wawelska 15 i 15 B Zamawiający udostępni Wykonawcy bezpłatne pomieszczenia wraz z dostępem do energii elektrycznej, łączności telefonicznej oraz urządzeń sanitarnych dla pracowników ochrony.

**Odp: Zamawiający informuje, iż za pomieszczenia w lokalizacji: ul. Wawelska 15 i 15 B nie pobiera opłat.**

11. Proszę o potwierdzenie, że wszystkie roboczogodziny wypracowane przez pracowników ochrony mają być zrealizowane na podstawie umowy o pracę?

**Odp: Zgodnie z zapisami rozdziału X SWZ.**

12. Czy z uwagi na charakter i specyfikę usług ochrony osób i mienia Zamawiający dopuszcza realizację usługi przez pracowników ochrony z orzeczeniem o niepełnosprawności psychicznej lub fizycznej?

**Odp: Zamawiający nie dopuszcza świadczenia usługi przez osoby z orzeczeniem o niepełnosprawności.**

13. Czy stanowiska pracy pracowników ochrony oraz recepcji są przystosowane dla potrzeb osób niepełnosprawnych?

**Odp: Stanowiska pracy pracowników ochrony oraz recepcji nie są przystosowane dla potrzeb osób niepełnosprawnych.**

14. Czy minimum 3-letnie doświadczenie w pracy na stanowisku pracownika ochrony mają posiadać tylko kwalifikowani pracownicy ochrony fizycznej czy wszystkie spośród wymaganych 17 osób?

**Odp: Zgodnie z zapisami rozdziału X SWZ.**

15. Czy każda roboczogodzina pracowników ochrony musi być wypracowana na podstawie umowy o pracę?

**Odp: Zgodnie z zapisami rozdziału X SWZ.**

16. Czy Zamawiający zezwala na zatrudnienie pracowników ochrony z orzeczonym stopniem niepełnosprawności?

**Odp: Zamawiający nie dopuszcza świadczenia usługi przez osoby z orzeczeniem o niepełnosprawności.**

17. Prosimy o jednoznaczne potwierdzenie, że Zamawiający na etapie zawarcia i realizacji umowy nie żąda dedykowanej polisy ubezpieczeniowej do umowy, a ogólnej polisy ubezpieczeniowej od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia. Dodatkowo prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający zezwala na przedstawienie polisy

ubezpieczeniowej, której termin obowiązywania kończy się przed zakończeniem realizacji umowy i umożliwiała przedstawienie nowej polisy przed zakończeniem poprzedniej.

**Odp: Zamawiający potwierdza.**

18. Prosimy o potwierdzenie, że wykonawca może wskazać podwykonawcę na etapie po wyborze oferty najkorzystniejszej, przed podpisaniem umowy bądź w trakcie realizacji?

**Odp: Zamawiający potwierdza. Jednakże bez uprzedniej pisemnej zgody Zamawiającego Wykonawca nie może zlecić innym podmiotom wykonania Umowy.**

19. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie wymaga złożenia podmiotowych środków dowodowych na potwierdzenie braku podstaw wykluczenia od podwykonawcy, który nie jest podmiotem, na którego zdolności lub sytuacji wykonawca polega na podst. art. 118 Pzp.

**Odp: Zamawiający potwierdza.**

20. Prosimy o potwierdzenie, że warunki udziału w postępowaniu w przypadku składania oferty wspólnej np. w formie konsorcjum mogą być spełnione łącznie w rozumieniu przez jednego członka konsorcjum, kilku lub każdego.

**Odp: Zamawiający potwierdza.**

21. W nawiązaniu do warunku zdolności technicznej lub zawodowej rozdział XI ust 4 SWZ prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający uzna usługę, która rozpoczęła się ponad 3 lata temu ale wartość 1 000 000,00 zł brutto mieści się w terminie ostatnich 3 lat.

**Odp: Zamawiający potwierdza.**

22. W nawiązaniu do warunku rozdział 11 ust 2 pkt b) SWZ prosimy o odpowiedź czy wymagana wartość 1 000 000 zł brutto usług musi być wypracowana w okresie 12 m-cy czy też może dotyczyć dłuższego okresu czasu?

**Odp.: W okresie 12 m-cy.**

23. Czy wystarczającym będzie, aby w formularzu JEDZ– na potwierdzenie spełnienia warunków udziału w postępowaniu Wykonawca wypełnił tylko sekcję  $\alpha$  (alfa) Części IV JEDZ (ogólne oświadczenie dotyczące wszystkich kryteriów kwalifikacji), czy też musi on wypełnić w całości sekcje A – D Części IV?

**Odp.: W całości.**

24. W imieniu Wykonawcy prosimy o obniżenie wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy z 10% na 5%. Zaproponowana przez Zamawiającego wysokość ZNWU jest zbyt wygórowana i winna zostać obniżona, ponieważ Wykonawca przed rozwiązaniem umowy z winy Wykonawcy, zostanie najpierw obciążony karami umownymi za nieprawidłowości w wykonaniu umowy.

**Odp.: Tak jak odpowiedź na pytanie nr 1.**

25. Proszę o wskazanie czy patrol interwencyjny ma być wyposażony w broń palną?

**Odp.: Zgodnie z zapisami § 1 ust. 3 oraz § 2 Rozporządzenia Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji z dnia 21 października 2011 r. w sprawie zasad uzbrojenia specjalistycznych uzbrojonych formacji ochronnych i warunków przechowywania oraz ewidencjonowania broni i amunicji (Dz.U. 2015 poz. 992 -t.j.)**

26. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie wymaga złożenia oświadczenia JEDZ przez podwykonawcę na którego zasoby wykonawca się nie powołuje w celu spełnienia warunków udziału w postępowaniu.

**Odp: Zamawiający potwierdza.**

27. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę pracowników wchodzących w skład Patrolu Interwencyjnego.

Żądanie zatrudnienia na podstawie umowy o pracę pracowników wchodzących w skład patrolu interwencyjnego jest sprzeczne z ratio legis wprowadzenia przedmiotowego uprawnienia dla Zamawiającego a zatem z przepisem art. 29 ust. 3a ustawy Prawo zamówień publicznych, który uprawnia zamawiającego do wprowadzenia wymogu zatrudnienia na wskazanej podstawie jedynie jeśli cyt: „ wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz. U. z 2014 r. poz. 1502, z późn. zm.)”. Przywołana przesłanka ustawowa nie dotyczy czynności wykonywanych przez patrol interwencyjny ponieważ nie są one wykonywane pod kierownictwem pracodawcy oraz w z góry wyznaczonym czasie, zatem usług świadczonych przez osoby tworzące patrol nie można utożsamiać ze stosunkiem pracowniczym.

**Odp: Zgodnie z zapisami rozdziału X SWZ.**

28. W związku z zapisami umowy dotyczącymi kar umownych wnosimy o obniżenie wysokości kar, jako rażąco wygórowanych o 50%.

Uzasadnienie:

W procedurze udzielania i realizacji zamówień publicznych to zamawiający jest w pozycji uprzywilejowanej względem wykonawców, umożliwiającą mu narzucanie warunków dotyczących realizacji zamówienia, jednak powinien on tak ukształtować treść umowy aby realizacja zamówienia w ogóle była możliwa. Zatem zastrzeżenie kar umownych nie powinno być celem samym w sobie, ale środkiem dyscyplinującym wykonawcę.

Nie można również zapominać, że podstawową funkcją kary umownej jest naprawienie szkody (zryczałtowane odszkodowanie), a zatem stawka kary umownej nie powinna być ustalona abstrakcyjnie, lecz z uwzględnieniem przewidywanej szkody, jaka może powstać po stronie Zamawiającego. Jednakże postanowienie projektu umowy nie zostało oparte na powyższych założeniach, stąd wniosek o jego zmianę.

Zaproponowane przez wykonawcę zmiany poprzez obniżenie wysokości kar umownych, ma z jednej strony zapewnić, iż w dalszym ciągu kary umowne będą spełniały funkcję represyjną, z drugiej zaś, że zaczną spełniać funkcję odszkodowawczą, a nie „zarobkową”.

**Odp: Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie wysokości kar umownych.**

29. Prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca składając ofertę wspólną np. w formie konsorcjum musi złożyć oświadczenie zgodnie z art. 117 Pzp i Zamawiający nie udostępnia żadnego wzoru do wypełnienia w tym zakresie.

**Odp.: Zgodnie z zapisami ustawy Pzp.**

30. W OPZ – zał. nr 2 do SWZ Zamawiający zawarł zapisy dot . rozmieszczenia 33 szt. Czujek – czy pod pojęciem „czujek” Zamawiający rozumie punkty kontrolne Active Guard czy Zamawiający ma na myśli czujki systemu alarmowego?

**Odp.: Punkty kontrolne Active Guard.**

31. Wnosimy o zawarcie w umowie klauzuli, która umożliwi obu stronom rozwiązanie umowy za wypowiedzeniem: „Każdej ze stron przysługuje prawo rozwiązania umowy z zachowaniem 3 miesięcznego okresu wypowiedzenia. Wypowiedzenie winno być dokonane w formie pisemnej, pod rygorem nieważności.”

**Odp.: Tak jak odpowiedź na pytanie nr 9.**

*Z poważaniem  
Kierownik Działu Zamówień Publicznych  
Milena Kałużna -Nowak*